

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ

Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»

И.А. Воронина

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Рекомендовано Ученым советом государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Оренбургский государственный университет» в качестве учебного пособия для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по специальности «Юриспруденция»

Оренбург 2009

УДК 342 (045.8)
ББК 67.021_я73
В 75

Рецензент
профессор, доктор юридических наук А.А. Уваров

В75 **Воронина, И.А.**
Теория государства и права: учебное пособие / И.А. Воронина.
– Оренбург: ГОУ ОГУ, 2009. – 232 с.
ISBN

В учебном пособии, составленном с учетом практики преподавания в высшем учебном заведении и базирующемся на требованиях государственного стандарта и типовой программы, раскрываются основные вопросы теории государства и права с учетом новейших достижений отечественной науки.

Учебное пособие рекомендуется для студентов специальности «Юриспруденция» как дневной, так и заочной форм обучения.

В- 1202000000

ББК 67.021_я73

ISBN

© Воронина И.А., 2009
© ГОУ ОГУ, 2009

Содержание

Введение.....	4
1 Предмет и методология теории государства и права.....	5
1.1 Понятие и предмет теории государства и права.....	5
1.2 Методология теории государства и права.....	11
1.3 Место теории государства и права в системе общественных наук.....	17
1.4 Теория государства и права как учебная дисциплина.....	24
Контрольные вопросы к разделу 1.....	26
2 Соотношение общества, государства и права.....	27
2.1 Происхождение государства и права.....	27
2.2 Гражданское общество.....	34
2.3 Государство, право и экономика.....	42
2.4 Государство, право и экология.....	48
2.5 Государство, право и этнос.....	55
2.6 Государство в политической системе общества.....	60
2.7 Государство и личность.....	68
2.8 Права человека.....	76
Контрольные вопросы к разделу 2.....	83
3 Учение о государстве.....	85
3.1 Понятие и сущность государства.....	85
3.2 Государственная власть.....	95
3.3 Государственные органы.....	104
3.4 Правовое государство.....	114
3.5 Типы и формы государства.....	122
3.6 Функции государства.....	133
Контрольные вопросы к разделу 3.....	138
4 Теория права.....	141
4.1 Понятие, принципы и сущность права.....	141
4.2 Право в системе социальных норм.....	148
4.3 Источники права.....	153
4.4 Основные правовые системы современного мира.....	163
4.5 Правовые нормы.....	168
4.6 Правотворчество.....	173
4.7 Система права, система законодательства.....	180
4.8 Правовые отношения.....	186
4.9 Реализация права.....	193
4.10 Пробелы в праве. Толкование права.....	200
4.11 Механизм правового регулирования общественных отношений.....	206
4.12 Правовое сознание и правовое воспитание.....	210
4.13 Законность и правопорядок.....	215
4.14 Правомерное поведение и правонарушение.....	220
4.15 Юридическая ответственность.....	226
Список использованных источников.....	232

Введение

Теория государства и права является базовой общетеоретической наукой в системе юридических наук, основой правового познания. Она изучается студентами на протяжении первого года их обучения во всех юридических вузах.

За последние годы издано большое количество учебников, учебных пособий по теории государства и права, что в целом обусловлено демократизацией государственной и общественной жизни, совершенствованием юридического образования на основе переосмысления государственно-правовых взглядов и ценностей, поиска оптимального сочетания современного государственно-правового материала с классическими разработками в этой области, и в то же время сложностью и неоднозначностью многих рассматриваемых проблем. Но студентам, только начинающим обучение в ВУЗе, еще трудно ориентироваться в столь большом количестве научной и учебной литературы, тем более что авторы каждого из учебников предлагают свое видение учебного курса теории государства и права.

Помочь студентам в определении и усвоении узловых вопросов теории государства и права, в раскрытии важнейших государственно-правовых понятий призвано служить данное учебное пособие. В нем дается краткое изложение наиболее значимых вопросов всех тем, рассматриваемых в курсе "Теория государства и права".

Данный учебный материал изложен в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта на основе новейших достижений отечественной юридической науки, содержит современные определения юридических понятий и категорий и отличается ясностью и доступностью изложения.

1 Предмет и методология теории государства и права

1.1 Понятие и предмет теории государства и права

1.1.1 Теория государства и права как единая наука

Наука теория государства и права прошла долгий и сложный путь развития.

Теория государства и права как обособленная совокупность знаний начала складываться лишь в XIX веке, хотя проблемы государственной и правовой жизни общества интересовали ученых всегда, на протяжении всей истории государства, фактически с момента его формирования. Ведь государство и право играют столь важную роль в жизни как отдельного человека, так и общества в целом, что, естественно, представляют собой объект повышенного интереса с научной и практической точек зрения.

Термин «теория» – греческого происхождения и в переводе означает «рассмотрение», «исследование». В настоящее время он имеет два основных значения. В широком смысле – это форма научного знания, дающая целостное представление о закономерностях и существенных связях действительности. В узком смысле – это система основных идей, законов, понятий в той или иной отрасли знания. В данном случае используется термин «теория» именно в узком значении.

Наука теория государства и права представляет собой систематизированную совокупность знаний о возникновении, функционировании и развитии государственно-правовых явлений.

Первые системные знания о государстве и праве были изложены в работах величайших мыслителей Древней Греции – Платона, Аристотеля, Сократа, Демокрита. Так, у древнегреческих ученых впервые сложилась идея правовой государственности как наиболее справедливого устройства общества. Демокрит утверждал, что благополучие граждан государства зависит от качества государственного управления. Проблемы государства и права отразились также в трудах древнеримского ученого Цицерона, философа Древнего Китая Конфуция. Древние мыслители рассматривали эти проблемы в рамках единой универсальной науки – философии. Научные труды философов Древнего мира так и назывались – «Государство», «Законы» (Платон), «О государстве», «О законах» (Цицерон).

Постепенно к XVII веку в системе философских знаний обособливается **философия права**, исследующая глобальные государственно-правовые категории. Вопросам государства и права уделяют все больше внимания, так как в период начала буржуазных революций возникает потребность разработать новые принципы государственного устройства и управления, определить пути развития права в соответствии с новыми требованиями. В то же время философия права уделяла основное внимание идеальному праву, абстрагируясь от права реального, действующего.

Основная заслуга в разработке философских основ права в большей степени принадлежит Канту и, особенно, Гегелю. Одна из наиболее знаменитых работ во всей истории правовой и политической мысли – работа Гегеля «Фило-

софия права» начала XIX века (1820 г.). В ней отражены вопросы общества, политики, государства и права.

В XIX в. предпринимается попытка свести в единую систему всю сумму юридических знаний. Формируется вводная юридическая дисциплина теоретического плана, получившая название **энциклопедия права**. Попытку создания энциклопедии права как базовой юридической науки предпринимают немецкие юристы и политологи Ганниус, Пюттер, Гарейс, Ратковский. Энциклопедия права рассматривается ими как краткое освещение всего круга правовых наук.

В России первым печатным курсом энциклопедии права является работа П.И. Дегай «Пособия и правила изучения российских законов, или Материалы к энциклопедии, методологии и истории российского права», вышедшая в 1831 г.

В 1835 г. в России энциклопедия права была введена в число обязательно преподаваемых предметов на юридических факультетах. С этой дисциплины студенты начинали изучать юриспруденцию.

Во второй половине XIX в. все больше энциклопедию права отождествляют с общей теорией права. Так, у Трубецкого его «Энциклопедия права» фактически по существу совпадает с общей теорией права. В последующем русские юристы пришли к выводу, что энциклопедия права как самостоятельная отрасль знаний несостоятельна, наукой являться не может, не имея собственного предмета исследования, и со временем она по своему названию и содержанию постепенно перешла в теорию права.

Возникновение собственно **науки теории государства и права** следует отнести к 20-м годам XIX века. Именно тогда немецкий ученый Фальк предложил заменить философию права общей теорией права. Основоположником обобщающей юридической науки считается и английский ученый Д. Остин, издавший в 1838 г. цикл своих лекций «О предмете науки права». Он полагал, что в системе юридических наук должно существовать общее правоведение, ставящее своей задачей исследование понятий, лежащих в основе права различных государств.

Ко второй половине XIX века относится и возникновение отечественной теории государства и права. «Лекции по общей теории права» Н.М. Коркунова, вышедшие в 1886 г., являются фактически первым отечественным учебником.

В России в конце XIX – начале XX века общая теория права формировалась в трудах Е. Н. Трубецкого, Н. М. Коркунова, Л. И. Петражицкого, В. М. Хвостова, Г. Ф. Шершеневича и других. При этом они опирались на исследования государства и права немецких ученых: Гегеля, Еллинека, Иеринга, Канта, Кельзена, Мюллера, Шеллинга, Штаммлера. Хотя собственно теоретическое знание еще не вполне выделилось из отраслевых юридических дисциплин. Поэтому по сравнению с государственным, гражданским правом солидной учебной литературы по теории государства и права имелось не очень большое количество. Да и ученых-специалистов только по общим проблемам юриспруденции практически не было. В тоже время была создана достаточно стройная система общетеоретических знаний о государстве и праве применительно к условиям российской общественной жизни. Многие теоретические выводы русской дореволюционной юридической мысли актуальны до сих пор.

После 1917 года теория государства и права подверглась полной переработке в соответствии с идеологией марксизма-ленинизма. В целом значительный этап в истории правовой науки связан с именами К. Маркса, Ф. Энгельса и В.И. Ленина. Они создали развернутое учение о государстве и праве с материалистических, классовых позиций, обосновали неизбежность слома буржуазного государства и перехода власти в руки рабочего класса. Это учение получило развитие в работах советских юристов XX века.

Первый учебник по теории государства и права советского периода появился в 1940 г. (Голунский С.А. и Строгович М.С. «Теория государства и права»). В послевоенное время вышел учебник А. И. Денисова «Теория государства и права» (1948 г.). После этого учебные издания начали выходить достаточно регулярно.

Затем в конце 80-х годов на некоторое время выпуск учебной литературы по теории государства и права был приостановлен в связи с деидеологизацией общественных наук. Необходимо было переосмыслить многие фундаментальные положения, лежащие в основе юридической действительности.

В настоящее время наука теории государства и права, освободившись от марксистско-ленинской идеологии, продолжает развиваться. Практически заново переосмыслены многие проблемы. В последние годы по теории государства и права издано значительное число учебников, как ни по какой другой юридической дисциплине. Вопросы теории государства и права исследуются такими учеными, как С.С. Алексеев, В.К. Бабаев, А.Б. Венгеров, С.А. Комаров, В.В. Лазарев, Р.З. Лившиц, А.В. Малько, М.Н. Марченко, Л.А. Морозова, Н.И. Матузов, В.М. Корельский, В.С. Нерсесянц, В.Д. Перевалов, А.С. Пиголкин, В.М. Сырых, В.Н. Хропанюк, А.Ф. Черданцев и др.

В результате того, что каждый ученый-теоретик стремился привнести что-то свое в науку, интерпретируя объект исследования по-своему, для современной науки теории государства и права характерно разнообразие подходов к рассмотрению основных проблем государства и права.

С начала 90-х гг. XX века велись активные дебаты о характере взаимоотношения государства и права, а вместе с тем и о содержании теории государства и права как науки и учебной дисциплины. При этом споры носили не только объективный, обусловленный противоречивостью исследуемой материи, характер, но и субъективный. Ряд ученых высказывали мнение относительно необходимости деления теории государства и права на две самостоятельные отрасли знаний и учебные дисциплины – теорию государства со своим собственным предметом и теорию права (Р.З. Лившиц и др.). Другие считали целесообразным рассмотрение теории государства как составной части политологии и введение самостоятельной дисциплины «Общая теория права» (С.С. Алексеев, А.С. Пиголкин и др.). Также до сих пор развивается научное направление, согласно которому следует переименовать «теорию государства и права» в «теорию права и государства», подчеркивая этим приоритетную роль права перед государством (В.В. Лазарев, Г.Н. Манов, Г.В. Назаренко и др.).

Теорию государства и права необходимо рассматривать как единую отрасль науки. Государство и право выступают как относительно самостоятель-

ные явления по отношению друг к другу, но, тем не менее, они неразрывно связаны между собой, взаимно обуславливают друг друга и функционируют в обществе в неразрывном единстве. С одной стороны, государство не может выполнять свое назначение в обществе без того, чтобы не предписывать индивидам, органам, организациям определенные нормы поведения, не охранять их, не обеспечивать использование прав и исполнение обязанностей, то есть государство оказывает прямое воздействие на право. С другой стороны, право оказывает обратное воздействие на государство. Оно связывает государственные органы правовыми нормами, упорядочивает их деятельность, вводит их активность в законное русло. Правовые предписания находятся под защитой государства, их реализация обеспечивается материально-организационными средствами государственной власти. Право без государства беззащитно и без властного обеспечения государства почти неосуществимо. Между правом и государством существуют органические связи, которые проявляются в следующем: во-первых, государство и право возникают одновременно вследствие одних и тех же причин; во-вторых, в процессе своего исторического развития тип государства и тип права совпадают; в-третьих, государство и право тесно взаимодействуют в процессе своего функционирования, выступая средствами управления обществом и определяясь едиными социально-экономическими и духовными факторами. Поэтому изучать право в отрыве от государства и государство в отрыве от права невозможно, теория государства и права выступает как единая наука. Именно через правовые институты теории государства можно глубже изучить теорию права.

Особенности теории государства и права как науки состоят в том, что она является:

во-первых, наукой гуманитарной, так как предмет ее составляют общественные явления – государство и право;

во-вторых, наукой юридической, так как она изучает такие социальные институты, которые непосредственно относятся к государственно-правовой сфере общественной жизни;

в-третьих, наукой теоретической, изучающей наиболее общие закономерности государства и права.

1.1.2 Предмет теории государства и права

Каждая наука имеет свой объект и предмет исследования. Объект и предмет тесно соотносятся, но полностью не совпадают. Понятие объекта шире, им охватываются явления внешнего мира, на которые распространяются познание и практическое воздействие субъектов. Если объект может быть общим для нескольких наук, так, государство изучается историей, политологией, социологией и т.д., то предмет у каждой науки свой.

Предмет – это тот или иной конкретный аспект объекта, исследуемый данной наукой, это круг основных вопросов, которые она изучает. Любая наука имеет свойственный только ей предмет, которым и определяется ее самостоятельность, своеобразие и особенности.

Предметом теории государства и права выступают наиболее общие закономерности возникновения, становления и развития государства и права.

Особенности предмета теории государства и права выражаются в следующем.

Во-первых, теория государства и права изучает государство и право в целом, обобщает опыт государственного и правового строительства в обществе на всех этапах его развития. При этом она не останавливается на изучении отдельных этапов развития государства и права, а рассматривает весь процесс в целом, не изучает подробно государственно-правовой механизм отдельных стран, а формулирует общие тенденции его функционирования и развития.

Во-вторых, содержание предмета теории государства и права составляют не все, а только наиболее общие закономерности государства и права. Закономерности – это связи причинно-следственной зависимости одних явлений от других. Эти связи складываются неизбежно, не зависят от воли и сознания людей, носят общий характер, то есть имеют распространение в различные эпохи, в разных странах и у разных народов. Они являются устойчивыми, так как существуют неопределенно длительное время и не могут исчезать, разрушаться под действием других явлений. В отличие от иных наук теория государства и права изучает не какую-либо одну сферу юридической действительности, не государственно-правовые явления на определенном отрезке времени, а общие закономерности развития государства и права в целом.

В-третьих, предмет теории государства и права составляют государство и право в их единстве. Государственные и правовые явления изучаются в их взаимосвязи, взаимопроникновении и взаимодействии. Такое двуединое содержание предмета теории государства и права отражает неразрывность государства и права в реальной жизни.

В предмет теории государства и права входят: закономерности возникновения государства и права и смены их исторических типов; соотношение государства, права и общества; механизм государства, типы, формы и функции государства; назначение и функции права, система права, механизм правового регулирования; правотворческая и правоприменительная практика; правовая идеология и правовое сознание, а также система государственно-правовых категорий и понятий.

Долгие годы в России существовала лишь одна теория государства и права – марксистско-ленинская, которая однобоко освещала все процессы государственно-правовой жизни, а многие постулаты, как «государство – диктатура пролетариата», «право – воля господствующего класса», отделяли нас от прогрессивного развития. Сейчас нам доступны другие теории о государстве и праве. Ведь сам предмет науки историчен. Основы его устоялись, но жизнь выдвигает новые объекты познания, убирает отжившие. Поэтому и предмет теории государства и права изменяется по мере развития общественных отношений, вовлечения в сферу познания новых свойств и явлений государственной и правовой действительности.

1.1.3 Функции теории государства и права

Теория государства и права выполняет определенные функции, то есть имеет самостоятельные направления в исследовательской деятельности.

К ним относятся информационная, аналитическая, конструктивная функции и функция внедрения юридической культуры.

Информационная функция выражается в передаче сведений о государстве и праве, их трансформации в знания, правовые чувства. С ее помощью изучают содержание и сущность государства и права, процесс их развития, составные элементы, механизм действия, то есть общие проблемы всего правоведения.

Аналитическая функция заключается в исследовании и анализе государственно-правовых явлений, а также действующего законодательства. Она состоит не только в выяснении смысла закона, тщательном изучении его содержания, но и в изучении практики применения закона, эффективности его влияния на те или иные общественные отношения. Поэтому осуществление аналитической функции приводит к выяснению как достоинств, так и недостатков законодательства, функционирования отдельных органов государства, государственного механизма в целом.

Конструктивная функция служит продолжением аналитической. На основании результатов анализа с ее помощью обосновываются предложения по развитию и совершенствованию механизма государства, законодательства. Появляются новые идеи, которые могут и должны быть учтены законодателем. Таким образом, теория государства и права ставит практическую деятельность на прочную научную основу.

Наконец, теория государства и права выполняет **функцию внедрения юридической культуры**. Высококвалифицированным юристом может быть назван не тот, кто усвоил лишь конкретное содержание нормативного акта, а тот, кто способен при помощи общих юридических понятий осмыслить любой нормативный правовой акт, на его основании принять правильное, верно обоснованное решение.

В последнее время предлагается более подробная классификация функций теории государства и права. Выделяют онтологическую, гносеологическую, эвристическую, методологическую, политическую, идеологическую, практически-организаторскую и прогностическую функции.

Онтологическая функция заключается в познании сущности государственно-правовых явлений, их систематизации, раскрытии содержания юридических понятий.

Гносеологическая функция состоит в выработке научных концепций, правовых понятий и категорий, механизмов действия права, объяснении явлений и процессов государственно-правовой жизни общества.

Эвристическая функция служит открытию новых закономерностей в развитии государственно-правовых явлений, учитывая динамику их развития, что особенно важно в период реформ и социальных сдвигов.

С помощью методологической функции разрабатывается система методов познания, которые творчески используются отраслевыми юридическими науками. Обобщая государственно-правовую практику, теория государства и права формулирует идеи и выводы, имеющие принципиальное значение для юриспруденции в целом.

Практически-организаторская функция теории государства и права проявляется в том, что теория государства и права не ограничивается познанием государственно-правовых явлений, а разрабатывает принципы преобразования права, правовых и государственных институтов, научно обоснованные решения проблем государства и права. Теория государства и права призвана формировать научные основы как внутренней, так и внешней государственной политики, обеспечивать научность государственного управления, обеспечивать осуществление на практике научно-теоретических разработок.

Большое значение имеет идеологическая функция, так как без базовых идеологических установок и мотивов ни личность, ни государство, ни общество обойтись не могут. Теория государства и права создает научную основу для формирования общественной и индивидуальной правовой культуры. Таким образом, она воздействует на общественную жизнь и поведение людей как важный идеологический фактор, оказывающий влияние на правосознание субъектов права.

Прогностическая функция определяет устойчивые тенденции в развитии изучаемых теорией государства и права явлений. Она конструирует гипотезы дальнейшего развития государства и права, истинность которых определяется практикой.

Функции теории государства и права тесно взаимосвязаны. Лишь взятые в единстве они дают полное представление о назначении теории государства и права.

1.2 Методология теории государства и права

1.2.1 Понятие и классификация методов познания теории государства и права

Термин «метод» введен в научный оборот древнегреческими мыслителями и означает путь к чему-либо.

Каждая наука в процессе познания своего предмета вырабатывает свой метод. Метод науки тесно связан с ее предметом. В основе методов и лежит предмет науки, ибо без теории метод будет беспредметным, а предмет науки – бессодержательным. В своей очередь, лишь теория, вооруженная адекватными методами, может выполнять стоящие перед ней задачи и быть познанной.

Метод науки – это совокупность приемов и способов, с помощью которых постигается предмет науки и получают знания.

Методы познания имеют исключительное значение в постижении науки. Так, английский философ Ф. Бэкон сравнивал метод с фонарем, освещающим путь ученому, считая, что даже хромым, идущий с фонарем по дороге, опередит

того, кто бежит впотьмах без дороги. Иначе говоря, степень и глубина научного познания во многом зависят от используемых методов.

В настоящее время к методу предъявляются большие требования. Он должен быть подлинно научным, истинным, то есть вытекать из достижений практики, отражать объективные законы бытия, учитывать особенности предмета изучения. Методы науки должны постоянно совершенствоваться, они не являются раз и навсегда данными. Изменение предмета науки требует изменения методов. Только при обновлении и развитии методов познания возможно более глубокое постижение реальной действительности.

Метод теории государства и права – это совокупность приемов и способов, с помощью которых осуществляется процесс получения объективных знаний об общих закономерностях и сущности государственно-правовых явлений.

Учение о методах научного познания называется методологией. **Методология теории государства и права** – это применение совокупности принципов, научных приемов и специальных способов исследования государственно-правовых явлений. Методология имеет как внешнюю, так и внутреннюю стороны. Внешняя сторона методологии теории государства и права состоит в изучении государства и права в неразрывной связи с другими общественными явлениями, их взаимной обусловленности. Внутренняя сторона методологии связана с исследованием составных элементов права и государства.

Методы теории государства и права подразделяются на всеобщие, общенаучные и частнонаучные.

Всеобщим философским методом теории государства и права является материалистическая диалектика.

Основные общенаучные методы – формально-логический, исторический, системный и функциональный.

К частнонаучным методам, включая группу специально-юридических, относятся конкретно-социологический, статистический; формально-юридический, сравнительного правоведения, правового прогнозирования.

1.2.2 Всеобщий философский метод теории государства и права

Всеобщие философские методы – это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления.

Всеобщность методов выражается в том, что они используются во всех науках и охватывают всю область научного познания.

Среди всеобщих методов выделяют метафизику и диалектику. Если метафизика рассматривает государство и право как вечные и неизменные институты, не связанные друг с другом и иными общественными явлениями, то диалектика – это учение о наиболее общих закономерных связях, становлении и развитии бытия и сознания, рассматривающее явления в их взаимосвязи и развитии.

Диалектика в свою очередь подразделяется на идеалистическую и материалистическую. Идеалистическая диалектика может выступать как объектив-

ный идеализм, связывающий сам факт существования государства и права с божественной силой или объективным разумом; либо субъективный идеализм, связывающий существование государства и права с сознанием человека, его психикой, с согласованием воли людей (договором).

С позиций же материалистической диалектики всякое явление рассматривается в конкретной исторической обстановке, во взаимосвязи с другими явлениями. Материалистическая диалектика также подразделяется на объективную, акцентирующую внимание на материально-диалектических причинах, и субъективную, связывающую развитие государственно-правовых явлений с географическими, климатическими, этническими и национальными особенностями. Именно объективная материалистическая диалектика (объективный материализм) является всеобщим методом познания государства и права.

Материалистическая диалектика требует учитывать в процессе познания окружающей действительности всеобщую взаимосвязь и постоянное развитие явлений. Ее содержание составляют всеобщие принципы познания, то есть требования объективности и всесторонности познания, исторического подхода, рассматривающего явления в их развитии, познания отдельного явления через выделение противоречивых его сторон. Эти принципы конкретизируются законами диалектики (единства и борьбы противоположностей, перехода количества в качество, отрицания отрицания), а также категориями диалектики – понятиями, отражающими всеобщие связи бытия (сущность, содержание и форма, причина и следствие, единичное, особенное и общее и др.). Использование законов и категорий материалистической диалектики при исследовании государства и права позволяет выяснить их происхождение, сущность и социальное назначение, определить формы их существования, а также закономерности их функционирования и развития и на этой основе сформулировать рекомендации по их совершенствованию.

Хотя марксистско-ленинская доктрина в настоящее время подверглась резкой критике и полному отрицанию, что коснулось и материалистической диалектики, но, отрицая утопичное и устаревшее учение, нельзя забывать о положениях и выводах, имеющих непреходящее историческое значение, ведь в рамках именно этого метода государство и право рассматриваются как динамичные, социальные институты, причины развития которых коренятся в материальных условиях жизни общества. В то же время гиперболизация материалистической диалектики обедняла теорию государства и права, приводила к игнорированию многих направлений и особенностей методологии теории государства и права. Поэтому только методологический плюрализм способен привести к глубокому и всестороннему изучению государства и права.

1.2.3 Общенаучные методы исследования государства и права

Общенаучные методы теории государства и права – это философские методы познания, приемы, с помощью которых исследуются общие закономерности возникновения и развития государства и права. Они не охватывают всего научного познания, а применяются лишь на отдельных его этапах.

Одним из основных общенаучных методов является **формально-логический метод**. Его значение состоит в том, что он, во-первых, особую значимость приобретает при формировании теоретических концепций в области юриспруденции; во-вторых, позволяет формулировать понятия, выявлять свойства правовых явлений; в-третьих, позволяет анализировать тексты правовых норм, сопоставлять их друг с другом, отыскивать связи между общим и частным. На логический метод опираются и ученые, исследующие государственно-правовые явления, и законодатели, разрабатывающие тексты новых законов, и государственные служащие – управленцы, судьи и другие правоприменители, используя его для разработки, применения и истолкования правовых норм.

Логика - это наука о приемах и способах мышления. В научном познании юридической действительности используются разнообразные логические операции: анализ, синтез, индукция, дедукция, гипотеза, аналогия, моделирование и другие.

Анализ представляет собой расчленение целого на составные элементы и изучение их в отдельности (например, деление права на отрасли, выявление элементов механизма государства). Синтез – это логический прием, заключающийся в соединении элементов в единое целое (например, в правовую систему).

Индукция позволяет на основании частного знания получить знание общее. Например, выявив признаки государственного органа, можно сделать объективный вывод, что такое орган государства, а затем более обобщенный вывод, что такое механизм государства. Дедукция – это умозаключение от общего к частному. Процесс исследования протекает здесь в обратном порядке. Так, познание права начинается с изучения его признаков и строения, затем обращаются к отрасли права, после чего выявляются существенные признаки и свойства подотраслей и институтов права, и завершается этот процесс исследованием нормы права и ее структуры.

Гипотеза – это научное предположение, выдвигаемое для объяснения какого-либо явления, требующего проверки на опыте и теоретического обоснования.

С помощью аналогии определяется сходство, подобие государственно-правовых объектов или отношений, а также осуществляется познание путем их сравнения.

Моделирование – мыслительное, идеальное воспроизведение исследуемых объектов. Моделирование позволяет формулировать научные понятия, отражающие общие свойства явлений, абстрагироваться от их конкретных свойств. Так формулируется и изучается в курсе теории государства и права понятие «правовое государство». В настоящее время часто правовое моделирование выделяют в качестве самостоятельного метода, имеющего большое значение в изучении государственно-правовой действительности, поиске ее оптимальных моделей, наилучших схем организации государственного аппарата, наиболее рациональной структуры административно-территориального деления, при формировании структуры законодательства и др.

В исследовании проблем государства и права используется в качестве всеобщего **исторический метод**. Развитие государства и права следует изучать

с исторических позиций. Государство и право не раз и навсегда данные и неизменные явления, а исторические, динамичные, изменяющиеся вместе с обществом, вбирающие в себя достижения цивилизации, мировой культуры. Сегодняшние правовые реалии во многом определяются правовым прошлым. Более того, состояние государства и права сегодняшнего дня в значительной степени предопределяет их развитие в будущем.

В качестве общенаучного метода выступает **системный метод**, который ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем. В гуманитарных науках под системой понимается социальное образование, состоящее из многих взаимосвязанных элементов (частей), но взаимодействующее с внешней средой как единое целое. Сущность системного метода состоит в анализе внутренних и внешних прямых и обратных связей системы, в выявлении функциональных задач ее частей, согласованности или рассогласованности их действия. Государство и право – сложные, системные явления. Все государственно-правовые явления имеют внутреннюю структуру, и в то же время входят в качестве составного элемента в более общую систему. Основными элементами государства выступают его органы, а основными элементами права – отрасли права. В свою очередь, государство входит в политическую систему общества, а право – в его правовую систему.

Системный метод необходим для изучения структурных элементов государства и права, их связей между собой, а также прямого и обратного влияния на государство и право как их внутренних элементов, так и внешней среды, и, кроме того, для предупреждения противоречий в правовой и государственной системах.

Функциональный метод как один из общенаучных методов исследования государства и права ориентирует на выяснение функций одних социальных явлений по отношению к другим, позволяет проникнуть в сущность явления посредством изучения его функций. Данный метод применяется в теории государства и права при изучении функций государства и государственных органов, функций права, правосознания и других государственно-правовых явлений.

1.2.4 Частнонаучные методы исследования государства и права

Частнонаучные методы исследования государства и права – это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права достижений технических, естественных и гуманитарных наук.

Особое место в ряду частнонаучных методов изучения государства и права занимает **конкретно-социологический метод** исследования. Он применяется в основном на этапе сбора научной информации, когда исследователь имеет дело с конкретными материалами, фактами. Суть данного метода заключается в анализе, переработке и отборе необходимой достоверной информации о важнейших сторонах юридической практики, развитии и функционировании государственно-правовых институтов в целях проведения определенных теоретических обобщений и принятия соответствующих практических решений. С его помощью выявляется степень эффективности функционирования всех ветвей

государственной власти, правового регулирования, состояние законности и правопорядка.

В рамках конкретно-социологического метода используются такие приемы, как опрос, анкетирование, интервьюирование, наблюдение и эксперимент. Особенно интересен эксперимент, применяемый для получения знаний о явлениях, не существующих в действительности, моделируемых в небольшом объеме. С помощью эксперимента возможно практически проверить эффективность проектируемого государственного или правового института, нормативного правового акта. Правовые эксперименты могут быть в зависимости от способа создания экспериментальной ситуации реальными и мыслимыми, по степени практической направленности – исследовательскими и инновационными.

К частнонаучным относится и **статистический метод**. С его помощью выявляются характерные типичные черты государственно-правовой действительности, количественные показатели того или иного государственно-правового явления. Статистические исследования, оперирующие цифрами, складываются из трех стадий: сбора статистического материала, его обработки и анализа полученной информации. Первая стадия исследования сводится к регистрации единичных явлений, имеющих государственно-правовую значимость, на второй стадии эти явления классифицируются по определенным критериям, на заключительной – делаются оценочные выводы. Статистический метод особенно распространен при изучении государственно-правовых явлений, отличающихся массовостью и повторяемостью, таких, как правотворческий и правоприменительный процессы, борьба с правонарушениями. Он позволяет наиболее объективно отражать состояние, динамику и тенденции развития государственно-правовых явлений и в результате вырабатывать конкретные рекомендации по их совершенствованию. Так, осуществляется количественный учет совершенных за определенный период времени правонарушений. Затем они классифицируются по определенным критериям и делаются выводы о том, какие из них имеют тенденцию к росту. На основе этого предпринимаются научные поиски причин, порождающих эти тенденции, и определяются меры, необходимые для их преодоления.

В настоящее время используются также математические методы обработки данных, выражающих количественные изменения в юридической жизни, лингвистические методы при анализе текстовой информации, кибернетические методы и ряд других.

Происходит и дальнейший процесс усиления собственно методологической базы теории государства и права, выделения и развития **специально-юридических методов**. К ним относятся формально-юридический метод, метод сравнительного правоведения, метод правового прогнозирования.

Формально-юридический метод – это метод исследования, при котором право изучается в «чистом» виде, вне связи с другими сферами. Формально-юридический метод помогает описать, классифицировать и систематизировать государственно-правовые явления, исследовать их внешние и внутренние формы, определить юридические понятия, выявить их признаки. Исследование внутреннего строения правовых норм и права в целом, анализ источников пра-

ва, формальной определенности права как его важнейшего свойства, методы систематизации нормативного материала, правила юридической техники, анализ форм государства, компетенции его органов – все это конкретные проявления формально-юридического метода.

Во время усиления интеграционных процессов возрастает роль **метода сравнительного правоведения**. Данный метод получил широкое распространение в период осуществления государственно-правовых реформ. Он имеет своим объектом сходные государственно-правовые институты и основывается на последовательном изучении и сопоставлении большого числа сходных объектов. Еще античные мыслители утверждали, что истина познается в сравнении. Этот метод предполагает сопоставление государственно-правовых институтов различных стран с целью поиска оптимального варианта. Он позволяет также сравнивать государственно-правовые явления одной страны на разных этапах ее существования, сопоставлять формы правления и национально-государственного устройства, важнейшие законодательные акты и отрасли права в различные периоды исторического развития. Сравнительный метод применяется при изучении типологии государств, сопоставлении как основных правовых семей мира, так и элементов, относящихся к одной правовой системе, или их сравнении с элементами других систем. Сравнительный метод применяется и при сопоставлении различных отраслей права и законодательства, а также норм права в пределах одной отрасли. На этой основе определяются достоинства и недостатки государственно-правовых явлений и наиболее эффективные пути их совершенствования.

Метод правового прогнозирования выступает в качестве совокупности приемов, позволяющих составить научно-обоснованные прогнозы о будущих состояниях государственно-правовых явлений, изучить конкретные перспективы их развития. Научно обоснованное предвидение позволяет определить пути достижения поставленных целей с помощью конкретных правовых средств.

Все методы исследования государства и права находятся между собой в тесной взаимосвязи. Каждый конкретный метод применяется для решения определенных познавательных задач и только в совокупности с другими дает возможность решить основную задачу теории государства и права – раскрыть полно и всесторонне ее предмет.

1.3 Место теории государства и права в системе общественных наук

1.3.1 Теория государства и права в системе социальных и гуманитарных наук

Наука представляет собой накопленную человечеством сумму знаний о природе, обществе и познавательной деятельности. Система научных знаний подразделяется на три группы: общественные науки (подразделяющиеся, в свою очередь, на социальные, к которым относятся экономика, социология, политология, юриспруденция и др., и гуманитарные – философия, история, филология, культурология и др.), естественные науки, точные (технические) науки.

Их единство обусловлено единством и целостностью материального и духовного мира.

Наиболее тесная связь существует между общественными науками, особенно если у них общий объект исследования – государство и право. Вопрос о государстве и праве, их роли и месте в жизни общества – это коренной вопрос общественной жизни, поэтому изучаться только одной наукой он не может. Вопросы государства и права исследуются практически всеми общественными науками, в число которых входит теория государства и права. При этом общественные науки исследуют проблемы государства и права лишь в пределах, способствующих раскрытию собственного предмета, а теория государства и права занимается изучением наиболее общих закономерностей развития государственно-правовых явлений. В тоже время, изучая государственно-правовые явления, невозможно абстрагироваться от остальной социальной действительности, поэтому при их изучении используются достижения различных общественных наук. Кроме того, так как юридическая действительность тесно переплетена с другими явлениями общественной жизни, то исследование ее различных сфер будет неполным без обращения к теории государства и права как общей, фундаментальной юридической науке.

Таким образом, связь теории государства и права с различными общественными науками носит двусторонний характер. С одной стороны, теория государства и права использует достижения общественных наук, с другой – общественные науки используют данные теории государства и права. Поэтому мы говорим о тесном взаимодействии теории государства и права с философией, политологией, социологией, историей, экономической теорией, социальной психологией и другими общественными науками.

Философия – это наука о всеобщих законах развития природы, общества и мышления. Это система знаний об общих принципах бытия и сознания, об отношении человека к окружающему миру. Философия изучает наиболее общие закономерности общественного развития, в том числе относящиеся к государству и праву. Государство и право исследуются философией, чтобы определить место государственно-правовой надстройки в развитии общества в целом. Поэтому философия является методологической базой юриспруденции. С ее помощью вырабатываются мировоззренческие позиции теории государства и права, которая вооружается общей методологией познания государственно-правовой действительности. Кроме того, теория государства и права широко использует философские категории и всеобщие понятия, выработанные философией, философские законы и закономерности.

В свою очередь, теория государства и права дает конкретный материал для широких философских обобщений. Философ, обладая обширными знаниями закономерностей окружающего мира в целом, далек от знания конкретных закономерностей функционирования и развития государства и права. А юрист, занимаясь конкретными юридическими исследованиями, может не учесть общих закономерностей развития окружающего мира. Поэтому осмысление явлений правовой жизни с философской точки зрения является необходимой предпосылкой творческого развития юридической науки, дальнейшего совершенст-

вованья действующего законодательства, укрепления законности. На основе достижений философии могут быть вскрыты сущность права и государства, их внутренняя противоречивость и воздействие на общественные процессы. Обращение к передовым достижениям философии при изучении проблем государства и права позволяет исследователям избегать мировоззренческих ошибок, способствует правильной постановке проблем и верному решению вопросов государственно-правового строительства.

Частью общей философии выступает философия права, предметом которой является исследование именно государственно-правовой стороны жизни общества. Общетеоретическая задача философии права состоит в изучении глобальных государственно-правовых категорий, которые лежат в основе всех юридических наук. Она имеет дело в основном с процессом познания и объяснения сути правовой материи, с процессом изучения и философского объяснения правового бытия. В философии права рассматриваются такие общие проблемы как социально-философская сущность права, пути ее познания, общее, особенное и отдельное в праве, содержание и форма права, необходимость и свобода в праве. Но философия права не способна охватить всю совокупность юридических знаний, заниматься практическим исследованием основных закономерностей государства и права, выработкой методологии отраслевых аспектов юридической правовой науки. Это возможно лишь на основе тесного сотрудничества философии с теорией государства и права.

Следует отметить связь теории государства и права с **политологией**. Политология – это наука о политике, ее формах, процессах, объединениях, средствах достижения политической и государственной власти. Древние греки определяли политику как искусство управления государством. Политика – это многообразное, универсальное явление, в котором концентрируются все основные стороны общественной жизни: экономическая, социальная, духовная, национальная. Главное назначения политологии – это изучение общих законов развития политических явлений, институтов и учреждений, вопросов политической власти, политической системы, политического режима и других. Политология специально не изучает государство и право, но среди методов достижения власти государству и праву отводится первостепенное значение.

Государство и право неотделимы от политической жизни общества. Используя данные политологии, теория государства и права рассматривает государственно-правовые явления с точки зрения их места и роли в политической системе общества, связей с другими ее элементами. В свою очередь, политология использует положения и выводы теории государства и права по вопросам понятия государства и государственного механизма, форм и функций государства, государственного режима, соотношения государства, политических партий и регулирующих их деятельность норм права.

Политология права исследует право как одно из важных политических явлений во взаимосвязи и взаимодействии со всей политической жизнью, политической системой. В ее задачу также включается выработка научных рекомендаций по использованию правовых средств для целенаправленного изменения социальной реальности. Политология права должна определять стержневые на-

правления политического развития государства и права, основываясь при этом на объективных закономерностях этого развития, что возможно только при объединении научных усилий политологов и юристов.

Теория государства и права тесно связана и с **социологией**. Социология – наука об обществе как целостной системе и об отдельных социальных институтах, процессах, общественных группах. В центре внимания социологов находятся вопросы организации и управления обществом, закономерности и тенденции развития и функционирования различных социальных систем. Поэтому социология связана с управлением, осуществляемым посредством государства и права. Социология изучает такие социальные системы как государство и право, выделяя социальную основу государства, социальную ценность права. Кроме того, социология изучает и закономерности социального поведения людей, его мотивацию. Теория государства и права использует выводы и обобщения социологии, а также данные конкретных социологических исследований деятельности государственно-правовых институтов. Эти данные позволяют успешно решать проблемы совершенствования государственного аппарата, дальнейшего развития форм и функций государства, повышения эффективности права.

На стыке социологии и правоведения в конце XIX в. сформировалась социология права как наука об общих и специфических социальных закономерностях и механизмах воздействия права и общества на социальные системы.. Социология права изучает социальное в праве, правовое как специфическое проявление социального. Если социология как наука стремится раскрыть специфику закономерностей, действующих в обществе, то социология права призвана показать, как право реально функционирует и влияет на поведение людей.

Неразрывная связь существует также между теорией государства и права и **экономическими науками**. Экономические науки изучают способы производства материальных благ, формы собственности, хозяйственную жизнь человека и общества, методы управления экономикой, раскрывают влияние экономического базиса на социальные и политические институты. Тем самым они решают не только экономические, но и социально-политические вопросы, так как от того, на какой основе решаются проблемы производства и распределения материальных благ, вопросы соотношения производственных и распределительных отношений, во многом зависит не только состояние экономики, но и состояние государства, общества в целом. Экономика как материальный базис общества оказывает, в конечном счете, решающее воздействие на процесс формирования и развития соответствующей ему надстройки, одной из составных частей которой является государство и право. Каждому типу экономики соответствует вполне определенный тип государственной и правовой системы.

Опираясь на выводы и положения, сформулированные экономическими науками, теория государства и права подтверждает экономическую обусловленность государственно-правовых явлений и в то же время активное обратное воздействие государственно-правовых явлений на экономику, ведь каждый способ производства вызывает необходимость в более совершенных государственно-

но-правовых механизмах, которые, в свою очередь, выступают как важный фактор формирования соответствующих общественных отношений. Таким образом, взаимодействие государства и экономики позволяет определить возможность, необходимость и границы государственного вмешательства в экономику, пределы и формы зависимости права от экономики, а также способы ее правового стимулирования.

Постоянная и последовательная связь теории государства и права прослеживается с **социальной психологией**. Сформировавшись как самостоятельная отрасль знаний в начале XX в., социальная психология представляет собой науку, занимающуюся выявлением и изучением закономерностей поведения людей, обусловленных фактом их принадлежности к определенным социальным слоям и группам, а также изучением психологических характеристик отдельных человеческих сообществ и групп. Теория государства и права, исследующая специфические формы и методы воздействия на поведение людей, взаимодействует с социальной психологией, так как изучение формирования правосознания, правовой культуры, эффективности правотворчества, содержания права и эффективности его воздействия на сознание, волю и поведение людей невозможно без учета достижений социальной психологии, помогающей установить типичные последствия деятельности государственных и правовых институтов.

Теория государства и права тесно связана с **историей**, изучающей прошлое человечества. История исследует различные типы цивилизаций, этапы развития государства, гражданского общества, смену одной социально-экономической формации другой, изучает конкретные формы и опыт государственной жизни конкретных народов в конкретное время. Теория государства и права опирается на конкретные данные исторической науки. Но история не дает обобщенных выводов, не формулирует общих закономерностей, как это делает теория государства и права. Поэтому историческая наука, в свою очередь, использует соответствующие положения и понятия, вырабатываемые теорией государства и права.

Таким образом, тесное соотношение теории государства и права с другими общественными науками обогащает ее содержание, позволяет более глубоко раскрыть сущность ее предмета, больше приблизиться к потребностям практики, в то же время, обогащая содержание общественных наук. Для общей пользы необходима интеграция взаимосвязанных с теорией государства и права знаний, их активное привлечение к теории и практике юридического строительства. Только сближение общих и специальных знаний позволит обеспечить справедливый порядок отношений между людьми, который надежно будет охраняться государством и правом.

1.3.2 Теория государства и права в системе юридических наук

Теория государства и права занимает важное место не только среди общественных наук, но и в системе юридических наук. Существование множества юридических наук обусловлено тем, что государство и право – явления слож-

ные, имеющие отношение к различным сторонам общественной жизни, и изучить их в рамках одной науки невозможно. Поэтому неизбежна специализация научных знаний о различных областях государственно-правовой жизни общества. В зависимости от предмета исследования и сферы научного познания все юридические науки подразделяются на три основные группы: историко-теоретические науки, отраслевые науки, прикладные науки.

К **историко-теоретическим наукам** относятся теория государства и права, история отечественного государства и права, история государства и права зарубежных стран, история политических и правовых учений.

Взаимосвязь теории государства и права с историко-правовыми науками проявляется, с одной стороны, в том, что при выявлении общих закономерностей возникновения, становления и развития государственно-правового механизма невозможно обойтись без конкретного исторического материала, без знания основных исторических событий и процессов. С другой стороны, история государства и права не может обойтись без выводов и обобщений, сделанных теорией государства и права. Так, история политических и правовых учений детально рассматривает политические и правовые теории различных эпох, систематизирует политико-правовые взгляды крупных мыслителей прошлого и современности. На основании этого теория государства и права вырабатывает универсальные общегосударственные и правовые концепции и категории.

К **отраслевым юридическим наукам** относятся науки конституционного, административного, гражданского, уголовного, финансового, коммерческого, трудового, земельного, экологического, муниципального, предпринимательского, уголовно-процессуального, гражданско-процессуального, налогового, семейного права и др. Это основной по объему блок юридических наук.

По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает как обобщающая наука. Обобщающий характер теории государства и права проявляется в следующем:

во-первых, она изучает государство и право в целом, выясняет общие закономерности их возникновения, развития и функционирования. Предмет же отраслевой науки задан границами определенных общественных отношений, рамками соответствующей отрасли права;

во-вторых, теория государства и права является методологической базой познания государственно-правовых явлений, вырабатывает общие для всех отраслевых наук методы и принципы научного познания. На этой основе в рамках каждой отраслевой науки вырабатываются свои отраслевые принципы и методы познания норм права;

в-третьих, теория государства и права вырабатывает общие для всех отраслевых наук научные категории и понятия, которые служат основой для выработки специальных понятий в рамках отраслевых наук.

Вместе с тем теория государства и права формулирует свои выводы в тесной связи с отраслевыми науками, исходит из фактического материала, содержащегося в них, обобщает и систематизирует их выводы. Поэтому между теорией государства и права и отраслевыми юридическими науками существует двусторонняя связь.

Прикладные юридические науки – это криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, судебная бухгалтерия, юридическая психология, правовая статистика и другие. Данные науки используют достижения естественных и технических наук для решения юридических вопросов. Взаимодействие теории государства и права с прикладными науками является опосредованным, осуществляемым через отраслевые науки.

Существуют и другие классификации юридических наук. Так, историко-теоретические науки подразделяются на две группы: теоретические и историко-правовые. Дополнительно к предложенным трем группам выделяют науки, изучающие структуру, организацию и порядок деятельности государственных органов (например, правоохранительные органы, прокурорский надзор), а также науки, изучающие международное право.

1.3.3 Влияние теории государства и права на совершенствование юридической практики

Государство и право – это не идеи и понятия, а реальные категории, функционирующие в обществе. С государством и правом вынуждены считаться все общественные силы, так как от государственно-правовой практики зависит жизнедеятельность общества в целом. Поэтому их научное осмысление является объективной потребностью. Изучение государства и права, обобщение опыта их развития помогает использовать то лучшее, что вырабатывалось веками, продвигаться вперед в процесс исторического развития.

Изучая и обобщая практику, теория государства и права: формулирует понятия и определения государственно-правовых явлений, делая выводы, позволяющие понять их сущность и содержание; вырабатывает научные рекомендации их оптимального функционирования и дальнейшего развития; выступает мощным средством формирования нового мировоззрения российского общества, способствует развитию не только юридических наук, но и формированию российских юристов.

В свою очередь, общественная практика тесно связана с теорией. Юридическая практика служит источником для развития учения о государстве и праве; обуславливает цели исследования государства и права, ведь любая наука важна не сама по себе, она необходима, прежде всего, для обслуживания потребностей практики, именно в этом ее значимость и ценность; является критерием истинности теории.

Современная практика предъявляет повышенные требования к качеству научных разработок. Дальнейшее развитие российской государственности, формирование гражданского общества, правового государства – все это нуждается в научном осмыслении. Поэтому теории государства и права необходимо выработать четкие представления о путях и судьбе осуществляющихся в России реформ, наиболее оптимальные пути совершенствования правового механизма государства с учетом мирового опыта.

1.4 Теория государства и права как учебная дисциплина

1.4.1 Задачи и функции теории государства и права как учебной дисциплины

Теория государства и права как учебная дисциплина представляет собой определенную систему изучения знаний, накопленных наукой. Поэтому теория государства и права – учебная дисциплина неразрывно связана с наукой теории государства и права, фактически полностью базируется на ней. Научные достижения всегда находят отражение в учебной дисциплине, и чем они масштабнее, тем содержательней и полнее она будет. Все изменения в науке, появление новых теорий, концепций также отражаются на содержании учебной дисциплины, в которую и включаются.

В то же время теория государства и права все же различается как наука и как учебная дисциплина.

Во-первых, предмет учебного курса несколько уже предмета науки теории государства и права, он ограничивается наиболее существенными, устоявшимися знаниями, которыми располагает наука.

Во-вторых, теория государства и права как учебная дисциплина и как наука различаются по целям, задачам и субъектам. Если целью науки является выявление закономерностей развития государственно-правовых явлений, разработка научных теорий в соответствии с развитием общества с использованием всего методологического арсенала, то цель учебной дисциплины – доведение до обучаемых при помощи методологических приемов учебного процесса уже добытых наукой и проверенных на практике знаний. Субъекты теории государства и права как науки – ученые-юристы, субъекты учебной дисциплины – преподаватели и студенты.

В-третьих, учебная дисциплина более субъективна, чем наука. Если теория государства и права как наука обусловлена реальной системой изучаемых ею государственно-правовых явлений и должна максимально их отражать и им соответствовать, то теория государства и права как учебная дисциплина во многом производна от усмотрения составителей учебных программ, научной позиции автора учебника, количества отведенных на ее изучение часов, наконец, от конкретного преподавателя.

Учебный курс теории государства и права выполняет три взаимосвязанные **задачи**:

- вооружает знаниями общих закономерностей государственно-правовой жизни общества, имеющими значение для фундаментальной подготовки юристов широкого профиля;
- дает первичные правовые понятия, необходимые для эффективного изучения других юридических дисциплин;
- формирует основы профессионального юридического мировоззрения, правовую культуру, способность применять свои знания на практике.

Теория государства и права должна вырабатывать умение со строго научных позиций давать правильную оценку сложным государственно-правовым

явлениям общественной жизни, вскрывать их сущность, понимать их социальное назначение, место и роль в политической системе общества.

Следовательно, теория государства и права как учебная дисциплина выполняет следующие **функции**: вводит в юридическое образование и обеспечивает надлежащую подготовку будущих юристов.

1.4.2 Система курса теории государства и права

Система курса теории государства и права представляет собой логически последовательное расположение вопросов, отражающих объективную структуру и содержание предмета данной науки.

Структура современной теории государства и права формировалась на протяжении длительного времени. В русском дореволюционном правоведении довольно четко разграничивались теория права, философия права и энциклопедия права. В настоящее время такое разграничение утратило свой смысл. Теория государства и права охватывает и философское осмысление государственно-правовых явлений, и наиболее общие представления о государстве и праве.

При этом система курса теории государства и права – это не произвольное расположение различных вопросов, посвященных проблемам государства и права, а их логически последовательное и взаимоувязанное строение. Логика курса строится на последовательном осуществлении двух принципов: органической взаимосвязи государства и права; их относительной самостоятельности. Причем, первоначально, до рассмотрения специальных юридических вопросов, изучаются более общие вопросы – об обществе, организованном в государство, так как нельзя начинать изучение права, являющегося результатом правотворческой деятельности государства, без выяснения понятия и сущности самого государства.

Учебный курс теории государства и права состоит из четырех разделов. Изучение теории государства и права начинается с раздела «Предмет и методология теории государства и права», в котором раскрывается понятие теории государства и права, содержание и особенности ее предмета, совокупность методов ее изучения, связь с общественными науками, роль и место в системе юридических наук, взаимодействие с юридической практикой, а также ее задачи и функции как учебной дисциплины.

Затем рассматривается раздел «Соотношение общества, государства и права». В этот раздел включены вопросы происхождения государства и права, понятия общества и его структуры, гражданского общества, государственно-правового воздействия на экономику и экологию, взаимодействия государства и этноса, государства и личности, а также политической системы общества.

Раздел «Теория государства» включает темы, рассматривающие понятие, признаки и сущность государства, важнейшие характеристики правовой государственности, государственную власть, принципы и методы ее осуществления, типы, формы, механизм и функции государства.

Уяснив общие вопросы теории государства, переходят к изучению теории права. Этот раздел курса дает представление о том, что такое право, каковы его

источники; что такое нормы права и как они создаются; что такое закон и каково его место в системе нормативных правовых актов государства. Также изучаются принципы построения и функционирования различных правовых систем, системы права и системы законодательства, правоотношения, формы реализации правовых норм. Практическую ценность представляют знания о видах и способах уяснения и разъяснения действительного смысла правовых норм, которые играют важную роль в обеспечении эффективности правового регулирования общественных отношений, а также вопросы законности и правопорядка, формирования правосознания и правовой культуры. Изучением правомерного поведения, правонарушения и юридической ответственности завершается учебный курс теории государства и права.

Контрольные вопросы к разделу 1:

- 1) Дайте определение теории государства и права как науки.
- 2) Каковы функции теории государства и права?
- 3) Что является предметом теории государства и права?
- 4) Каковы особенности предмета теории государства и права?
- 5) Каково содержание предмета теории государства и права?
- 6) Что понимается под методом и методологией теории государства и права?
- 7) Как соотносятся предмет и метод науки?
- 8) Каково значение методологии в познании государства и права?
- 9) Каково содержание и значение общенаучных методов исследования теории государства и права?
- 10) Какие методы относятся к частнонаучным?
- 11) Какова роль специально-юридических методов познания теории государства и права?
- 12) Каково соотношение теории государства и права и философии?
- 13) Какова взаимосвязь теории государства и права с политологией и социологией?
- 14) Как классифицируются юридические науки?
- 15) Каково место теории государства и права в системе юридических наук?
- 16) В чем отличие науки теории государства и права от учебной дисциплины теории государства и права?

2 Соотношение общества, государства и права

2.1 Происхождение государства и права

2.1.1 Общая характеристика исторических концепций возникновения государства

Проблема происхождения государства всегда привлекала к себе внимание ученых. Вместе с возникновением государства стали возникать и теории его происхождения, так как люди всегда стремились познать окружающую их действительность, объяснить причины возникновения любого явления, в том числе и юридического, чтобы понять его сущность и выявить возможные тенденции его развития. Причем по мере развития государства теорий его происхождения становилось все больше, что обусловлено историческими особенностями развития общества, уровнем развития экономического строя, общественного сознания и научных знаний, различными методологическими позициями ученых в тот или иной период времени.

Основными теориями происхождения государства являются: теологическая, патриархальная, договорная, насилия, органическая, психологическая, марксистская.

Теологическая теория – одна из первых теорий происхождения государства, возникшая еще в Древнем мире. Окончательно она была сформулирована в трудах Фомы Аквинского в XIII в. и наиболее широкое распространение получила при феодализме, в настоящее же время представляет официальную доктрину Ватикана. Представителями данной теории были религиозные деятели Востока, средневековой Европы, идеологи ислама и католической церкви.

Основная идея современной теологической теории – божественный первоисточник происхождения и сущности государства, государственной власти, что придает ей безусловную обязательность и авторитет. Исходя из этого, постичь природу и сущность государства невозможно, ибо невозможно проникнуть в тайну божественного замысла. Любая светская власть производна, по мнению богословов, от власти церкви, власти религиозных организаций, поэтому народ должен беспрекословно повиноваться всем велениям государственной воли как продолжению воли божественной. Государство – незыблемо и вечно, а попытки изменить государственную власть являются преступлением против церкви и бога.

Данная теория исходит из религиозных воззрений, не является научной, но отражает отдельные реальные процессы, имевшие место в процессе становления государств, особенно восточных. Ее нельзя доказать, как нельзя и прямо опровергнуть, так как вопрос об истинности данной теории является вопросом веры.

Патриархальная теория была окончательно сформулирована Робертом Фильмером в сочинении «Патриарх». По его мнению, люди – существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. Развитие и разрастание семьи, увеличение числа семей приводят к образованию государства. Таким образом, государство – это своеобразная разросшаяся семья, а власть монарха – естественное продолжение власти отца (патри-

арха) в семье, который заботится об ее членах и обеспечивает их послушание. Подданные же должны беспрекословно подчиняться власти своего отца. Поэтому государство является естественной формой человеческой жизни, вне государства человеческое общение невозможно.

Но исторические свидетельства подобного возникновения государства отсутствуют. Семья возникала практически параллельно с государством в процессе разложения первобытнообщинного строя.

Договорная теория происхождения государства возникла в Древней Греции (Эпикур) и получила широкое распространение в период Просвещения в трудах Гроция, Голланда, Спинозы, Локка, Гоббса, Руссо, Радищева и других.

По мнению этих мыслителей, государство возникло в результате общественного договора о правилах совместного проживания. В то время, когда не было ни государства, ни права, люди жили в соответствии со своими естественными правами. Но власти, способной защитить человека, не было. Поэтому люди объединились, и заключили между собой договор о том, что часть своих прав, присущих им от рождения, они передают государству как органу, представляющему их общие интересы, и обязуются подчиняться ему, а государство, в свою очередь, обязуется обеспечивать их права. Если условия договора нарушались, то народ имел право на восстание, так как правители – это лишь уполномоченные народа, обязанные отчитываться перед ним. При этом различали первичный договор объединения, создания гражданского общества и государства, и вторичный договор подчинения определенному лицу, которому передается власть. Под договором же понимался не какой-то реально существующий документ, а некое общее согласие, сложившееся естественным образом.

Хотя данная теория страдает антиисторизмом, игнорирует экономические, материальные предпосылки возникновения государства, то есть объективные факторы, и преувеличивает субъективные, но она впервые показала, что государство возникло как результат сознательной деятельности людей, положила начало учению о народном суверенитете, о естественных правах человека, о подконтрольности государственно-властных структур обществу.

В XIX в. появились новые концепции происхождения государства, одной из которых является **теория насилия**. В наиболее завершенном виде она была сформулирована в трудах Е. Дюринга, Л. Гумпловича, К. Каутского. Причину происхождения государства они видели не в экономических отношениях, а военно-политических факторах – завоевании, насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными народами и территориями был нужен аппарат принуждения, которым и стало государство. Агрессивная завоевательная политика первобытных племен, захват территорий более слабых соседей, контроль над ними постепенно привели к необходимости образования специальных органов. Именно так возникала особая публичная власть – государство как организация властвования одного племени над другим. Следовательно, по мнению представителей данной доктрины, государство – не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила, оно более необходимо слабым племенам, чем сильным и становится средством защиты завоеванных от возможных посягательств со стороны других сильных племен. Дан-

ная теория была воспринята нацистской Германией в качестве официальной идеологии.

Если Л. Гумплович и К. Каутский являлись представителями теории внешнего насилия, то Е. Дюринг видел первоначальный фактор возникновения государства в непосредственной политической силе. Для возникновения государства, по его мнению, необходимо господство меньшинства над большинством. Государство возникает как результат насилия одной части общества над другой.

Конечно, элементы насилия сопровождали процесс возникновения многих государств (например, древнегерманского). Но насилие необходимо рассматривать лишь в качестве одной из причин возникновения государства. Военно-политические факторы играют вторичную роль и без соответствующих экономических предпосылок причиной возникновения государства быть не могут.

Успехи естествознания в XIX в., популярность теории Ч. Дарвина привели к попыткам распространения открываемых закономерностей развития живой природы на процессы развития человеческого общества. Так, **органическая теория происхождения государства**, крупнейшим представителем которой был Г. Спенсер, считает государство результатом органической эволюции. Государство рассматривается как общественный организм, состоящий из отдельных людей, подобно тому, как живой организм состоит из клеток. Сущность государства возможно понять лишь из строения и функций этого организма. Люди объединяются в государство в процессе естественного отбора. Таким образом, биологические закономерности распространяются на социальные процессы. Появление правительств и дальнейшее функционирование государства определяет естественный отбор в процессе внешних войн и завоеваний. При этом правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, используя право как передаваемые мозгом импульсы. Низшие классы реализуют внутренние функции государства (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы – внешние (оборона, нападение).

Но биологические законы невозможно распространить на развитие человеческого общества, хотя законы социальной жизни предопределяются естественными законами. Положительным в данной теории при всей ее ненаучности является то, что она вводит в понятие об обществе и государстве системный признак и обосновывает дифференциацию и интеграцию общества и государственной жизни.

Психологическая теория (Г. Тард, Л. И. Петражицкий, З. Фрейд) объясняет причины возникновения государства свойствами психики человека, потребностью одних к повиновению, подчинению, а других – к господству, власти, стремлению людей к определенной организации. Постепенно управленческая деятельность обособляется в руках сильных личностей. Вместе с тем, всегда существуют лица, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления. Для сдерживания этих психологических начал личности и возникает государство. Государство, по мнению представителей данной теории, – продукт разрешения противоречий между активными личностями,

способными к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющей данные решения.

Конечно, общество и государство и есть следствие психологических закономерностей развития человека. Но человеческая психика сама формируется под влиянием экономических, социальных и иных внешних условий, эти условия и должны учитываться в первую очередь.

Марксистско-ленинская теория происхождения государства исходит из того, что государство возникает как результат естественного развития первобытного общества в силу социально-экономических причин: общественного разделения труда, возникновения прибавочного продукта и появления частной собственности, а затем раскола общества на классы и борьбы между ними. Экономически господствующий класс для защиты своих интересов создает новую политическую структуру – государство. Государство выступает средством угнетения людей, поддержания господства одного класса над другими. С уничтожением классов отмирает и государство.

Существуют также волевая (волюнтаристская) теория, которая объясняет происхождение государства волевой деятельностью сильной личности (Ф. Мейтленд – Джонс); патримониальная (Галлер), согласно которой государство произошло от права собственника на землю; гидравлическая (К. Витфогель), в соответствии с которой государство возникло из необходимости организовать большие массы людей для строительства ирригационных сооружений в восточных аграрных странах; расовая (Ж. Гобино, Ф. Ницше) и множество других.

Ни одна из всех этих теорий не может претендовать на абсолютную достоверность. Каждая из них является лишь определенной ступенькой к познанию истины.

В настоящее время выделяется второй подход к историко-материалистической теории. Он исходит из того, что в результате экономического развития усложняется само общество, его производительные и распределительные сферы, его «общие дела». Это требует совершенствования управления, что и приводит к возникновению государства.

2.1.2 Закономерности возникновения государства

История человеческого общества начинается с образования первобытно-общинного строя. В одиночку в тех суровых природных условиях человек выжить не мог. Основной формой социальной организации была родовая община. Родовая община объединяла несколько поколений родственников, ведущих совместную хозяйственную деятельность и обладающих общим имуществом. Экономика первобытнообщинного строя характеризовалась как экономика присваивающая. Люди занимались собирательством, охотой, рыбной ловлей, то есть присваивали то, что им давала природа. Власть носила сугубо общественный характер. Она исходила из рода, который и формировал органы управления. Основным органом управления являлось общее собрание всех членов рода, на котором решались наиболее важные вопросы. Из наиболее уважаемых опытных членов рода избирались старейшины. Их власть основывалась на авторите-

те, никаких привилегий первоначально они не имели. Функции власти во время войны выполняли военачальники. Религиозные функции власти осуществляли жрецы. Особой публичной власти, специального аппарата управления в родовой организации не было.

Роды входили в более крупные объединения. Несколько родов объединялись в племя, общими делами племени руководил совет старейшин.

В таком виде первобытное общество существовало тысячелетия.

Процесс возникновения государства связывается с неолитической революцией, которая началась 10-12 тысяч лет назад. Произошел переход от присваивающей экономике к производящей. От собирательства и охоты люди перешли к земледелию и скотоводству. Начал осуществляться обмен, развивались товарные отношения. Появились ремесла, а также лица, осуществляющие обмен товаров, – купцы, не участвующие в процессе производства. Эти три общественных разделения труда и связанное с ними совершенствование орудий труда дали толчок к росту производительности труда. Человек стал производить большее количество продуктов, чем необходимо для поддержания его жизни. В результате этого появился прибавочный продукт, что, в конечном счете, привело к частной собственности. Экономическая самостоятельность отдельных семей вызвала разложение родовой общины, которая сменилась общиной соседской. Общество стало дифференцироваться по имущественному признаку. Интересы индивидов стали несовместимы. В новых экономических условиях родоплеменная организация власти не могла выполнять свои задачи. Усложнение социальной жизни потребовало реорганизации управления обществом. Появились специальные должностные лица, органы, которые осуществляли только управленческие функции. Постепенно сформировалась особая публичная власть, выделившаяся из общества и управляющая обществом.

Таким образом, **основными предпосылками, факторами, способствовавшими переходу от родового строя к государству, являлись:** а) переход от присваивающей экономики к производящей; б) три крупных общественных разделения труда; в) развитие производительных сил и появление прибавочного продукта; г) возникновение частной собственности; д) распад родовой общины на отдельные семьи и переход к территориальной организации общества; е) имущественная и социальная дифференциация общества; ж) преобразование родоплеменной власти в особую публичную власть.

Процесс формирования государства у различных народов, в различных регионах шел различными путями. В настоящее время выделяют **два основных исторических пути формирования государства: западный и восточный.**

В работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства» Ф. Энгельс выделил три формы возникновения государства на территории Европы, каждая из которых подробно изучена на примере государств в Афинах, Риме и у древних германцев.

Классической формой является возникновение государства в силу действия только внутренних факторов развития общества, расслоения на антагонистические классы, как было в афинском государстве. Формирование государства у афинян произошло без всякого насильственного вмешательства, из родово-

го строя возникла весьма высоко развитая форма государства – демократическая республика. Это самая чистая «классическая» форма возникновения государства.

В Риме родовое общество превращается в замкнутую аристократию, окруженную многочисленным, стоящим вне этого общества, бесправным плебсом. Длительная борьба плебеев с патрициями, развернувшаяся в связи с укреплением частной собственности и углублением имущественной дифференциации, стимулировала разложение родового строя. В итоге победа плебеев взорвала старый родовой строй и возникло государство.

У германских племен государство возникло как непосредственный результат завоевания обширных территорий Римской империи, для господства над которыми родовой строй не дает никаких средств и поэтому перерождается в феодальное государство.

Восточный путь возникновения государства характерен для стран Древнего Востока, Африки, Америки, Океании. Здесь очень устойчивыми оказались социально-экономические отношения и структуры родового строя – земельная община, коллективная собственность. Управление общественной собственностью становилось важнейшей функцией родоплеменной знати, которая постепенно превращалась в обособленную социальную группу. Так родоплеменная знать, исполнявшая общественные должности, преобразовалась в государственные органы, а общественная собственность – в государственную. Частная собственность играла вторичную роль. На данный путь формирования государства значительное влияние оказали географические и климатические условия, необходимость выполнения крупномасштабных общественных работ (строительство и эксплуатация ирригационных систем), объединение в этих целях значительных масс людей и необходимость централизованного руководства этими массами. Для восточных государств было характерно отсутствие четко выраженной классовой дифференциации, они обладали мощным чиновничьим аппаратом, являлись деспотическими монархиями и характеризовались сильным влиянием религии, соединением светской и религиозной властей.

Таким образом, государство возникает как результат естественного развития общества, развития, прежде всего, экономического, которое обуславливает эволюцию, преобразование других сфер жизни общества.

2.1.3 Особенности возникновения права

Право формировалось одновременно с государством. Их возникновение взаимосвязано и взаимозависимо. Возникновение права, как и государства, занимало целые эпохи, испытывало различные, как внешнее, так и внутреннее, влияния.

В первобытном обществе все отношения регулировались особыми правилами поведения – обычаями, традициями, обрядами. **Обычай** – исторически сложившееся правило поведения людей, путем многократного повторения вошедшее в силу привычки. Обычаи передавались из поколения в поколение, в равной степени выражали интересы всех членов сообщества, при этом личные

интересы во внимание не принимались. Непререкаемость обычая опиралась на кровную связь и общность интересов членов родовой общины, равенство их положения, отсутствие между ними противоречий. Обычаи закрепляли выработанные веками наиболее рациональные, полезные для общества варианты поведения людей в определенных ситуациях. Обычаями регламентировались все сферы жизни первобытного общества.

Обычаи догосударственного общества имели характер «мононорм», то есть были одновременно и нормами организации общественной жизни, и нормами первобытной морали, и ритуальными, и обрядовыми правилами. Они, как правило, соблюдались в силу авторитета и привычки, но когда обычай нуждался в подкреплении путем прямого принуждения, общество выступало в роли коллективного носителя силы – обязывающей, изгоняющей и даже обрекающей нарушителя на смерть.

Следовательно, можно выделить следующие **характерные черты обычаев**:

- а) устный характер, передача из поколения в поколение, сохранение в памяти людей;
- б) действие в силу привычки и добровольное исполнение;
- в) выражение воли и интересов всего рода;
- г) обеспечение всем родом, мерами общественного воздействия;
- д) отсутствие различия между правами и обязанностями членов общества;
- е) регламентация всех сфер жизнедеятельности родовой общины

Таким образом, социальные нормы первобытнообщинного строя являлись общественными и по своему содержанию, и по способам обеспечения, и по характеру существования.

Расслоение первобытного общества привело к тому, что установленная обычаями форма общественных отношений пришла в противоречие с их изменившимся содержанием. Обычаи перестали обеспечивать порядок и стабильность в обществе, появилась объективная необходимость в принципиально новых регуляторах общественных отношений. Из общей массы обычаев выделились те, которые могли быть приспособлены к интересам верхушки общества. Они уже не соответствовали интересам большинства населения, а были навязаны обществу властью. На их добровольное выполнение рассчитывать было уже нельзя, поэтому возникла необходимость в систематическом применении принуждения. Так обычаи перерастали в нормы права, закрепленные для всеобщего сведения в письменном виде. Обычаи, санкционированные государством, становились обычным правом. Впоследствии, с развитием потребностей политических сил, стоявших у власти, государство восполняло недостающие в обычном праве нормы своей законодательной деятельностью.

Правовые нормы складывались преимущественно **тремя основными путями**:

- а) перерастанием обычаев в нормы обычного права и санкционированием их силой государства;
- б) правотворчеством государства, которое выражается в разработке, принятии и издании специальных документов, содержащих нормы права;

в) прецедентным правом, состоящим из конкретных решений, принимаемых судебными или административными органами, и приобретающих характер образцов для решения аналогичных дел.

При этом право формировалось разными путями на Востоке и на Западе. Так, на Востоке, где велика роль традиций, право возникало и развивалось под воздействием религии и нравственности, а основными его источниками стали религиозные положения. В европейских же странах право развивалось от обычая к правовому обычаю, то есть такому обычаю, который обеспечен возможностью государственного принуждения, и от правового обычая к прецедентам и обширному законодательству, создаваемому государством, его органами.

Однако, несмотря на особенности формирования права в различных регионах, общим для них было то, что появление права шло параллельно с формированием государства, поскольку именно право выступало основой организации государственной власти.

2.2 Гражданское общество

2.2.1 Понятие общества. Соотношение общества и государства

Понятие «общество» в его современном понимании возникло сравнительно недавно. В античной и средневековой научной мысли использовался такой термин, как «община». Лишь в конце XVIII – начале XIX в.в. это понятие приобрело свой современный смысл. Его окончательное научное признание происходило по мере превращения социологии как науки об обществе в самостоятельную область знания.

В современной научной мысли понятие «общество» рассматривается в двух основных значениях.

В широком смысле общество определяется как совокупность всех способов взаимодействия и форм объединения людей, в которой выражается их всесторонняя зависимость друг от друга.

Общество при этом рассматривается не просто как совокупность индивидов, а как сложный социальный организм, результат взаимодействия людей, определенная организация их жизни, связанная, прежде всего, с производством, обменом и потреблением жизненных благ. Это сложная динамичная система связи людей, объединенных семейными узами, групповыми, сословными, классовыми отношениями, в которой действуют уже не биологические, а социальные законы.

Поэтому **в узком смысле общество** – это исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

Рассмотрение общества в качестве совокупности общественных отношений позволяет: а) подходить к нему конкретно-исторически (выделять различные общественные формации, различать этапы развития общества); б) выявлять специфику главных сфер общественной жизни (экономической, политической, духовной и т. д.); в) определять субъектов социального общения (личность, семья, нация, государство).

Объединение индивидов в общество происходит на основе общих интересов, осуществляемых в результате взаимного сотрудничества. Организованность общества зависит от гармоничного сочетания общих и индивидуальных интересов его членов, при этом интересы должны иметь постоянный и объективный характер и служить удовлетворению значимых для индивидов потребностей.

Для общества характерен организующий фактор, который определяет границы человеческого поведения в интересах всего общества. Эту функцию выполняет само общество через соответствующие органы власти и вырабатываемые им правила общеобязательного поведения.

Таким образом, понятие общества характеризуют следующие **основные признаки**:

- объединение людей, наделенных волей и сознанием;
- устойчивое и постоянное взаимодействие индивидов;
- общие интересы и единые социальные цели, положенные в основу взаимодействия индивидов;
- регулирование посредством общеобязательных правил проведения;
- наличие организационной силы (власти), способной обеспечить ему внутренний порядок и внешнюю безопасность;
- способность и реальная возможность к самообновлению и совершенствованию.

Следовательно, **общество** – это устойчивое и саморазвивающееся объединение людей, связанных между собой общим интересом и взаимодействующих на основе общеобязательных норм и ценностей в целях удовлетворения индивидуальных потребностей.

Общество организуется в целостный организм благодаря внутренним и внешним силам. Внутренней силой, сплачивающей общество, служит определенная идея, часто возводимая в идеологию. Внешней силой, производной от внутренней, является государство.

Государство и общество – понятия несовпадающие. Понятие «общество» шире понятия «государство», так как в обществе кроме государства есть и негосударственные структуры (политические партии, общественные организации и объединения, трудовые коллективы). Государство есть лишь политическая часть общества, его элемент. В то же время государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль, так как это форма организации общества.

Хронологически рамки общества и государства тоже не совпадают. Общество возникло намного раньше государства и имеет более богатую историю своего развития. Если государство возникло около 6 тысячелетий тому назад, то история общества насчитывает свыше двух миллионов лет. Государство – продукт общественного развития, оно выделилось из общества на определенной ступени его развития. Рожденное развивающимся обществом, государство приобретало по отношению к нему относительную самостоятельность. Степень этой самостоятельности постоянно изменяется и зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

Общество определяет характер государства и является основой его существования. Без общества нет и государства. Именно общество образует государство и его органы. По мере того как развивается общество, меняется и государство. Оно также становится более совершенным, более цивилизованным. Кроме того, именно общество содержит государство, выделяя для него часть общественного продукта в виде налогов.

Но и государство, в свою очередь, влияет на общество. Государство призвано управлять обществом, его делами в разных общественных сферах, поддерживать общественный порядок, обеспечивать стабильность отношений между его частями, осуществлять охрану от внешних врагов. Оно заботится об обществе и способствует его развитию. Но чем менее демократично государство, тем более оно становится над обществом, уже практически не заботясь о его развитии, а в ряде случаев даже препятствуя этому вплоть до сокрушения общественного организма.

Таким образом, с появлением государства общество раскалывается на две части – государственную и остальную, негосударственную часть, которую определяют как гражданское общество.

2.2.2 Гражданское общество: понятие, институты

Понятие гражданского общества начало формироваться античными мыслителями (Аристотель, Платон, Цицерон).

Термин «гражданский» (латинский - «цивильный») получил распространение в римском праве и стал входить во многие юридические понятия и выражения (гражданский иск, гражданское право и т.д.).

В античном праве гражданское общество фактически отождествлялось с государством. Так, Аристотель полагал, что «государство есть не что иное, как совокупность граждан, гражданское общество», основой же гражданского общества называл частную собственность, которая способствует тому, что гражданин становится независимым и деятельным. В то же время он анализировал ту часть жизнедеятельности общества – экономическую, брачно-семейную, духовную, где государственное вмешательство не требовалось. Платон, рассуждая об естественных социальных потребностях человека, утверждал, что кроме государственно-организованной, есть и другие формы жизнедеятельности человека. Таким образом, еще в период древнего мира были сделаны попытки «развести» государство и гражданское общество, не во всем государству подвластное.

Н. Макиавелли, утверждая, что высшим проявлением человеческого духа является государство, а смыслом жизни – служение ему, в то же время говорил о том, что государство не должно нарушать имущественных и личных прав подданных, чтобы не возбудить их недовольство.

В период Просвещения идея гражданского общества получила развитие в трудах Гроция, Гоббса, Локка, Монтескье, Руссо. Они считали, что гражданское общество соответствует не всем, а только прогрессивным формам государственного устройства, основанным на естественно-правовых, договорных

началах. По мнению Дж. Локка, люди, заключив общественный договор, создали гражданское общество, которое образовало ряд защитных структур между индивидом и государством. Основой свободы индивида, гарантией его самостоятельности, по Локку, также являлась частная собственность.

Сам же термин «гражданское общество» стал устойчиво употребляться лишь в XVIII веке (Гумбольдт, Кант, Гегель, Вебер, Маркс, Энгельс) и рассматривался в противопоставлении понятию «государство». Под гражданским обществом стали понимать особую сферу отношений, главным образом имущественных, которые должны были находиться в известной независимости от государства.

Кант сформулировал философскую характеристику устоев гражданского общества. Главными в теории гражданского общества он считал следующие идеи: а) человек все должен создавать собственными силами и должен отвечать за созданное; б) становление человеческих интересов и необходимость их защиты являются побудительными причинами самосовершенствования людей; в) гражданская свобода, законодательно обеспеченная правом, есть необходимое условие самосовершенствования, гарантия сохранения и возвышения человеческого достоинства. Гражданское общество, по мнению Канта, основано на следующих принципах: свобода члена общества как человека; равенство его с другими как подданного; самостоятельность члена общества как гражданина.

В. Гумбольдт в понятие гражданского общества включал систему национальных, общественных учреждений, формируемых самими индивидами, естественное и общее право, а также человека.

Глубокое осмысление понятие гражданского общества получило в «Философии права» Г. Гегеля, определившего гражданское общество как связь лиц через систему потребностей и разделение труда, правосудие (правовые учреждения и правопорядок), внешний порядок (полицию и корпорации). Гражданское общество, с точки зрения Гегеля, – относительно независимая от государства совокупность отдельных индивидов, групп, классов, взаимосвязь которых регулируется гражданским правом. Правовыми основами гражданского общества, по его мнению, являются равенство людей как субъектов права, их юридическая свобода, индивидуальная частная собственность, незыблемость договоров, охрана прав от нарушений, а также упорядоченное законодательство и авторитетный суд, в том числе суд присяжных. Главным элементом в учении Гегеля о гражданском обществе выступал человек – его роль, функции, положение. При этом отдельная личность является для самой себя целью, ее деятельность направлена, прежде всего, на удовлетворение собственных потребностей. В тоже время человек без соотношения с другими «не может достигнуть всего объема своих целей». Поэтому не гражданское общество является, по мнению Гегеля, движущей силой исторического прогресса, а государство как более организованная сила, гражданское общество же и индивиды подчинены ему. Государство является гарантом свободы и развития гражданского общества

Представления о гражданском обществе получили развитие в трудах К. Маркса и Ф. Энгельса. В их произведениях показана динамика соотношения

общества и государства, основанная на изменении форм собственности и разделения труда. К. Маркс рассматривал гражданское общество как фундамент всего человеческого общества, а жизнедеятельность индивидов – как решающий фактор исторического развития.

Таким образом, гражданское общество: во-первых, является продуктом исторического развития человека, появившимся в период разрушения сословно-феодалного строя; во-вторых, обязательным условием возникновения гражданского общества является появление у всех граждан возможности экономической самостоятельности на базе частной собственности; в-третьих, важнейшей предпосылкой формирования гражданского общества является ликвидация сословных привилегий и обеспечение юридического равенства граждан.

Исходя из этого, вопрос о гражданском обществе был исторически поставлен как вопрос о наиболее разумном и целесообразном устройстве человеческого бытия.

2.2.3 Признаки и структура гражданского общества

В настоящее время **гражданское общество** определяется как совокупность внесударственных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Для гражданского общества характерно наличие следующих **признаков**:

- 1) невмешательство государства в частную жизнь граждан;
- 2) равенство всех перед законом, юридическая защищенность личности;
- 3) экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения;
- 4) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека;
- 5) политический и идеологический плюрализм;
- 6) самоуправляемость;
- 7) легитимность и демократичный характер власти.

Гражданское общество – это не государственно-политическая, а, главным образом, социально-экономическая и личная, частная сфера жизнедеятельности людей. Это свободное демократическое правовое, цивилизованное общество разумного баланса интересов различных социальных групп. Центральное место в гражданском обществе занимает человек, гражданин, личность.

Гражданскому обществу присуща определенная **структура**, то есть внутреннее строение, отражающее многообразие и взаимодействие всех его составных частей, обеспечивающее целостность и динамизм его развития. Составными элементами структуры гражданского общества выступают различные общности и объединения людей и устойчивые взаимосвязи между ними. Гражданское общество включает в себя всю совокупность межличностных отношений, которые развиваются вне рамок и без вмешательства государства, а также разветвленную систему независимых от государства общественных институтов, реализующих повседневные индивидуальные и коллективные потребности.

В гражданском обществе выделяют **три уровня общественных отношений**.

Первый уровень связан с производством самого человека, его духовным совершенствованием и общением. Он охватывает сферу семьи, быта, культуры, то есть комплекс социокультурных отношений.

Второй уровень охватывает область экономики, включая в себя производство, распределение, обмен и потребление.

На третьем, высшем уровне гражданского общества его члены вступают в политическую жизнь. Этот уровень предполагает формирование у индивидов конкретных политических позиций.

Соответственно этим уровням структура гражданского общества включает себя следующие **элементы**:

- а) негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность, труд, предпринимательство);
- б) совокупность независимых от государства производителей;
- в) общественные объединения и организации;
- г) политические партии и движения;
- д) сфера воспитания и негосударственного образования;
- е) система негосударственных средств массовой информации;
- ж) семья;
- з) церковь.

Гражданское общество является сообществом свободных индивидов. Каждый индивид свободен в выборе форм собственности, определении вида труда и распоряжении его результатами. Индивид имеет право на достаточно автономную самоорганизацию для удовлетворения своих потребностей и через определенные механизмы может ограничивать своеволие государственных структур в отношении себя.

Гражданское общество – это открытое социальное общество, в котором люди взаимодействуют относительно свободно, без непосредственного вмешательства государства, обеспечивающего свободу слова, информации. Оно открыто для взаимодействия с аналогичными образованиями в мировом масштабе.

Гражданское общество – сложная плюралистическая система. Наличие многообразных общественных и экономических форм и институтов позволяет выразить и реализовать самые разнообразные потребности и интересы индивидов.

Гражданское общество – саморазвивающаяся и самоуправляемая система. Индивиды, устанавливая между собой разнообразные отношения, обеспечивают гармоничное целенаправленное развитие общества без вмешательства властной силы государства.

Гражданское общество – правовое демократическое общество. Правовое государство создает наиболее благоприятные условия для его развития и функционирования.

2.2.4 Становление и развитие гражданского общества

Формирование и развитие гражданского общества заняло несколько веков. Этот процесс не завершен ни в нашей стране, ни в мировом масштабе.

Отдельные элементы гражданского общества существовали в некоторых странах Древнего мира (Греция, Рим), где развитие ремесла и торговли породило товаро-денежное производство, получившее оформление и закрепление в ряде институтов частного права.

Формирование же гражданского общества в масштабе целых стран началось в Новое время. При этом выделяют **три этапа в развитии гражданского общества**.

На первом этапе, в XVI-XVII в.в. складывались экономические, политические и идеологические предпосылки гражданского общества. К ним относятся развитие промышленности и торговли, специализация видов производства, развитие товаро-денежных отношений.

На втором этапе с конца XVII – до конца XIX в.в. в наиболее развитых странах начало формироваться гражданское общество в виде первоначального капитализма, основанного на частном предпринимательстве. Обособление общества от абсолютной власти государства произошло в ходе буржуазных революций XVII – XVIII в.в. и последующих реформ. В результате началось оформление современного представительного государства, развивались тенденции все большего подчинения его общественному контролю и влиянию. В структуре государственных органов появлялись и устанавливались в качестве постоянных общенациональные представительные учреждения парламентского типа. Возникновение и развитие представительной демократии – явление, свойственное эпохе формирования гражданского общества. На смену вертикальным феодальным структурам пришло преобладание горизонтальных отношений, основанных на юридическом равенстве и договорных началах свободных людей, отношений, составляющих суть гражданского общества. Замена сословного неравенства всеобщим юридическим равенством определила качественно новое социальное положение личности.

Начало реальному функционированию гражданского общества положило принятие и утверждение Биллей о правах в Англии, США и Декларации прав человека и гражданина во Франции.

Кроме того, в процессе развития гражданского общества и представительного государства возникает представление о конституции как не только о законе, определяющем устройство высших органов власти, но и основном законе страны, обязательно закрепляющем права и свободы граждан. В результате сама конституция становится соглашением общества и государства о разграничении сфер их деятельности.

Началом **третьего этапа** развития гражданского общества считают **конец XIX – начало XX в.в.** К этому времени ведущее место в промышленности и торговле перешло от частных предпринимателей и торговцев к индустриальным, торговым и финансовым корпорациям. Под влиянием растущих организаций наемных рабочих, создания профсоюзов, социально-демократических пар-

тий и массовых движений за социальные права и свободы начинается становление социального, правового, демократического государства.

В России до середины XIX века так и не были полностью созданы основы гражданского общества. Лишь реформы 60-х г.г. XIX в. открыли возможность его формирования. Но экономическое развитие России сдерживалось абсолютистской формой правления. Только с ее ограничением гражданское общество реально начало развиваться. В социалистической же России идея независимого гражданского общества была отвергнута, так как препятствовала вмешательству государства в жизнь самих граждан, прежде всего контролю за ними, не соответствовала концепции абсолютного коллективизма, приоритета интересов государства над интересами личности. Кроме того, идея экономической свободы и развития частной собственности также не соответствовала тоталитаризму, характерному для России этого периода.

Лишь в конце 80-х г.г. XX в. начавшиеся преобразования в стране создали возможность формирования предпосылок гражданского общества. В настоящее время создание гражданского общества становится одним из необходимых условий развития России, одной из целей модернизации российского общества. Гражданское общество не нашло четкого отражения в новой российской Конституции, которая не содержит этого термина, хотя отдельные элементы гражданского общества в ней закрепляются. Но Россия провозгласила эту цель, равно и как формирование правового государства.

Становлению и развитию гражданского общества способствуют три фактора: правовой характер государства, культурное состояние общества, превращение его членов в свободных граждан.

Основным препятствием к развитию гражданского общества является доминирование государства над обществом. В условиях демократии гражданское общество добивается децентрализации государственной власти за счет передачи части властных полномочий органам самоуправления и стремится осуществлять оптимальное бесконфликтное взаимодействие с государством через открытые политические системы, участие субъектов гражданского общества в организации и деятельности органов государственной власти. В свою очередь государство осуществляет государственно-правовую регламентацию функционирования субъектов гражданского общества, закрепляет их конституционно-правовой статус, а также возлагает на себя обязанности по его обеспечению и устанавливает границы вмешательства в частную жизнь граждан.

Гражданское общество и правовое государство логически предполагают друг друга, одно немыслимо без другого. Правовое государство возникнет в России только в том случае, если сформируется полноценное гражданское общество. Без развитого гражданского общества государственная власть приобретает тоталитарный характер. Только благодаря гражданскому обществу эта власть становится на службу человеку. Формирование гражданского общества предполагает разгосударствление многих сторон его жизни и деятельности, формирование рыночной экономики. Деятельность государства в гражданском обществе должна протекать в демократических правовых формах, направляться на защиту прав человека, регулирование социальной сферы.

Становление гражданского общества в России – долговременная задача. Признание естественных прав человека, свободы личности, многообразия форм собственности, идей правового государства, политического плюрализма, развитие частной инициативы – существенные шаги на пути к гражданскому обществу.

2.3 Государство, право и экономика

2.3.1 Соотношение государства, права и экономики

Экономика – это естественная основа общественной жизни, она представляет собой материальную базу развития общества и определяется как совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества. Цикл экономических отношений начинается с производства материальных благ и завершается их потреблением. Экономика неразрывно связана с государством и правом, причем это не просто соотношение, а взаимодействие, взаимовлияние.

Согласно теории Маркса, экономика относится к базису общественных отношений, а право – к его надстройке, так как именно экономические отношения являются основным двигателем общества, определяют его функционирование, а их уровень обуславливает характер права. Право является естественной формой экономических отношений, которые могут стабильно функционировать только будучи закрепленными в нормах права. Непосредственное воздействие экономики на право происходит как с помощью прямого (зарботная плата, пенсионное обеспечение), так и косвенного влияния. Право не может стоять выше экономики, оно может лишь, в свою очередь, воздействовать на нее. При этом право может оказывать на экономику либо прогрессивное воздействие, учитывая объективные законы ее развития, либо тормозить ее развитие. Следовательно, происходит обоюдный процесс взаимодействия экономики и права.

С помощью права осуществляются: фиксация правового статуса собственности; определение видов субъектов хозяйственной деятельности; контроль за деятельностью хозяйствующих субъектов; установление основ налоговой системы; обеспечение общего правового режима хозяйствования.

Эти направления обеспечиваются деятельностью всех трех ветвей государственной власти. Законодательная власть создает экономическое законодательство. На исполнительную власть ложится бремя непосредственного его исполнения. Судебная власть выступает арбитром в различного вида спорах, вытекающих из экономических отношений.

Поэтому необходимо рассматривать соотношение экономики не только с правом, но и с государством. Взаимозависимость государства и экономики обусловлена самим фактом их существования. Государство и возникает на определенной ступени развития экономических отношений, в результате этого развития. Государство и экономика не выбирают друг друга, а предопределены развитием общества. Если право воздействует на экономику изнутри как способ

саморегулирования экономики, то государство обеспечивает внешние условия функционирования экономики, и в то же время само является наиболее сложным хозяйствующим субъектом.

Формы взаимодействия государства, права и экономики могут быть различны и обуславливаются объективными факторами общественного развития, уровнем развития экономики, этапом развития того или иного государства и государственным режимом, а также господствующими идеологическими установками и научными доктринами.

Можно выделить **три основные формы соотношения государства, права и экономики**: невмешательство государства и права в экономику; полный контроль над экономикой; оптимальное вмешательство в экономику.

Популярные в XIX – начале XX в.в. либеральные теории государства (например, теория государства – «ночного сторожа») и экономические теории (либерализма и свободного рыночного хозяйства) основывались на *отрицании необходимости вмешательства государства в экономическую сферу жизни общества*, считая рынок основным регулятором экономики, утверждая, что свобода личная и политическая не может существовать без свободы экономической.

Такое взаимоотношение государства, права и экономики было присуще многим странам Европы и Америки до экономического кризиса 1929-1933 г.г. Государство рассматривалось лишь как сила, призванная охранять существующие отношения, ограничиваясь установлением общих правил. Это привело к обострению социальных и экономических противоречий, нестабильности в обществе.

Другое крайнее проявление взаимоотношений государства и права с экономикой, а именно *полный контроль государства над экономикой*, было характерно для всех стран социалистического лагеря, в том числе и России. При этом вся экономическая деятельность являлась практически исключительно государственной деятельностью. Государственная собственность на средства производства составляла более 90%. Управление экономикой осуществлялось командно-административными методами. Интересы производства выдвигались на первый план и преобладали над интересами человека. Общая схема соотношения экономики, государства и права представлялась следующим образом: право есть концентрированное выражение политики, а сама политика – концентрированное выражение экономики. Воздействие государства охватывало и производство, и обращение, и потребление. В этом случае происходит огосударствление экономики, при котором государство берет управление хозяйством на себя, осуществляет планирование производства, не учитывая объективные экономические законы. Чрезмерное воздействие государства на экономику проявляется в излишней административной зарегулированности экономических отношений, приводит к отсутствию экономической заинтересованности хозяйствующих субъектов, порождает диспропорции в общественном хозяйстве.

Таким образом, господствующее положение государства в экономике ущемляет экономическую свободу, сводит на нет экономическую инициативу, препятствует гармоничному развитию и функционированию экономики, при-

водит к коррупции государственного аппарата, к возникновению так называемой «теневой экономики».

Поэтому вмешательство государства и права в экономику должно быть наиболее оптимально. Западными экономистами разработана **модель либерализации и свободы в экономике**. Она означает весьма сдержанное правовое регулирование экономических отношений, сдержанное от чрезмерного вмешательства государства в рыночную систему.

С конца 30-х г. XX в. теория «государство – ночной сторож» сменилась теорией регулируемого капитализма, основоположником которой является английский ученый – экономист Джон Кейнс. По его мнению, государственное воздействие является неперенным спутником здоровой рыночной экономики. В основе его теории лежит идея о стимулировании экономики путем расширения платежеспособности населения. При этом важнейшим объектом регулирования, согласно программе Кейнса, должны были стать эффективный спрос и инвестиции, которые он рассматривал как необходимое условие для успешного функционирования личной инициативы. Государство облагало прибыли корпораций и крупные индивидуальные доходы высокими налогами, за счет чего проводилась активная социальная политика. Но рост налогов и социальных расходов создавал предпосылки для инфляции дестабилизированием финансов.

Поэтому во второй половине XX в. государства ограничили свое влияние на негосударственный сектор в экономике. Началось формирование **смешанной экономики**, и на сегодняшний день практически все государства характеризуются именно такой формой соотношения. Основной ее чертой является распределение большей части ресурсов при помощи торговых сделок, но при существенной роли государственных органов власти и управления.

Следовательно, основное назначение государства в сфере экономики – установление основ ее функционирования. Выделяются следующие **основные сферы деятельности современного государства в рыночной экономике**:

- а) определение целей, задач и принципов рыночных отношений, а также тенденций их развития;
- б) гарантирование всех форм собственности и осуществление права государственной собственности;
- в) государственная регистрация хозяйствующих субъектов;
- г) лицензирование отдельных видов хозяйственной деятельности;
- д) определение поведения хозяйствующих субъектов и контроль за соблюдением участниками экономических отношений установленных правил;
- е) экономическое регулирование, поддержка и стимулирование субъектов рыночных отношений;
- ж) защита прав участников экономических отношений от любых правонарушений.

Контроль государства в экономической сфере может быть как прямым, так и косвенным. Косвенный контроль включает в себя систему льгот и налогов, ценовую политику, регулирование занятости населения, информационное обеспечение и т. д. К прямому государственному контролю относятся финансовый контроль, экологический контроль, санитарный контроль, пожарный над-

зор, контроль за мерой весов и денежной единицы, контроль за качеством продукции.

Таким образом, основными формами государственного воздействия на рыночную экономику должны быть регулирование, контроль и использование государственной собственности. Государство является источником основных правил регулирования экономических отношений в обществе.

В настоящее время в разных странах складываются различные модели смешанной экономики. Необходимо определить пределы вмешательства государства в экономику для наиболее эффективного ее развития, найти наиболее оптимальный вариант связи «государство – право – экономика» с учетом знания закономерностей функционирования экономики.

2.3.2 Система экономических отношений в государстве и ее правовое закрепление

Экономические отношения могут стабильно функционировать, только если они закреплены в правовой форме. Система экономических отношений определяется и закрепляется, прежде всего, Конституцией РФ. Так, п. 1 ст. 8 Конституции РФ гласит: «В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности».

Единой юридической основой всех отношений экономического цикла является право собственности. Экономическая система государства, в первую очередь, определяется формами собственности. В п. 2 ст. 8 Конституции РФ указано, что «в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Основу гражданско-правового регулирования отношений собственности на территории Российской Федерации составляют ст.ст. 35, 36 Конституции РФ. Согласно п.п. 1, 2 ст. 35 Конституции РФ «право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами».

Содержание права собственности включает в себя право владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Владение означает хозяйственное господство собственника над вещью, возможность иметь у себя данное имущество, фактически обладать им. Пользование означает извлечение из вещи полезных свойств путем ее потребления. Распоряжение – возможность определить юридическую судьбу имущества.

Положения Конституции развиваются, в первую очередь, в Гражданском кодексе РФ, а также в законах и иных нормативных правовых актах, регулирующих отдельные виды экономических отношений. Из содержания статей 212-215 ГК следует, что частная собственность подразделяется на собственность граждан и юридических лиц, а государственная собственность – на федеральную, принадлежащую Российской Федерации, и собственность, принадлежащую субъектам федерации – республикам, краям, областям, городам феде-

рального значения, автономной области и автономным округам. В качестве субъектов муниципальной собственности выступают городские и сельские поселения, а также другие муниципальные образования.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории РФ. Запреты в экономике должны быть минимальными. Основным принцип в сфере экономики общедозволительный: разрешено все, что прямо не запрещено законом.

2.3.3 Организационно-правовые формы деятельности предприятий и предпринимательство

Задача государства в сфере экономики – защита прав и интересов предприятий и предпринимателей. Она предполагает законодательное закрепление гарантий их прав и интересов.

Участниками экономических отношений являются физические и юридические лица. В этих отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

Согласно ст. 48 ГК РФ, **юридическим лицом** признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица могут являться как коммерческими, так и некоммерческими организациями.

Юридические лица, являющиеся **коммерческими** организациями, преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. К ним относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

В хозяйственных товариществах и обществах в отличие от других коммерческих организаций уставной капитал разделяется на доли (вклады) учредителей. Хозяйственные товарищества и общества - обычная и наиболее распространенная форма коллективной предпринимательской деятельности. Они являются универсальной формой, в рамках которой может осуществляться любая профессиональная предпринимательская деятельность – производственная, торговая, посредническая, кредитно-финансовая, страховая и т. д.

Хозяйственные товарищества в российском законодательстве понимаются как договорные объединения нескольких лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности под общим именем. Они могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (командитного това-

рищества). Участники полного товарищества (полные товарищи) принимают личное участие в делах предприятия и несут ответственность по его обязательствам всем своим имуществом. В товариществе на вере, наряду с полными товарищами, имеются также вкладчики, которые не принимают участие в предпринимательской деятельности, осуществляемой товариществом. Они несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов. Полными товарищами могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие лица.

Для *хозяйственных обществ* характерным является объединение не столько личных усилий участников, сколько их имуществ. Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью.

Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Участники общества с дополнительной ответственностью несут дополнительную ответственность по обязательствам общества в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов.

Основное отличие акционерного общества от других юридических лиц заключается в способе закрепления прав участника по отношению к обществу: путем удостоверения их акциями. Кроме того, если товарищество рассматривается законом как объединение лиц, то общество – как объединение капиталов, и не предполагает личного участия учредителей в его делах. Участники акционерного общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Акционерное общество может быть открытого и закрытого типа. В закрытом акционерном обществе акции распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного, круга лиц. Акционерное общество открытого типа вправе проводить свободную продажу выпускаемых им акций.

Производственный кооператив – это объединение граждан, созданное ими для совместной хозяйственной деятельности на базе личного трудового участия и объединения некоторых имущественных взносов (паев). В отличие от обществ и товариществ, кооператив – объединение граждан, не являющихся предпринимателями, но участвующих в его деятельности личным трудом.

Для государственной и муниципальной собственности предусмотрена особая организационно-правовая форма – *государственные и муниципальные унитарные предприятия*. Унитарное предприятие не наделено правом собственности на закрепленное за ним собственником имущество.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, не имеют в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли, и не распределяют полученную прибыль между своими участниками. Они могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов, финансируемых собственником учреждений, а также в других формах, предусмотренных законом.

Государством также гарантируется право свободно заниматься **предпринимательской деятельностью**. Предпринимательской признается самостоятельная осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Данной деятельностью могут заниматься не только юридические, но и физические лица (граждане, иностранные граждане, лица без гражданства). Они должны быть в установленном законом порядке зарегистрированы в качестве лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

2.4 Государство, право и экология

2.4.1 Взаимодействие общества и природы

Природа – это естественная объективная реальность, существующая вне и независимо от сознания людей. Общество неразрывно связано с природой. Само общество возникло в процессе эволюции природы. Человек составляет часть природы, с одной стороны - это субъект, воздействующий на природу, с другой стороны – это объект природы, находящийся под ее воздействием и зависящий от состояния окружающей его природной среды.

Природа оказывает воздействие на общество. Жизнь и развитие общества зависят от природных условий, причем это влияние находится в зависимости от исторического этапа развития общества. В ходе развития человеческой цивилизации усиливается и влияние общества на природу. Общество использует природные ресурсы, преобразует природу, воздействует на нее через материальное производство, поэтому оно должно постоянно поддерживать в надлежащем состоянии окружающую природную среду как необходимое условие существования человека.

В течение многих тысячелетий люди, будучи частью природы, практически не изменяли окружающую среду. Природа легко восполняла тот урон, который наносился собирательством, охотой и рыбной ловлей. Воздействие человека на природу значительно возросло с переходом к производящей экономике. С развитием научно-технического прогресса неизмеримо выросли и разрушающие возможности человечества. В результате природе нанесен непоправимый ущерб. Экологические проблемы стали одними из наиболее глобальных. Из-за возрастания нагрузок на окружающую среду наступил кризис мировой экологической системы. Возросшая мощь экономики стала разрушительной силой для биосферы и человека. Причем негативное влияние человека на окружающую среду идет одновременно по нескольким направлениям: загрязнение атмосферы, воды, почвы, радиоактивное загрязнение, уничтожение животного и растительного мира.

Все это отрицательно сказывается на жизнедеятельности человека, препятствует экономическому развитию и ставит под угрозу возможность стабильного развития общества в целом. Развивающийся экологический кризис характеризуется рядом признаков:

- а) достижение опасной для экологических систем черты в результате развития противоречий во взаимодействии общества и природы;
- б) существование реальной угрозы жизни и здоровью людей;
- в) необратимые изменения в экологических системах, которые сказываются на состоянии всей экологической системы Земли;
- г) истощение экологических систем, что ведет к нехватке природных ресурсов и сказывается на общественном производстве;
- д) нарушение экологического равновесия.

Таким образом, **взаимодействие общества и природы осуществляется в двух основных направлениях**: использование природных объектов и ресурсов, охрана окружающей среды. При этом использование природных объектов и ресурсов выражает экономические интересы общества, направленные на удовлетворение его материальных потребностей. Охрана окружающей среды выражает экологические интересы общества, связанные с сохранением качества и многообразия окружающей природной среды.

Для решения экологических проблем необходима смешанная, эколого-экономическая форма взаимодействия общества и природы, то есть рациональное, научно обоснованное использование природных объектов и ресурсов в сочетании с требованиями по охране окружающей среды.

В Российском государстве за всю историю его развития укрепилась и стала преобладающей концепция приоритета экономических интересов общества над экологическими, то есть потребительская концепция, осужденная во всем цивилизованном мире. Это проявляется в значительном отставании темпов восстановления природных ресурсов от темпов их использования, в преобладании развития научно-технического прогресса, составляющего основу повышения эффективности экономики, над обеспечением природоохранных мероприятий в процессе его осуществления, в сформировавшейся тенденции пренебрежения экологической безопасностью людей (так, в Оренбургской области долгие годы замалчивались последствия Тоцкого ядерного испытания и не предпринимались какие-либо существенные меры по экологическому оздоровлению пострадавшей территории и восстановлению здоровья людей).

На современном этапе развития необходимо правильное сочетание экономических интересов и экологической безопасности общества, так как преодоление экологического кризиса возможно только в рамках стабильного социально-экономического развития, не разрушающего своей природной основы.

В настоящее время одной из наиболее распространенных концепций взаимодействия общества и природы является **Концепция устойчивого развития**, предполагающая постепенное восстановление естественных экосистем до уровня, гарантирующего стабильность окружающей среды. Исходя из того, что основной задачей развития является удовлетворение человеческих потребностей и стремлений, устойчивое развитие определяется как такое развитие, которое удовлетворяет потребности настоящего времени, но не ставит под угрозу способность будущих поколений удовлетворять свои собственные потребности.

Данная концепция была положена в основу принятого на Конференции ООН по окружающей среде и развитию, проходившей в Рио-де-Жанейро в 1992

г., стратегического плана действий для государств и мирового сообщества – Повестки дня на XXI век.

Руководствуясь этим программным документом, Указом Президента РФ от 1 апреля 1996 г. была утверждена Концепция перехода Российской Федерации к устойчивому развитию. Согласно этой Концепции, переход к устойчивому развитию должен обеспечить на перспективу сбалансированное решение проблем социально-экономического развития и сохранения благоприятной окружающей среды и природно-ресурсного потенциала, удовлетворение потребностей настоящего и будущего поколений людей. При этом необходимо соблюдение следующих критериев: никакая хозяйственная деятельность не может быть оправдана, если выгода от нее не превышает вызываемого ущерба; ущерб окружающей среде должен быть на столь низком уровне, какой только может быть разумно достигнут с учетом экономических и социальных факторов.

2.4.2 Экологическая функция государства

Экологическая функция государства представляет собой основные направления деятельности государства в области природопользования и охраны окружающей природной среды. В настоящее время она является одной из важнейших функций государства.

Основные направления экологической деятельности государства включают в себя:

- а) наблюдение за состоянием природных объектов и ресурсов и их учет;
- б) распределение и перераспределение природных ресурсов;
- в) рациональное использование природных ресурсов;
- г) осуществление природоохранных мероприятий;
- д) экологический контроль и надзор;
- е) разрешение споров в области природопользования, выявление экологических правонарушений и применение мер ответственности к правонарушителям.

Для реализации данной функции существует целостная система **органов управления природопользованием и охраной окружающей среды**, которая включает в себя органы общей компетенции и специально уполномоченные органы.

К органам общей компетенции относятся Правительство РФ, органы исполнительной власти субъектов федерации и органы местного самоуправления. Полномочия Правительства РФ в сфере природопользования и охраны окружающей среды сводятся к следующему: обеспечение проведения единой государственной политики в области охраны окружающей среды и обеспечение экологической безопасности; принятие мер по реализации прав граждан на благоприятную окружающую среду, по обеспечению экологического благополучия; организация деятельности по охране и использованию природных ресурсов, регулированию природопользования и развитию минерально-сырьевой базы РФ; координация деятельности по предотвращению стихийных бедствий, аварий и катастроф, уменьшению их опасности и ликвидации их последствий.

К специально уполномоченным федеральным органам природопользования и охраны окружающей среды относится Министерство природных ресурсов и экологии Российской Федерации, которому переданы функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере охраны окружающей среды и использованию природных ресурсов.

Министерство природных ресурсов и экологии Российской Федерации осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении 3 Федеральных служб (по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды; по надзору в сфере природопользования; по экологическому, технологическому и атомному надзору) и 2 Федеральных агентств (Федерального агентства водных ресурсов и Федерального агентства по недропользованию).

С природопользованием и охраной окружающей среды связана также деятельность таких федеральных органов исполнительной власти, как Федеральное агентство по рыболовству, Федеральное агентство лесного хозяйства и др. Идет процесс расширения экологической деятельности напрямую не связанных с использованием природных ресурсов и охраной окружающей среды Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Министерства сельского хозяйства, и других. На обеспечение законности в этой сфере направлена правоохранительная деятельность суда, прокуратуры, органов внутренних дел, выполняющих природоохранные задачи комиссий и иных организаций (лесоохраны, рыбоохраны и т.д.), администраций соответствующих государственных учреждений, предприятий, организаций, в том числе заповедников и заказников.

Экологическая деятельность государственных органов осуществляется в тесной связи с деятельностью общественных экологических объединений в сфере природопользования и охраны окружающей среды.

2.4.3 Правовое регулирование экологических отношений

Большую роль в совершенствовании экологических отношений играет **право**. Именно право является средством решения экологических проблем, так как способно через систему норм и организационных действий по их исполнению изменить модель поведения людей в экологически благоприятную сторону.

Экологические проблемы вызвали необходимость выделения самостоятельной сферы правового регулирования – общественных отношений, складывающихся в области использования природных ресурсов и охраны природы от негативных воздействий в процессе хозяйственной деятельности. Произошло формирование самостоятельной отрасли права – экологического права и отрасли российского законодательства – экологического.

Основные его положения закреплены в *Конституции РФ*. Так, в ст. 42 закрепляется право каждого на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его

здоровью или имуществу экологическим правонарушением. Согласно ч. 1 ст. 9 Конституции РФ земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. В ст. 58 Конституции РФ закреплена обязанность каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам.

Основные принципы охраны окружающей среды определены в принятом в 2002 г. *Федеральном Законе «Об охране природной среды»*. Закон призван в комплексе с мерами организационного, правового, экологического и воспитательного воздействия способствовать формированию и укреплению экологического правопорядка и обеспечению экологической безопасности на территории РФ.

Основопологающим принципом охраны окружающей среды в Законе назван приоритет охраны жизни и здоровья человека, обеспечения благоприятных экологических условий для жизни, труда и отдыха населения. Важнейшим принципом охраны окружающей среды в РФ является научно обоснованное сочетание экологических, экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды. К основным принципам относятся также охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимое условие обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности; сохранение биологического разнообразия и т.д.

Деятельность общества и государства в сфере охраны окружающей природной среды основана на соблюдении требований природоохранного законодательства, неотвратимости наступления ответственности за их нарушения. Экологическая политика государственных органов опирается на гласность в работе и тесную связь с общественными организациями и населением в решении природоохранительных задач.

Природа и ее богатства являются национальным достоянием народов России, естественной основой их устойчивого социально-экономического развития и благосостояния человека. В ст. 11 Федерального закона «Об охране окружающей природной среды» закреплено право граждан на охрану здоровья от неблагоприятного воздействия окружающей природной среды, вызванного хозяйственной и иной деятельностью, аварий, катастроф, стихийных бедствий. В соответствии с ч.3 ст.11 граждане РФ обязаны сохранять природу и окружающую среду; бережно относиться к природе и природным богатствам; соблюдать иные требования законодательства.

Закон в ст. 4 определяет объекты охраны окружающей среды. К ним относятся земли, недра, почвы; поверхностные и подземные воды; леса и иная растительность, животные и другие организмы и их генетический фонд; атмосферный воздух, озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство. Особой охране подлежат государственные природные заповедники, природные заказники, памятники природы, национальные природные парки, ботанические сады, редкие или находящиеся под угрозой исчезновения виды растений и животных и места их обитания.

Наряду с головным законом система экологического законодательства включает отраслевые нормативные правовые акты: Кодексы – Земельный, Лесной, Водный; Федеральные законы – «О недрах», «О животном мире», «Об особо охраняемых природных территориях» и другие. В случае решения вопроса об ответственности за нарушение экологических норм используются нормы гражданского, уголовного, административного права.

2.4.4 Международное сотрудничество в области охраны окружающей среды

Международное экологическое сотрудничество является в современный период истории объективной необходимостью и **осуществляется** на основе принципов и норм международного права **в следующих формах:**

- проведение международных конференций по охране окружающей среды;
- участие государства в работе межправительственных организаций, осуществляющих экологическую деятельность;
- сотрудничество с международными общественными экологическими организациями.

Одной из наиболее развитых форм международного сотрудничества в сфере охраны окружающей среды являются **международные конференции по экологическим вопросам.**

Особо важную роль в активизации международного природоохранительного сотрудничества сыграла состоявшаяся в июне 1972 г. в Стокгольме конференция ООН по окружающей среде, которая приняла Декларацию принципов и План мероприятий. Декларация принципов включает 26 принципов, выражающих отношение мирового сообщества к проблеме окружающей среды. Среди этих принципов такие, как право человека на благоприятные условия жизни в окружающей среде, качество которой позволяет вести достойную и процветающую жизнь; сохранение природных ресурсов на благо нынешних и будущих поколений путем тщательного планирования деятельности человека и управления ею: необходимость решать международные проблемы окружающей среды в духе сотрудничества. План мероприятий содержит 109 пунктов, в которых решаются организационные, экономические, политические вопросы охраны окружающей среды и взаимоотношений государств и международных организаций. По решению конференции был организован постоянно действующий орган ООН по охране окружающей среды – ЮНЕП (Программа ООН по окружающей среде), образован Фонд окружающей среды, 5 июня провозглашено Всемирным днем окружающей среды.

В 1975 г. в Хельсинки состоялась третья стадия Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе, в котором приняли участие все европейские страны (кроме Албании), США и Канада. Совещание приняло Заключительный акт, подписанный 35 главами государств и правительств, в котором наряду с политическими вопросами обеспечения безопасности были рассмотрены в отдельном разделе вопросы экологической безопасности. В нем определены об-

ласти экологического сотрудничества государств, к которым относятся борьба с загрязнением атмосферы, охрана вод от загрязнения, охрана морской среды, охрана почвы, заповедников, окружающей среды в городах, а также формы и методы экологического сотрудничества. В числе форм и методов предлагались: обмен информацией, организация конференций, обмен научными работниками, совместные разработки проблем охраны окружающей среды.

Для подведения итогов 20-летней охраны окружающей среды после Стокгольмской конференции ООН по охране окружающей среды 1972 г. в июне 1992 г. в Рио-де-Жанейро была проведена конференция ООН по окружающей среде и развитию. В конференции приняли участие 15 тысяч делегатов из 178 стран. Были приняты следующие основные решения: Декларация по окружающей среде и развитию, где сформулированы принципы политики охраны окружающей среды и развития, долгосрочная программа дальнейших действий в глобальном масштабе (Повестка дня на XXI век), Заявление о принципах охраны и рационального использования лесов всех климатических зон, Конвенция по климату, Конвенция по охране биологического разнообразия.

В декабре 1992 г. принято решение об учреждении Комиссии по устойчивому развитию ООН.

В 2002 г. на Конференции ООН по устойчивому развитию, проходившей в Йоханнесбурге (ЮАР), в работе которой приняли участие 22 тысячи человек из 191 страны, было подтверждено фундаментальное значение концепции устойчивого развития в международных отношениях. Конференция подчеркнула, что в основе устойчивого развития лежит единство трех компонентов – экономического и социального развития при сохранении благоприятной окружающей среды.

20 декабря 2002 г. Генеральная Ассамблея ООН провозгласила 10-летний период, начинающийся с 1 января 2005 г., Десятилетием образования в интересах устойчивого развития Организации Объединенных Наций. В соответствии с этой программой 2008 г. был провозглашен Международным годом планеты Земля, 2010 г. – Международным годом биоразнообразия, 2011 г. – Международным годом лесов.

Охраной окружающей среды занимаются практически все виды **международно-экологических организаций**. Их можно разделить на межправительственные и неправительственные.

Большой вклад в решение проблем охраны окружающей среды вносит ООН. В природоохранительной деятельности участвуют все главные органы и специализированные учреждения ООН – Генеральная Ассамблея ООН, Экономический и Социальный Совет (ЭКОСОС), Организация Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО), Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ), Всемирная метеорологическая организация (ВМО), Международное агентство по атомной энергии (МАГАТЭ), Международная морская организация (ИМО) и другие. В соответствии с решением Стокгольмской конференции в 1972 г. учреждена Программа ООН по окружающей среде (ЮНЕП). В структуре ЮНЕП действует Фонд окружающей среды, который создан в целях оказания дополнительной финансовой поддержки междуна-

родным природоохранным мероприятиям, осуществляемым в рамках ЮНЕП. Фонд образуется на основе добровольных взносов различных стран.

Насчитывается более 200 международных неправительственных организаций, как специализирующихся на вопросах охраны окружающей среды, так и проявляющих интерес к экологическим проблемам помимо вопросов их основной сферы деятельности. Среди них – Международный совет по охране птиц, Всемирная федерация по защите животных, Европейская федерация по охране вод и т. д. Наиболее крупным и авторитетным является Международный союз охраны природы и природных ресурсов (МСОТ), созданный в 1948 г. во Франции и представляющий свыше 100 стран и организаций. От России членами МСОТ является Всероссийское общество охраны природы.

Проблема «общество-природа» имеет глобальный характер, в рамках одного государства ее не решить. Остановить вторжение человечества в природу невозможно, но необходимо сделать его разумным, отвечающим интересам как настоящего, так и будущих поколений.

2.5 Государство, право и этнос

2.5.1 Понятие и эволюция этноса

Термин «этнос» ввел в международный научный обиход в 1921 г. русский ученый С. М. Широкогоров в качестве собирательного термина для обозначения этнических общностей.

Существуют два подхода в определении этноса.

Первый состоит в том, что этнос – это исторически возникшая общность людей, которая обладает общностью территории, языка, культуры, религии, другими общими признаками. Сторонники данного подхода исходят из того, что *этнос – явление социальное*, ибо он не существует вне собственных социальных институтов различных уровней – от семьи до общества. Следовательно, этнос подчинен законам развития общества и не имеет собственных закономерностей. Этнические отношения являются частью социальных, поэтому этнос и представляет собой социальный институт.

Согласно второму подходу, этнос – это устойчивый, естественно сложившийся коллектив людей, противопоставляющий себя всем другим аналогичным коллективам и отличающийся своеобразным стереотипом поведения, который закономерно меняется в историческом времени. Сторонники этого подхода исходят из того, что *этнос - явление биологическое* и рассматривают его как систему, являющуюся связующим звеном между социальным и биологическим, причем биологические признаки играют определяющую роль.

В настоящее время насчитывается более 2 тысяч этносов. Количество их не постоянно, одни этносы возникают, другие распадаются и исчезают. Чтобы проследить эволюцию этносов, соотношение их с государством, этносы классифицируют по различным критериям.

Сторонники первого подхода классифицируют этносы: по их основным признакам (языку, территории, культуре, религии); по их особенностям

(социально-классовой структуре и численности); по совокупности признаков и особенностей.

Классификация этносов по языку проводится с целью выявления их генеалогического происхождения. Выделяют 13 основных семей. Каждая семья подразделяется на группы, группа на ветви, ветвь на этносы. Так, индоевропейская семья подразделяется на славянскую, германскую и романскую группы. Славянская группа – на восточную, западную и южную ветви, восточная ветвь – на русский, украинский, белорусский этносы. Но данная классификация не учитывает то, что языковая близость не всегда совпадает с этнокультурой.

Классификация этносов по территориальному признаку предполагает их объединение по крупным географическим, историко-географическим областям. Выделяют 55 таких объединений. Такая группировка этносов отражает как сходство природных условий их жизни, так и сходство в типе хозяйства и материальной культуры. Но данная классификация не отражает возможное различие этносов в рамках одного территориального объединения.

Классификация этносов по признаку культуры проводится в виде группировки этнических общностей по отдельным элементам их культуры: материальной и духовной. При этом не учитывается, что различные этносы могут иметь сходные элементы культуры, а части одного крупного этноса обычно различаются в данной области.

По религиозному признаку этносы подразделяются на народы, имеющие племенные, национальные и мировые (православная, католическая, мусульманская) религии.

По социально-классовой структуре этносы подразделяют по социальным группам с учетом общественно-экономической формации. При этом этносы подразделяются на племена – этнические общности первобытнообщинной формации, характеризующиеся кровнородственными связями; народности – этнические общности рабовладельческой и феодальной формаций, характеризующиеся территориальными связями; нации – этнические общности капиталистической и социалистической формаций, характеризующиеся экономическими связями; народы – этнические объединения, в которых происходит смешение и слияние однородных и разнородных этнических общностей; этнические меньшинства, которые подразделяются на малочисленные коренные народности, национальные меньшинства, являющиеся частью этнической общности нации за пределами ее обитания, и этнографические группы – части этноса, развивающиеся самостоятельно за пределами его обитания и сохранившие этническое единство. Но в данной классификации также есть определенные недостатки: во-первых, один и тот же этнос может существовать в разных общественных формациях; во-вторых, в рабовладельческой и феодальной формациях существуют этносы, которые нельзя отнести к народностям; в-третьих, состав каждого этноса разделяется на противостоящие друг другу социальные группы, что разрушает его единство.

Таким образом, все эти классификации противоречивы и не дают единого представления об эволюции того или иного этноса. Поэтому этносы классифицируют по совокупности присущих им признаков и особенностей. Но нет ни

одного признака, который был бы присущ всем этносам. Это заставляет ученых продолжать поиски новых критериев классификации этносов.

Сторонники второго подхода, считающие этносы биологическим явлением, классифицируют их по стереотипу поведения, по фазам этнического развития.

Основоположником данного подхода является Л. Н. Гумилев. Он считает, что этнос в своем существовании проходит ряд фаз развития, имеющих временные рамки, в целом же продолжительность существования этноса составляет около 1500 лет, за исключением случаев, когда ход его развития прерывается искусственно. Гумилев выделил шесть фаз развития этноса. Каждая фаза характеризуется изменением уровня активности этноса, степенью его внутренней сложности, количеством составных элементов и их ролью, единым общественным поведением. Таким образом, Гумилев ввел в учение об этносе системный подход.

2.5.2 Соотношение этноса и государства. Государственно-правовое регулирование национальных отношений

Этнос относится к явлениям, оказывающим все возрастающее воздействие на деятельность государства. Процесс жизнедеятельности современных народов и государств характеризуется тем, что на него влияют две противоположные тенденции: экономико-политической интеграции и этнической дифференциации.

Тенденцию экономико-политической интеграции стимулируют два основных фактора – экономика и научно-технический прогресс. Они приводят современные народы и государства к все большему сближению на многих уровнях.

В то же время, на всех этапах существования этнос взаимодействует с окружающим миром определенным, лишь ему присущим образом. Возникнув, этнос занимает наиболее приемлемый для его жизнедеятельности ландшафт, вырабатывает свою систему правил поведения. Постепенно складываются его обычаи, язык, культура, религия. Все эти особенности и определяют **этническую дифференциацию**. Для гармоничного развития этноса необходимо относительное равновесие этих двух тенденций: интеграции и дифференциации.

Процесс соотношения этноса и государства, с учетом различных подходов к понятию этноса, рассматривают с двух позиций: в рамках взаимоотношений государство – общество, когда под этносом понимается социальное явление, и в рамках взаимоотношений государство – природа, когда под этносом понимается явление биологическое.

Сторонники первого подхода считают, что этносом можно управлять путем разработки оптимальной социальной политики в национальных отношениях, руководства ее развитием, в том числе планирования, организации, регулирования и контроля, преодоления национальных противоречий, обеспечения стабильности и совершенствования структурно-функционального единства этноса. Это предполагает, с одной стороны, зависимость этноса от государства, в

том числе субъективное воздействие на этнос со стороны лиц, стоящих во главе государства и его органов, а с другой – не раскрывает особенности этого соотношения на различных фазах развития этноса. При таком подходе государство вправе произвольно определять грани взаимоотношений с этносом.

Сторонники второго подхода утверждают, что в этносе, в отличие от общества, работают не сознательные решения, а ощущения и условные рефлексy и этнос взаимодействует с окружающим миром как часть природы, а не как часть общества. В этом случае умалется роль государственного фактора.

Процесс же соотношения государства и этноса взаимообусловлен, и проявляется, с одной стороны, в воздействии государства на этнос – защите, обеспечении свободного развития этноса или его разрушении посредством проведения соответствующей политики, а с другой стороны в воздействии этноса на государство – влиянии на форму государственного устройства, на политику, функции, особенности развития государства.

Важную роль играет также соотношение государственного и национального суверенитета. Государство обеспечивает суверенитет наций, проживающих на его территории. Национальный суверенитет – это верховенство и независимость нации в решении вопросов своей внутренней жизни и взаимоотношений с другими нациями, ее свободное волеизъявление в избрании формы своей национальной государственности. Национальный суверенитет обеспечивает возможность самоопределения нации для сохранения своей самобытности, языка, культуры, истории. Осознание своих национальных особенностей является закономерным этапом развития нации. Государство при этом должно выражать как общие интересы всех объединяющихся наций, так и специфические интересы каждой из них.

Российская Федерация – многонациональное полиэтническое государство. В полиэтническом государстве рациональное правовое регулирование должно базироваться на взаимосогласованности национальных и государственных интересов. Только юридическое, политическое и экономическое равенство наций обеспечивает гармонию и стабильность межнациональных отношений. Поэтому главная задача государства заключается в создании благоприятных условий для развития этносов, включении их в многонациональный процесс.

Национально-государственное устройство России закреплено в Конституции РФ в 3 главе. В составе Российской Федерации 32 субъекта сформированы по национальному признаку, из них 21 республика, одна автономная область и 10 автономных округов.

Во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти все субъекты РФ между собой равноправны. Равноправие народов означает равенство их прав во всех вопросах государственного строительства, в развитии культуры и в других областях. Государство в ст.19 Конституции РФ гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от расы, национальности, языка и происхождения. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам расовой, национальной, языковой принадлежности. Согласно ст.26 Конституции РФ каждый вправе определять и указывать свою национальную принадлежность, каждый имеет право на пользование родным

языком, на свободный выбор языка общения. П.2. ст.29 Конституции РФ запрещает пропаганду расового, национального, языкового превосходства.

Одной из центральных проблем является разработка научно обоснованной стратегии государства в национальном вопросе. 15 июня 1996 г. Указом Президента РФ № 909 была утверждена **Концепция государственной национальной политики Российской Федерации**. Она представляет собой систему современных взглядов, принципов и приоритетов в деятельности органов государственной власти в сфере национальных отношений. Данная Концепция призвана стать ориентиром для органов власти всех уровней при решении задач национального развития и регулирования межнациональных отношений, обеспечения конституционных прав человека и гражданина.

На межнациональные отношения в настоящее время оказывают влияние следующие взаимосвязанные тенденции общественного развития: стремление народов к самоопределению и объективный процесс интеграции российского общества; возрастающая самостоятельность субъектов РФ и воля граждан к упрочению общероссийской государственности; потребность в проведении общего курса экономических и политических реформ и разные социально-экономические возможности регионов, обусловленные их исторической и хозяйственно-культурной спецификой; стремление сохранить и развивать национально-культурную самобытность и приверженность духовной общности народов России.

Согласно концепции, основными национальными проблемами, требующими решения, являются: а) развитие федеративных отношений, обеспечивающих гармоничное сочетание самостоятельности субъектов РФ и целостности Российского государства; б) развитие национальных культур и языков народов РФ, укрепление духовной общности россиян; в) обеспечение политической и правовой защищенности малочисленных народов и национальных меньшинств; г) достижение и поддержание стабильности, прочного межнационального мира и согласия на Северном Кавказе; д) поддержка соотечественников, проживающих в государствах – участниках СНГ, а также в Балтии, содействие развитию их связей с Россией.

В Концепции разработаны основные принципы, цели и задачи государственной национальной политики, а также механизмы ее реализации. Основные цели государственной национальной политики РФ состоят в обеспечении условий для полноправного социального и национально-культурного развития всех народов России, упрочении общероссийской гражданской и духовно-нравственной общности на основе соблюдения прав и свобод человека и гражданина и признания его высшей ценностью. При этом национальная политика может стать консолидирующим фактором лишь тогда, когда будет отражать многообразные интересы народов России, иметь четкие механизмы их согласования.

2.6 Государство в политической системе общества

2.6.1 Понятие и структура политической системы общества

Структура общества может быть представлена в виде различных взаимодействующих систем: политической, социальной, экономической, правовой и других. При этом системная организация оказывается одной из самых важных структур общества и позволяет с наибольшей полнотой разобраться во многих сторонах жизни общества, в том числе в соотношениях государства с другими политическими элементами общества.

Категория политической системы общества в научный оборот вошла сравнительно недавно. основополагающие идеи о политической системе общества были сформулированы в теории государства на рубеже 60-70-х гг. XX в. Данное понятие пришло из социологии (Г. Спенсер, Э. Дюркгейм) и сформулировано в работах американских политологов Д. Истона и Г. Алмонда.

Политическая система общества – это совокупность государственных и негосударственных социальных институтов, осуществляющих определенные политические функции.

Основным назначением политической системы общества является обеспечение целостности, единства действий людей в политике. Она позволяет глубже проникнуть в политические интересы классов, социальных групп, наций, разобраться во взаимосвязи и взаимозависимости отражающих эти интересы политических явлений. Таким образом, политическая система связана с особой сферой деятельности людей – политикой, а также с экономическим базисом общества. Политическая система, в конечном счете, регулирует производство и распределение социальных благ между социальными общностями на основе использования государственной власти, участия в ней, борьбы за нее.

Большое значение имеет объективная обусловленность политических явлений рядом факторов. Выделяют ряд критериев, характеризующих политическую систему общества:

а) критерий экономической детерминации политической системы общества, то есть объективная обусловленность политических явлений экономическими факторами, отношениями собственности и производства;

б) критерий социальной обусловленности политических явлений, так как они являются результатом и средством общественного развития;

в) критерий социального интереса, раскрывающий взаимосвязь политической системы общества с определенными социальными группами, слоями, так как потребности и интересы социальных групп, слоев выступают решающими мотивационными факторами в формировании политической системы;

г) организационный критерий, то есть внутренняя упорядоченность элементов политической системы общества;

д) системный критерий, позволяющий представить политические явления в виде целостной системы, способствующей оказывать влияние на ее структурные элементы и взаимодействовать с обществом и окружающим миром;

е) сущностный критерий, который раскрывает то, на чем базируются политические явления.

Политическая система общества имеет сложную разветвленную структуру, то есть внутреннюю организацию, выступающую как единство устойчивых взаимосвязей между ее элементами.

При рассмотрении структуры политической системы общества большинство политологов считает целесообразным входящие в нее элементы разделить на несколько подсистем, представляющих собой диалектическое единство следующих сторон: институциональной (государство, политические партии, общественные организации); регулятивной (право, политические нормы, некоторые нормы морали, традиции, обычаи); функциональной (методы политической деятельности, составляющие основу политического режима); идеологической (политическое сознание, господствующая в данном обществе идеология); личностной. Таким образом, в политологии используется более широкий системный подход, суть которого не только в рассмотрении внутренней структуры политической системы, но и связи ее с внешней средой. Исходя из этого, в качестве элементов политической системы общества политологи рассматривают также средства массовой информации, политические отношения, группы давления, политических лидеров и т.д.

Но, несомненно, что элементами политической системы являются, прежде всего, социальные институты. Поэтому в теории государства и права как науки юридической выделяют элементы политической системы общества, опосредованные правом:

- государство;
- политические партии;
- общественные движения;
- общественные организации;
- органы местного самоуправления;
- граждане.

В зависимости от степени участия в политической жизни элементы политической системы общества подразделяются на:

а) собственно политические, непосредственной задачей которых является достижение определенной политической цели (государство, политические партии, отдельные общественные организации);

б) несобственно-политические, не закрепляющие в своих уставах задач активного политического воздействия на государственную власть (профсоюзные, кооперативные и иные организации);

в) организации, имеющие незначительный политический аспект, возникающие и функционирующие на основе индивидуальных склонностей и интересов того или иного слоя людей.

Все составные части политической системы общества находятся в тесном единстве. Это обусловлено тем, что перед ними стоит единая общая цель – благо человека, а в основе их взаимоотношений лежат принципы сотрудничества, взаимопомощи, взаимоподдержки. Это позволяет эффективно решать задачи общественного развития.

Политические системы классифицируют по различным основаниям. Марксистская теория в зависимости от общественно-экономической формации

подразделяла их на рабовладельческую, феодальную, буржуазную, социалистическую политические системы.

В зависимости от положения личности в обществе выделяют тоталитарные, авторитарные и демократические политические системы.

По отношению к действительности различают консервативные политические системы, которые характеризуются относительной стабильностью политических институтов, и реформаторские политические системы, в которых те или иные политические институты формируются и развиваются.

В зависимости от направленности развития выделяют прогрессивные и реакционные политические системы.

В современной политологии наиболее распространена классификация политических систем, разработанная Г. А. Алмондом. В качестве основания классификации взято состояние политической структуры и уровень политической культуры. Выделяются следующие типы политических систем: а) политические системы англо-американского типа; б) политические системы континентально-европейского типа; в) доиндустриальные и частично индустриальные политические системы, характерные для стран Азии, Африки, Латинской Америки; г) политические системы тоталитарного типа (фашистская Италия, нацистская Германия, страны социалистического лагеря).

2.6.2 Государство и другие элементы политической системы общества

Решающую роль среди всех составных частей политической системы общества играет **государство**, являясь объективно необходимым ее составным элементом на протяжении всей истории развития общества.

Особое место государства в политической системе общества обусловлено следующими факторами.

Во-первых, государство – это единственная полновластная политическая организация общества в масштабе всей страны, объединяющая всех без исключения его граждан. Это основная форма политической интеграции общества на строго ограниченной территории, подчиненной определенному виду политического господства.

Во-вторых, государство определяет основные направления развития общества в интересах всех его членов. Оно призвано выражать интересы не отдельных групп, слоев населения, а всего общества в целом.

В-третьих, государство является единственным носителем суверенитета, основным источником реализации политической власти.

В-четвертых, государство располагает специальным аппаратом управления и принуждения.

В-пятых, государство располагает разветвленной системой юридических средств, позволяющих использовать различные методы убеждения и принуждения.

В-шестых, государство обладает монополией на правотворчество, устанавливает общеобязательные для общества правила поведения.

Таким образом, государство является особым звеном в политической системе общества. Роль главного звена, охватывающего своей организующей и направляющей деятельностью все структурных элементов, выполняет личность.

Государство как главная организующая сила общества призвано обеспечить деятельность всех негосударственных элементов политической системы общества. Государство предоставляет гражданам конституционные права на объединение в общественные организации и создает необходимые условия для успешной их деятельности. Общественные организации пользуются широкими политическими свободами слова, печати, собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций. Государство оказывает им материальную поддержку, закрепляет за ними собственность.

Кроме того, государство определяет правовое положение общественных объединений, политических партий, при этом не вмешиваясь в их внутреннюю жизнь, а ограничиваясь лишь регистрацией. Деятельность общественных организаций находится под охраной государства. Защиту прав и интересов общественных организаций осуществляют суд, прокуратура и другие государственные органы. В тоже время государство осуществляет надзор за соблюдением общественными организациями требований закона и обеспечивает их выполнение.

В политическую систему общества входят **политические партии**.

Политическая партия – это организованная группа единомышленников, представляющая интересы части общества и ставящая своей целью их реализацию путем завоевания государственной власти или участия в ее осуществлении.

Характерным для деятельности партий является их стремление интегрировать различные социальные силы вокруг своих целей и программ, оказывать идеологическое воздействие на население, на формирование его политического сознания. Назначение политических партий, делающее их необходимым элементом политической системы общества, заключается в осуществлении функций представительства интересов различных социальных групп и обеспечения согласования интересов различных слоев общества; в активной работе по интеграции социальной группы, входящей в сферу политических отношений; в снятии ее внутренних противоречий.

Политические партии – это достаточно длительно по времени действующие объединения людей, они имеют свою программу, систему целей, которую пропагандируют и защищают, разветвленную организационную структуру, накладывают на своих членов определенные обязательства и формируют нормы их поведения. Отличительной чертой партий также является стремление к осуществлению власти, завоеванию ее на выборах, поэтому партии должны быть обеспечены поддержкой народа, начиная от голосования и кончая активным членством. Таким образом, партии способствуют повышению уровня организованности политической жизни.

Становление партий как необходимого элемента политической системы общества отражает процесс приобщения к политике все более широких кругов населения.

Исторически партии возникли как союзы единомышленников, разделяющих определенную идеологию.

М.Вебер выделял в развитии партий три периода:

- 1) XVI-XVII в.в. – аристократические группировки, объединяющие немногочисленных представителей политической элиты;
- 2) XVIII-XIX в.в. – политические клубы, ориентированные на привлечение к активной политической деятельности людей, пользующихся влиянием не только в политике, но и в других жизненно важных сферах общественной жизни;
- 3) XIX-XXI в.в. – формирование и деятельность современных массовых партий.

В настоящее время роль партий возросла. Это обусловлено возрастанием политической активности масс, процессом демократизации властных структур государства, политическим и идеологическим плюрализмом.

Выделяют следующие виды партий:

- а) классовые, представляющие интересы социальных групп, различающихся по своему месту в структуре политических отношений;
- б) национальные, выражающие на государственном уровне специфические интересы определенной этнической группы, ставящей задачу обеспечения ее приоритета в государстве;
- в) религиозные, выражающие интересы определенной конфессии;
- г) проблемные, созданные для решения какой-либо наиболее актуальной социальной задачи;
- д) государственно-патриотические, ориентированные на мобилизацию представителей всех социальных слоев и групп на обеспечение целостности и стабильности государства. Они возникают в исторические моменты при угрозе жизнеспособности общества и государства;
- е) партии, формирующиеся вокруг популярной политической фигуры и действующие как группы его поддержки;
- ж) «гротескные партии», отстаивающие свой ограниченный круг интересов, имеющие небольшой состав.

Партии активно участвуют в политической жизни общества в самых различных формах. Прежде всего, это участие в выборах представительных органов государства, участие в формировании других государственных органов, в принятии и реализации государственных решений посредством работы депутатов от партии в парламенте. В свою очередь, государство при помощи права в определенной степени регулирует процессы образования и функционирования политических партий.

В условиях тоталитарных политических режимов существует, как правило, единственная правящая партия, которая сливается с государством. Демократическое государство характеризуется многопартийностью. Так, ст.13 Конституции РФ провозглашает политическое многообразие, многопартийность, равенство общественных объединений перед законом. В тоже время запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели и действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государст-

ва, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

В отличие от партий **политическое движение** не ставит перед собой задачу борьбы за власть, а лишь выдвигает перед властью определенные требования. В движении отсутствует жесткая централизованная организация, нет фиксированного членства, программу и доктрину заменяет цель или система политических целей. Участник движения не имеет строгих обязательств перед организацией, членом которой он себя считает, поэтому более широк выбор форм собственного участия или поддержки деятельности движения и его целей. В настоящее время многие важные политические проблемы решаются за счет активных усилий именно движений: исключение угрозы ядерной войны, предотвращение экологической катастрофы, сохранение культурного наследия и т. д.

Все большую роль в политических системах современных государств играют **общественные организации** некоммерческого характера. Для них политическая деятельность не является основной целью, а представляет собой вспомогательное средство реализации своих интересов. К основным формам их воздействия на органы государства относится участие в выборах, а также представление и защита законных интересов своих членов в государственных органах. Правовое регулирование их деятельности базируется на закрепленных в ст. 30 Конституции РФ праве каждого на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов, и гарантии свободы деятельности.

В последнее время в состав политической системы включаются также **органы местного самоуправления**. Местное самоуправление – это организация власти на местах, предполагающая самостоятельное решение населением вопросов местного значения. Местное самоуправление осуществляется гражданами путем референдума, выборов, других форм волеизъявления, через выборные и другие органы местной власти.

Общие положения ч.2 ст.3, ст.ст. 12, 130-133 Конституции РФ конкретизированы в Федеральном Законе РФ от 6 октября 2003 г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

В ведении местного самоуправления находятся следующие вопросы местного значения:

- а) владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью;
- б) местные финансы, формирование, утверждение и исполнение местного бюджета, установление местных налогов и других сборов;
- в) социально-экономическое развитие муниципальных образований;
- г) содержание и использование муниципального жилищного фонда;
- д) организация и развитие здравоохранения и т. д.

Органы местного самоуправления избираются населением соответствующего муниципального образования и не входят в систему органов государственной власти, их структура определяется населением самостоятельно.

В качестве элемента политической системы общества выступают также **граждане**. Функционирование политической системы в конечном счете опре-

деляется именно человеком. Граждане принимают участие в политическом процессе как опосредовано, так и непосредственно. К формам непосредственного участия граждан в политическом процессе относятся голосование на референдуме, на выборах; участие в собраниях, митингах, уличных шествиях, демонстрациях, пикетированиях; право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. При опосредованной форме участия политическая деятельность граждан осуществляется через различные элементы политической системы общества.

2.6.3 Государство и церковь

Церковь – это религиозная организация, объединяющая последователей той или иной религии на основе общности вероучения и культа.

В зависимости от взаимоотношений с церковью различаются государства теократические, клерикальные и светские.

Теократическое государство характеризуется принадлежностью государственной власти церкви. Правитель государства является одновременно верховным священнослужителем, его фигура обожествляется. Религиозные нормы являются основным источником права (например, Ватикан).

Клерикальное государство является промежуточным между светским и теократическим. Клерикальное государство с церковью не слито, однако церковь, которой придается статус государственной, через законодательно установленные институты оказывает влияние на государственную политику. Церковь участвует в коронации монархов. Глава государства даже при республиканской форме правления дает религиозную клятву или присягу при вступлении в должность. Клерикальными государствами в настоящее время являются Великобритания, где официальной государственной церковью является англиканская церковь, главой которой выступает монарх, а также Дания, Норвегия, Швеция, Израиль, почти три десятка исламских государств.

Для статуса государственной церкви характерны следующие особенности:

а) признание за церковью права собственности на широкий круг объектов: землю, здания, сооружения, предметы культа и т. д.

б) получение от государства различных субсидий и материальной помощи;

в) наделение рядом юридических полномочий – правом регистрировать акты гражданского состояния, в ряде случаев – регулировать брачно-семейные отношения;

г) участие в политической жизни страны, в том числе через представительство церкви в государственных органах. Все руководящие государственные должности вправе занимать лишь лица, исповедующие государственную религию;

д) широкие полномочия в области воспитания и образования, введение религиозной цензуры.

Светское государство предполагает отделение церкви от государства, разграничение их сфер деятельности. В этом случае церковь не выполняет политических функций и не является элементом политической системы общества.

Светскими государствами являются Россия, Франция, Германия, Португалия и др.

Содержание режима отделения церкви от государства характеризуется следующими особенностями:

а) государство и его органы не вправе контролировать отношение своих граждан к религии и не ведут учета граждан по этому признаку;

б) государство не вмешивается во внутрицерковную деятельность, если при этом не нарушаются действующие законы;

в) государство не оказывает церкви материальной или какой-либо иной, в том числе финансовой, поддержки;

г) церковь не выполняет каких-либо государственных функций;

д) церковь не вмешивается в дела государства, а занимается лишь вопросами, связанными с удовлетворением религиозных потребностей граждан.

Государство, со своей стороны, охраняет законную деятельность церкви и религиозных организаций и контролирует соблюдение ими относящегося к ним законодательства. Таким образом, режим отделения церкви от государства означает переориентацию общественной жизни на светские ценности и нормы.

В то же время режим отделения церкви от государства предполагает правовое регулирование деятельности религиозных организаций. При регламентации правового статуса религиозных организаций законодательство большинства государств исходит из признания свободы совести и вероисповедания, то есть права исповедовать любую религию, свободно выбирать и распространять религиозные убеждения. Так, согласно ст. 14 Конституции РФ никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом. Правовое положение церкви конкретизировано в Федеральном законе от 26 сентября 1997 г. №125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях». Религиозные организации подлежат обязательной регистрации. С момента регистрации они получают право юридического лица.

Несмотря на провозглашение отделения церкви от государства, фактической их изоляции не произошло. В ряде сфер установилось их сотрудничество, особенно это касается духовно-правовой сферы. Церковь не может быть безразлична к деятельности государства. Интеграционная функция церкви направлена на объединение социальных интересов верующих. Религиозным организациям предоставлено право на благотворительную и культурно-просветительскую деятельность, на участие в социально-культурной жизни общества. Вместе с тем церковь выполняет еще одну важную функцию, а именно социальный контроль, так как церковь ориентирует людей руководствоваться в своих действиях и поступках общепринятыми гуманистическими ценностями.

Влияние церкви на политическую жизнь зависит, прежде всего, от уровня развития демократии в обществе. В демократических государствах, как прави-

ло, признаются равноправие религий и церквей, свобода совести и вероисповедания, церковь отделена от государства. В то же время ряд демократических государств является государствами клерикальными. В условиях антидемократического режима церковь преследуется, либо полностью подчиняется государству. Воинственно-атеистические системы применяют откровенное принуждение для насильственного разрушения религиозных систем, изменения духовной жизни общества, разрушения культовых сооружений. При тоталитаризме государство активно вмешивается в дела церкви, пытается контролировать ее деятельность, использовать церковь в своих интересах. Церковь, в свою очередь, может поддерживать существующий государственный режим или выступать в активной оппозиции к государственной власти, включаясь в борьбу против диктатуры.

2.7 Государство и личность

2.7.1 Взаимодействие государства и личности

Утверждение правовых начал во взаимоотношениях государства и личности выступает одним из существенных моментов демократизации общества. Именно характер их взаимоотношений является важнейшим показателем состояния общества, перспектив его развития.

Личность является продуктом общества, его исторического развития. Понятия «человек» и «личность» не равнозначны, они отличаются друг от друга по содержанию.

Человек – это индивид, взятый вне социальных связей, то есть живое существо, представитель человеческого рода. В процессе социализации человека, который продолжается и в настоящее время, он постепенно формируется как личность.

Личность отражает более высокий уровень познания сущности человека, это, прежде всего, его определенный социальный тип, способность вступать в многочисленные социально-полезные связи с другими людьми. Личность формируется под влиянием двух факторов: а) индивидуальных, врожденных черт и свойств; б) социальной среды, воздействующей на человека. Таким образом, **личность** – это индивидуально определенная совокупность социально значимых свойств человека, проявляющаяся в его отношениях в обществе.

В тоже время личность как результат определенного общества берется как бы в обобщенном типизированном виде. Конкретный человек с большей или меньшей степенью приближенности может выражать эти типичные черты, но он всегда индивидуален и неповторим. Для обозначения этого качества обычно используется термин «индивид». Однако если индивид отражает конкретную определенность человека, то личность выражает персонализацию общественных связей человека, их обусловленность, и как бы аккумулирует в себе начала человека, индивида, общества.

Следовательно, **общество и личность** – взаимообуславливающие друг друга явления, существующие в неразрывном единстве. Как общество создает

личность в процессе своего развития, способствует раскрытию ее потенциала, так и личность, в свою очередь, влияет на общественный прогресс. Положение личности в обществе определяется ее собственной активностью и способностями, а также как объективными, так и субъективными факторами общественной жизни. В государственно организованном обществе в системе факторов, определяющих положение личности, именно государству принадлежит важнейшая роль, что обусловлено его относительной самостоятельностью по отношению к личности и обществу, а также теми рычагами воздействия на общественные отношения, которыми оно располагает. В связи с тем, что государство выступает как особый вид организации общества, отношения между человеком и обществом носят преимущественно государственно-правовой характер, так как от имени общества выступает государство.

Отношения личности и государства различны на разных этапах развития человечества. Первоначально их характер зависел от принадлежности личности к определенному классу, социальной группе. В связи с этим государство или подавляло личность, ограничивая ее свободу в той или иной степени вплоть до полного подчинения и господства, или предоставляло определенные привилегии. Лишь впоследствии пришло признание равноправия личности.

В силу принципа суверенности государственной власти любой человек подпадает под юрисдикцию государства. Устойчивая политико-правовая связь личности и конкретного государства находит свое выражение в институте гражданства (подданства). Под **гражданством** понимается политико-правовая принадлежность лиц к данному государству, в силу которого на них распространяется суверенитет этого государства и они пользуются с его стороны защитой своих прав и законных интересов как внутри страны, так и за ее пределами. Таким образом, правовой характер связи лица с государством, образующий отношение гражданства, выражается в ее юридическом оформлении. Следовательно, гражданин – это личность в ее взаимодействии с государством.

Связь личности и государства проявляется, как и связь личности и общества, во взаимном влиянии и, в конечном счете, во взаимных правах и обязанностях. Влияние личности на государство проявляется как опосредованно, через деятельность различных институтов гражданского общества, так и непосредственно, через участие в формировании путем выборов государственных органов, в критике их деятельности в средствах массовой информации, в обжаловании действий и решений должностных лиц. При этом степень воздействия на государство зависит от активности самой личности, уровня ее правовой культуры.

Государство обладает значительно большими возможностями влияния на личность, чем отдельная личность – на государство. Роль государства проявляется в возложении на личность определенных обязанностей, установлении мер ответственности за их неисполнение, а также в предоставлении ей ряда прав и свобод. Степень и характер влияния государства на личность во многом обусловлены уровнем развития демократии в данном государстве.

Выделяют основные модели взаимоотношения государства и личности: 1) тоталитарная (с приоритетом интересов государств и подавлением личности);

2) либеральная (с приоритетом интересов личности и минимальным государственным регулированием).

Демократическое государство обеспечивает согласование интересов различных социальных групп, личности и общества, при этом считая своей обязанностью соблюдать и защищать права и свободы личности и являясь подконтрольным обществу. В этом случае государство обеспечивает свободное развитие личности, ограничивая пределы своего вмешательства в ее интересы, и возлагает на себя обязанность обеспечения прав личности и ответственность перед ней за их нарушение. Но чем более ограничивается демократия, тем более ущемляются интересы личности. Так, в тоталитарном государстве руководящая роль отводится именно государству, которое само определяет круг прав личности, а интересы государства преобладают над интересами личности. Так как права и свободы даруются личности государством, они могут быть ограничены по его усмотрению, а государство может вмешиваться в любую сферу жизни личности. Следовательно, только в условиях развития демократии, построения правового государства возможна социальная защищенность личности, ее самореализация, свободное прогрессивное развитие.

2.7.2 Социальное государство

Понятие социального государства возникло в XX в. вслед за идеей правового государства. Фактическое неравенство людей, противостояние различных социальных слоев общества обусловили необходимость для государства проведения социально ориентированной политики.

Ключевым принципом социального государства является положение, сформулированное в п.1 ст. 25 Всеобщей декларации прав человека: «Каждый человек имеет право на такой жизненный уровень, включая пищу, одежду, жилище, медицинский уход и необходимое социальное обслуживание, который необходим для поддержания здоровья и благополучия его самого и его семьи, и право на обеспечение на случай безработицы, инвалидности, вдовства, наступления старости или иного случая утраты средств к существованию по независящим от него обстоятельствам».

Впервые конституционное закрепление данный термин получил в ст. 28 Конституции ФРГ 1949 г. Принцип социального государства закреплен в большинстве государств Европы (Франции, Италии, Португалии, Греции, Испании, Швеции, Дании, Нидерландов), также в Турции, Японии.

В настоящее время в ст.7 Конституции РФ закреплено: «Российская Федерация – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Понятие социального государства связано, прежде всего, с изменением его внутренней политики, ее ориентированности на социальную защиту населения. Для социального государства характерно активное вторжение в социальные отношения, предоставление социальных услуг населению: бесплатного государственного образования, медицинской помощи, пособия по безработице, пенсии, оплачиваемого отпуска, определения максимальной продолжительности

сти допустимого рабочего времени, гарантированного минимума заработной платы, особой заботы о детях, инвалидах, престарелых. Государство принимает меры, чтобы сгладить социальное неравенство, создать возможности для свободного развития и достойного уровня жизни каждого. Под достойным уровнем жизни понимается материальная обеспеченность на уровне стандартов современного общества, которая не может быть ниже прожиточного минимума. Свободное развитие предполагает равный доступ к ценностям культуры, гарантированность личной безопасности человека, физическое, умственное и нравственное совершенствование личности.

Признаками социального государства являются:

1) высокий уровень экономического развития страны, что позволяет перераспределять доходы населения, не ущемляя собственников;

2) социально ориентированная структура экономики, что выражается в многообразии форм собственности;

3) формирование гражданского общества, под влиянием которого государство проводит активную социальную политику;

4) разработка государством разнообразных социальных программ и обеспечение их реализации;

5) утверждение таких целей государства, которые обеспечивают каждому достойные условия жизни, социальную защищенность, равные стартовые условия для самореализации личности;

6) развитое социальное законодательство;

7) взаимная социальная ответственность государства и граждан.

Выделяются также **функции социального государства**:

- поддержка социально незащищенных слоев населения (безработных, пенсионеров, инвалидов и др.);

- охрана труда и здоровья людей;

- поддержка семьи, материнства и детства;

- развитие социальных учреждений (детских домов, домов для престарелых, приютов и т.п.);

- сглаживание социального неравенства путем перераспределения доходов между различными слоями населения посредством налогов, специальных социальных программ, государственного бюджета и др.;

- поощрение благотворительной деятельности (посредством различных льгот);

- финансовая и иная поддержка научных исследований и культурных программ;

- борьба с безработицей (выплата пособий по безработице, переквалификация и т.п.);

- участие в реализации межгосударственных социальных программ (экологических, культурных, образовательных и др.);

- обеспечение компромисса в обществе, устранение социальной напряженности и конфликтов.

Конституционное положение о том, что Россия – социальное государство, является программным, так как определяет цель развития государства.

2.7.3 Правовой статус личности

Связь и соотношение личности и государства находят свое выражение в правовом статусе личности. В его основе лежит фактический социальный статус, то есть реальное положение личности в данной системе общественных отношений. Социальный статус складывается под воздействием всей совокупности общественно-экономических, политических и даже психологических факторов, сформировавшихся в обществе. Право лишь закрепляет его, вводит в законодательные рамки. Следовательно, социальный и правовой статусы соотносятся как содержание и форма.

Правовой статус личности – это юридически закрепленное положение личности в обществе.

Правовой статус личности закрепляется, прежде всего, в Конституции Российской Федерации, а также в конституциях и уставах ее субъектов, законах и иных нормативных правовых актах. В целом правовой статус – это сложная собирательная категория, отражающая весь комплекс связей человека с обществом, государством.

В структуре правового статуса личности выделяются следующие **элементы**: а) права и обязанности; б) законные интересы; в) правовые принципы; г) правовые гарантии; д) правосубъектность; е) гражданство; ж) юридическая ответственность.

Основу, ядро правового статуса образуют права, свободы и обязанности, что закреплено в ст. 64 Конституции РФ. Все другие образующие правовой статус элементы, так или иначе, объединены и сгруппированы вокруг них. Поэтому часто правами, свободами и обязанностями ограничивают содержание правового статуса, отождествляя его с ними. Но они не могут быть реализованы без других его компонентов и, прежде всего, без гарантий, обеспечивающих их реализацию, а также мер ответственности за их нарушение.

С понятием и содержанием прав и свобод тесно связаны законные интересы личности – юридические значимые и юридически оправданные притязания человека на социальные блага, не охватываемые непосредственным содержанием прав и свобод граждан. Законные интересы защищаются государством, законом наряду с правами и свободами, но их содержание в отличие от прав и свобод конкретно не определено законодателем. Это связано с тем, что правовые нормы не способны заранее предусмотреть все возможные жизненные ситуации и соответственно не могут и не должны детально регламентировать непрерывно развивающиеся и возникающие впервые притязания человека на социальные блага. На практике при определении и защите законных интересов граждан государственные органы обычно прибегают либо к аналогии права, либо к расширительному толкованию правовых норм.

Исторически структура правового статуса личности складывалась на протяжении длительного времени, и с древности определяющим элементом положения индивида в государстве было гражданство (или подданство), как исходное начало формирования его правового положения. Институт гражданства ус-

танавливает первичную политико-правовую связь государства, с одной стороны, и конкретного индивида – с другой.

Другим составным элементом правового статуса, непосредственно вытекающим из гражданства, является правосубъектность, то есть наличие у лиц таких качеств, как правоспособность (способность лица иметь права и нести обязанности) и дееспособность (способность осуществлять права и обязанности).

В структуру правового статуса включаются также правовые принципы, то есть исходные, основополагающие идеи, начала, установки, фиксирующие место индивида в обществе и государстве. Они отражают коренные отношения между государством и индивидом в связи с его местом в обществе, складываются в сознании людей под воздействием всей совокупности общественных отношений, существующих на определенной ступени исторического развития, и воплощаются в их воле через целенаправленную деятельность. Причем правовые принципы являются таковыми потому, что они закреплены в нормах права. Важнейших среди них являются принципы: равноправия, то есть равенства прав и обязанностей граждан; неотъемлемости и неотчуждаемости прав и свобод личности; гуманизма; взаимосвязи прав, свобод и обязанностей; гарантированности прав и свобод человека и др.

Классификация правового статуса личности проводится по различным критериям.

По сфере действия различают международный, конституционный, специальный и индивидуальный статусы.

Международный правовой статус личности – это статус лица как члена мирового сообщества. Он включает в себя положения, выработанные международным сообществом и закрепленные в международно-правовых документах, прежде всего во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г.

Конституционный (базовый) статус личности – это статус лица как гражданина конкретного государства. Он определяется, прежде всего, Конституцией, является единым для граждан данного государства, отличается стабильностью и обобщенностью. Изменение его содержания зависит в основном от воли законодателя, а не от каждого отдельного индивида. Конституционный статус является базовым, то есть исходным для всех остальных видов статусов. Именно по его характеру, соответствию международному статусу можно судить о степени демократичности государства.

Специальный статус личности отражает особенности правового положения отдельных категорий граждан (пенсионеров, военнослужащих, участников войны, жителей Крайнего Севера и т.д.), которые могут иметь дополнительные права и обязанности, предусмотренные текущим законодательством

Индивидуальный статус характеризует особенности положения конкретного субъекта. Он наиболее подвижен, динамичен и может неоднократно изменяться вместе с изменениями в жизни человека.

Все эти статусы тесно взаимосвязаны и взаимозависимы. Каждый индивид выступает одновременно во всех указанных качествах - гражданина государства, члена определенного слоя или группы, отдельной личности. При этом

общий правовой статус у всех один, специальных статусов – множество, а индивидуальных ровно столько, сколько граждан.

В зависимости от отраслей права выделяют статусы: гражданско-правовой, административно-правовой и т. д. Различают также статусы граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства, лиц с двойным гражданством, беженцев; статусы физических и юридических лиц.

2.7.4 Гарантии прав личности

Правовой статус личности во многом зависит от того, насколько обеспечена его реализация. Именно наличие гарантий позволяет считать элементы правового статуса реально действующими, а не декларативными. Поэтому гарантии необходимы для правового статуса в целом и для каждого его элемента, но, прежде всего, в них нуждаются права, свободы и обязанности, так как их реализация требует не только благоприятных условий, но и подкрепленной эффективными средствами активной деятельности, как государства, его органов, так и самих граждан.

Гарантии – это система условий, средств и способов, обеспечивающих равные правовые возможности личности для выявления, приобретения и реализации своих прав и свобод.

При этом назначение гарантий состоит не только в обеспечении, но и в охране прав и свобод, а также в создании возможно более благоприятных условий для несения и активного исполнения обязанностей и в установлении ответственности за их неисполнение. Следовательно, по своей сущности гарантии есть система условий, обеспечивающих удовлетворение интересов человека, основной функцией которых является исполнение обязательств государством и другими субъектами в сфере реализации прав личности.

Гарантии прав личности по своему содержанию подразделяются на общие, юридические и организационные.

Общие гарантии как условия приобретения и осуществления прав и свобод, коренящиеся в общественном и государственном строе, являются объективными гарантиями. Они в свою очередь делятся на экономические, социальные, политические и идеологические.

К *экономическим гарантиям* относятся материальное состояние государства, его экономическая политика, система отношений собственности. Они являются определяющими в системе общих гарантий, так как создают такие материальные условия, которые обеспечивают наиболее полное удовлетворение потребностей личности.

Социальные гарантии представляют собой совокупность общественных устоев, отношений, традиций, способствующих социальной защищенности личности, которая определяется реализацией ее права на определенный уровень благосостояния.

Политические гарантии – это всестороннее развитие и совершенствование политической системы общества, всей общей системы демократии с основополагающей идеей самоуправления народа.

Идеологические гарантии – это мировоззрение личности, система культурных ценностей. К числу духовных гарантий относятся: идеологическое многообразие, общедоступность образования, свобода творчества и т. д.

Юридические гарантии представляют собой систему юридических средств и способов охраны и защиты прав и свобод личности. Они непосредственно создают условия и средства для реализации и защиты прав личности.

Среди юридических гарантий следует различать гарантии реализации и гарантии охраны. К **гарантиям реализации** относятся: пределы прав и свобод, их конкретизация в текущем законодательстве; юридические факты как основания возникновения и прекращения процесса реализации прав и свобод; меры поощрения и льготы для стимулирования правомерной реализации прав, в которой заинтересовано общество и государство. **Гарантии охраны** включают конституционный контроль и надзор, меры защиты прав и свобод личности от нарушений, меры ответственности за их нарушения, средства предупреждения и профилактики нарушений прав личности и т. д.

По сфере действия юридические гарантии подразделяются на международно-правовые и внутригосударственные.

Международно-правовые гарантии – это коллективные меры международного сообщества, обеспечивающие охрану и защиту прав человека. Они закрепляются во Всеобщей декларации прав человека, международных пактах и иных документах. Их осуществлением занимаются ООН, ее органы и другие международные организации.

Внутригосударственные гарантии – это система средств и условий, с помощью которых государство обеспечивает охрану и защиту прав личности. Они в свою очередь делятся на нормативные и институциональные. **Нормативные гарантии** содержатся во внутригосударственном законодательстве, прежде всего в Конституции. Так, Конституция РФ в ст. 17 признает и гарантирует права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией. В ст.18 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Кроме того, нормативные гарантии закреплены в отраслевом федеральном законодательстве, законодательстве субъектов федерации. Так как все отрасли прав имеют нормы, закрепляющие те или иные средства и способы охраны, обеспечения и защиты прав и свобод, то среди нормативных гарантий можно выделить конституционно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые, процессуальные и другие. **Институциональными гарантиями** является система правозащитных юрисдикционных учреждений.

Общие и юридические гарантии тесно связаны с гарантиями организационными, так как если они не будут подкреплены конкретной эффективной организационной деятельностью, то правовой статус так и не будет реализован.

Организационные гарантии – это деятельность государства, его органов и должностных лиц, а также общественных организаций в сфере правотворчества, правоприменения и осуществления различных мер по защите и созданию условий для реализации прав и свобод личности. Цель этих гарантий –

создание условий и повышение эффективности использования общих и юридических гарантий прав личности. По своему содержанию они делятся на контрольные, процедурные и организационно-технические.

Контрольные гарантии – это система организационных предпосылок и условий, основанная на принципах постоянства, последовательности, объективности, демократичности и действенности. С их помощью повышается эффективность контроля за обеспечением прав личности, предупреждаются и выявляются их нарушения.

Процедурные гарантии – это порядок, способы, условия повышения эффективности социальных норм, обеспечивающих права личности, в общественных отношениях, которым соответствующая процедура служит. Так, в ст. 9 Закона РФ от 26 июня 1992 г. №3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации» устанавливаются юридические и организационные гарантии независимости судей.

Организационно-технические гарантии прав личности представляют собой комплекс мер, связанных с применением средств техники и связи. Так, применение средств телерадиовещания дает возможность информировать население об изменениях в законодательстве, об имеющихся место нарушениях прав и свобод человека и о принятых мерах по пресечению этих нарушений, а также по формированию общественного мнения.

В немалой степени успешное осуществление прав и свобод, их защита зависит также от личных качеств гражданина, степени его социальной активности, уровня его правовой культуры.

При этом как бы не было велико значение отдельных видов гарантий в деле охраны, обеспечения и защиты прав и свобод человека, их общий правоохранительный эффект возрастает многократно, когда одна гарантия действует в комплексе с другими и с необходимой полнотой. Лишь в совокупности всех гарантий, их согласованности и действенности могут быть реально обеспечены и защищены от нарушений права и свободы человека и гражданина.

2.8 Права человека

2.8.1 Права человека: понятие и концепции

Права человека – одна из фундаментальных концепций человеческой цивилизации. Выделяют права человека и права гражданина.

Права человека определяются как неотъемлемые возможности жизнедеятельности человека, без которых он не может существовать. Права человека – общесоциологическое понятие, которое означает принципиальную возможность личности пользоваться определенными социальными благами независимо от их конкретного государственного признания (право на жизнь, право на имя, честь и достоинство и т. д.) Права человека опираются на общечеловеческие ценности, на достижение цивилизованных государств в области их взаимоотношения с личностью. Поэтому права человека – это права людей безотносительно к конкретному государству. Человек обладает такими правами как

член общечеловеческого общества. Права человека в обобщенном концентрированном виде находят закрепление в различных международных документах.

Права гражданина – это возможность личности пользоваться социальными благами, признанными государством и закрепленными в конкретном национальном законодательстве. Правами гражданина человек обладает как гражданин конкретного государства.

Различие прав человека и прав гражданина в современных условиях теряет свое юридическое значение. Закрепление прав человека в национальном законодательстве характеризует уровень демократии данного государства.

Проблеме прав и свобод человека присуще многообразие воззрений. При этом все теории можно свести к двум основным подходам:

1) Естественная концепция прав человека.

Согласно данной концепции права человека принадлежат ему от природы, складываются объективно и не зависят от государственного признания. Человек обладает ими в силу самого факта своего рождения, эти права неотъемлемы, неизменны (право на жизнь, свободу, равенство, частную собственность и т. д.). Они не могут быть отобраны государством или отчуждены каким либо иным способом. Задача государства и общества состоит в том, что бы защищать эти права, не допускать их нарушения.

Окончательно естественная концепция прав человека была сформулирована в XVII - XVIII вв. Первым, кто предпринял попытку возродить данную концепцию применительно к интересам буржуазии, был голландский юрист Гроций. Он обосновывал существование двух видов права: естественного и волеустановительного и утверждал, что источником права является сам человек, его стремление к мирному общению, организованному согласно требованиям разума. Соблюдение же права является целью организации и деятельности государства. Данная теория была развита Спинозой, Гоббсом, Локком, Монтескье, Руссо, Джефферсоном, Радищевым и др.

Естественные права сами по себе не выражены в каких-либо особых нормах. Существовая в качестве объективных требований, вытекающих из самой жизни, естественные права выступают в виде идей, представлений, а затем отражаются и в определенных нормах – нормах-обычаях, моральных нормах, наконец, в правовых нормах.

2) Патерналистическая концепция прав человека.

Согласно данной концепции свои права человек получает от общества и государства. Государство дарует человеку права, интересы государства преобладают над интересами личности. Этот подход характерен для тоталитарных обществ и государств. При этом государство является одним из основных факторов, определяющих практическое наличие и реализацию прав человека, делая это не произвольно, по своему усмотрению, а во взаимодействии с другими факторами общественной жизни, как объективными, так и субъективными.

Основные права человека характеризуются следующими общими началами, **принципами:**

1) недопустимость использование прав таким образом, что бы при этом нарушались права других лиц;

- 2) признание прав человека высшей ценностью;
- 3) международный характер прав человека
- 4) неотчуждаемость основных прав и свобод человека;
- 6) сочетание прав, обязанностей и ответственности;

5) равноправие личности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

В ст. 1 Всеобщей декларации прав человека указывается: «Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах». **Равенство в правах** может пониматься как равенство экономическое, равенство в материальных благах, условиях существования. Такой подход к равенству преобладал до недавнего времени в нашей стране. Если же говорить о правовом государстве, то равенство в правах должно пониматься как юридическое равенство, то есть равенство перед законом, равенство в процедурах. Процедурное равенство означает отсутствие какой либо дискриминации, то есть ограничения в правах какой либо группы граждан в силу их национальности, расы, пола, религии. Юридическое понимание равенства создает для каждого человека возможность раскрыть и реализовать свои способности и потребности. Именно юридическое равенство создает основу для поступательного развития общества в целом.

Следует учитывать, что от природы люди не равны, они различаются по полу, возрасту, здоровью, умственным способностям и т. д. Устранить различия между людьми нельзя, но смягчить их возможно с помощью дифференциации правового регулирования. Дифференциация заключается в предоставлении льгот и применяется к людям, нуждающимся в повышенной социальной защите. Таким образом, равенство перед законом и судом, недопустимость дискриминации не означает тождественного уровня прав для каждого человека. Исходный уровень тождественен, далее возможны льготы и преимущества для отдельных категорий людей.

Говоря о **неограниченности прав человека**, надо учитывать, что абсолютной она быть не может, закон может ограничивать права человека, но при этом определен исчерпывающий перечень их оснований: защита основ конституционного строя, нравственности; здоровья; прав и законных интересов других лиц; обеспечение обороны страны и безопасности государства. Таким образом, ограничение прав возможно только в двух случаях. Во-первых, осуществление человеком своих прав не должно нарушать права и свободы других лиц (ч.3 ст.17 Конституции РФ). Во-вторых, осуществление прав не может быть направлено на антиобщественные действия: насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни. За этими ограничениями человек свободен в реализации своих прав.

Свобода человека – это отсутствие каких-либо ограничений в его поведении, деятельности, максимально самостоятельное самоопределение человека в некоторых сферах общественной жизни. Здесь государство стремится к мини-

мальной регламентации поведения граждан, обеспечивая их свободы невмешательством, как своим собственным, так и со стороны всех иных социальных субъектов.

Права человека носят всеобщий *международный характер*, их характеризует соединение норм внутригосударственного законодательства и норм международного права. основополагающим в этой сфере является *Международный билль о правах человека*, он в себя включает следующие документы:

1) Всеобщая декларация прав человека, провозглашенная Генеральной ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. В ней содержатся основные стандарты прав и свобод человека. Декларация юридически обязательным документом не является, а носит рекомендательный характер. На ее основе и в развитии ее положений в последующем были приняты юридически обязательные документы по правам человека;

2) Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах;

3) Международный пакт о гражданских и политических правах;

4) Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах (закрепляет право предоставления отдельным лицам направлять жалобы на нарушение их гражданских и политических прав в международный орган);

5) Второй Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни (1989 г.).

Оба Пакта и Факультативный протокол были приняты в 1966 г., вступили в силу в 1976 г. (Россией Факультативный протокол был ратифицирован лишь в 1991 г.).

В 1989 году в Вене на Венской встрече представителей государств - участников Хельсинского Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе был согласован Итоговый документ. Все страны, подписавшие его, в том числе и Россия, обязались привести свое внутреннее законодательство в соответствие с международными стандартами в области прав человека. Соответственно этому в части 4 ст.15 Конституции РФ закреплено, что «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы», согласно этой же статье международные договоры, в том числе и в области прав человека, имеют верховенство над внутренним законодательством России.

22 ноября 1991 г. в РФ была принята Декларация прав и свобод человека и гражданина, которая полностью соответствует важнейшим международно-правовым актам мирового сообщества в области прав человека.

Впервые Конституция РФ 1993 г. закрепила тезис о том, что «человек, его права и свободы, являются высшей ценностью» (ст.2). Глава 2 Конституции РФ полностью посвящена правам и свободам человека и гражданина (в предыдущей Конституции 1977 г. само понятие прав человека отсутствовало). Кроме Конституции права человека получают конкретизацию и развитие в законодательстве.

В рамках СНГ с 1995 г. действует «Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека».

2.8.2 Содержание прав человека

Система прав и свобод человека имеет свою логику развития, распадаясь на ряд последовательных **этапов**. Развитие прав и свобод определяется как появление все новых поколений прав и свобод, их взаимное дополнение и обращение.

«Первым поколением» прав человека принято считать гражданские и политические права (буржуазно-демократические революции в Европе, борьба США за независимость). «Второе поколение» – социально-экономические права, сформировавшиеся в XIX - XX вв., «третье поколение» – права, имеющие надгосударственную и наднациональную природу, формирующиеся во второй половине XX в. (право на мир, благоприятную окружающую среду и др.). В настоящее время выделяют и «четвертое поколение» прав человека, формирующееся в XX-XXI вв. (право на информацию и информационные технологии).

Классификацию прав человека проводят по различным критериям.

В зависимости от характера субъектов выделяют права индивидуальные (права отдельной личности), коллективные (например, права женщин, детей) и права человечества (право на мир, экологические и информационные права, на ядерную безопасность и др.).

По степени распространённости выделяют общие права личности, принадлежащие в равной степени всем гражданам, и специальные права, отражающие специфику различных групп населения (права военнослужащих, права депутатов). Специальные права развивают и дополняют общие и не противостоят им.

По способу закрепления права и свободы подразделяются на конституционные (основные, установленные и гарантированные Конституцией) и предусмотренные текущим законодательством.

В зависимости **от принадлежности лица к конкретному государству** выделяют права граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства, лиц с двойным гражданством.

Основной является классификация всех прав и свобод **по их социальному назначению**. При этом выделяют права политические, гражданские, социально-экономические и культурные.

Политические права – это возможности гражданина в государственной и общественно-политической жизни, обеспечивающие его политическое самоопределение и свободу, участие в управлении государством и обществом.

К ним относятся:

- право на свободу совести и вероисповедания;
- право на свободу мысли и слова;
- право на свободу массовой информации;
- право на свободу политической деятельности, которая включает право на объединение, свободу митингов и демонстраций, шествий и пикетирования;

- право на участие в управлении делами государства, включающее право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, право на участие во всенародных обсуждениях и голосованиях (референдумах), право на равный доступ к государственной службе.

Гражданские (личные) права – это возможности человека, ограждающие от незаконного и нежелательного вмешательства в его личную жизнь и внутренний мир, призванные обеспечить существование, своеобразие и автономии личности.

По целевой направленности гражданские права подразделяются на:

1) права, направленные на индивидуализацию личности:

- право на имя;
- право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения;
- право на честь и достоинство;
- право на деловую репутацию.

2) права, направленные на обеспечение физической неприкосновенности личности:

- право на жизнь (следует учитывать, что право на жизнь включает в себя два аспекта: естественный – никто не вправе лишить человека жизни и социальный – обеспечение каждому человеку достаточного жизненного уровня для него и его семьи);

- право на свободу и личную неприкосновенность. Содержание данного права раскрывается в определении исключительных условий, при которых возможны ограничение и лишение свободы, в установлении строжайшего запрета насилия, пыток, жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения, добровольности медицинских научных и иных опытов в отношении здоровья человека, в реализации презумпции невиновности.

3) права, направленные на неприкосновенность внутреннего мира личности и ее интересов:

- право на неприкосновенность жилища;
- право на свободу передвижения и выбор места жительства;
- право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, включающее право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Социально-экономические права - это возможности личности в сфере производства и распределения материальных благ, призванные обеспечить удовлетворение экономических и тесно связанных с ними духовных потребностей человека.

Они включают в себя:

- свободу труда, включающее право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, запрещение принудительного труда;
- право на обеспечение здоровых и безопасных условий труда;
- право на защиту от безработицы;
- право на отдых;

- право на социальное обеспечение, которое заключается в выплате нетрудоспособным пенсий и пособий, обеспечивающих им уровень жизни не ниже прожиточного минимума;
- право быть собственником, то есть владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом и другими объектами собственности;
- право на предпринимательскую деятельность;
- право на жилище;
- право на охрану здоровья и медицинскую помощь;
- право на благоприятную окружающую среду.

Культурные права – это возможности человека пользоваться духовными, культурными благами и достижениями, принимать участие в их создании в соответствии со своими склонностями и способностями.

К их числу относятся:

- право на образование;
- право на свободу литературного, художественного, научного, технического и иных видов творчества;
- право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям.

Все виды прав тесно взаимосвязаны между собой и неотделимы от обязанностей.

2.8.3 Защита прав и свобод личности

Права человека обеспечиваются и реализуются на практике только при условии их надежной защиты. Защита прав человека осуществляется на внутригосударственном и международном уровне.

Защита прав **на внутригосударственном уровне** осуществляется следующими путями: административным (путем рассмотрения жалоб в вышестоящих органах) и судебным.

В Конституции РФ закрепляется, что защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства (ст. 2). Судебная защита прав и свобод человека и гражданина гарантируется каждому (ст. 46). Права защищаются путем их признания; восстановления положения, существовавшего до нарушения права; пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; самозащиты права; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Существует система специализированных органов защиты прав и свобод человека. К ним относятся суды, правоохранительные органы (милиция, прокуратура и т.д.), Комиссия по правам человека при Президенте РФ и соответствующие Комиссии при главе исполнительной власти в субъектах РФ (в том числе Комиссия по правам человека в Оренбургской области), Уполномоченный по правам человека.

Действует также система неправительственных правозащитных организаций (Правозащитный центр общества “Мемориал”, Фонд защиты гласности и др.)

На международном уровне решающую роль в защите прав человека играет ООН, ее основной орган – Генеральная ассамблея ООН, вспомогательные органы, занимающиеся вопросами прав человека.

Так, на основании Факультативного протокола к Международному пакту о гражданских и политических правах, вступившего в действие в 1976 г., был учрежден Комитет по правам человека. Государства, подписавшие Факультативный протокол, признали полномочия Комитета принимать и рассматривать жалобы отдельных лиц, права которых, изложенные в пакте, оказались грубо нарушены. Жалобы принимаются Комитетом к рассмотрению, если: а) этот вопрос не рассматривался в соответствии с другой процедурой международного разбирательства или урегулирования; б) потерпевший исчерпал все доступные внутренние средства правовой защиты.

Действенную роль в защите прав и свобод человека играют и некоторые региональные международные организации. В Европе особую значимость имеет Европейский суд по правам человека в Страсбурге, созданный государствами – членами Совета Европы на основе Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Признание юрисдикции межгосударственных органов по защите прав человека и право каждого обращаться к ним закреплено в Конституции РФ. Согласно ч. 3 ст. 46 Конституции РФ «каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты».

Контрольные вопросы к разделу 2:

- 1) Какие существуют теории происхождения государства?
- 2) Как была организована социальная власть в первобытном обществе?
- 3) Каковы общие закономерности возникновения государства?
- 4) Назовите основные пути появления государства на Западе.
- 5) В чем заключаются особенности формирования государств на Востоке?
- 6) Каковы особенности социальных норм догосударственной организации общества?
- 7) Какие объективные факторы обусловили появление права?
- 8) Что такое общество и каковы его основные признаки?
- 9) Как соотносятся понятия «общество» и «государство»?
- 10) Что такое гражданское общество? В чем его сущность?
- 11) Как шел процесс формирования понятия «гражданское общество»?
- 12) Каковы признаки гражданского общества?
- 13) Определите элементы гражданского общества.
- 14) Раскройте этапы формирования гражданского общества. Как шел процесс формирования гражданского общества в России?
- 15) Каково соотношение права и экономики? Раскройте основные формы соотношения государства и экономики.
- 16) В чем заключаются основные сферы деятельности современного государства в рыночной экономике?

- 17) Какие формы собственности закреплены в Конституции РФ?
- 18) Кто может быть участником экономических отношений?
- 19) Что такое юридическое лицо?
- 20) Какие юридические лица являются коммерческими организациями?
- 21) Каковы основные формы взаимодействия общества и природы?
- 22) Как определяется экологическая функция государства и в чем она заключается?
- 23) Какие государственные органы осуществляют экологическую функцию государства?
- 24) Как право регулирует экологические отношения?
- 25) В каких формах осуществляется международное экологическое сотрудничество?
- 26) Что понимается под этносом? Как классифицируются этносы?
- 27) Как соотносятся этнос и государство?
- 28) Как регулируются национальные отношения в России?
- 29) Что представляет собой политическая система общества?
- 30) Как классифицируются политические системы?
- 31) Почему государство является важнейшим элементом политической системы общества?
- 32) Как государство взаимодействует с остальными элементами политической системы общества?
- 33) Что такое политическая партия и каково ее назначение в обществе?
- 34) Какую роль играет церковь в политической системе общества?
- 35) Чем отличается теократическое государство от клерикального?
- 36) В чем заключается режим отделения церкви от государства?
- 37) Каково соотношение государства и личности?
- 38) Какова сущность социального государства?
- 39) Определите признаки социального государства.
- 40) Какие функции выполняет социальное государство?
- 41) Что такое гражданство и чем оно отличается от подданства?
- 42) Что такое правовой статус личности, и какова его структура?
- 43) Как классифицируется правовой статус личности?
- 44) В чем заключаются общие гарантии прав личности?
- 45) Раскройте сущность юридических гарантий прав личности?
- 46) Что такое права человека и права гражданина?
- 47) Раскройте сущность основных концепций прав человека.
- 48) Какие документы включает Международный билль о правах человека?
- 49) Что понимается под «тремя поколениями» прав человека?
- 50) Проведите классификацию прав человека по различным критериям.
- 51) Какие права являются политическими?
- 52) Что такое личные права человека? Какие права относятся к личным?
- 53) Раскройте содержание социально-экономических прав человека.
- 54) Какие органы в России осуществляют защиту прав и свобод человека?
- 55) Как осуществляется защита прав человека на международном уровне?

3 Теория государства

3.1 Понятие и сущность государства

3.1.1 Разнообразие концепций о государстве

Сущность государства как основной управляющей системы общества всегда привлекала к себе внимание ученых. В различные исторические периоды мыслители пытались дать свое видение государства. Поэтому существует множество разнообразных теорий, по-разному объясняющих природу государственной власти, цели и задачи, пути развития государства. Множественность этих теорий связана с многосторонностью государства как социального явления, разнообразием его форм в прошлом и настоящем, а также с разнообразием идеологических позиций и философских подходов.

Теории государства условно подразделяют на несколько групп:

- теории о сущности государства;
- теории о целях и задачах государства;
- теории о путях и перспективах дальнейшего развития государства.

Среди **теорий, относящихся к сущности государства**, выделяются следующие теории: марксистско-ленинская, элит, технократическая, плюралистической демократии, либерально-демократическая.

Марксистско-ленинская концепция государства основывается на его классовой сущности. Маркс, Энгельс, Ленин определяли государство как машину, инструмент в руках экономически господствующего класса для подавления сопротивления эксплуатируемых классов. Согласно этому определению государство рассматривается как орудие классового господства. Его особенности определяются экономикой общества на конкретной стадии исторического развития. Государство возникает с формированием классов и существует, пока существуют классы.

В XX в. получила распространение **теория элит**, представителями которой являются В. Парето, Г. Моска, Х. Лассуэл. Сторонники этой теории считают, что народные массы не способны управлять государством, осуществлять власть, поэтому неизбежно деление общества на правящее меньшинство и подчиняющееся большинство. Государственная власть, следовательно, принадлежит верхушке общества – элите, которая принимает решения в интересах большинства. Элиты могут формироваться по различным критериям: по происхождению, образованию, опыту, способностям, и пополняются за счет наиболее способных представителей масс. Борьба за власть ведется между представителями различных элит. Народ же контролирует деятельность элит, используя избирательное право.

В двадцатых годах XX в. возникла **технократическая теория**, получившая распространение в 60 – 70-х г.г. как современная интерпретация теории элит, согласно которой общество делится на управляемых и управляющих. Управлять обществом, по мнению представителей данной теории (Дж. Бернхейм, Д. Белл), должны специалисты - технократы, менеджеры, так как только они могут определить потребности общества и оптимальные пути его развития вследствие обладания необходимыми ресурсами для принятия важнейших ре-

шений. Такими ресурсами являются знания и информация, так как, чтобы обеспечить процесс развития общества, управление государством должно осуществляться на научной основе. При этом многие вопросы государственного управления должны решаться с помощью техники, что дает возможность принимать решения независимо от воли отдельных лиц и поэтому наиболее оптимальные и отвечающие интересам государства в целом.

В XX в. сформировалась также *теория плюралистической демократии* (Г. Ласки, М. Дюверже, Р. Дарендорф). Смысл ее в том, что в современном обществе классы перестают существовать, власть утрачивает классовый характер, и общество представляет собой совокупность социальных объединений людей (страт), образующихся по различным признакам: возраст, профессия, место жительства, круг интересов. Каждый человек входит одновременно в несколько страт. На основе страт создаются различные политические и общественные организации, оказывающие влияние на государственную политику. Таким образом представители данной теории обосновывали возможность участия каждого в управлении государством. Государство же выражает всеобщую волю, интересы общества в целом.

Либерально-демократическая концепция государства исходит из представлений о слабом государстве, которое должно выражать интересы среднего класса. Государство опирается в своей деятельности на метод компромисса, призвано выполнять роль арбитра, а не властно руководить. Оно лишь уравнивает интересы противоположных классов, обеспечивая этим единство общества.

К теориям, рассматривающим вопрос о целях государства, относятся теория «государства всеобщего благоденствия», этнократическая и патриотическая теории.

Теория «государства всеобщего благоденствия» сформировалась во второй половине XX в. Ее основы заложены Дж. Кейнсом и развиты Д. Мюрделем и В. Мундом. Согласно данной теории, государство выражает интересы всех слоев населения, является надклассовым и обеспечивает благоденствие всех членов общества. Государство – это исключительное благо, оно существует для того, чтобы сделать людей счастливыми. Данная теория подчеркивает ценность каждой человеческой личности, обосновывает приоритет общечеловеческих ценностей, составляющих цель деятельности государства. Но ей присуща иллюзорность, так как государство – не благо, а объективная необходимость.

Теория этнократического (национального) государства обосновывает идею обслуживания государством чисто национальных интересов. С точки зрения сторонников этой концепции, каждый этнос имеет право формировать свое государство. Государство должно выражать интересы этого этноса, обеспечивать его развитие. Но формирование национального государства приведет к национальной разобщенности людей. Права человека, общечеловеческие ценности должны быть приоритетны перед правами отдельных национальностей.

Теория патриотического государства сводит сущность государства к обслуживанию особенностей развития каждой страны, народа, при этом каждое

государство имеет свой путь развития, которым оно и должно следовать, опираясь на обычаи и традиции своего народа. Любое восприятие опыта других государств отклоняет его от правильного пути, препятствует его оптимальному развитию, поэтому государство должно развиваться в определенной степени изоляции от остального мира. Данная концепция господствовала в России в XIX в. во взглядах славянофилов, которые, основываясь на особенностях развития России, считали необходимым для государства обеспечивать это ее особое развитие. На первый план выдвигался менталитет русского народа, который гиперболизировался. Но данная теория ведет к игнорированию опыта мировой практики, к изоляции от мирового сообщества, что препятствует оптимальному развитию государства.

К теориям, прогнозирующим дальнейшее развитие государства, относятся *анархистская концепция государства* и теория конвергенции.

С точки зрения анархистов (М. Штирнер, П.Ж. Прудон, М.А. Бакунин, П.А. Кропоткин и др.), государство – это зло. Оно стесняет людей, ограничивает их свободу, сдерживает общественное развитие. Поэтому государство должно быть уничтожено. Обществом, по мнению представителей анархистской теории, должны управляться так называемые федерации мелких автономных ассоциаций производителей.

В 50-60-х гг. XX в. получила развитие *теория конвергенции* (Р. Арон, П. Сорокин, Д. Гэлбрейт). Согласно данной теории, происходит сближение государств по их сущности, организации, формам деятельности. Государства заимствуют лучшее друг у друга, что стирает различия между ними. В результате формируется «постиндустриальное государство» единого типа.

Таким образом, если ранее в теории государства и права господствовала одна марксистско-ленинская теория, основанная на классовом подходе, то в настоящее время изучаются различные теории и признается, что любая из них опирается на какие-то фактические данные и имеет рациональное зерно. Именно учет всех теоретических обобщений дает возможность более широко и всесторонне анализировать государственно-правовые явления и процессы.

3.1.2 Понятие государства

Термин «государство» на протяжении всей истории его существования постоянно привлекал внимание философов и юристов. За всю историю развития государственности сложилось множество различных определений государства, так как в различные исторические периоды научная мысль пыталась отразить свое видение государства. Это объясняется, с одной стороны, сложностью и многогранностью государства как явления и понятия, его исторической изменчивостью, а с другой стороны, субъективностью его восприятия и многовариантным пониманием.

Первые попытки дать определение государству были сделаны еще в период античности. Древнегреческие мыслители представляли государство как выражение общего интереса всех его свободных членов. Так, древнегреческий ученый Демокрит считал государством то, в чем должны быть представлены

всеобщее благо и справедливость. Аристотель воспринимал государство как коллективность особого рода, возникшую ради потребностей жизни, но существующую как самодовлеющее состояние ради достижения благой жизни. В государстве он выделял момент «союзности», целостности, слагаемой из всех без исключения его членов (граждан). При этом государство отождествлялось с обществом, особым образом организованным. В последующем именно такое понимание государства получило дальнейшее развитие.

В эпоху средневековья государство рассматривалось как целостное образование, наделенное властью. Выдающийся мыслитель эпохи Возрождения Н. Макиавелли определял государство через общее благо, которое должно получаться от выполнения реальных государственных интересов определенным образом организованной политической властью. Сам термин «государство» появился лишь на пороге Нового времени в XV-XVI в. в. Этим термином стали обозначать все государственные образования, до этого называвшиеся «республика», «городская община», «княжеское господство», «земля» и т. п. Согласно Еллинеку, именно за Макиавелли должна с полным основанием быть признана заслуга введения в научную литературу термина «государство».

В современной научной литературе выделяют следующие **основные подходы к понятию государства**: теологический, социологический, классический, легистский, юридический, кибернетический.

Теологический подход к понятию государства широко использовался в мусульманстве, а также в христианских учениях о божественном происхождении государства.

В Новое время государство стало рассматриваться как совершенный союз свободных людей. В этот период возникло и иное видение государства как олицетворения правителя, власти, органов. Так, Ж. Боден рассматривал государство как «правовое управление верховной властью на основе начал добра и справедливости». При этом цель государства – давать общее благо. Т. Гоббс, сторонник абсолютизма, определял государство как «единое лицо, верховного владыку, воля которого вследствие договора многих лиц считается волею всех, так что оно может употреблять силы и способности всякого для общего мира и защиты». Такое понимание государства является **социологическим**. Государство с этой точки зрения представляет собой организацию всех членов общества, которые объединяются в единое целое при помощи политических, управленческих процессов и отношений. Отличительной чертой социологического определения государства является отрицание его юридической природы, выделение в качестве основы государства не формально-юридических, а фактических социальных явлений, а именно явлений властвования. Государство отождествляется с организацией публичной политической власти независимо от ее содержания. При этом в зависимости от того, какую сторону публичной власти подчеркивают представители данного понимания государства – классовую или общесоциальную, государство рассматривается ими или как организация принудительного управления обществом, или как власть, призванная решать общие дела. Таким образом, согласно данному подходу, государство отождествляется с обществом, особым образом организованным.

Существует и другое направление социологического подхода, которое состоит в том, что государство – относительно самостоятельная организация, не совпадающая с обществом. Это, по сути, современный подход, основывающийся на четком разграничении гражданского общества и государства.

Социологическое понимание государства получило распространение и в русской дореволюционной литературе. Так, М. Коркунов определял государство как «общественный союз, представляющий собой самостоятельное, признанное, принудительное властвование над свободными людьми». Л. Гумплович рассматривал государство как «естественно возникшую организацию властвования, предназначенную для охраны определенного правопорядка».

Марксистско-ленинская концепция государства, как разновидность социологического подхода, исходила из его неизменной классовой природы. Учитывая приоритет социально-экономических факторов, обусловивших возникновение и развитие государства, оно определялось как организация политической власти экономически господствующего класса. В. И. Ленин писал, что «государство – это есть машина для поддержания господства одного класса над другим». Данное понимание государства в России долгое время оставалось неизменным и было ориентировано на раскрытие его классовых начал. В настоящее время классовый подход к определению понятия государства сменился общесоциальным.

В буржуазную эпоху широкое распространение получило определение государства как совокупности людей, территории и власти, то есть **классический подход к определению государства**. Так, по мнению Л. Дюги, государство означает всякое человеческое общество, в котором существует политическая дифференциация между правящими и управляемыми, то есть политическая власть. Дюги выделял четыре элемента государства: совокупность человеческих индивидов, определенную территорию, суверенную власть, правительство. Р. Моль под государством также понимал организацию совместной народной жизни на определенной территории и под одной высшей властью. С ним перекликается и Н. Аретин, определяя государство как союз свободных людей на определенной территории под общей верховной властью, существующей для всестороннего пользования правовым состоянием.

Данное направление достаточно успешно развивалось и в России. Е.Н. Трубецкой считал, что «государство есть союз людей, властвующий самостоятельно и исключительно в пределах определенной территории»¹⁾. Как соединение людей под одной властью и в пределах одной территории трактовал государство Г. Ф. Шершеневич.

Во второй половине XIX в. в Германии возникло **легистское понимание государства**, которое было доведено до логического завершения Г. Кельзенем. Сторонники этого подхода рассматривают государство через призму законов о публичной политической власти, при этом отождествляя право и закон. В настоящее время легистское понятие государства наиболее распространено в государствоведении Западной Европы и подразумевает оформленный законами

¹⁾ Трубецкой, Е.Н. Энциклопедия права / Е.Н. Трубецкой. – Санкт-Петербург: Юридический институт, 1998. – С.170.

аппарат публичной политической власти, его организацию и функционирование, его законные полномочия. Фактически государство отождествляется с совокупностью законов о власти. Государство определяется через законную форму власти, но не через содержание законов. Таким образом, государством называется содержание законов об организации, полномочиях и осуществлении суверенной принудительной власти. Действительность государства объясняется как реализация этих законов.

Если классическое понятие государства называет элементами государства территорию, население и суверенную власть, то в легистском понятии эти элементы получают законническую трактовку. Так, Г. Кельзен объяснял, что население государства – это люди, на которых распространяется действие законов государства, государственная территория – это пространство, в котором действуют законы, государственная власть – это сами предписания законов.

Но нельзя забывать, что законы – это еще не само государство, что законы устанавливаются законодательной властью и что действительность публичной политической власти может и не совпадать с тем, что предписано законом. Согласно же легистам, не власть создает законы, а законы создают государственную власть, которая осуществляется в точном соответствии с ними, что в действительности бывает далеко не всегда.

Древние традиции имеет и **юридическое понимание государства**, которое состоит в том, что государство рассматривается как юридическое лицо, юридическая персонификация нации. Еще Цицерон рассматривал государство как союз людей, объединенных между собой согласием в вопросах права и общностью интересов. Создатель идейно-политической доктрины либерализма Д. Локк представлял государство как «общую волю, являющуюся выражением преобладающей силы», то есть большинства граждан государства. Локк рассматривал государство в виде совокупности людей, соединившихся в одно целое под началом ими же установленного общего закона. И. Кант определял государство как объединение множества людей, подчиненных правовым законам. Гегель видел в государстве правовую форму политического принуждения. Кельзен рассматривал государство как воплощение права, персонифицированного права народов. Еллинек считал, что государство представляет собой общественное образование и особое правовое явление. Государство он определял как целевое единство индивидов, наделенное качествами юридического субъекта, обладающее волей и являющееся носителем прав.

Если в XIX – первой половине XX в.в. господствовало социологическое понимание государства, то в настоящее время юридическое понятие постепенно восстанавливает утраченные позиции в науке. Смысл его выражен в определении, сформулированном В.С. Нерсесянцем: «Государство – это правовая форма организации и функционирования публичной политической власти»¹⁾.

Юридическое понятие государства позволяет объяснить законы о власти как необходимую форму обеспечения свободы подвластных и оценивать эти

¹⁾ **Нерсесянц, В.С.** История идей правовой государственности / В.С. Нерсесянц. – М.: Наука, 1993. – С.15.

законы в зависимости от того, как они соотносятся с основным предназначением государственной власти – защищать свободу, безопасность подвластных.

В последнее время начинает использоваться также **кибернетический подход к понятию государства**, рассматривающий государство как определенную систему, в рамках которой движется информация с прямыми – издание законов и иных нормативных правовых актов, обращенных к членам общества, и обратными связями в виде информации о состоянии управляемых государств, систем, процессов.

Таким образом, в настоящее время существует достаточно много подходов к понятию государства. Многие ученые утверждают, что государство столь многолико и многогранно, что невозможно сформулировать его единое определение. Но для юридической науки важно единообразное понимание государства, его четкая формулировка. Задача теории государства и права как раз и заключается в том, чтобы выработать общенаучное понятие государства. Можно акцентировать внимание на тех или иных аспектах государства, но его сущность должна оставаться единой.

В большинстве случаев государство определяется как политическая организация общества, хотя в настоящее время на первый план выдвигаются не вопросы политической организации общества, а проблемы политической власти в нем. В.М. Корельский дает следующее определение государства: «государство – это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, придающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок»¹⁾. По мнению Морозовой Л. А., «государство можно определить как властно-политическую организацию общества, обладающую государственным суверенитетом, специальным аппаратом управления и принуждения, государственной казной и устанавливающую правовой порядок на определенной территории»²⁾.

Наиболее же четко государство определяется как форма организации общества, сложившаяся на определенной стадии его развития с формированием на конкретной территории публичной власти и суверенитета.

3.1.3 Признаки государства

Всем государствам на всех этапах их развития присущи общие признаки, которые придают государству качественную определенность, обособливая его от других негосударственных образований. К этим признакам относятся следующие.

Во-первых, это территориальный принцип организации населения. В первобытном обществе власть распространялась на всех членов рода вне зависимости от их местонахождения по кровнородственному признаку. Род часто перемещался с одного места на другое и не имел строго определенной террито-

¹⁾ Теория государства и права: учебник / под ред. В. М. Корельского и В. Д. Перевалова. – М.: Норма, 2003. – С.115-116.

²⁾ Морозова, Л.А. Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. – М.: Юристъ, 2004. – С.52.

рии. Государство же имеет строго локализованную территорию в пределах официально признанной границы, которая обозначена и охраняется. Государство в пределах своей территории обладает всей полнотой власти. Общеизвестны принципы территориального верховенства, территориальной целостности и неприкосновенности. Территория – это естественное условие существования и функционирования государства. Сама территория не порождает государство. Она лишь образует пространство, в пределах которого государство распространяет свою власть. Не может быть государства без территории, как не может быть государства без населения. Территориальное разделение населения порождает новый социальный институт – гражданство (в условиях республики) или подданство (в условиях монархии). От негосударственных организаций государство отличается тем, что олицетворяет все население страны, распространяет на него свою власть. Общественные организации объединяют людей по идеологическим, религиозным, профессиональным признакам, а не по территориальному, и объединяют в своих рядах лишь часть населения.

Во-вторых, государство представляет собой особую публичную власть. Власть догосударственного общества исходила от всего рода и использовалась им для самоуправления, имела общественный характер и целиком совпадала непосредственно с населением. Государство как публичная власть является властью учрежденной, отделенной от гражданского общества, так как в ней сосредоточены люди, занимающиеся только государственными делами. В то же время она представляет все общество, а не его часть, и состоит из особых учреждений, воплощаясь в аппарате власти. Государство также характеризуется наличием особого аппарата принуждения, который состоит из особых отрядов вооруженных людей в виде армии, полиции, разведки, а также специальных учреждений (тюремных и исправительно-трудовых).

В-третьих, существенным признаком государства являются займы и налоги. Под налогами понимаются обязательные платежи, устанавливаемые и взимаемые государством с граждан и юридических лиц. Они являются главным источником пополнения казны, идут на содержание государственного аппарата, людей, занятых непродуцирующим трудом, и экономическое обеспечение политики государства. По способу взимания налоги делятся на прямые и косвенные. Прямые налоги взимаются с доходов и имущества граждан и юридических лиц непосредственно. Косвенные налоги взимаются опосредованно, путем включения их в стоимость производимой продукции или путем прибавления их к цене товаров.

В-четвертых, государство организует общественную жизнь на правовых началах. Правовые формы организации жизни общества присущи именно государству. Без права государство не в состоянии эффективно руководить обществом. Только государство в лице своих компетентных органов издает веления, которые имеют обязательную силу для всего населения страны. Право вводит функционирование государства в рамки законности.

В-пятых, государство обладает суверенитетом. Суверенитет государства является его обязательным признаком. Страна, его не имеющая, является колонией либо доминионом.

Суверенитет государства – это политико-правовое свойство государственной власти, выражающее ее независимость от всякой иной власти как внутри, так и вне государства, и состоящее в его праве самостоятельно, свободно осуществлять свои функции. В суверенитете выражается способность государства независимо от других государств формировать и проводить в жизнь свою внутреннюю и внешнюю политику (внутренний и внешний суверенитет).

Выделяют три главных свойства суверенитета государства: верховенство государственной власти, ее единство и независимость.

В буквальном смысле слово «суверенитет» означает то свойство власти, в силу которого она является высшей, то есть ее верховенство. Верховенство государственной власти проявляется в том, что она определяет весь строй правовых отношений в государстве, устанавливает общий правопорядок, правоспособность, права и обязанности государственных органов, общественных объединений, должностных лиц и граждан. Таким образом, верховенство государственной власти – это такое состояние власти, при котором над ней не стоит и не может стоять никакая другая власть. Но верховенство власти не означает ее неограниченность, в конституционном государстве она всегда ограничена правом. Верховенство государственной власти выражается в следующем:

- в универсальности, так как решения государственной власти распространяются на все население, все партии и общественные организации данной страны;

- в прерогативе, заключающейся в возможности отмены и признания ничтожным любого незаконного проявления другой общественной власти;

- в наличии специальных средств воздействия, которыми не располагает никакая другая общественная организация.

Единство государственной власти выражается в наличии единого органа или системы органов, составляющих высшую государственную власть.

Независимость государственной власти означает самостоятельность государства в отношениях с другими государствами. Однако эта независимость не является абсолютной. Будучи членом мирового сообщества, любое государство испытывает воздействие норм и принципов международного права.

Существуют государства с формальным или ограниченным суверенитетом. Формальным суверенитет государства считается тогда, когда он юридически и политически провозглашается, а фактически в силу распределения на него влияния других государств, диктующих свою волю, не осуществляется. Частичное ограничение суверенитета может быть как принудительным, так и добровольным. Принудительное ограничение может иметь место по отношению к побежденному в войне государству со стороны государства-победителя. Добровольное ограничение суверенитета может допускаться самим государством по взаимной договоренности с другими государствами ради достижения каких-либо целей. Добровольно ограничивается суверенитет и тогда, когда государства объединяются в федерацию и передают ей часть своих суверенных прав.

Кроме основных признаков, каждое государство характеризуется символами и атрибутами. У каждого государства есть свой гимн, флаг, установившиеся правила официального поведения.

Взятые в совокупности признаки государства характеризуют его как специфическую форму организации общества. В разные исторические эпохи, в различных социально-экономических условиях эти признаки отличаются как конкретным внутренним содержанием, так и своим внешним проявлением.

3.1.4 Сущность государства

Сущность в качестве одной из философских категорий – это главное, основное, определяющее, устойчивое и закономерное в данном явлении, то есть то, что определяет его содержание, назначение и функционирование. **Сущность государства** – это совокупность взаимосвязанных внутренних и внешних сторон государства, его характерных признаков и свойств, раскрывающих природу и назначение государства.

Определить сущность государства – значит выявить главное и определяющее в процессе возникновения, развития и функционирования государства, а также закономерности развития государственно-организованного общества. Сущность государства – достаточно устойчивая категория, хотя под влиянием различных процессов, факторов она постепенно может изменяться, а затем происходит переход к сущности другой содержательной наполненности.

Выделяются два основных подхода в раскрытии сущности государства: классовый и общесоциальный.

Классовый подход состоит в том, что государство рассматривается как машина для поддержания господства одного класса над другим. Сущность такого государства заключается в диктатуре экономически и политически господствующего класса. Государство является орудием диктатуры этого класса, которая и определяет его основные цели, задачи и функции. На первое место выдвигается проблема подавления сопротивления угнетаемых классов; общечеловеческие интересы хотя и присутствуют, но отходят на второй план.

Однако качественные изменения, объективно происходящие в обществе, неизбежно ведут к изменению сущности государства. Постепенно все большее значение приобретает **общесоциальный подход к сущности государства**. В рамках данного подхода государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп. Здесь государство уже используется в более широких целях, как средство для обеспечения, главным образом, общественных интересов, объединения интересов различных классов и слоев населения. При этом государство употребляет преимущественно такой метод, как компромисс, а его сущность состоит в его социальном назначении, а именно – регулировать общественные отношения, управлять обществом, служить ему.

Данный подход основан на общечеловеческой природе государства, рассмотрении его как властной системы, управляющей обществом в интересах отдельного человека и общества в целом. Он ориентирует на демократические методы управления обществом. Но и этот подход односторонен, так как в государстве признается лишь его общесоциальная сторона и игнорируются все остальные. Необходимо же понимание государства как единства двух его тесно

взаимосвязанных сторон – общечеловеческой и классовой. В юридической науке утвердилось мнение о двойственной природе сущности государства. При этом в зависимости от исторических условий на первый план может выходить либо классовое начало (насилие), что характерно для эксплуататорских государств, либо общесоциальное (компромисс), что все больше проявляется в современных демократических государствах. Эти два начала сочетаются в государстве, если же отказаться от какого-либо из них, то характеристика сущности государства будет неполной, односторонней.

Любое государство, наряду с решением сугубо классовых задач, стремясь выразить волю тех социальных сил, интересы которых оно представляет, выполняет и общечеловеческую миссию, без которой не может существовать ни одно общество. Это осуществление разнообразных коллективных потребностей общества (организация здравоохранения, образования, социального обеспечения, транспорта и связи, борьба с преступностью, обеспечение мира), обеспечение сотрудничества и согласия различных слоев населения и социальных групп, общесоциальной направленности в содержании всех осуществляемых государством функций.

Таким образом, только учитывая общечеловеческое и классовое в государстве можно достигнуть научной объективности в его изучении, поскольку управление обществом может осуществляться государством как в интересах всего общества, так и в интересах отдельных лиц либо социальных групп, стоящих у власти.

Учитывая, что государство весьма сложное явление, в ряду факторов, оказывающих непосредственное влияние на его сущность, кроме рассмотренных, в конкретных исторических условиях развития отдельных стран следует иметь также в виду религиозный фактор (Ирак, Афганистан, Пакистан), национальный (Прибалтика), географический и другие. Но они будут лишь дополнять наиболее общие начала государства – социальное и классовое.

3.2 Государственная власть

3.2.1 Государственная власть как особая разновидность социальной власти

Власть в общем смысле представляет собой возможность и способность оказывать определенное воздействие на поведение людей с помощью каких-либо средств.

Власть как явление социальное присуща любой организованной, более или менее устойчивой общности людей, так как любая социальная общность нуждается в управлении. Поэтому власть характерна как для классового, так и для бесклассового общества, как для всего общества в целом, так и для различных составных его образований. Соответственно принято различать виды власти: власть рода, племени, общины, государственная, общественная, экономическая, различных общественных объединений, родительская, церковная и т. д., то есть по социальному уровню различают: а) власть в масштабах всего обще-

ства; б) власть внутри какого-либо коллектива; в) власть в отношении между двумя индивидами. При этом власть характеризуют как авторитет, обладающий возможностью заставить повиноваться, подчинить себе других людей с помощью различных средств: экономики, воли, насилия, убеждения.

Власть придает обществу целостность, управляемость, служит важнейшим фактором организованности и порядка, является средством согласования разнородных интересов и формирования на их базе общезначимого интереса, составляющего основу целостности общества, выступающего фактором его развития. Следовательно, существование власти обусловлено объективной потребностью общества в саморегуляции.

Всем видам **власти присущи следующие общие черты**: во-первых, неотъемлемым элементом содержания любой власти является принуждение; во-вторых, отношения по поводу власти носят волевой характер и складываются из «господства – подчинения» или «руководства – подчинения», или сочетания этих отношений.

Власть выражается в особом виде отношений – **властеотношениях**. Суть их заключается в том, что одна сторона – властвующий – навязывает свою волю другой стороне – подвластным, направляет их поведение и действия в определенное русло. В качестве объектов власти выступают подчиненные ей индивиды и их объединения, социальные слои, классы, общество в целом. Субъектом власти является ее носитель, которым в государственно-организованном обществе выступает государство, система его органов, осуществляющих власть. Источником же власти в демократических государствах является народ.

Государственная власть формируется с возникновением государства, представляет собой особую разновидность социальной власти и обладает всеми ее признаками. Вместе с тем она имеет свои **особенности**.

Во-первых, важнейшая особенность ее заключена в политической и классовой природе. Ряд ученых считают, что государственная власть – более узкая категория, чем политическая власть, которая осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества. Но политическая власть исходит от государства и реализуется не иначе как при его прямом или косвенном участии, получает свое выражение в государственной форме, поэтому понятия «политическая власть» и «государственная власть» тождественны.

Во-вторых, особенностью государственной власти является то, что ее субъект и объект обычно не совпадают, властвующий и подвластные четко разделены. Государственная власть не совпадает непосредственно с населением, что характерно для родового строя, а реализуется через государственное управление. С развитием демократии субъект и объект власти постепенно сближаются вплоть до частичного совпадения. Каждый гражданин является не только подвластным, но и носителем власти, ее источником. Он имеет право участвовать в формировании выборных органов власти, контролировать их деятельность. Но даже при этом субъект и объект власти полностью не совпадают, ибо при их совпадении власть утратит свой государственный характер и станет общественной.

В-третьих, государственная власть проявляется в деятельности государственных органов и учреждений, образующих механизм этой власти.

В-четвертых, государственная власть опирается на возможность государственного принуждения с применением специальных юридических средств. Для этого создаются вооруженные организации и силовые учреждения (армия, правоохранительные органы). Государственная власть, лишённая организованной силы, будет нестабильной и непрочной, не способной обеспечить законность и правопорядок в обществе.

В-пятых, для содержания государственной власти, государственного аппарата, не принимающего непосредственного участия в производстве материальных благ, существует система налогов – необходимых взносов граждан.

Кроме того, государственная власть характеризуется сочетанием классового и общечеловеческих начал. Будучи экономически обусловленной властью определённого класса, она должна вместе с тем учитывать интересы всех слоёв населения, их стремление к согласию, компромиссу, отражать реальную социально-политическую структуру общества, тенденции его развития. Государственная власть неразрывно связана с сущностью государства, государство и является непосредственным воплощением, особой организацией власти.

Таким образом, **государственная власть** – это сила, воплощённая в государственных органах и учреждениях, с помощью которой государство воздействует специальными юридическими средствами на поведение участников общественных отношений.

Государственная власть характеризуется следующими свойствами.

Во-первых, каждая конкретная государственная власть имеет свою опору, социальную базу. Такой базой может выступать определённый класс, определённые слои общества, государственные служащие. В демократических странах государственная власть должна опираться на общие интересы народа.

Во-вторых, государственная власть в обществе обладает свойством верховенства, все другие власти по отношению к ней носят подчинённый, подзаконный характер.

В-третьих, государственная власть является всеобщей и универсальной. Это означает, что на территории данного государства она действует повсеместно, распространяет свою волю на всех без исключения и выступает как единое, целостное явление.

В-четвертых, свойством государственной власти является её иерархическое построение. Государственная власть строится в обществе сверху вниз, одни органы подчинены другим, решения вышестоящих органов обязательны для нижестоящих. Это объясняется тем, что воля всего народа, как политической общности, формируется в высших представительных органах. Интересы страны превалируют перед интересами отдельных частей государства. Целостность государственной власти в рамках конкретного государства цементируется политической общностью народа, образующего государство, его суверенитетом.

В-пятых, государственная власть характеризуется легитимностью – принятием власти населением страны, признанием ее права управлять социальными процессами. В узком смысле легитимной признается законная власть, образованная в соответствии с процедурой, предусмотренной правовыми нормами. Таким образом, должны быть законными ее происхождение, организация, формы и методы деятельности, а также сфера полномочий.

Нелегитимная власть является узурпаторской, она представляет собой захват власти незаконными методами или нарушение процедуры выборов, а также использование власти в целях, не предусмотренных законом, и методами, противоречащими ему. Следовательно, узурпировать можно и власть, легитимно установленную, если злоупотреблять ею, то есть использовать в незаконных целях и незаконными методами, или нарушать порядок смены носителей власти.

Термин «легитимность» исторически возник в начале XIX века во Франции для характеристики государственной власти как власти законной. Большой вклад в теоретическую разработку этого понятия внес Макс Вебер. Согласно разработанной им теории легитимность характеризуют два основных признака: признание власти и обязанность индивидов ей подчиняться. Одновременно с этим сущностная характеристика легитимности состоит в том, что это именно представление граждан о государственной власти, присутствующее в их сознании.

Основания легитимности власти могут быть различны. К ним относятся:

а) идеологические принципы и убеждения граждан в справедливости государственной власти;

б) привязанность к структурам государственной власти, которая базируется на доверии к традиционной устоявшейся системе власти (традиционная легитимность);

в) преданность власти благодаря положительной оценке личностных качеств субъектов власти (харизматическая легитимность);

г) государственное принуждение.

Соответственно основаниям легитимности различают три ее уровня: идеологический, структурный, персональный. Первый из них основан на признании обществом целей государственной политики, системы ее ценностных ориентаций. Второй – на признании правомерным способа их достижения, структуры политической власти, политического режима. Персональный уровень легитимности связан с личным авторитетом, популярностью государственных лидеров. Власть не может быть одинаково легитимной во всех своих проявлениях, для всех слоев населения. Причем, чем ниже уровень легитимности, тем больше насилия необходимо для ее удержания. По-настоящему же эффективной и устойчивой является власть, легитимированная на всех трех уровнях.

Юридическим выражением легитимности власти служит ее легальность, то есть нормативность, способность воплощаться в нормах права, ограничиваться законом, функционировать в рамках законности. Легализация государственной власти как юридическое провозглашение ее возникновения, ор-

ганизации и деятельности осуществляется, прежде всего, Конституцией, а также иными нормативными правовыми актами. При этом необходимо учитывать и то, насколько правовые акты, осуществляющие легализацию, соответствуют общечеловеческим ценностям и принципам права, в том числе права международного.

По своей социальной сущности, то есть направленности на обслуживание интересов общества, выделяют следующие **этапы формирования государственной власти**:

- государственная власть классового общества, направленная на обслуживание интересов определенного класса;

- государственная власть политически организованного общества, направленная на обслуживание интересов общества с позиций определенных политических партий, заявляющих, что они представляют интересы всего общества;

- правовая организация государственной власти, направленная на обслуживание интересов всех слоев населения.

Цивилизованные страны мира сегодня встали на путь формирования правовой государственной власти, где провозглашается и обеспечивается верховенство власти права.

3.2.2 Единство государственной власти и система разделения властей

Для государственной власти любого государства характерно единство, иначе она не сможет выполнять свои задачи.

Единство государственной власти – одна из гарантий государственной целостности, оно предполагает, прежде всего, что в государстве не может быть несколько властей, государственная власть всегда одна. Одновременно единство государственной власти выступает в качестве одного из важнейших проявлений суверенитета и определяется ст.3 Конституции РФ, которая гласит: «Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ». Единство государственной власти выражается также в единой системе органов государственной власти. Юридические признаки единства системы государственной власти состоят в том, что совокупная компетенция государственных органов охватывает все полномочия, необходимые для осуществления функций государства, а те или иные органы этой системы не могут предписывать одновременно одним и тем же субъектам при одних и тех же обстоятельствах взаимоисключающие правила поведения.

Таким образом, единство государственной власти имеет три аспекта:

- социальное единство;
- единство принципиальных целей и направлений ее деятельности;
- организационно-правовое единство.

Государственная власть организуется и осуществляется на основе двух принципов: единоначалия и разделения властей. При **единоначалии** вся полнота власти сосредоточена в руках одного органа или лица. Поэтому единонача-

лие, по мнению его сторонников, обеспечивает устойчивое, централизованное государственное управление обществом, его единство и оперативное решение вопросов государственной жизни. Данную теорию обосновывали Н. Макиавелли, Ж. Боден, Т. Гоббс. По их мнению, разделение властей ведет к безначалию. Теория единоначалия долгое время служила оправданием абсолютной монархии, а в более позднее время способствовала возникновению и функционированию административно-командной системы управления.

Но сосредоточение ветвей власти в одном органе ведет к его бесконтрольности, возможности установления и функционирования диктаторского режима.

Теория разделения властей в государстве призвана обосновать такое устройство государственной власти, которое исключило бы возможность ее узурпации кем-либо вообще, а ближайшим образом – любым органом государства. Первоначально данная теория была направлена на обоснование ограничения власти монарха, а затем стала использоваться как теоретическая и идеологическая база борьбы против всех форм диктатуры.

Возникновение теории разделения властей уходит своими корнями в древний мир. Еще древние римляне пытались разделить власть на законодательную и исполнительную. Наибольшее развитие данная теория получила в эпоху Просвещения и в своем классическом виде была сформулирована Дж. Локком («Два трактата о государственном правлении») и Ш. Монтескье («О духе законов»). Ее сущность сводится к тому, что для обеспечения свободы граждан различные функции государственной власти должны осуществляться различными органами, независимыми друг от друга. В соответствии с этим создаются высшие органы государства, обладающие самостоятельностью. Но, по мнению Локка, среди них должен быть лидирующий орган, иначе может возникнуть борьба за лидерство, что приведет к ослаблению государства: «в конституционном государстве – может быть всего одна верховная власть, а именно законодательная, которой все остальные подчиняются, и должны подчиняться». Главное назначение исполнительной власти – реализация законов.

Ш. Монтескье довел теорию разделения властей до логического завершения, включив в состав властей, подлежащих ограничению, судебную власть, которая должна следить за тем, чтобы не нарушались установленные правовые требования, и обосновав необходимость равенства и автономии всех трех ветвей власти. По его мнению, осуществление принципа разделения властей ведет к рассредоточению власти, взаимному сдерживанию и тем самым к ограничению злоупотребления и произвола. Особое значение Монтескье придавал системе взаимных сдержек и противовесов власти.

В дореволюционной России обоснование разделения властей проводилось А. И. Елистратовым, М. М. Ковалевским, М. М. Сперанским, Б. Н. Чичериным и др. Так, Н.М. Коркунов подчеркивал, что «нет ни одного государства, где законодательство, исполнение и суд были бы строго обособлены друг от друга. Взаимное сдерживание властей может осуществляться не только разделением, но и совместным исполнением одной и той же функции несколькими органами, но различным порядком».

Достаточно полно и последовательно теория разделения властей была реализована в Конституции США 1787 г. Также она была закреплена в Декларации прав человека и гражданина 1789 г. и в Конституции Франции 1791 г.

В России принцип разделения властей был провозглашен в Декларации о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1990 г., в которой разделение власти на законодательную, исполнительную и судебную объявлялось важнейшим принципом функционирования, и в 1993 г. внесен в ст.10 Конституции.

Принцип разделения властей – это рациональная организация государственной власти в демократическом государстве, при которой осуществляется глубокий взаимоконтроль и взаимодействие высших органов государства как частей единой власти через систему сдержек и противовесов.

При этом ветви власти должны взаимодополняться, но не пересекаться, не накладываться одна на другую. Если одна из трех властей оказывается приоритетной, то речь идет уже не о разделении властей, а о разделении компетенции между ними. Взаимодействие же ветвей власти вытекает из необходимости общего направления государственной политики. Таким образом, взаимодействие властей и их взаимоконтроль, обеспечивающийся через систему сдержек и противовесов, составляют суть теории разделения властей.

Существуют определенные **механизмы обеспечения оптимального функционирования принципа разделения властей**. К ним относятся, во-первых, конституционное закрепление данного принципа с четким указанием пределов прав каждой власти и определением механизмов сдержек и противовесов в рамках взаимодействия трех ветвей власти; во-вторых, юридическое ограничение пределов властных полномочий ветвей власти.

Принцип разделения властей не позволяет ни одной власти обладать неограниченными полномочиями. Полномочия ограничиваются Конституцией, каждая ветвь власти наделяется правами воздействия на другую.

В механизме системы сдержек и противовесов используются следующие рычаги:

а) взаимное участие в кадровом наполнении органов власти. Например, законодательная власть участвует в формировании высших должностных лиц исполнительной власти;

б) вотум доверия или недоверия – это воля, выраженная большинством голосов в органе законодательной власти по поводу одобрения или неодобрения политической линии правительства;

в) право вето – безусловный или отлагательный запрет, налагаемый одним органом власти на постановления другого. Так, Президенту принадлежит право отлагательного вето, которое парламент может преодолеть путем вторичного рассмотрения и принятия решения квалифицированным большинством голосов;

г) конституционный надзор, означающий наличие в государстве специального органа, призванного следить за тем, чтобы ни одна власть не нарушала требований Конституции;

д) политическая ответственность высших должностных лиц государства, предусмотренная Конституцией за политическую деятельность. Ею занимаются

специальные, особо предусмотренные органы. Мерами ответственности выступают отставка с занимаемой должности, смещение с поста, лишение иммунитета неприкосновенности. Распространенным видом политической ответственности является импичмент;

е) судебный контроль.

Таким образом, система сдержек и противовесов представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной. Применительно к законодательной власти используется жесткая юридическая процедура законодательного процесса. Президент имеет право применить отлагательное вето, распустить Государственную Думу. Конституционный суд имеет право блокировать антиконституционные акты. В отношении исполнительной власти используются вотум недоверия правительству, импичмент, запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур. Для судебной власти правоограничительные средства выражаются в принципе презумпции невиновности, праве на защиту, гласности и состязательности судебного процесса и т. д.

Значение принципа разделения властей состоит в том, что, во-первых, реализация его приводит к разделению труда между органами государства, в результате чего обеспечивается повышение эффективности их деятельности; во-вторых, создается непрерывно действующий конституционный взаимоконтроль высших органов государства, чем предупреждается установление диктатуры; в-третьих, взаимоусиливаются высшие органы государства и повышается их авторитет в обществе.

3.2.3 Формы и методы осуществления государственной власти

Власть в государстве, согласно ст. 3 Конституции РФ, осуществляется народом посредством выборов и проведения референдумов, через представительные органы и через органы местного самоуправления.

Государственная власть осуществляется посредством деятельности государственных органов: законодательных, исполнительных и судебных. Кроме того, государственная власть разделяется также по вертикали: между высшими и местными органами государства, между органами федерации и органами субъектов федерации.

Государственная власть реализуется посредством различных методов. Все большее усложнение процесса управления обществом требует разнообразия методов. **Методы осуществления государственной власти** – это способы и приемы ее реализации.

Если интересы и воля властвующего субъекта и подвластных совпадают, то отношения государственной власти реализуются беспрепятственно, без внешнего воздействия. Если же интересы и воля сторон в чем-то расходятся, то используются следующие методы осуществления государственной власти: убеждение, дозволение, рекомендации, стимулирование, согласование интересов, компромисс.

Метод убеждения рассматривается как активное воздействие на волю и создание человека идейно-нравственными средствами для формирования у него взглядов и представлений, основанных на глубоком понимании сущности государственной власти, ее целей и функций. Метод убеждения стимулирует инициативу, чувство ответственности людей за свои действия и поступки и может применяться в различных формах.

Так, **стимулирование** выражает прямую заинтересованность государства и применяется государственной властью для ориентации поведения участников общественных отношений, их деятельности в таком направлении, которое государство считает необходимым и которое определяют его органы. Стимулирование может быть как материальным (премии, льготы при налогообложении и т. д.), так и моральным.

Дозволение характеризует нейтральное отношение государственной власти к тем или иным общественным явлениям, видам деятельности, которые в этом случае не поощряются, но и не запрещаются.

Требование должного поведения выражает активную заинтересованность государства в определенном состоянии общественных отношений, в их развитии в таком направлении, которое государство считает необходимым. В этом случае воля государства проявляется в более жестких формах, возлагая на участников общественных отношений определенные обязанности от имени государства.

В тех случаях, когда позиции властвующего и подвластных противоположны и непримиримы, используется **метод принуждения**. Метод государственного принуждения – это психологическое, материальное и физическое воздействие полномочных органов и должностных лиц государства на личность с целью заставить ее действовать по воле властвующего субъекта в интересах государства. Государственное принуждение ограничивает свободу человека в интересах властвующего субъекта. Оно может быть правовым и неправовым. Неправовое принуждение выражает произвол государственных органов и имеет место в государствах с антидемократическим реакционным режимом. Правовым признается государственное принуждение, вид и меры которого строго определены правовыми нормами и которое применяется в процессуальных формах. Ситуации принуждения, в которых может оказаться субъект, также очерчены нормами права. Это общие, типичные, возможные для любого субъекта ситуации, они могут превратиться в реальные вследствие действий самого субъекта или какого-то стечения обстоятельств. Правовое принуждение характерно для демократического государства и является позитивным фактором развития общества.

3.3 Государственные органы

3.3.1 Понятие и признаки государственных органов

Государство существует, функционирует через свой механизм, через входящие в этот механизм государственные органы и работающих в них служащих. **Механизм государства** представляет собой систему государственных органов и организаций, посредством которых реализуется государственная власть, обеспечивается ее руководство обществом.

В структуру механизма государства входят государственный аппарат, государственные учреждения и предприятия. **Государственные учреждения** – это такие организации, которые осуществляют непосредственную, практическую деятельность по выполнению функций государства в различных сферах: экономической, социальной, культурной, охранительной и т. п. **Государственные предприятия** осуществляют хозяйственную деятельность и не обладают властными полномочиями. Центральное место в механизме государства занимает **государственный аппарат**, представляющий собой совокупность органов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти. Организация и деятельность государственного аппарата строятся на основе принципов, под которыми понимаются руководящие идеи, начала, лежащие в основе его создания и функционирования. Они подразделяются на общие, относящиеся к механизму государства в целом, и частные, действие которых распространяется лишь на некоторые звенья государственного механизма. К общим принципам относятся следующие: народовластие, гуманизм, демократизм, законность, разделение властей, централизм, федерализм, гласность, профессионализм и компетентность.

В узком смысле механизм государства отождествляется с понятием государственного аппарата, первичным элементом которого является государственный орган.

Орган государства как важнейший структурный элемент государственного механизма обладает следующими признаками.

Во-первых, каждый государственный орган наделен властными полномочиями, то есть юридически закрепленными возможностями осуществлять государственную власть, принимать от имени государства юридически значимые решения и обеспечивать их реализацию. Государственно-властное полномочие характеризуется тем, что государственный орган наделен правом издания юридических актов, содержащих обязательные общие и индивидуальные предписания, эти предписания обязательны для исполнения и охраняются от нарушений возможностью применения принудительной силы государства.

Во-вторых, государственный орган имеет определенную компетенцию, то есть закрепленную совокупность задач и функций, прав и обязанностей. Реализация органом государства своей компетенции – это не только его право, но и обязанность.

В-третьих, государственный орган осуществляет от имени государства его задачи и функции посредством определенного вида деятельности в порученной области.

В-четвертых, каждый государственный орган образуется в установленном законом порядке. Так, в ст.81 Конституции РФ указывается, что порядок выборов Президента РФ определяется федеральным законом РФ; порядок формирования Совета Федерации и выборов депутатов Государственной Думы также устанавливается федеральными законами.

В-пятых, государственный орган является составной частью единого механизма государства, единой системы государственных органов РФ. *Вместе с тем он обладает определенной экономической и организационной обособленностью и самостоятельностью.* Государственный орган характеризуется определенной структурой, то есть строением по видам отдельных служб и численному составу государственных служащих. Для осуществления своей компетенции орган государства наделяется необходимой материальной базой, имеет финансовые средства, источник финансирования.

Таким образом, **государственный орган** – это юридически оформленная составная часть механизма государства, наделенная государственно-властными полномочиями для осуществления в пределах своей компетенции определенных задач и функций государства.

3.3.2 Виды государственных органов

В своей совокупности государственные органы образуют единую систему. Но они различаются между собой по функциям, задачам, структуре, компетенции, сферам деятельности. Разносторонность деятельности государственного механизма обуславливает значительное число государственных органов, которые классифицируются по различным критериям.

По действию в пространстве государственные органы подразделяются на федеральные органы и органы субъектов федерации. При этом прокуратура, вооруженные силы, суды (за исключением уставных и мировых) всегда относятся к федеральным органам. Необходимо учитывать, что органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, в пределах своих полномочий самостоятельны.

По форме реализации государственной деятельности они классифицируются на представительные, исполнительно-распорядительные, судебные, прокурорские и иные контрольно-надзорные органы.

По объему властных полномочий – на высшие и местные. Разграничение предметов ведения и полномочий между ними осуществляется Конституцией РФ, договорами о разграничении предметов ведения и полномочий. Местные органы государства функционируют в административно-территориальных единицах, их полномочия распространяются только на эти регионы. Высшие органы государства распространяют свои полномочия на территорию всего государства.

По длительности действия государственные органы делятся на постоянные, создающиеся без ограничения срока действия, и временные, которые создаются для достижения краткосрочных целей, решения неотложных задач, вызванных определенными временными обстоятельствами (введением чрезвычай-

чайного или военного положения). Абсолютное большинство государственных органов Российской Федерации и ее субъектов действует на постоянной основе.

По порядку осуществления компетенции государственные органы подразделяются на коллегиальные (представительные органы, правительство и др.) и единоначальные (президент, министр и др.). По общему правилу орган государства состоит из коллектива государственных служащих. Однако в отдельных случаях орган государства может воплощаться в одном лице, занимающем государственную должность.

По характеру компетенции, ее широте выделяются государственные органы общей и специальной компетенции. Органы общей компетенции правомочны решать широкий круг вопросов (представительные органы, правительство и др.). Органы специальной компетенции специализируются на выполнении какой-то одной функции, одного вида деятельности (министерства, ведомства и др.).

По принципу разделения властей государственные органы подразделяются на законодательные, исполнительные и судебные.

По правовым формам деятельности - на правотворческие, правоприменительные, правоохранительные.

По способу формирования – на первичные и производные. Первичные органы государства никакими другими органами не создаются. Они либо возникают в порядке наследования (монархия), либо избираются по установленной процедуре и получают властные полномочия от избирателей. Производные органы создаются первичными, которые и наделяют их властными полномочиями.

3.3.3 Система государственных органов

Система государственных органов включает в себя органы законодательной, исполнительной и судебной власти.

Законодательная власть – власть представительная. Это основная форма, в которой современный народ осуществляет свой суверенитет. Законодательные органы непосредственно образуются народом, народ передает своим представителям власть и право осуществлять национальный суверенитет от своего имени. Поэтому законодательные органы представляют народ, его интересы, выражают волю народа в форме закона. Законодательная власть – это делегированная, коллегиальная власть.

Высшим законодательным органом является парламент. Парламент может иметь однопалатную или чаще двухпалатную структуру. Однопалатные парламенты характерны для небольших по территориальному размеру государств с однородным составом населения. В федеративных государствах, а также в некоторых унитарных, парламенты состоят из двух палат. Чаще всего обе палаты являются выборными, но иногда одна из палат назначается. Необходимость существования двухпалатных парламентов обосновывается желанием исключить возможность парламентской тирании. Так как общество включает в себя не только индивидов, но и социальные группы, парламент, чтобы действи-

тельно представлять общество, должен включать палату, представляющую индивидов, и палату, представляющую социальные группы. Вопрос о том, какие группы должны быть представлены, решается в зависимости от расстановки в стране социальных сил в ходе политической борьбы.

При палатах образуются различные комиссии и комитеты, осуществляющие работу по конкретным общественным вопросам. В круг полномочий парламента входят принятие законов, утверждение бюджета, контроль над правительством в виде запросов, вотума недоверия, обсуждений его деятельности.

Таким образом, законодательная власть – это делегированная народом своим представителям государственная власть, реализуемая коллегиально путем издания законодательных актов, а также наблюдения и контроля за аппаратом исполнительной власти.

Законодательными органами Российской Федерации являются постоянно действующее Федеральное Собрание и Законодательные Собрания субъектов федерации. Деятельность Федерального Собрания определяется главой 5 Конституции РФ. Порядок формирования палат Федерального Собрания определяется специальными законами. Деятельность Законодательных Собраний регулируется ст.ст. 5, 11 Конституции РФ, а также Конституциями и уставами субъектов федерации.

Федеральное собрание состоит из двух палат – Совета Федерации и Государственной Думы. Государственная Дума состоит из 450 депутатов, работающих на профессиональной постоянной основе, и представляет все население РФ. В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта РФ (по одному от законодательного и исполнительного органов государственной власти). Если ранее членами Совета Федерации были представители по должности от субъектов РФ, то, согласно Федеральному закону от 5 августа 2000 г. № 113-ФЗ «О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации», представитель от законодательного органа государственной власти субъекта РФ избирается этим органом на срок его полномочий, а если данный орган является двухпалатным – то поочередно от каждой палаты на половину срока полномочий соответствующей палаты, представитель же от исполнительного органа государственной власти субъекта РФ назначается высшим должностным лицом этого органа на срок его полномочий.

Совет Федерации и Государственная Дума заседают раздельно. Совместные заседания проводятся для заслушивания посланий Президента РФ, Конституционного Суда РФ, выступлений руководителей иностранных государств.

Федеральное Собрание является высшим законодательным органом РФ, кроме того оно выполняет и некоторые ограниченные контрольные функции за исполнительной властью. Контроль осуществляется посредством использования вотума недоверия Правительству, которое в этом случае может быть распущено Президентом. Для осуществления контроля за исполнением федерального бюджета Государственная Дума и Совет Федерации образуют Счетную палату.

Значительное место в компетенции парламента Российской Федерации занимают полномочия, связанные с формированием высших органов государ-

ства. По представлению Президента Совет Федерации назначает на должность судей Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного судов, назначает на должность и освобождает от должности Генерального прокурора РФ. Государственная Дума дает согласие Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ, назначает и освобождает от должности Председателя Центрального банка РФ, Председателя Счетной палаты, Уполномоченного по правам человека. Кроме того, к ведению Совета Федерации относятся: утверждение изменения границ между субъектами РФ; утверждение указов Президента РФ о введении военного или чрезвычайного положения; рассмотрение и утверждение законов, принятых Государственной Думой; принятие решения о возможности использования Вооруженных сил РФ за пределами ее территории; назначение выборов Президента РФ; отрешение Президента РФ от должности и другие вопросы.

В компетенцию Государственной Думы входят объявление амнистии, выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности, решение вопроса о доверии Правительству РФ.

Органы исполнительной власти – это государственные органы, призванные обеспечивать реализацию политики государства и исполнение законов, принятых его представительными учреждениями. Их деятельность, как правило, осуществляется под контролем представительных органов и носит подзаконный исполнительно-распорядительный характер. Назначение ее заключается в управлении, включающем в себя исполнительную деятельность (осуществление тех решений, которые приняты законодательными органами) и распорядительную деятельность (осуществление управления путем издания подзаконных актов и выполнения организаторских действий).

Признаки исполнительной власти – универсальный характер, так как ее органы действуют непрерывно и по всей территории государства; предметный, «силовой» характер, так как она опирается на людские, материальные, финансовые ресурсы; организующий характер, так как она направлена на обеспечение исполнения актов законодательной власти.

Известны следующие **формы исполнительной власти**:

а) монархическая, когда она сосредоточена в руках одного избираемого на всеобщих выборах человека, который является одновременно и главой государства, и главой правительства, и подбирает министров по своему усмотрению (характерна для президентской формы правления);

б) дуалистическая форма исполнительной власти выражается в наличии главы государства и независимого от него правительства, возглавляемого премьер-министром, и характерна для республиканской формы правления. Логическим завершением данной формы становится превращение правительства в основное звено исполнительной власти и ограничение власти главы государства;

в) коллегиальная форма, при которой главу государства образует коллегиальный орган, состоящий из большого числа равноправных лиц, принимающих решения большинством голосов.

Главой исполнительной власти может быть монарх, президент или премьер-министр. Высшим органом исполнительной власти является Правительст-

во, которое обычно состоит из главы Правительства, его заместителей и членов правительства, возглавляющих отдельные центральные ведомства государственного управления. Правительство может быть как однопартийным, состоящим из представителей одной партии, так и коалиционным, в которое входят представители нескольких партий. Оно призвано обеспечивать охрану существующего публичного порядка, защиту внешних интересов государства, осуществление экономических, социальных и иных функций в сфере государственного управления. Кроме этого исполнительная власть обладает правом принятия подзаконных нормативных правовых актов.

Высшим органом исполнительной власти в Российской Федерации является **Правительство**. Оно состоит из Председателя, его заместителей и федеральных министров. Деятельность Правительства регулируется главой 6 Конституции РФ, а также Федеральным Конституционным законом от 17 декабря 1997 г. «О Правительстве Российской Федерации».

Председатель Правительства Российской Федерации назначается Президентом РФ с согласия Государственной Думы. Он определяет основные направления деятельности Правительства и организует его работу. Заместители Председателя Правительства и федеральные министры назначаются на должность Президентом Российской Федерации по предложению Председателя Правительства Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации действует в пределах срока полномочий Президента РФ и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом. Правительство может подать в отставку, которая принимается или отклоняется Президентом. Государственная Дума может выразить недоверие Правительству, после чего Президент вправе объявить об его отставке либо не согласиться с решением Государственной Думы. Если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент объявляет об его отставке либо распускает Государственную Думу. Председатель Правительства может сам поставить перед Государственной Думой вопрос о доверии Правительству. Если Государственная Дума в доверии отказывает, то Президент в течение семи дней принимает решение об отставке Правительства или о роспуске Государственной Думы.

Правительство обладает широким кругом полномочий. Оно обладает законодательной инициативой; формирует и исполняет федеральный бюджет; обеспечивает проведение единой финансовой, кредитной и денежной политики, а также единой государственной политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии; осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики РФ, обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью.

Правительство в пределах своей компетенции издает постановления и распоряжения, обеспечивает их выполнение. Свои многочисленные задачи и функции Правительство выполняет через подчиненные ему федеральные министерства, которые осуществляют координацию и контроль деятельности находящихся в их ведении федеральных служб и федеральных агентств.

Структура федеральных органов исполнительной власти подверглась коренной переработке в 2004 г. Согласно указу Президента от 2004 г. в систему федеральных органов исполнительной власти стали входить федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства. Указом Президента от 24 сентября 2007 г. «Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти» в систему были включены также государственные комитеты. В настоящее время структура федеральных органов исполнительной власти закреплена Указом Президента РФ от 12 мая 2008 года.

Федеральное министерство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной сфере деятельности. Также федеральное министерство осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении федеральных служб и федеральных агентств. Федеральное министерство возглавляет входящий в состав Правительства Российской Федерации министр Российской Федерации (федеральный министр);

Федеральная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы Российской Федерации, борьбы с преступностью, общественной безопасности. Федеральную службу возглавляет руководитель (директор) федеральной службы.

Федеральное агентство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору. Федеральное агентство возглавляет руководитель (директор) федерального агентства.

Федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства подразделяются на две группы, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ, и руководство деятельностью которых осуществляет Правительство.

В целях формирования эффективной системы и структуры федеральных органов исполнительной власти 12 мая 2008 г. был принят указ Президента РФ №724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти». Утверждена новая структура федеральных органов исполнительной власти. Согласно Указу Президент осуществляет руководство деятельностью 5 министерств (МИД, МО, МВД, МЮ, МЧС), 11 федеральных служб и 4 федеральных агентств. Правительство осуществляет руководство деятельностью 12 министерств. В настоящее время Председатель Правительства Российской Федерации имеет восемь заместителей.

Кроме того, в систему исполнительной власти РФ входят органы исполнительной власти субъектов федерации.

Особую роль в механизме государственной власти играет **судебная власть**. Органы судебной власти – это государственные учреждения, осуществ-

вляющие правосудие. Правосудие представляет собой вид государственной деятельности, направленной на рассмотрение и разрешение различных социальных конфликтов, связанных с действительным или предполагаемым нарушением норм права. Правосудие осуществляется от имени государства специальными государственными органами – судами. Судебная власть – независимая ветвь власти и подчиняется только Конституции РФ и федеральному закону. В своей деятельности по осуществлению правосудия судьи никому не подотчетны. Независимость судей – важнейшее условие самостоятельности и авторитетности судебной власти, позволяющее объективно и беспристрастно осуществлять правосудие. Судьи несменяемы и неприкосновенны. Судебная власть осуществляется открыто, путем гласного, состязательного рассмотрения и разрешения в установленном законом процессуальном порядке спора о праве.

Наряду с правосудием судебная власть осуществляет судебный контроль за законностью и обоснованностью применения мер процессуального принуждения; толкование правовых норм; удостоверение фактов, имеющих юридическое значение; ограничение правосубъектности граждан и др. Кроме того, высшие органы судебной власти обладают правом законодательной инициативы.

Судебная система Российской Федерации закрепляется главой 7 Конституции РФ, а также Федеральным Конституционным законом от 31 декабря 1996 г. «О судебной системе РФ». Она включает федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировых судей субъектов федерации. Федеральную судебную систему РФ составляют три разновидности органов судебной власти: Конституционный суд РФ, Верховный Суд РФ и поднадзорные ему нижестоящие суды общей юрисдикции, Высший Арбитражный Суд РФ и поднадзорные ему нижестоящие арбитражные суды.

Конституционный Суд РФ является судебным органом конституционного контроля. Он разрешает дела о соответствии Конституции РФ международных договоров, законов и подзаконных актов; разрешает споры о компетенции между федеральными органами государственной власти, между органами государственной власти РФ и органами государственной власти ее субъектов, между высшими государственными органами субъектов РФ; проверяет конституционность закона, применяемого в конкретном деле, по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов; дает толкование Конституции РФ; дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления. Конституционный суд состоит из двух палат, девятнадцати судей. Конституционные (уставные) суды образованы и в ряде субъектов РФ для обеспечения контроля за соблюдением Конституций республик в составе РФ, уставов краев, областей и других субъектов Российской Федерации.

Верховный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции. Он осуществляет судебный надзор за деятельностью нижестоящих судов общей юрисдикции: верховных судов республик, краевых и областных судов, судов городов федерального значения, судов автономных

областей и автономных округов, районных судов, военных специализированных судов, а также дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет судебный надзор за деятельностью федеральных арбитражных судов округов и арбитражных судов субъектов РФ, а также дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Особое место в системе органов государственной власти Российской Федерации занимает **Президент**, который не относится непосредственно к какой-либо одной из трех основных ветвей власти, а осуществляет согласование их действий. Президент РФ является главой государства, гарантом Конституции, прав и свобод человека и гражданина. Это означает, что он несет персональную ответственность за то, чтобы механизмы защиты Конституции и прав человека и гражданина работали эффективно. Президент избирается на четыре года гражданами Российской Федерации на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Правовой статус Президента РФ закреплён в главе 4 Конституции РФ.

В установленном Конституцией порядке Президент принимает меры по охране суверенитета РФ, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование органов государственной власти. Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики государства, как глава государства представляет РФ как внутри страны, так и в международных отношениях. Он является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами РФ, утверждает военную доктрину РФ, формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ, осуществляет руководство деятельностью ряда федеральных органов исполнительной власти.

Он обладает правом законодательной инициативы и отлагательного вето в отношении принятых законов, правом назначения всероссийского референдума, издает указы и распоряжения. Президент имеет право вводить на территории Российской Федерации или в отдельных ее местностях военное положение или чрезвычайное положение, решает вопросы гражданства РФ и предоставления политического убежища, награждает государственными наградами РФ, присваивает почетные звания РФ, высшие военные и высшие специальные звания, осуществляет помилование. Для выполнения своих полномочий он формирует Администрацию Президента РФ.

В целях обеспечения согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти указом Президента РФ от 1 сентября 2000 г. №1602 был образован **Государственный совет Российской Федерации**. Государственный совет является совещательным органом, содействующим реализации полномочий главы государства по вопросам данного обеспечения. Его задачами являются также: обсуждение имеющих особое государственное значение проблем, касающихся взаимоотношений РФ и субъектов РФ, важнейших вопросов государственного строительства и укрепления основ федерализма, внесение необходимых предложений Президенту РФ; обсуждение вопросов, касающихся исполнения (соблюдения) органами государственной власти феде-

рации и ее субъектов, органами местного самоуправления, их должностными лицами Конституции РФ, законов и подзаконных актов; содействие Президенту РФ при использовании им согласительных процедур для разрешения разногласий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ; рассмотрение по предложению Президента РФ проектов федеральных законов и указов Президента, имеющих общегосударственное значение; обсуждение основных вопросов кадровой политики в РФ, проекта федерального закона о федеральном бюджете, информации Правительства РФ о ходе исполнения федерального бюджета, а также иных вопросов, имеющих важное государственное значение. Председателем Государственного совета является Президент РФ, а членами – по должности высшие должностные лица (руководители высших исполнительных органов государственной власти) субъектов РФ.

3.3.4 Бюрократия и бюрократизм в механизме государства

Для государственного аппарата требуются специально подготовленные кадры чиновников управленцев, обладающих необходимой квалификацией и профессионализмом. Слой людей, занятых на работе в аппарате государства и профессионально занимающихся управлением общественными делами, определяют как **бюрократию**. Термин «бюрократизм» греческого происхождения и означает столоначальник, буквально: власть «бюро», то есть письменного стола. Научный его смысл означает, с одной стороны, особый слой людей, профессионально занятых управлением, а с другой – такую организацию государственного управления, которая действует на основе обезличенности и соблюдения обязательных для всех правил.

К пониманию бюрократии существует **два основных подхода**. Согласно первому подходу, бюрократия – крайне нежелательное общественное явление. Так, по Марксу, бюрократия – это абсолютное зло. Он обозначил отрицательные черты бюрократии: замена общественного интереса частным интересом власти и конкретного чиновника, произвол, корпоративность, карьеризм, формализм, неспособность решать подлинные проблемы, стремление к личной выгоде.

Согласно второму подходу, бюрократия – это рационально организованная система управления.

Концепцию рациональной бюрократии как основы современного типа организации государственного управления разработал М. Вебер. Бюрократическая организация в свое время была исторически прогрессивна, так как она пришла на смену патриархальной, средневековой администрации, при которой человек был полностью беззащитен перед произволом лиц, по своему усмотрению решающих жизненно важные для него вопросы. Организации современного типа, по Веберу, присуще в идеале ведение дел компетентными и беспристрастными исполнителями, в полном соответствии с законодательством, упорядоченность делопроизводства, свобода от субъективных влияний. Именно обезличенность функционирования бюрократической организации является осно-

вой ее рациональности, дает гарантии от произвола конкретных исполнителей. Все равны перед единым порядком, главное – это законы, общеобязательность регламентируемых процедур.

В целом для бюрократического способа управления характерны централизм, иерархия, назначаемость на должность, обязательность решений вышестоящих лиц для нижестоящих, строгая дисциплина. Бюрократический способ управления имеет свои положительные стороны, если в его основе лежат профессионализм и законность, так как он обеспечивает оперативность и рациональность принятия и исполнения решений. В тоже время он создает возможность обособления бюрократии от общества и использования властных полномочий в своих интересах.

В отличие от бюрократического способа организации управления бюрократизм – явление крайне негативное. В социально-политическом плане **сущность бюрократизма** состоит в отрыве аппарата управления от общества, в результате чего он превращается в самостоятельную силу с собственными эгоистическими интересами, которые он обеспечивает, используя свое положение распорядителя общественными делами. С организационно-технической точки зрения формальные правила превращаются в самоцель, содержание подменяется формой. Задачи государственные превращаются в задачи канцелярские, интересы дела подчиняются интересам карьеры. Бюрократическая организация стремится к расширению своего влияния, к саморазрастанию. Максимализация масштабов и сферы контроля при минимизации ответственности – вот бюрократический идеал.

Таким образом, бюрократизм включает в себя следующие компоненты: в политическом плане – чрезмерное разрастание и безответственность исполнительной власти; в социальном – отчуждение государственной власти от народа; в организационном – канцеляристская подмена содержания формой; в морально-психологическом – бюрократическая деформация сознания.

Самым действенным способом борьбы с бюрократизмом служит демократия. Для преодоления этих негативных явлений необходимы постоянный демократический контроль за всеми звеньями государственного механизма, отчетность и сменяемость работников государственных органов, гласность и критика. Управленческий аппарат должен быть инструментом органов власти, избранных и контролируемых народом. Деятельность государственного аппарата должна осуществляться на основе принципа законности, предполагающего строгое, точное и неукоснительное соблюдение законов.

3.4 Правовое государство

3.4.1 Возникновение и развитие идеи правового государства

Представления о государстве как организации, осуществляющей свою деятельность на основе закона, начали формироваться на ранних этапах развития человеческой цивилизации. С идеей правового государства связывались поиски более совершенных и справедливых форм общественной жизни.

Зачатки теории правового государства в виде идей гуманизма, принципов демократии, установления и сохранения свободы, господства права и закона прослеживаются еще в рассуждениях мыслителей Древней Греции, Рима, Индии, Китая и других стран.

Так, древнегреческий философ Платон высказывал идею о том, что там, где «закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью», неизбежна «близкая гибель государства». Только там, заключал Платон, «где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства и все блага, какие только могут даровать государствам боги». Аналогичные идеи развивались в работах Аристотеля. Он сделал вывод о том, что «верховная власть в государстве должна принадлежать мудро составленным законам, там, где отсутствует власть закона, нет места для государственного строя».

С идеями передовых философов Древней Греции о праве и свободе перекликались гуманистические воззрения древнеримских мыслителей. Так, Цицерон определял государство как «соединение многих людей, связанных вместе между собою согласием в вопросах права и общности интересов». Государство, по Цицерону, с точки зрения его соотношения с правом – не что иное, как «совместное правовое устройство». Кроме того, в основы права он включал и неизбежное присутствие человеческой природы, истолковывая ее как разум и справедливость, утверждая, что «под действие закона должны подпадать все, а не только некоторые, избранные граждане».

Подобные государственно-правовые вопросы и доктрины, в соответствии с которыми в обществе и государстве должны торжествовать не насилие и произвол, а право и закон, развивались также в Древней Индии и Китае. Так, в Китае древние философы и юристы утверждали, что «в государстве должен царить порядок, основанный на законе». Нельзя силой насаждать порядок в стране, ибо «страна управляется справедливостью».

Таким образом, древняя гуманистическая мысль стала первоосновой процесса развития гуманистических взглядов и идей, составивших фундамент теории правового государства.

В период позднего феодализма идея правовой государственности была изложена Н. Макиавелли и Ж. Боденом. Рост производительных сил, изменения в социальных и политических отношениях создали условия для нового подхода к пониманию государства и его роли в организации общественной деятельности. В нем центральное место занимала проблема правовой организации государства, которая бы исключила монополизацию власти в одних руках и утвердила бы равенство всех перед законом, обеспечивая с помощью права индивидуальную свободу.

Н. Макиавелли, один из самых выдающихся мыслителей эпохи Возрождения, видел цель государства в возможности свободного и беспрепятственного пользования собственностью и обеспечения уверенности и безопасности для каждого. По его мнению, законы политики и истории должны основываться на опыте и разуме.

Ж. Боден первым из представителей политико-правовых учений дал определение понятию «суверенитет». По его мнению, суверенная власть в госу-

дарстве принадлежит правителю. Государство он определял как правовое управление многими семействами и тем, что им принадлежит, задача которого состоит в том, чтобы обеспечить права и свободы.

Значительный вклад в разработку идеи правового государства был сделан мыслителями эпохи Просвещения. Правовое государство рассматривалось ими как справедливое государственное устройство, основанное на принципах гуманизма и естественного права.

Спиноза одним из первых дал теоретическое обоснование демократического государства, которое, будучи связано законами, обеспечивает действительные права и свободы человека. Он утверждал, что государство могущественно только тогда, когда оно гарантирует каждому гражданину не только сохранение жизни, но и удовлетворение его интересов.

Т. Гоббс разработал ряд прогрессивных положений о господстве права в общественной жизни. К их числу относятся обоснование формального равенства перед законом, незыблемость договоров. Гоббс отстаивал понимание свободы человека как право делать все то, что не запрещено законом, и тем самым заложил теоретические основы наиболее эффективного принципа правового регулирования общественных отношений.

Согласно учению Дж. Локка, государство, создаваясь для охраны естественных прав человека, устанавливает законы для устройства и учреждения собственности, а также использует общественные силы для исполнения этих законов. В таком государстве господствует закон, обеспечивающий естественные права человека, свободу и равенство.

Ш.Л. Монтескье установление правовой государственности объяснял необходимостью политической свободы в гражданском обществе. Политическая свобода у Монтескье означает установление законности и безопасности, «право делать все, что дозволено законами», и достигается путем разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную, сосредоточенных в различных органах и взаимно ограничивающих и уравнивающих друг друга. Эта идея является одной из важнейших в его политико-правовой теории.

Д. Дидро правовые начала государственной власти обосновывал ее суверенностью, построенной на общем договоре. Главная цель государства, по его мнению, есть обеспечение неотъемлемых прав граждан и их счастья.

Эти идеи получили обоснование и завершение в теории правового государства Канта и Гегеля. Для Гегеля государство было то же самое, что и право, но только наиболее развитое, включающее в себя все абстрактные права личности и общества. Государство, по Гегелю, это «наиболее совершенная организация общественной жизни, в которой все строится на правовой основе, представляющей царство реализованной свободы». Именно в государстве и через государство реализуются высшие нравственные ценности человека.

И. Кант обосновал и разработал философскую основу правового государства, центральное место в которой занимает человек, его личность. Государство он определял как объединение людей, подчиненных правовыми законами, и сформулировал ограничительный принцип деятельности государственной власти, согласно которому законодатель должен руководствоваться требованием:

то, что народ не может решить относительно самого себя, того законодатель не может решить относительно народа. Цель закона – обеспечение торжества права. Канта принято считать основоположником учения о правовом государстве, хотя само понятие «правовое государство» он не использовал.

Термин «государство права» появился впервые в книге немецкого ученого К. Т. Велькера «Конечные основания права, государства и наказания», вышедшей в 1813 г. Введение в научный оборот данного термина и первый его юридический анализ был сделан Робертом фон Модем в 1832 г., определявшим правовое государство как новый тип конституционного государства, основанного на закреплении в Конституции прав и свобод граждан, на обеспечении судебной защиты индивида.

К. Маркс рассматривал государство и право исходя из разработанной им классовой теории общественного развития. Поэтому вопрос о правовом государстве им отдельно не поднимался, хотя его идея выражена Марксом следующим образом: «Свобода состоит в том, чтобы превратить государство из органа, стоящего над обществом, в орган, всецело этому обществу подчиненный».

Теория правового государства совершенствовалась в трудах Иеринга, Еллинека, Кельзена, Дюги, Ориу, Паунда, Спенсера и других. Они сходились во мнении, что правовым можно считать такое государство, где законодатель так же подзаконен, как и гражданин. Так, Еллинек писал о самоограничении государства правом, а Иеринг считал, что правовая государственность имеет место лишь там, где государственная власть сама подчиняется предписанному ей порядку, где она приобретает правовую прочность.

Идеи правового государства нашли широкое отражение и в русской политико-правовой мысли. Они излагались в трудах Д. И. Писарева, А. И. Герцена, Н. Г. Чернышевского, А. И. Радищева, П. И. Пестеля, Н. М. Муравьева, также в произведениях правоведов и философов предоктябрьского периода: Н. М. Коркунова, С. А. Котляревского, П. И. Новгородцева, В. М. Гессена, Г. Ф. Шершеневича, Н. А. Бердяева и других. Так, Гессен правовым государством называл то, которое «признает обязательным для себя, как правительства, создаваемые им же, как законодателем, юридической нормы. Правовое государство в своей деятельности, в осуществлении своих правительственных и судебных функций связано и ограничено правом, стоит под правом, а не вне и над ним». При этом законы должны соответствовать уровню зрелости общества, отвечать объективным потребностям его развития.

После 1917 г. идеи правового государства в России были поглощены требованиями революционного правосознания, но сама идея до конца 20-х годов признавалась и ставился вопрос о применимости к Советскому государству концепции правового государства. Еще до революции Б.А. Кистяковский и П.И. Новгородцев говорили о возможном соединении идей правового государства с социалистической организацией общества. Впоследствии А. Малицкий писал, что Советская республика есть государство правовое, осуществляющее свою деятельность в условиях правового режима. Изменение ситуации в стране, становление административно-командной системы управления привело к отрицанию этой идеи. Официальное отношение к доктрине правового государства

было сформулировано 1929 г. в докладе Кагановича по случаю 12-й годовщины Советской власти: «Мы отвергаем понятие правового государства даже для буржуазного государства. Понятие «правовое государство» изобретено буржуазными учеными для того, чтобы скрыть классовую природу буржуазного государства». После этого проблема правового государства на многие годы перестала рассматриваться в теоретических исследованиях российских ученых. До середины 80-х г. г. она считалась буржуазно-либеральной концепцией, хотя многие принципиальные положения, составляющие суть правового государства, изучались в рамках проблем, посвященных законности и правопорядку.

Лишь с конца 80-х г. г. начался новый этап активного исследования проблем правовой государственности российскими учеными. Официальный курс на построение правового государства в России был провозглашен в 1988 г. на XIX конференции КПСС. В 1993 г. Конституция РФ провозгласила Россию правовым государством. В настоящее время теория правового государства получила признание в большинстве западных демократических государств на конституционном и законодательном уровне, на началах правовой государственности строится их деятельность.

3.4.2 Понятие и признаки правового государства

Правовое государство – сложное развивающееся явление. Непреходящим началом правового государства является его связанность правом. В широком смысле слова правовое государство рассматривается как справедливое государственное устройство. В инструментальном смысле правовое государство – это такая форма организации и деятельности государственной власти, которая строится во взаимоотношениях с индивидами и их различными объединениями на основе норм права. При этом право играет приоритетную роль лишь в том случае, если оно выступает мерой свободы всех и каждого, если действующие законы реально служат интересам народа и государства, а их реализация является воплощением справедливости.

Поэтому **правовое государство** определяется как организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти.

При этом выделяются две стороны сущности правового государства: во-первых, наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, создание для личности режима правового стимулирования (содержательная сторона); во-вторых, наиболее последовательное связывание с помощью права государственной власти, формирование для государственных структур правового режима ограничения (формально-юридическая сторона).

Выделяют следующие **характерные черты правового государства**: верховенство закона, реальное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, разделение властей, взаимная ответственность личности и государства.

Верховенство закона означает, что в правовом государстве закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституцион-

ных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти. Все подзаконные акты должны строго соответствовать ему, а должностные лица не уклоняться от его исполнения и не нарушать его. Данный принцип также предполагает верховенство Конституции по отношению ко всем иным законам.

Законы регулируют наиболее важные стороны общественной жизни и никто не освобождается от обязанности подчиняться им. Верховенство закона создает прочный режим правовой законности, стабильность справедливого правового порядка в обществе. В правовом государстве любой нормативный правовой акт должен по смыслу и содержанию быть правовым, то есть он должен отражать естественно-правовые начала, соответствовать международно-правовым нормам о правах человека и гражданина, быть принятым легитимным органом государственной власти. Кроме того, при его издании должен быть использован весь комплекс правовых средств и приемов, выработанных мировой практикой.

Следующей характерной чертой правового государства является **реальное обеспечение прав и свобод человека и гражданина**. В социально-политической жизни свобода человека выступает как его право. Правовое государство признает за индивидом определенную сферу свободы, за пределы которой вмешательство государства недопустимо. Правовой характер свободы индивида проявляется в реальных сферах общественной жизни. Степень развитости и гарантированности свобод личности обуславливается зрелостью правовых начал государственности. Права человека – важнейший фактор развития общества в целом. Лучшей гарантией прав человека является закон, который охраняет интересы личности, облеченные в форму прав. Права человека находят свое закрепление в Конституции и законодательстве. Современное правовое государство характеризуется тем, что гарантирует следующие группы общественных прав: права на независимость от власти, права на участие во власти, права на социальную помощь со стороны государственной власти. Но главное, не просто закрепить права человека, а иметь реальную возможность их осуществления. Поэтому обязанность государства – обеспечить реализацию прав и свобод человека и гражданина. Отношение государства к правам человека и гражданина, их гарантированность и защита служат главным показателем демократичности государства в современном мире.

Правовое государство должно действовать на основе принципа **разделения властей**. Для утверждения политической свободы, предотвращения узурпации власти одним лицом или группой лиц, обеспечения законности государственную власть необходимо разделить на законодательную, исполнительную и судебную. Причем каждая из этих властей, являясь самостоятельной и взаимодействующей друг друга, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах. Деятельность государственных структур должна ограничиваться их компетенцией, которая основывается на принципе «дозволено только то, что прямо разрешено законом». Принцип разделения властей применительно к современным государствам должен пониматься как взаимодействие всех властей и создание системы сдержек и

противовесов, способствующей беспрепятственному осуществлению всеми ветвями власти своих функций. Законодательная власть отражает суверенитет государства. Исполнительная власть занимается реализацией законов и оперативно-хозяйственной деятельностью. Судебная власть выступает гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных.

Еще одна характерная черта правового государства – **взаимная ответственность государства и личности**. Это своеобразный способ ограничения политической власти, который выражает государственно-юридические начала в отношениях между государством, как носителем политической власти, и гражданами как участниками ее осуществления. Если ответственность личности перед государством существует во всех государствах, то спецификой правового государства является именно ответственность государства перед личностью. Устанавливая в законной форме свободу общества и личности, само государство не свободно от ограничений в собственных решениях и действиях. Посредством закона оно берет на себя обязательства, обеспечивающие справедливость и равенство в своих отношениях с гражданами, общественными организациями, другими государствами. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушение или невыполнение этих обязанностей. Правовое государство должно не только выработать систему правовых ограничений своей деятельности, но и нести политическую, правовую, моральную ответственность перед народом за невыполнение взятых на себя обязательств.

Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: ответственность депутатов перед избирателями; ответственность Правительства перед представительными органами; импичмент; дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность государственных должностных лиц любого уровня за невыполнение своих обязанностей перед конкретными субъектами права.

Не менее важна и ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меру свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения. Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

Кроме основных характерных черт правового государства выделяют также и другие. Это политический и идеологический плюрализм, народный суверенитет и суверенность государственной власти, наличие развитого гражданского общества, соответствие внутреннего законодательства общепризнанным нормам и принципам международного права.

3.4.3 Пути формирования правового государства

Правовое государство возникает там, где общество имеет стойкие демократические, правовые, политические, культурные традиции. Государство является продуктом общественного развития, поэтому изменения в обществе зада-

ют темп, формы и методы изменений в государстве. **Для формирования правового государства необходимы следующие условия:**

- а) высокий уровень политического и правового сознания людей с выработкой у них необходимой для активного участия в политической и общественной жизни общечеловеческой и правовой культуры;
- б) создание внутренне единого, непротиворечивого законодательства;
- в) наличие гражданского общества;
- г) наличие мощного экономического базиса, высоких стандартов жизни;
- д) социальная справедливость и доминирование общечеловеческих ценностей и интересов.

Построение правового государства должно проходить при сбалансированности усилий, единстве требований к политике, экономике и культуре, последовательном расширении и углублении в этих сферах принципов реальной демократии. Таким образом, **для формирования правового государства должны быть обеспечены политические, экономические, социальные, нравственные основы.**

Политическую основу правового государства составляет его суверенитет. Экономической основой правового государства являются производственные отношения, базирующиеся на многоукладности, на различных формах собственности. Правовое начало государственности реализуется только при наличии самостоятельности и свободы собственности, которые экономически обеспечивают равенство участников производственных отношений, постоянный рост благосостояния общества и его саморазвитие.

Социальную основу правового государства составляет саморегулирующееся гражданское общество. В центре внимания такого государства находится человек, его интересы. Через систему социальных институтов, общественных связей создаются необходимые условия для реализации гражданами своих возможностей и потребностей, обеспечиваются права и свободы. Прочная социальная основа государства предопределяет стабильность его правовых устоев. Правовое государство – это одновременно и социальное государство.

Нравственную основу правового государства образуют общечеловеческие принципы гуманизма и справедливости, равенства и свободы личности. Режим правовой государственности реально утверждает высшие нравственные ценности человека, обеспечивает их определяющую роль в жизни общества, исключает произвол и насилие над личностью. Духовная насыщенность государственной жизни в значительной степени определяет нравственную зрелость общества в целом, уровень его цивилизованности, гуманизм в социально-экономических и политических отношениях.

Конкретные шаги по формированию правового государства сводятся к обеспечению реального действия норм, закрепляющих принципы правового государства. Они состоят в следующем: разгосударствление социальной жизни, совершенствование законодательства, возвышение авторитета закона, создание эффективной системы надзора за законностью, обеспечение правовой защиты граждан, обеспечение независимости суда, неотвратимости юридической ответственности, повышение правовой культуры населения и должностных лиц.

В историческом аспекте можно выделить несколько этапов на пути к формированию правового государства. На первом этапе происходит теоретическое осмысление философии правового государства. На втором этапе теоретические выводы о правовом государстве реализуются в международных и государственных документах. На третьем этапе создаются необходимые условия для продвижения идей правового государства в жизнь. На четвертом этапе осуществляется реальное функционирование правового государства.

3.5 Типы и формы государства

3.5.1 Типы государства

В истории человечества существовало большое количество различных государств. В современном мире их насчитывается около двухсот. В связи с этим большое значение имеет проблема их научной классификации, которая отражает логику исторического развития государств и позволяет объединить их в группы на основе определенных критериев.

Научный процесс, связанный с поиском общих черт, присущих различным государствам, называется **типологией государств**. Типология является одним из важнейших приемов или средств познания исторического процесса развития государства. В зависимости от того, какие критерии берутся в основу типологии, определяются различные типы государства.

Тип государства – это совокупность наиболее существенных черт, характерных для исторически обособленной группы государств и раскрывающих закономерности их организации и развития.

Первые попытки типизации государств были предприняты еще в период античности Аристотелем и Полибием.

Аристотель разграничивал государства на основании количества властвующих в государстве и осуществляемой государством цели. По первому признаку он различал правление одного, правление немногих и правление большинства. По второму признаку все государства он делил на правильные, в которых достигается общее благо, и неправильные, в которых преследуются частные цели. Полибий утверждал, что смена типов государства – это естественный процесс, определяемый природой. Государство зарождается, развивается, достигает расцвета, потом приходит в упадок, а затем возрождается снова в виде более совершенной государственности. Таким образом, фазы развития государства сменяют одна другую, составляя отдельный цикл, причем этот цикл повторяется, а за основу его смены Полибий принимал изменения в соотношении государственной власти и человека.

В настоящее время выделяются **два основных подхода к типологии государств: формационный и цивилизационный.**

Формационный подход был разработан в рамках марксистско-ленинской теории государства и права и долгое время признавался в отечественной юридической науке единственно возможным. Он основывается на объединении государств в рамках конкретной общественно-экономической форма-

ции. Формация – это исторический тип общества, основанный на определенном способе производства. Тип государства определяется, согласно этому подходу, экономическим строем общества, господствующей формой собственности на средства производства, а также принадлежностью государственной власти определенному классу. История рассматривается как процесс смены общественно-экономических формаций. Переход от одной общественно-экономической формации к другой происходит в результате смены отживших форм производственных отношений и замены их новым экономическим строем. При этом каждый последующий тип государства исторически более прогрессивен, чем предыдущие. Движущей силой смены исторических типов государств является классовая борьба, а сам этот процесс предопределен социально-экономическим развитием общества.

В рамках данной типологии выделяются государства эксплуататорские и неэксплуататорские. К эксплуататорским государствам относятся рабовладельческий, феодальный и буржуазный типы государства, а к неэксплуататорскому – государство социалистического типа. Процесс смены исторических типов государства характеризуется объективностью, в целом он не зависит от воли и сознания людей; субъективные факторы могут лишь ускорить или замедлить этот процесс, но не остановить его.

Формационный подход имеет свои достоинства и свои недостатки. К достоинствам данной типологии относится верное установление зависимости типа государства от экономики, способа производства, а также то, что данная типология показывает поэтапность, естественно-исторический характер развития государства. Но при этом недооцениваются духовные факторы развития государства и его общесоциальная роль. Кроме того, данный подход излишне запрограммирован, однолинеен и имеет преимущественно лишь общетеоретическое значение. По этой типологии такие государства, как Франция и Швеция, относятся к одному типу с фашистской Германией, так как в них господствуют капиталистические отношения в экономике. Действительная же эволюция многовариативна, современные государства уже не вписываются столь четко в формационные критерии.

Другим подходом к типологии государств является **цивилизационный подход**, основанный не на внешних, а на внутренних особенностях функционирования государства. Критерием типизации в нем выступает категория «цивилизация». Данное понятие появилось еще в античности как противопоставление гражданственности и правопорядка варварству. Сам же термин «цивилизация» оформился в эпоху Просвещения и охватывал нравы, законы, искусство, науку и философию. В XIX в. он обрел новое значение, и в настоящее время цивилизация определяется как исторический определенный уровень развития общества, творческих сил и способностей человека, выраженный в типах и формах организации жизни и деятельности людей, в их взаимоотношениях, а также в создаваемых ими материальных и духовных ценностях.

Н. Я. Данилевский, К. Н. Леонтьев, О. Шпенглер, а затем А. Тойнби выдвинули идею о цивилизационном подходе к исследованию исторического процесса развития государств. Под цивилизацией А. Тойнби понимал относитель-

но замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, культурных, экономических, географических, психологических и других факторов. Он выделял в истории более двух десятков цивилизаций (древнегреческая, римская, крито-микенская, египетская, иранская, сирийская, арабская, мексиканская, китайская, дальневосточная и т. д.). Из них сохранились лишь те, которые смогли последовательно освоить жизненную среду и развить духовное начало во всех видах человеческой деятельности. Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках.

При цивилизационном подходе тип государства определяется не столько объективно-материальными, сколько идеально-духовными факторами. В центре изучения прошлого при этом стоит человек, общечеловеческие ценности. Достоинством данной типологии является то, что выделяются факторы культуры как существенные в определенных условиях, за основу берутся духовные критерии. Но при этом недооцениваются социально-экономические факторы, не выделяется то главное, что характеризует государство – принадлежность политической власти. Поэтому, по сути дела, это типология не столько государства, сколько общества, так как отдельные цивилизации не связываются между собой общими закономерностями, а существуют параллельно друг другу.

Другое направление цивилизационного подхода обосновал американский социолог и политический деятель Уолт Ростоу. Он разработал теорию «стадий экономического роста» и выделил различные типы государств в зависимости от уровня экономического развития: традиционное общество; переходное общество; общество, переживающее процесс сдвига; созревающее общество; общество, достигшее высокого уровня народного потребления.

К первой стадии Ростоу относит общество, основанное на преобладании сельского хозяйства и примитивной техники. Вторая стадия – это период формирования обрабатывающей промышленности. Третья стадия – период научно-технического развития, как в промышленности, так и в сельском хозяйстве. Четвертая стадия характеризуется применением научно-технических достижений в жизни общества в целом, превышением выпуска продукции над ростом населения. Пятая стадия – это период высокого уровня массового потребления, в котором ведущие секторы экономики переходят на производство предметов потребления и услуг. Именно на этой стадии возникает государство всеобщего благоденствия. По мнению Ростоу, на этой стадии находятся США и другие высокоразвитые страны.

Хотя Ростоу верно показал зависимость экономического прогресса от духовно-культурных условий развития общества, но и этот подход также страдает односторонностью и неполнотой. Общество здесь рассматривается не как качественно определенный целостный природно-социальный организм, а как некая сумма индивидов, которые складываются в общности и строят общественные отношения в зависимости от внешних факторов, например, орудий труда. Человек же, как субъект труда, выпадает из поля зрения.

Современный цивилизационный подход основывается, в основном, на определении этапов цивилизации. При этом выделяют локальные цивилизации,

существующие в отдельных регионах или у отдельных народов (шумерская, эгейская и т. д.), особенные цивилизации (китайская, исламская, индийская и т. д.) и современные, имеющие тенденцию к слиянию и объединению в будущем всего человечества. Кроме того, вся история человечества подразделяется на древнюю, средневековую, новую и новейшую цивилизации. Адекватным отражением этапов цивилизации служат такие типы государства как раннее, классовое, политическое и правовое. Критерием отнесения государств к определенному типу выступает историческая ступень развития человечества и понимание им роли и места государства в конкретном обществе.

3.5.2 Понятие и элементы формы государства

Тип государства тесно связан с понятием формы государства. Форма государства определяет особенности его внутренней организации, его строение и всегда имеет самую непосредственную связь с государственной властью.

Форма государства – это совокупность его внешних признаков, характеризующих организацию государственной власти, ее устройство, а также приемы и методы ее осуществления.

Форма государства характеризуется: во-первых, порядком образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношением друг с другом и с населением; во-вторых, способом территориального устройства государства, соотношением между центральной и местной властью; в-третьих, приемами и методами осуществления государственной власти.

Таким образом, **форма государства включает в себя три элемента:** форму государственного правления, форму государственного устройства и форму государственного режима. Все три стороны формы государства составляют органическое единство.

Форма государства не является раз и навсегда установленной. Она изменяется под влиянием множества экономических, социально-политических, идеологических и иных факторов и во многом зависит от типа государства. Но четкого соотношения между типом и формой государства нет. С одной стороны, в пределах одного и того же типа государства могут встречаться различные формы организации и деятельности государственной власти (например, буржуазное государство может быть как монархией, так и республикой), а с другой – государства различного типа могут облекаться в одинаковую форму (например, республика характерна и для рабовладельческих государств, и для буржуазных). Кроме того, государства определенного исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Так, сословно-представительная монархия – принадлежность только феодального государства в определенный период его развития, парламентская монархия и демократическая республика свойственны буржуазному типу государства. Государства каждого данного типа не могут воплощаться в любые формы, то есть в такие, которые явно противоречат их содержанию и не соответствуют их экономической основе.

Своеобразие конкретной формы государства определяется, прежде всего, степенью зрелости общественной и государственной жизни, задачами и целями,

которые ставит перед собой государство. Таким образом, конкретная форма государства предопределяется историческим типом государства, а также зависит от уровня его экономического развития, соотношения классовых, социальных сил, характера взаимоотношений государства и его органов с негосударственными организациями, территориальных размеров и национального состава населения, а также культурных и исторических традиций.

Следовательно, тип и форма государства соотносятся как содержание и форма, где определяющую роль играет содержание.

3.5.3 Форма государственного правления

Форма правления – это порядок формирования и организации высших органов государственной власти. Данную сторону формы государства определяют: во-первых, структура и полномочия высших органов государственной власти; во-вторых, порядок их образования и взаимоотношений между собой; в-третьих, степень участия населения в формировании этих органов и влияния на принимаемые ими решения.

По формам правления государства подразделяются на монархии и республики.

Монархия – это форма правления, при которой верховная власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства.

Термин «монархия» – греческого происхождения, означает «единовластие». Для монархии характерен единоличный глава государства, который приобретает власть по наследству и пожизненно пользуется ею, представляет государство по своему усмотрению и не несет юридической ответственности перед населением. **Монархии подразделяются на абсолютные и ограниченные.**

В абсолютных монархиях вся полнота государственной власти сосредоточена в руках монарха, отсутствуют как представительные учреждения, ограничивающие ее, так и Конституция, народ не участвует в управлении государством и, следовательно, отсутствует контроль за верховной властью со стороны общества.

В ограниченных монархиях власть монарха ограничена как законодательно, так и выборным органом – парламентом. В зависимости от того, насколько ограничена власть монарха, различают парламентарную и дуалистическую монархии.

В современных *парламентарных монархиях* (Великобритания, Бельгия, Норвегия, Швеция, Дания, Нидерланды, Испания, Япония и др.) власть монарха законодательно ограничена практически во всех сферах деятельности и фактически символична. Законодательная власть принадлежит парламенту. Исполнительную власть осуществляет правительство, которое формируется парламентом из представителей партии, победившей на выборах, и несет ответственность перед ним. Лидер партии становится главой правительства. Указы монарха не имеют юридической силы без подписи главы правительства или соответствующего министра. В тоже время личность монарха неприкосновенна, он не несет никакой ответственности, за его действия отвечает кабинет министров.

Сохранение в настоящее время этой разновидности монархии, олицетворяющей единство нации, обусловлено верностью традициям и особенностями национального мышления.

Дуалистическая монархия является промежуточной формой между абсолютной и парламентарной. В руках монарха сосредоточено больше полномочий в сфере государственной власти. Власть носит двойственный характер, она фактически и юридически разделена между монархом и парламентом. Управление страной осуществляет монарх, формирующий путем назначения верхнюю палату парламента, а также правительство, которое несет ответственность перед монархом. Кроме того, монарху принадлежит значительная часть власти законодательной, что выражается в праве неограниченного роспуска парламента, издания указов, подменяющих собой законы, праве налагать абсолютное вето на законы, принятые парламентом.

Республика – это такая форма правления, при которой верховная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок. Источником власти в республике является народ, который избирает высшие представительные органы государства. Юридическими признаками республики являются выборность власти, ее срочность, зависимость от избирателей и ответственность перед ними.

Современные республики подразделяются на парламентские, президентские и смешанные.

В **парламентских республиках** (Италия, Германия, Индия, Турция, Израиль и др.) верховная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту. Он не только является высшим законодательным органом государственной власти, но и формирует органы исполнительной власти. Правительство несет ответственность перед парламентом, которое может выразить ему недоверие, и тогда правительство уходит в отставку. Концентрация государственной власти в руках парламента преодолевается наличием в стране многопартийности. В парламентских республиках может быть предусмотрена также должность президента, который не ответствен за действия правительства и не возглавляет его. Он избирается не народом, а парламентом или специально созданной коллегией. Функции президента носят формальный характер, большей реальной властью обладает глава правительства – премьер-министр, избираемый парламентом.

В парламентских республиках в государственном управлении реально воплощаются демократические начала, так как отсутствует единоначальный орган, обладающий широкой компетенцией. Но при многопартийной системе сложно осуществлять целенаправленную политику, поэтому часты правительственные кризисы.

Президентская республика (США, Мексика, Бразилия, Аргентина, Сирия, Филиппины и др.) характеризуется тем, что избранный населением глава государства одновременно является главой правительства и наделен реальными властными полномочиями. Президент по своему усмотрению формирует правительство, которое несет ответственность перед ним, а не перед парламентом. Президент может самостоятельно смещать членов правительства, имеет право

отлагательного вето на законы, принимаемые в парламенте, право назначения референдума, введения чрезвычайного положения, является главнокомандующим вооруженных сил. Таким образом, полномочия главы государства в президентской республике более широкие, чем в парламентской. Государством фактически управляет та партия, которая победила на президентских выборах, а не на выборах в парламент, так как в ее руках находится исполнительная власть.

При президентской республике высока эффективность государственного руководства обществом, более прочно положение правительства, обеспечивается большая степень политической стабильности. Но обширные полномочия президента могут привести к чрезмерной централизации власти и злоупотреблению ею.

Смешанная республика (Франция, Россия и др.) характеризуется сочетанием основных черт парламентской и президентской республик, отсутствием прямой юридической связи между президентом и правительством. Президент избирается непосредственно избирателями, что делает его независимым от парламента. Но он, будучи главой государства, отделен от руководства исполнительной властью, которое возлагается на главу правительства. При этом повышается самостоятельность правительства. В формировании правительства участвует как президент, так и парламент, поэтому правительство имеет двойную ответственность – и перед парламентом, и перед президентом. В то же время в Конституции закрепляется возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения непреодолимого конфликта между органами исполнительной власти и парламентом.

3.5.4 Форма государственного устройства

Форма государственного устройства – это территориальная организация государственной власти, выражающая характер взаимоотношений между составными частями государства и центральной властью.

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

По структуре различаются унитарные и федеративные государства. **Унитарное государство** – это единое государство, простое по составу, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственности. Унитарные государства характеризуются единством территории, населения и власти, действующей в пределах государства. Они имеют единую систему права и государственных органов. Компетенция высших органов не ограничена компетенцией местных органов.

Унитарные государства бывают простыми и сложными. Если простое состоит только из административно-территориальных единиц (Польша, Таиланд, Алжир и др.), то сложное имеет в своем составе одно или несколько

автономных образований (Дания, Китай и др.). В случае создания унитарного государства в стране с многонациональным составом населения возможно преобразование отдельных административных единиц в автономии. Автономия – это право какой-либо части государства самостоятельно решать свои внутренние вопросы. Автономные образования могут создаваться в составе как унитарных, так и федеративных государств. Права у органов административной автономии несколько шире, чем у органов обычных административно-территориальных единиц, но границы самостоятельности автономий устанавливают высшие органы государства.

Унитарные государства могут быть централизованными, в которых существует вертикальная система назначенных органов управления сверху до низу (Швеция, Дания, Турция и др.), **децентрализованными** (Италия, Испания, Япония и др.), в административно-территориальных единицах которых имеются только выборные органы местного самоуправления, и **относительно децентрализованными** (Франция, Сенегал и др.), в которых за местными избираемыми органами осуществляется административный контроль чиновником, назначаемым из центра.

Федерация – сложное, союзное государство, части которого обладают признаками государственности.

Федеративное государство может быть как многонациональным, так и мононациональным. В основе различия между унитарным и федеративным государствами лежит форма деления территорий и система организации органов государственной власти. Национальный состав населения также оказывает определенное влияние на форму государственного устройства. В настоящее время насчитывается около 20 федераций. При этом в зависимости от принципа формирования различают:

- **административные федерации** (США, ФРГ, Австрия, Австралия, Мексика, Бразилия, и др.), в основу деления территории которых положены объективные критерии: сложившиеся хозяйственно-политические связи, исторические традиции, плотность населения;

- **национальные федерации** (СССР, Эфиопия, Бельгия и др.), в основу деления территории которых положен субъективный фактор – национальный состав населения.

- **национально-территориальные**, в основу построения которых положена совокупность этих факторов (Россия).

Основное отличие между административно-территориальной и национальной федерацией состоит в различной степени суверенности их субъектов. Центральная власть в территориальных федерациях обладает верховенством по отношению к высшим государственным органам членов федерации. Национальное государство ограничивается суверенитетом национальных государственных образований.

В федерации наличествует два уровня высших государственных органов, две системы законодательства – федерации и субъектов федерации. Парламент состоит из двух палат: верхняя отражает интересы субъектов федерации, нижняя избирается всем населением федерации. Суверенитет федерации в целом и

субъекта федерации взаимно ограничивают друг друга, отношения между ними строятся на основе принципа «трех сфер полномочий». В соответствии с этим принципом существуют исключительные полномочия федерации, совместные полномочия федерации и субъектов федерации, а также полномочия субъектов федерации.

Федерации, состоящие из обладающих одинаковыми полномочиями субъектов, называют *симметричными*. В случае различия правового статуса составных частей – это *асимметричная федерация*.

В основу нынешнего федеративного устройства России положен национально-территориальный и территориальный принципы. В составе Российской Федерации 89 субъектов, из них тридцать два субъекта образованы по национально-территориальному принципу и пятьдесят семь – по территориальному. Российская Федерация является асимметричной. Она имеет в своем составе три вида субъектов: государство, государственно-территориальные образования и национально-государственные образования.

Существуют также различные **виды объединений государств**.

Конфедерация – это союз суверенных государств, образованный для решения совместных политических, экономических, социальных или военных задач. Конфедерация создается на добровольной договорной основе и в отличие от федерации единого государства не образует. Государства, объединившиеся в конфедерацию, не утрачивают своего суверенитета и имеют право свободного выхода из нее. Они продолжают иметь собственные государственные органы, гражданство, территорию, свою конституцию и законодательство, бюджет, самостоятельно осуществлять власть на своей территории. Союзные органы создаются только по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и имеют лишь координирующие свойства. Конфедерации являются непрочными государственными образованиями и носят временный характер. В последующем они распадаются, или преобразуются в федеративное государство.

В последнее время формы межгосударственных объединений стали разнообразнее. По степени изменения элементов государств и способам выполнения их общих дел выделяются следующие виды межгосударственных объединений: содружество наций (Британское содружество); сообщества (Европейский Союз, объединения России с другими государствами); содружество независимых государств (СНГ); конфедерации (Сенегамбия, в прошлом США и Швейцария); универсальные объединения государств (ООН); институциональные межгосударственные объединения (Межпарламентский Союз); функционально-целевые объединения государств (Совет Европы, МОТ, ЮНЕСКО).

3.5.5 Государственный режим

Государственный режим – это совокупность приемов и методов, с помощью которых осуществляется государственная власть.

Именно государственный режим позволяет определить истинное лицо государства, его связь с государствообразующим народом, отражает степень развития демократии в стране. Государственный режим определяется соотношени-

ем политических сил и зависит от того, какими методами осуществляется государственная власть. О виде государственного режима свидетельствуют следующие факторы: способ и порядок формирования органов государственной власти; порядок распределения компетенции между различными государственными органами и характер их взаимоотношений; степень реализованности и гарантированности прав и свобод граждан; роль права в жизни общества и в решении государственных дел; степень реального участия граждан и их объединений в государственной и общественно-политической жизни, в управлении государством; основные способы разрешения возникающих в обществе социальных и политических конфликтов.

Государственные режимы в зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования делятся на демократические и антидемократические.

Демократический режим – это совокупность способов осуществления государственной власти на основе подчинения меньшинства большинству и уважения прав и законных интересов личности.

Признаки демократического режима:

- участие населения в осуществлении государственной власти посредством прямой и представительной демократии;
- выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям;
- преобладание методов убеждения, компромисса;
- господство закона во всех сферах общественной жизни;
- политический и идеологический плюрализм;
- разделение властей;
- закрепление и обеспечение прав человека и гражданина;
- наличие гражданского общества.

Уровень развития демократии может быть различным. Он зависит от степени представительства всех слоев населения в выборном органе власти и возможности народа непосредственно влиять на принятие решений органами государственной власти.

Разновидностью демократического режима является **режим либеральный**. Он формируется под влиянием либеральных идей и доктрин, которые понижают роль и значение государства в жизни общества. При этом создаются условия для правовой автономии личности, не допускающей необоснованного вмешательства государства в личную сферу, законодательно закреплены, но не всегда гарантированы права и свободы граждан, и не всегда действует правовой режим.

Антидемократический режим – это совокупность способов осуществления государственной власти на основе произвола, без учета какого-либо мнения как большинства, так и меньшинства.

Для антидемократического режима характерно ограничение прав и свобод граждан; отсутствие контроля со стороны населения за осуществлением государственной власти; сосредоточение власти в руках одного органа или одного лица (группы лиц); командно-административные, диктаторские методы осу-

ществления государственной власти; отсутствие или ограничение деятельности оппозиционных партий; господство одной официальной идеологии, одной политической партии; ограничение сферы гражданского общества.

В зависимости от степени ограничения демократии антидемократические режимы подразделяются на тоталитарные и авторитарные.

Тоталитарный режим характеризуется абсолютным (тотальным) контролем государства над всеми сферами общественной жизни, полным подчинением граждан государственной власти и господствующей идеологии. Власть находится в руках правящей элиты, либо диктатора и его окружения. Все остальные отстраняются от власти и управления. Личность как таковая в деятельности органов государства игнорируется, государство активно вмешивается в ее частную жизнь.

Авторитарный режим отличается от тоталитарного наличием ограниченных элементов демократизма и законности. Он основан на личной или классовой диктатуре. Власть сконцентрирована в руках одного человека или одного органа и не контролируется народом. При этом проявляется культ личности и подавление инакомыслящих. Представительные органы сохраняются, но выборы являются формальностью, поскольку деятельность политической оппозиции практически прекращена. Конституционные права граждан открыто нарушаются.

На разных исторических этапах формировались различные государственные режимы. Так, периоду рабовладения были присущи деспотический, тиранический, аристократический, олигархический режимы, режим рабовладельческой демократии. Во времена феодализма характерными были режимы абсолютистский, клерикально-феодальный, режим «феодальной демократии», «просвещенного абсолютизма», милитаристско-полицейский. При капитализме существуют либеральный, буржуазно-демократический, бонапартистский, военно-полицейский, фашистский, корпоративный, диктаторский, клерикально-фундаменталистский. В социалистических государствах существовали режимы народно-демократический, авторитарный, тоталитарный, режим диктатуры пролетариата. В настоящее время также существуют различные виды государственных режимов: от военно-диктаторского, авторитарного, до либерально-демократического и демократического.

Государственный режим является наиболее динамичной составной частью формы государства, чутко реагирующей на все наиболее важные процессы и изменения, происходящие в окружающей экономической и социально-политической среде. Государственный режим в значительной мере индивидуализирует форму государства, определяет ее роль в государственно-правовом механизме, социально-политическую значимость, а также указывает на ее известную организационную законченность. Он выступает в качестве важнейшей составной части формы государства и позволяет раскрыть сущность государства.

3.6 Функции государства

3.6.1 Понятие, содержание и признаки функций государства

Функции – это внешние проявления свойств какого-либо объекта в определенной системе отношений.

Функции государства – это основные направления деятельности государства, выражающие его сущность и социальное назначение. Они реализуются в воздействии на общественные отношения и устанавливаются в зависимости от основных задач, стоящих перед государством на определенном этапе его развития.

Функции государства характеризуются рядом существенных **признаков**. Во-первых, функции государства – не любые, а основные, главные направления его деятельности, без которых государство на данном историческом этапе обойтись не может.

Во-вторых, в функциях государств различных исторических этапов проявляются присущие им особенности и закономерности развития, динамика социально-экономических, политических и духовных преобразований в жизни общества.

В-третьих, в функциях государства выражается сущность государства, его классовая и общечеловеческая природа. Их содержание учитывает классовые, корпоративные, национальные и частные интересы членов общества.

В-четвертых, в функциях государства воплощается и раскрывается его активная служебная роль как важнейшей части надстройки по отношению к своему базису, реализуется практическая деятельность как внутри страны, так и на международной арене. Выполняя свои функции, государство решает стоящие перед ним задачи по управлению обществом.

В-пятых, функции государства – понятие управленческое. Они конкретизируют цели государственного управления на каждом историческом этапе развития общества.

В-шестых, функции государства реализуются в определенных формах и особыми, характерными для государственной власти методами.

Функции государства объективны. Они обусловлены закономерностями взаимодействия общества и государства. Невыполнение функций приводит к негативным последствиям общественной жизни, вплоть до разрушения государства и общества. В тоже время в реализации функций велика роль и субъективного фактора, так как реализуются они через волю и сознание членов общества и соответствуют объективным потребностям общества. Данные потребности осознаются, затем определяются функции государства, механизм их осуществления, и обеспечивается все это сознательной деятельностью людей.

Понятие функции государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. Если цель общества – то, к чему стремится государство, задача – то, что требует разрешения, то функция – это основное направление деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, задачи и функции – явления взаимосвязанные, но не тождественные, цели и задачи определяют функции, выполнение какой-либо задачи ве-

дет к исчезновению функции, появление новых задач – к возникновению новых функций.

Функции государства следует также различать с функциями отдельных органов государства. Функции государственных органов раскрывают социально-целевое назначение конкретного органа. Функции государства охватывают его деятельность в целом, в них находит выражение социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности. Функции государственных органов подчинены функциям государства и не могут им противоречить.

Каждая функция государства имеет свой объект, то есть определенную сферу общественных отношений, на которую направлено государственное воздействие. Объекты служат критерием разграничения функций государства.

Содержание функции государства – конкретная деятельность государства, управленческие действия в определенной сфере общественной жизни. Содержание функции определяется теми конкретными задачами, которые встают перед обществом. Поэтому содержание функции не остается неизменным на отдельных этапах развития государства. Одни функции прекращают свое существование, другие – углубляются и видоизменяют свое содержание, третьи – возникают вновь. Элементы определенной функции могут приобретать самостоятельное значение, становясь в силу особой значимости самостоятельными функциями.

3.6.2 Классификация функций государства

Существуют различные основания классификации функций государства: по продолжительности действия, по правовым формам осуществления, по социальной значимости, по сферам государственной деятельности.

По продолжительности действия функции государства подразделяются на постоянные и временные. К постоянным функциям относятся такие, которые присущи государству на всех этапах его существования, временные функции характеризуются непродолжительностью существования и прекращают свое действие с решением определенной задачи.

По правовым формам функции подразделяются на правотворческие, правоисполнительные, правоохранительные. Данная классификация функций основана на принципе разделения властей, отражает механизм реализации государственной власти.

По социальной значимости функции государства подразделяются на основные и вспомогательные. Основные функции – это наиболее общие, важнейшие направления деятельности государства по осуществлению коренных стратегических задач и целей, стоящих перед ним в определенный исторический период. Основным функциям присущ ряд общих черт: во-первых, в них проявляются наиболее ярко классовая и общечеловеческая сущность государства, его социальное назначение; во-вторых, они относятся к деятельности государства в целом, выполняются всеми или многими звеньями государственного аппарата; в-третьих, с точки зрения своего содержания и структуры основ-

ные функции носят комплексный, собирательный характер, требуют системного анализа. Основные функции воплощают сосредоточение усилий государства на одном из решающих, генеральном направлении его внутренней и внешней деятельности. Вспомогательные функции являются составными структурными частями основных функций, и представляют собой направления деятельности государства по выполнению его задач в конкретной сфере общественной жизни.

По сферам государственной деятельности функции подразделяются на внутренние и внешние. Внутренние функции связаны с реализацией задач государства внутри страны, а внешние – на межгосударственном уровне, где государство выступает субъектом международно-правовых отношений. При этом надо учитывать, что деление функций на внутренние и внешние является во многом условным. Деятельность государства внутри страны в значительной степени зависит от внешних условий. Поэтому существует идея о единой классификации функций государства и о выделении четырех функций: экономической, политической, социальной, идеологической.

Кроме того, существует генеральная функция государства – реализация общих дел, обеспечивающих объективные предпосылки человеческого существования.

3.6.3 Внутренние и внешние функции современного Российского государства

В настоящее время функции Российского государства характеризуются кардинальным изменением их содержания; возрастанием общесоциальных, общедемократических начал; взаимосвязанностью, скоординированностью, единством целевой направленности; возрастанием функциональной роли государства в управлении делами общества.

Внутренние функции государства – это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внутренних задач. Классификация их проводится по сферам деятельности государства. К внутренним функциям современного Российского государства относятся следующие: политическая, охраны правопорядка, прав и свобод граждан, экономическая, социальная, налогообложения, экологическая и культурная функции.

Политическая функция представляет собой направление деятельности, выражающее волю социальных сил, стоящих у власти. Она включает в себя формирование и организацию работы всех государственных органов. Ее содержание в демократическом обществе составляет *обеспечение народовластия*. Данная функция осуществляется через представительные органы, избираемые народом и уполномоченные от его имени осуществлять государственную власть, через органы местного самоуправления и путем непосредственного участия народа в осуществлении власти через референдум.

Функция охраны правопорядка, прав и свобод граждан является важнейшей и необходимой функцией государства, вытекающей из потребностей общества. Это деятельность государства, направленная на защиту интересов

личности и общества, на реальное воплощение в жизнь ст. 2 Конституции РФ, согласно которой человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Охрана правопорядка предусматривает обеспечение режима законности, предупреждение, выявление и пресечение правонарушений, а также наказание правонарушителей. Необходимо обеспечить такой порядок в жизни общества, который бы полностью отвечал требованиям правовых норм, началам свободы и справедливости.

Экономическая функция – осуществление государством управленческого воздействия на экономическую сферу жизни общества. В ней наиболее полно проявляется роль государства в области хозяйствования. В основе экономической функции Российского государства лежит рыночная реформа, поиск оптимальных способов участия государства в экономических процессах, налаживания эффективного государственного регулирования, совместимого с рыночными механизмами. Экономическая функция государства нацелена на создание социально ориентированной рыночной экономики, учитывающей и согласующей интересы производителей и потребителей, и обусловлена потребностями развития общества в целом.

С экономической функцией тесно связана **социальная функция** государства – деятельность по оказанию социальных услуг членам общества, а также забота о благосостоянии малообеспеченных слоев населения. Кроме того, государство призвано поддерживать здравоохранение, просвещение, жилищное строительство, общественный транспорт и т. п. Для выполнения социальной функции государство создает фонды, которые расходует на пенсии, пособия, здравоохранение, образование. Оно разрабатывает и реализует программы, стабилизирующие занятость населения и сокращающие безработицу, регулирует размеры заработной платы. Государство должно обеспечить человеку достойное существование, свободное развитие личности, защиту семьи, социальную справедливость и социальную защищенность. Данная функция закреплена в ч.1 ст.7 Конституции РФ, которая гласит: «Российская Федерация – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Функция налогообложения ранее охватывалась более общей хозяйственно-организаторской функцией. В новых условиях развития России в силу возрастания роли, значительного расширения объема и усложнения содержания данная функция выделилась в самостоятельную. Ее содержание составляет деятельность по сбору и распределению денежных средств, формированию и пополнению казны, прежде всего государственного бюджета за счет всех видов налога, а также предусмотренных законом финансовых сборов, пошлин и платежей. Именно от этого направления деятельности государства прямо зависит степень осуществления всех иных функций государства, прежде всего социальной, культурной, экологической.

Экологическая функция – это направление деятельности государства по охране окружающей природной среды и рациональному использованию природных ресурсов. Основное ее содержание составляют государственное управление и координация деятельности в области охраны окружающей среды, регу-

лирования рационального природопользования, обеспечения экологической безопасности, оздоровления и улучшения качества окружающей среды.

Культурная функция государства – направление государственной деятельности по духовному, интеллектуальному развитию общества. Каждому человеку должны быть предоставлены возможности для его духовного развития, созданы для этого благоприятные условия. Поэтому содержание культурной функции составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры, науки, образования.

Внешние функции государства – это основные направления деятельности государства в его отношениях с другими государствами.

Внешние функции государства в течение последнего времени претерпели существенные изменения. Последовательное продвижение национальных интересов через открытость и сотрудничество в международных отношениях, обеспечение благоприятных условий для внутреннего развития и продолжения реформ – таковы задачи внешней политики Российского государства в современный период. В соответствии с этим оно осуществляет следующие основные внешние функции: обороны страны, обеспечения мира и поддержки мирового порядка, сотрудничества с другими государствами.

Функция обороны предназначается для защиты суверенитета и территориальной целостности государства, пресечения угрожающих жизненно важным интересам государства вооруженных конфликтов. Она базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего требованиям его национальной безопасности, и осуществляется экономическими, политическими, дипломатическими и военными средствами. Функция обороны включает в себя систему специальных мероприятий: укрепление оборонной мощи, развитие вооруженных сил, повышение боеспособности и боеготовности армии, военное обучение резерва, организация гражданской обороны, охрана государственных границ.

Функция обеспечения мира и поддержки мирового порядка – это деятельность Российского государства по сохранению мира, предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, участию в урегулировании межнациональных и межгосударственных конфликтов.

Функция сотрудничества с другими государствами – разнообразная деятельность государства, направленная на установление и развитие экономических, политических, культурных, природоохранных и научно-технических отношений, сочетающих интересы данного государства с интересами других государств. Общая координация сотрудничества между государствами осуществляется ООН, ее специализированными учреждениями, иными международными организациями, на основе двух или многосторонних соглашений.

3.6.4 Формы осуществления функций государства

Под **формами осуществления функций государства** понимается однородная по своим внешним признакам деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

При этом выделяют правовые и организационные формы осуществления функций государства.

Правовые формы осуществления функций государства – это однородная деятельность государственных органов, связанная с принятием правовых актов и влекущая юридические последствия.

К правовым формам относят:

- **правотворческую деятельность** по подготовке и изданию нормативных правовых актов;

- **правоприменительную деятельность** по реализации нормативных правовых актов путем принятия актов применения права, повседневной работы по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

- **правоохранительную деятельность** по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению и пресечению правонарушений, привлечению к юридической ответственности виновных лиц.

Организационные формы реализации функций государства заключаются в однородной деятельности государства, не влекущей за собой юридических последствий. В то же время эти формы реализуются в пределах определенного правового урегулирования, на основе выполнения требований законности.

К организационным формам относятся:

- **организационно-регламентирующая деятельность** – это оперативно-текущая организационная работа по решению тех или иных конкретно-политических задач, технико-организационному обеспечению функционирования различных звеньев государственного механизма (подготовка документов, подбор и расстановка кадров, организация различных мероприятий и т. д.);

- **организационно-хозяйственная деятельность** – оперативно-техническая, текущая хозяйственная работа по материальному обеспечению выполнения различных функций (снабжение, сбыт, учет, статистика и т. д.);

- **организационно-идеологическая деятельность** – это повседневная оперативно-воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства (разъяснение издаваемых нормативных правовых актов, формирование общественного мнения, работа средств массовой информации и т. д.).

Контрольные вопросы к разделу 3:

- 1) Дайте определение государства.
- 2) Каковы основные признаки государства?
- 3) Чем отличаются социологический, юридический и классический подходы к понятию государства?
- 4) Что такое суверенитет и каковы его свойства?
- 5) В чем заключается сущность государства?
- 6) Каковы основные подходы к раскрытию сущности государства?
- 7) Раскройте основные теории о государстве.
- 8) Что представляет собой власть?

- 9) Дайте характеристику властеотношений.
- 10) Что такое государственная власть и каковы ее особенности?
- 11) Раскройте основные свойства государственной власти.
- 12) Что такое легитимность и каковы ее основания?
- 13) Что служит юридическим выражением легитимности государственной власти?
- 14) Каковы этапы формирования государственной власти?
- 15) В чем выражается единство государственной власти?
- 16) В чем сущность принципа разделения властей?
- 17) Как формировалась теория разделения властей?
- 18) Что такое «система сдержек и противовесов» и каковы ее основные рычаги?
- 19) В каких правовых формах осуществляется государственная власть?
- 20) С помощью каких методов осуществляется государственная власть?
- 21) Что такое механизм государства и какова его структура?
- 22) Что такое государственный орган и каковы его признаки?
- 23) Какие критерии лежат в основе классификации органов государства?
- 24) Дайте характеристику органам законодательной власти.
- 25) В чем заключаются функции органов исполнительной власти, какова их структура?
- 26) Что такое судебная власть, каковы ее система и функции?
- 27) Какова роль Президента РФ в системе органов государственной власти?
- 28) Каковы основные подходы к пониманию бюрократии?
- 29) Что такое бюрократизм и в чем заключаются способы борьбы с ним?
- 30) Как формировалась идея правового государства?
- 31) Как шло формирование идеи правового государства в России?
- 32) Что такое правовое государство и каковы его признаки?
- 33) В чем заключается ответственность государства перед личностью?
- 34) Какие условия необходимы для формирования правового государства?
- 35) Определите этапы на пути формирования правового государства.
- 36) Как идет процесс формирования правового государства в России?
- 37) В чем суть формационного подхода к типологии государств?
- 38) Раскройте сущность цивилизационного подхода к типологии государств.
- 39) Что такое форма государства и каковы ее элементы?
- 40) Как форма государства соотносится с типом государства?
- 41) Что такое форма правления, каковы ее основные виды?
- 42) Раскройте отличительные черты всех видов монархий.
- 43) В чем отличие парламентской республики от президентской?
- 44) Что такое форма государственного устройства?
- 45) В чем особенности унитарной формы государственного устройства?
- 46) Каковы признаки и виды федеративного государства?
- 47) Что такое государственный режим?

- 48) Каковы признаки демократического режима?
- 49) Охарактеризуйте Россию по всем элементам формы государства.
- 50) Что понимается под функциями государства и каковы их признаки?
- 51) Как соотносятся функции государства с его целями и основными задачами?
- 52) Как классифицируются функции государства?
- 53) Раскройте содержание внутренних функций современного Российского государства.
- 54) В чем заключаются внешние функции Российского государства?
- 55) Каковы формы осуществления функций государства?

4 Теория права

4.1 Понятие и сущность права

4.1.1 Многообразие учений о праве

Основополагающей проблемой теории государства и права является проблема сущности и социальной природы права. Многообразие взглядов на эту проблему обусловлено сложностью права, многообразием его проявлений в обществе, различными методологическими подходами к его изучению, господствующей идеологией в обществе.

Все основные концепции могут быть условно разбиты на три группы.

Концепции первой группы основываются на философии права, понимая право как отражение разумных, правильных идей, свойств, интересов человека (естественная теория права).

Для второй группы определяющим является государство, а право рассматривается как продукт государственной воли (нормативистская теория права, классовая теория).

Третья группа во главу угла ставит реальную общественную жизнь, в которой и воплощается право в виде конкретных правоотношений, правосознания и т. п. (психологическая, социологическая теории).

Теория естественного права. Естественное право – это совокупность прав и свобод, обусловленных природой человека, его проживанием в обществе (право на жизнь, свободу, на продолжение рода, частную собственность, на нормальные условия человеческого существования и т. д.). Естественное право вечно и неизменно, как неизменны природа и разум человека. Таким образом, понятие естественного права включает в себя представления о прирожденных и неотъемлемых правах человека и гражданина, которые являются обязательными для каждого государства.

Идея естественного права берет свое начало еще в Древней Греции и в Древнем Риме (Платон, Аристотель, Цицерон) и связана с попытками выявления нравственных, справедливых начал в праве, заложенных самой природой человека. Окончательно же сложилась она в период Просвещения в трудах Гроция, Гоббса, Локка, Вольтера, Руссо, Монтескье, Радищева. В своих воззрениях они исходили из того, что в обществе существует два права – естественное и позитивное. Позитивное же право – это право официально признанное, получившее свое выражение в законах и иных правовых актах государственной власти. При этом оно должно основываться на требованиях естественного права, только тогда позитивное право может рассматриваться как разумное и справедливое. Если же оно противоречит требованиям естественного права, то может быть заменено и приведено в соответствие с ними.

При всех достоинствах данной теории, которая утверждает идею неотъемлемых прав человека, различает право и закон, естественное и позитивное право, соединяет право и нравственность, в ней есть и слабые стороны, так как само естественное право как нравственные и правовые идеи не является правом в юридическом смысле, а представляет собой мораль, правосознание, то есть ближайшую и необходимую предпосылку права. Такое понимание права

приводит к отсутствию четкого критерия законного и противозаконного, которое в этом случае определяется с позиций справедливости.

Историческая школа права, сложившаяся в конце XVIII в. – начале XIX в. в Германии (Гуго, Савиньи, Пухта и др.), явилась выражением реакции на идеи естественной школы права и буржуазных революций XVII – XVIII в.в. в Европе. Ее представители отрицали возможность существования единого для всех народов права и исходили из того, что право – это, прежде всего, правовые обычаи, которые являются продуктом народного духа, а каждому народу присущ свой дух, свое правосознание. Поэтому право рассматривалось как историческое явление, которое не вводится по чему-либо указанию, а возникает постепенно, в ходе исторического процесса, на основе сложившейся практики. Соответственно этому, правовые нормы создаются в результате анализа и изучения опыта существующего права, отражая правосознание народа, при этом главная задача законодателя сводится к тому, чтобы выявить и правильно закрепить в законах народный дух. Таким образом, государство не создает самостоятельно законы, а лишь санкционирует существующие в обществе порядки.

Историческая школа права впервые обратила внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, необходимость их учета, изучения истории права, его источников, при этом выделив тот факт, что законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению и подчеркнув естественность развития права. В то же время отстаивалось действующее право, которое не должно изменяться, и переоценивалась роль правовых обычаев в ущерб законодательству.

Психологическая теория права получила распространение в начале XX в. в Германии (Г.Ф. Кнапп) и Франции (Г. Тард), наиболее же основательно она была разработана российским правоведом Л. И. Петражицким.

Представители этой концепции различали позитивное право, официально действующее в государстве и интуитивное право, истоки которого коренятся в психике людей и складываются из того, что они переживают как право. По мнению Петражицкого, позитивное право мало доступно гражданам, с интуитивным правом же человек сталкивается на каждом шагу. При этом на первый план выдвигаются эмоции, чувства, оценки, из которых и складывается интуитивное право. Таким образом, именно психика людей определяет развитие права. Законы могут лишь влиять на интуитивное право, но действующее в обществе право значительно их шире, включая в себя всю совокупность психических переживаний человека.

Хотя данная теория впервые обратила внимание на психологические процессы, необходимость издания законов с учетом социальной психологии, но она явно переоценила психологические факторы и недооценила другие (социальные, экономические, политические), от которых также зависит природа права. В результате право фактически отождествлялось с правосознанием.

Нормативистская теория права берет свое начало от Канта как идея чистого права, независимого от внешних явлений. Она выступала в XIX в. как либеральная нормативная теория, выдвигающая идею правового государства в смысле самоограничения власти законом.

Но к началу XX века теория претерпела существенные изменения, главенствующее место в ней заняло так называемое «Чистое учение о праве» Г. Кельзена («Чистая теория права»), согласно которому право отождествлялось с системой правовых норм, устанавливаемых государственными органами в нормативно-правовых актах. Поэтому право обязано своим возникновением не реальным общественным отношениям, а формальным установлениям государства. Все нормы права исходят из основной нормы как исходной базы всей правовой системы, имеющей ступенчатое строение и представляющей собой некое подобие пирамиды, в которой все нормы последовательно выводятся из предыдущих. Вершину пирамиды права занимают конституционные нормы, далее следуют законы, другие нормативные правовые акты, а в основании находятся индивидуальные нормы, содержащиеся в решениях судов, договорах и т.д.

Таким образом, данная теория верно обратила внимание на такое свойство права как нормативность, необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы. Нормативизм позволяет совершенствовать систему законодательства, обеспечивает единообразное применение правовых норм, четкое определение прав и обязанностей субъектов. Но недооценка связи права с факторами общественного развития, преувеличение роли государства в установлении юридических норм, игнорирование содержательной стороны права являются слабыми сторонами данной теории.

Социологическая теория права формировалась в середине XIX столетия и логически завершённую форму получила в XX веке. Для представителей данной теории (Е. Эрлих, С. Муромцев, Р. Паунд и др.) типичен приоритет реальной действительности перед идеями и нормами. Центр тяжести перемещен на изучение «живого права», то есть реальное поведение субъектов правоотношений. При этом право отождествляется не с абстрактными правовыми нормами, а с конкретными правоотношениями, юридическими действиями, правопорядком, применением законов. Формулируется такое живое право, прежде всего, судьями в процессе юрисдикционной деятельности и административными органами.

Таким образом, согласно данной теории, разделяется закон и право, которое воплощается не в текстах законов, а на практике, в их реализации. При этом данная теория хотя и верно рассматривает право о взаимосвязи с обществом и отмечает приоритет общественных отношений над правовой формой, но целиком ориентирована на реализацию права, возвышение роли правоприменительных органов, что ведет к недооценке нормативности как важнейшего свойства права и дает возможность произволу должностных лиц.

Марксистская теория права рассматривала право как возведенную в закон волю господствующего класса, которая определяется характером материальных производственных отношений. Главное в праве – его классовая сущность, при этом право тесно связано с государством, которое не только формирует, но и поддерживает право в процессе его реализации.

Представители данной теории, показав тесную связь права с государством, зависимость права от социально-экономических факторов, отождествив право и закон, преувеличили роль классовых начал в праве в ущерб началам

общечеловеческим и слишком жестко связали право с материальными факторами.

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

4.1.2 Общая характеристика современного правопонимания

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.

Субъектами правопонимания являются: граждане, юристы-практики, ученые-правоведы. Правопонимание всегда субъективно, индивидуально, хотя представления о праве могут совпадать у группы лиц, социального слоя, общества в целом. **Объектом правопонимания** является право: международное, конкретного государства, или же отрасль, институт, норма права.

Содержание правопонимания составляют знания субъекта о праве, о своих правах и обязанностях, праводозволениях и запретах, их оценка и отношение к ним. При этом правопонимание может быть полным или неполным, правильным или неправильным, положительным или отрицательным.

Выделяется «широкое» и «узкое» понимание права. Странники *узконормативного подхода к праву* (А.С. Алексеев, А.С. Пиголкин) включают в понятие права лишь главные, по их мнению, признаки, прежде всего нормативность, хотя не исключают связь права с другими явлениями общественной жизни. Право рассматривается как система норм, важной чертой является его связь с государством как с источником правовых установлений.

Странники *«широкого» понимания права* (Л.И. Алексеев, П. С. Явич), исходят из того, что право не тождественно закону. При этом право является объективным, не зависящим от воли государства. В рамках данного подхода выделяются естественно-правовое направление понимания права, которое исходит из признания естественного права, противопоставляемого праву позитивному. Так, по мнению С. С. Алексеева, право «императивно вытекает из естественного порядка вещей, из самой жизни». С точки зрения Р. З. Лившица, «право есть нормативно закрепленная справедливость, состоящая в реализации общественного компромисса»¹⁾. При всех положительных сторонах широкое понимание права лишает право четкости и определенности, так как включение в понятие права правосознания, морали, то есть явлений, тесно связанных с правом, но фактически самостоятельных, ставит правоприменителя в затруднительную ситуацию, ибо как определить является закон правовым или нет, и что брать в основу решения: правосознание, представление о свободе и справедливости или норму закона.

¹⁾ Лившиц, Р.З. Теория права / Р.З. Лившиц. – М.: Изд-во БЕК, 2001. – С. 68.

В то же время право не должно отождествляться с законом, хотя между ними не должно быть и разрыва, противоречий, также несомненна связь права с государством, но с учетом обусловленности социально-экономическими факторами и системой ценностей, утвердившейся в обществе.

4.1.3 Понятие и признаки права

Право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, установленных и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений.

Праву присущи следующие **признаки**.

Во-первых, **волевой характер права**. Право выражает государственную волю, которая обусловлена общественными условиями и в своей основе имеет социально-правовые притязания общества в целом или его отдельных слоев, но независима от воли отдельных лиц и их объединений. При этом государственная воля воплощается в правовых нормах, через волю компетентных государственных органов. Право немислимо и вне осознанной, волевой деятельности людей, которые реализуют правовые нормы.

Во-вторых, **нормативность**. Право состоит из норм как правил поведения, имеющих общий характер, то есть нормативность формально выражена в законодательстве.

В-третьих, **общеобязательность**. Право – это система норм, обязательных для всех членов общества.

В-четвертых, **связь права с государством**. Составляющие право нормы издаются или санкционируются государством и охраняются возможностью применения государственного принуждения.

В-пятых, **формальная определенность**. Государство придает праву официальную форму выражения, возводя его в закон.

В-шестых, **системность**. Право представляет собой сложное системное образование, все части которого взаимосвязаны и взаимодействуют. Ни одна норма права не регулирует общественные отношения самостоятельно, изолированно, а только во взаимодействии с другими нормами.

Право можно рассматривать не только в объективном, но и в субъективном смысле. Субъективное право – это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица. Конкретные права и свободы личности субъективны, в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

4.1.4 Принципы права

«Принцип» в переводе с латинского означает начало, основа, отправное положение.

Принципы права – это основные, исходные нормативно-руководящие начала, выражающие сущность права как регулятора общественных отношений.

Принципы права выступают в виде общеобязательных требований и находят непосредственное выражение в нормативно-правовых актах и иных формах права. Прежде всего, они закрепляются в Конституции как Основном законе государства. Но это не результат субъективного усмотрения законодателей, а объективно присущие праву качества.

Принципы права отличаются высоким уровнем обобщения и абстрагирования нормативных предписаний, обладают значительной устойчивостью и стабильностью, оставаясь неизменными в течение длительного времени. Они являются ориентирами для законодателя в процессе правотворчества, а также в толковании права. Кроме того, от правильного их использования зависит эффективность правоприменительной деятельности. В ряде случаев принципы права служат также для восполнения пробелов в праве.

Принципы права в зависимости от сферы распространения подразделяются на общеправовые, межотраслевые и отраслевые.

Общеправовые принципы права определяют наиболее существенные черты права в целом, его содержание и особенности как регулятора всей совокупности общественных отношений.

В свою очередь их можно подразделять на нравственные, образующие нравственную основу права и непосредственно воздействующие на его содержание (принципы справедливости, гуманизма, демократизма и т. д.) и организационные, составляющие организационно-процедурную основу права, ориентированную на выполнение им специфически юридических функций (принципы законности, юридического равенства граждан перед законом, единства юридических прав и обязанностей и т. д.).

Межотраслевые правовые принципы характеризуют наиболее существенные черты двух или более отраслей права, близко соприкасающихся между собой (конституционного и административного, уголовно-процессуального и гражданско-процессуального и др.). К ним относятся принципы состязательности, гласности судопроизводства, диспозитивности и т. д.

Отраслевые принципы права распространяют свое действие на конкретные отрасли права. Так, для конституционного права свойственны такие правовые принципы, как разделение властей, верховенство прав и свобод человека и т. д., для семейного права – принцип равенства супругов в семейном праве и т. д., для уголовного права – принцип неотвратимости ответственности, презумпции невиновности и т. д.

4.1.5 Функции права

Функции права – основные направления правового воздействия на общественные отношения, определяемые сущностью и социальным назначением права.

Функции права подразделяются на специально-юридические и социальные. Социальное назначение права состоит в урегулировании, упорядочении всех сфер общественной жизни, создании необходимых условий для развития общества в целом и всех его членов. В соответствии со своим социальным на-

значением, право осуществляет ряд **общесоциальных функций**, не прибегая к специальным юридическим средствам. К данным функциям права относятся:

а) *экономическая*, с помощью которой право упорядочивает производственные отношения и закрепляет формы собственности, регулирует деятельность участников экономических отношений;

б) *политическая*, регламентирующая политические отношения, регулирующая деятельность субъектов политической системы;

в) *воспитательная*, оказывающая специфическое воздействие на субъектов права, формирование у них высшего уровня правосознания, стимулов правомерного поведения.

Собственно юридические функции права – это направления правового воздействия на общественные отношения, где право реализуется через специальные юридические средства. Существует две основные собственно юридические функции права: регулятивная и правоохранительная.

Суть *регулятивной функции* заключается в главном социальном назначении права регулировать общественные отношения, а именно фиксировать субъектный состав правоотношений; определять круг жизненных обстоятельств, с которым нормы права связывают наступление тех или иных юридических последствий; формулировать права и обязанности участников правоотношений.

Регулятивная функция права реализуется через две свои разновидности:

а) регулятивно-динамическую, направленную на обеспечение развития правоотношений. В ее основе находятся правовые нормы, направленные на обслуживание средствами права тех или иных социальных процессов, то есть определяющие, каким должно быть будущее поведение субъектов права.

б) регулятивно-статическую – функцию закрепления, стабилизации общественных отношений, определения общественного статуса различных субъектов. Данная функция осуществляется путем установления запретов, предписаний воздерживаться от определенных действий. Таким образом, закрепляется определенное состояние общественных отношений.

Охранительная функция – это направление правового воздействия, выражающееся в охране общественных отношений, урегулированных правом. Содержание охранительной функции заключается в правовом воздействии, которое направлено на охрану и защиту общественных отношений, и осуществляется с помощью правовых ограничений. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, так как охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей. Охранительная функция реализуется путем введения запретов на совершение противоправных действий, установления санкций за их совершение и непосредственного применения этих санкций в отношении лиц, совершивших правонарушения.

Контрольные вопросы к теме:

1) Каковы основные положения теории естественного права? Насколько возможно ее применение в современном обществе?

- 2) Каковы особенности взглядов на право представителей исторической теории права?
- 3) В чем отличие основных положений нормативистской теории права от социологической и психологической теорий?
- 4) Какова сущность современного правопонимания?
- 5) Проанализируйте основные признаки права и сформулируйте его понятие.
- 6) Каково социальное назначение права?
- 7) Что такое принцип права? Назовите виды принципов права.
- 8) Что такое функция права и каковы основные виды функций права?
- 9) Какие функции права являются собственно юридическими? Дайте их сравнительную характеристику.

4.2 Право в системе социальных норм

4.2.1 Понятие и признаки социальных норм

Общественные отношения, складывающиеся в процессе жизнедеятельности общества, нуждаются в упорядочении, регулировании. Для этого в обществе складывается система нормативных регуляторов.

Нормативное регулирование – это упорядочение отношений между людьми посредством создания и реализации норм.

Все действующие в обществе нормы подразделяются на социальные и технические.

Технические нормы регулируют отношения между человеком и внешним миром, т.е. природой и техникой. Таким образом, особенность отношений, регулируемых техническими нормами, состоит в том, что в них вступают с одной стороны человек, а с другой стороны неодушевленные предметы. Технические нормы определяют научно обоснованные методы, приемы, способы обращения с естественными и искусственными объектами, технологическими операциями и процессами.

Среди технических норм есть такие, которые получают закрепление в правовых актах и таким образом приобретают юридическую силу, поэтому эти нормы называют **технико-юридическими**. К ним относятся нормы, действующие в сфере материального производства, обеспечения общественной безопасности и охраны окружающей среды (правила дорожного движения, противопожарной безопасности, строительных работ, техники безопасности, обращения с оружием, различного рода государственные стандарты и т. п.). Данные нормы приобретают признаки правовых и обеспечиваются возможностью государственного принуждения. Остальные технические нормы санкций не имеют.

Социальные нормы – это правила общего характера, регулирующие поведение людей в обществе.

Они регулируют отношения между людьми и их объединениями, представляют собой средство социального управления, являются необходимым условием для установления порядка в обществе.

Социальным нормам присущи следующие **признаки**:

1) **Нормативность**. Социальные нормы устанавливают определенный стандарт поведения, в соответствии с которым люди соотносят свои действия.

2) **Общий характер**. Социальные нормы не содержат указания на конкретного субъекта, а регулируют наиболее типичные отношения, обладая многократностью действия.

3) **Волевой характер**. Социальные нормы возникают в связи с волевой, сознательной деятельностью людей. Выработка определенных правил поведения людьми в процессе общения и освоения окружающей действительности является сознательно-волевой деятельностью людей по отражению объективных закономерностей общественного развития. В результате сознательно-волевой деятельности людей происходит и реализация социальных норм.

4) **Объективный характер**. Объективный характер социальных норм определяется тем, что они возникают в процессе человеческой деятельности из объективной потребности общества в саморегуляции, поддержании стабильности и порядка, и отражают закономерности общественного развития. Кроме того, система и содержание социальных норм обусловлены достигнутым в обществе уровнем экономического, политического и культурного развития, его историческими особенностями.

5) **Обязательность исполнения**. Социальные нормы возможностью реализации каких-либо санкций в отношении их нарушителя.

Социальным нормам присущи **регулятивная, оценочная и трансляционная функции**.

Регулятивная функция социальных норм предопределяется тем, что данные нормы упорядочивают, регулируют поведение людей, жизнь общества, тем самым обеспечивая условия существования общества.

Оценочная функция связана с тем, что социальные нормы служат критериями оценки поведения конкретных субъектов.

Трансляционная функция обусловлена тем, что в социальных нормах сконцентрированы достижения человека в организации общественной жизни, которые передаются последующим поколениям.

4.2.2 Классификация социальных норм

Социальные нормы весьма многочисленны и многообразны, поскольку многообразны и регулируемые ими общественные отношения. Их можно классифицировать по двум основаниям: по способам установления и обеспечения; по сферам действия.

По способам установления и обеспечения выделяют нормы права, нормы морали, обычаи, корпоративные нормы.

Нормы морали – это правила общего характера, основанные на представлениях людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, чести и совести и т.д.

Обычаи – это правила поведения общего характера, передающиеся из поколения в поколение и в результате длительного повторения ставшие привыч-

ными. Это наиболее древние социальные нормы, возникшие вместе с образованием самого общества. Различные этносы, социальные группы имеют свои обычаи, которые изменяются с течением времени вместе с изменениями общества. Содержание обычая – это сам образец поведения, а форма его фиксации – поведенческая традиция. Обычаи предполагают лишь воспроизведение поведения в его устоявшихся вариантах. При этом вопрос об их обеспечении какой-либо внешней силой практически не ставится.

Разновидностью обычаев являются **традиции** – наиболее обобщенные и стабильные правила поведения, которые формируются в процессе поддержания выверенных временем прогрессивных устоев определенной сферы жизнедеятельности человека. Например, семейные традиции, традиции трудового коллектива и т.д. Традиции возникают в силу какого-либо примера, поддержанного общественным мнением и признаваемого в качестве образца поведения в конкретной ситуации. Они действуют более короткое время, чем обычай. Применяемые в деловых кругах традиции называются деловыми обычаями.

Ритуалы – это правила поведения, определяющие порядок, процедуру проведения каких-либо мероприятий (инаугурация Президента РФ, приведение судей Конституционного Суда РФ к присяге и т.п.)

Корпоративные нормы – это правила поведения, регулирующие отношения, складывающиеся между членами определенного общественного объединения. Данные нормы закрепляются в соответствующих документах данного негосударственного объединения (общественной организации, политической партии, профессионального союза, добровольного общества и т.д.), т.е. в уставе, положении, программе и т.п. Их специфика во многом зависит от специфики той или иной организации. Они устанавливаются самой организацией, имеют письменную форму, регламентируют только внутренние отношения, распределяются только на ее членов, обеспечиваются определенными организационными мерами. Их основное отличие в том, что они выражают общую (коллективную) ответственность всех членов данной организации.

По сфере действия социальные нормы подразделяются на политические, экономические, религиозные и т.д.

Политические нормы – это правила, регулирующие поведение субъектов политической жизни, отношения по поводу осуществления политической власти, управления обществом. Они содержатся в различных политических манифестах, программах, заявлениях, декларациях, программных документах политических партий и движений, служат основой для достижения определенных целей в политике. В ряде случаев, когда политические нормы получают отражение в Конституции, законах, они приобретают характер правовых.

Экономические нормы – правила, регулирующие отношения по поводу производства и распределения материальных благ.

Религиозные нормы – правила, установленные различными вероисповеданиями, регулирующие отношения верующих. Данные нормы распространяют свое действие только на последователей конкретной религии, выступают как образец для поведения верующих и предполагают определенную ответственность за нарушение установленных правил. Они регулируют поведение верую-

щих, закрепляют правила отправления религиозных культов, порядок богослужения и т.п. Религиозные нормы создаются в религиозных книгах, постановлениях церковных органов, произведениях авторитетных религиозных ученых. Их исполнение основывается на вере.

4.2.3 Соотношение права и морали

Нормы морали – это правила поведения общественного характера, основанные на представлениях людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, чести, совести и т.д.

Наиболее тесная связь права и морали обусловлена тем, что мораль, наряду с правом, доминирует в системе нормативного регулирования, т.к. по сравнению с остальными социальными нормами у морали наиболее обширная сфера действия. Соотношение права и морали рассматриваются в следующих аспектах: единство и различие, взаимодействие и противоречия.

Единство права и морали обусловлено тем, что и нормы права, и нормы морали являются разновидностями социальных норм, поэтому обладают общими чертами, присущими всем социальным нормам. Кроме того, у них общий объект регулирования – общественные отношения, и они преследуют общие цели – упорядочение и совершенствование общественных отношений, выступая в качестве общественных ценностей, показателей прогресса общества.

В то же время право и мораль имеют значительные **различия**. Эти различия устанавливаются по следующим критериям.

Во-первых, по происхождению. Нормы морали складываются постепенно в процессе развития общества. Право формируется одновременно с государством.

Во-вторых, по способу формирования. Нормы морали складываются и изменяются в обществе стихийно в процессе практической деятельности людей, по мере осознания и признания их определенной социальной общностью. Правовые нормы создаются либо санкционируются государством.

В-третьих, по форме выражения. Нормы морали не фиксируются официально в письменном виде, а закрепляются в сознании людей. Нормы права выражены в строго определенной форме и содержатся в официальных, издаваемых государственными органами нормативно-правовых актах.

В-четвертых, по сфере действия. Мораль охватывает более широкую сферу отношений, чем право. Нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения.

В-пятых, по степени детализации. Нормы права создают четкие предписания. Нормы морали являются общими принципами без излишней детализации.

В-шестых, по способу обеспечения. Нормы права охраняются и обеспечиваются государством, мерами государственного принуждения. Нормы морали обеспечиваются совестью человека как внутреннего гаранта, а также силой общественного мнения.

В-седьмых, по характеру ответственности. Нарушение норм права влечет за собой юридическую ответственность, четко регламентируемую законодательством, нарушение норм морали – меры общественного воздействия.

В-восьмых, по критериям оценки поведения людей. Нормы морали подходят к человеческим поступкам с точки зрения добра и зла, справедливости и несправедливости, честного и бесчестного и т.д. Нормы права регулируют отношения между субъектами с позиции законного и незаконного, правомерного и неправомерного поведения, критерии которого четко закреплены в законодательстве.

Несмотря на свои отличия, **право тесно взаимодействует с моралью**. Это взаимодействие осуществляется по следующим направлениям:

- влияние морали на формирование права;
- охрана правом моральных норм;
- использование норм морали при применении права;
- влияние права на развитие морали.

Законодательная власть, совершенствуя право, должна учитывать состояние общественной морали, т.к. от этого зависит отношение людей к принятым законам, их успешная реализация. Ряд моральных норм прямо закрепляется в законодательстве, становясь правовыми (уголовная ответственность за заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни и здоровья состоянии, неоказание помощи престарелым родителям и т.д.). Кроме того, нормами морали руководствуются при принятии решений государственные органы (оценка личности подсудимого, аморальности поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления и т.д.)

В то же время, тесное взаимодействие норм права и морали не исключает **противоречий между ними**. Право и мораль могут по-разному оценивать одни и те же факты юридической действительности. Так, подлежат моральному осуждению отцы, не состоявшие в законном браке с матерью своего ребенка, и не помогающие в его содержании. Право же относится безразлично к этому, если факт отцовства не установлен. Возможна и обратная ситуация из-за консервативности моральных норм (похищение невесты, кровная месть).

Для того чтобы нормы права отвечали требованиям правового государства, действовали с наибольшей эффективностью, они должны ориентироваться на внеправовые ценности и категории, хотя сближение права и морали имеет свои границы, за пределами которых право может утратить свою определенность и четкость.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Раскройте содержание понятия «социальная норма».
- 2) Каковы основные признаки социальных норм?
- 3) Какие нормы являются технико-юридическими?
- 4) Каковы критерии классификации социальных норм?
- 5) Дайте краткую характеристику основным видам социальных норм?
- 6) В чем различие норм права и норм морали?
- 7) Как право взаимодействует с моралью?

4.3 Источники права

4.3.1 Понятие и классификация источников права

Как целостное явление социальной действительности, право имеет определенные формы своего внешнего выражения. Ведь пока нормы права не выражены вовне, они не существуют.

Форма права – это способ внешнего выражения норм права.

Понятие формы права тесно связано с понятием источника права, но не совпадает с ним. Применительно к юридическим явлениям различают:

- источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.д.)
- источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.)
- источники в формально-юридическом смысле – это и есть форма права.

Таким образом, источник права показывает истоки формирования права, систему факторов, предопределяющих его содержание и форму выражения.

Выделяют следующие основные формы права.

1) Правовой обычай – это обычай, на который сделана ссылка в соответствующей статье нормативного правового акта без приведения его содержания и применение которого обеспечивается государством.

Основой для правового обычая послужили обычаи, утвердившиеся в обществе. Правовым обычай становится после того, как получает официальное одобрение государства. Таким образом, правовым обычаем является санкционированное государством правило поведения людей, которое ранее сложилось в результате длительного повторения определенных действий, благодаря чему закрепилось как устойчивая норма.

Исторически правовой обычай был первым источником права, регулирующим отношения в период формирования государства. Первые правовые памятники состояли, главным образом, из обычаев (обычай был основным источником «Русской Правды»). Правовой обычай широко использовался при феодализме. Постепенно сфера применения правового обычая сужалась. Он либо был вытеснен, либо, включившись в нормативно-правовой акт или в основу судебного прецедента, стал частью законодательства и перестал быть юридическим источником права. В современных условиях его роль невелика. В настоящее время он находит достаточно широкое применение в государствах Азии, Африки, Океании, в развитых государствах играет второстепенную роль и используется в гражданском праве, а также в международном (например, в морском торговом праве).

2) Прецедент – решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются в последующем при рассмотрении схожих дел.

Как источник права юридический прецедент получил наиболее широкое распространение в системе общего права, где он имеет силу законодательного акта. Его элементы имеют место и в российской правовой системе, что связано, прежде всего, с деятельностью Конституционного, Верховного и Арбитражного

судов, руководящие разъяснения которых кладутся в основу решений конкретных юридических дел всеми нижестоящими судебными органами.

Прецедент может быть судебным и административным. Он предоставляет судье возможность личного усмотрения, право оценивать степень аналогичности рассматриваемых обстоятельств. В прецеденте не обязательно все предшествующее решение, а лишь суть правовой позиции суда, вынесшего это решение. Степень обязательности прецедента зависит также от положения в судебной системе суда, чье решение берется за образец, и суда, разрешающего конкретную ситуацию. Чем выше положение суда, тем меньше он связан прецедентами.

3) Нормативный договор – это соглашение двух или более сторон, устанавливающее их взаимные права и обязанности, в результате чего возникает новая норма права.

Нормативный договор представляет собой добровольное волеизъявление сторон. Но после того как стороны заключили договор, они обязаны подчиняться содержащимся в нем правовым нормам. Одностороннее невыполнение влечет ответственность.

Нормативный договор характеризуется тем, что содержит правовую норму общего характера, заключается добровольно на основе равенства сторон и их общего интереса, обеспечивается юридической ответственностью.

Нормативный договор широко распространен в международном, конституционном, трудовом, экологическом праве (Нормативный Федеративный договор РФ 1992 года; международные договоры; договоры о разграничении предметов ведения; о сотрудничестве между субъектами Федерации; коллективный договор между администрацией предприятия и комитетом профсоюза, представляющим коллектив работников предприятия и т.д.).

4) Религиозные тексты как источники права характерны для мусульманских стран (Шариат – свод норм мусульманского права).

5) Правовые доктрины

На определенных этапах развития права в качестве официального источника выступала правовая доктрина. С XIX века она применялась лишь в некоторых странах, преимущественно в мусульманских, где труды ученых-юристов до сих пор являются официальными источниками права, а также в англоязычных в ходе судебных процессов, когда судьи обосновывают свои решения ссылками на труды ученых, но в качестве дополнительной аргументации.

6) Нормативно-правовой акт.

4.3.2 Нормативно-правовые акты и их виды

Нормативно-правовой акт – официальный акт правотворческой деятельности компетентных органов, в котором содержатся нормы права.

Нормативно-правовые акты характеризуются следующими *признаками*:

1) они являются результатом правотворческой деятельности компетентных органов и должностных лиц государства, а также уполномоченных на то общественных объединений и организаций;

2) содержат в себе норму права как правило поведения общего характера;
3) принимаются и реализуются в особом процессуальном порядке;
4) имеют строго определенную документальную форму и обязательные атрибуты;

5) обладают юридической силой (юридическая сила – свойство нормативно-правового акта реально действовать, порождать юридически значимые последствия);

6) направлены на регулирование наиболее типичных массовых общественных отношений;

7) рассчитаны на постоянное либо длительное действие;

8) неперсонифицированы, адресованы либо всем, либо неопределенно большому числу субъектов.

Все нормативно-правовые акты функционируют как единая система, которая характеризуется согласованностью, взаимодействием, иерархичностью при ведущей роли Конституции, специализацией и дифференциацией по отраслям и институтам.

Классификация нормативно-правовых актов проводится по следующим основаниям:

- по отраслям права (конституционные, административные, гражданские, уголовные и др. акты);

- по субъектам их издания (акты государственных организаций, акты должностных лиц, общественных объединений, органов самоуправления, акты совместного характера, акты, принятые в порядке референдума);

- по сфере действия (общефедеральные, субъектов федерации, органов местного самоуправления, локальные акты, регулирующие отношения внутри какой-либо организации, предприятия, учреждения);

- по сроку действия (акты неопределенно-длительного действия и временные акты);

- по объему и характеру действия (акты общего действия, акты ограниченного действия, акты исключительного действия - чрезвычайные);

- по юридической силе (законы и подзаконные акты).

Юридическая сила указывает на место акта, его значение, верховенство или подчиненность, зависит от положения и роли органа, издавшего акт, от его полномочий и компетенции.

4.3.3 Понятие, признаки и виды законов

Закон – это нормативно-правовой акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

1) принимается только органом законодательной власти или референдумом;

2) принимается в особом процессуальном порядке;

3) регулирует наиболее важные общественные отношения.

4) обладает высшей юридической силой. Она проявляется в его верховенстве. Верховенство закона заключается в том, что ни один орган, помимо его принявшего, не вправе отменять или изменять закон; все иные нормативные правовые акты в государстве издаются на основе законов, должны соответствовать им и ни в чем не противоречить; в случае противоречия действует норма права, закрепленная в законе;

Именно эти признаки и выделяют закон в системе иных нормативно-правовых актов, придавая ему качество верховенства.

По юридической силе выделяют следующие *виды законов*:

1. Конституция – основополагающий учредительный политико-правовой акт высшей юридической силы, основной закон государства, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные органы государственной власти. Она служит юридической базой для всего законодательства, по отношению к которому обладает верховенством.

2. Федеральные конституционные законы закрепляют основы общественного и государственного строя, служат юридической базой для текущего законодательства. К ним относятся законы, вносящие поправки к главам 3-8 Конституции РФ, и законы, конкретизирующие ее содержание («О Правительстве Российской Федерации», «О Конституционном Суде Российской Федерации», «О Прокуратуре Российской Федерации» и др.). Федеральные конституционные законы отличает усложненная процедура принятия – для их принятия требуется не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, а для одобрения в Совете Федерации – не менее 3/4 голосов от общего числа его членов.

3. Федеральные законы принимаются на основе и во исполнение конституционных, составляют текущее законодательство и регулируют различные стороны экономической, политической, культурной жизни страны. Делятся на *кодификационные (кодексы) и текущие*.

4. Законы субъектов федерации издаются представительными органами субъектов федерации, не должны противоречить федеральным и распространяют свое действие только на территорию соответствующего субъекта.

4.3.4 Понятие и виды подзаконных нормативно-правовых актов

Подзаконные нормативно-правовые акты – это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие нормы права.

Они обладают меньшей юридической силой по сравнению с законами, должны им не противоречить, и, как правило, являются актами различных органов исполнительной власти.

Виды подзаконных нормативно-правовых актов:

1. Указы Президента – в системе подзаконных актов обладают высшей юридической силой. Они обязательны для исполнения на всей территории РФ, не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам, готовятся в пределах президентских полномочий.

2. Постановления Правительства

Правительство издает постановления и распоряжения. Распоряжения обычно содержат конкретные предписания, т.е. являются разновидностью правоприменительных актов. Постановления издаются по наиболее важным вопросам хозяйственного и культурного строительства и имеют общий характер. Они подразделяются на акты, издаваемые во исполнение Конституции, федеральных законов и нормативных указов Президента, и акты по вопросам собственной компетенции. Акты Правительства: во-первых, регулируют отношения в различных отраслях общественной и политической жизни; во-вторых, устанавливают правовые ориентиры для деятельности всех органов исполнительной власти, предприятий и учреждений; в-третьих, вводят нормативно-правовые основы для издания других правовых актов.

3. Акты федеральных органов исполнительной власти

К ним относятся приказы, инструкции, положения федеральных министерств, федеральных служб и федеральных агентств, которые регулируют общественные отношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполнительной структуры.

Акты органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации. К ним относятся решения, постановления, распоряжения, приказы. Они распространяют свое действие лишь на территорию соответствующего субъекта.

5. Акты органов местного самоуправления. Они принимаются в пределах компетенции муниципальных структур и действуют на территории соответствующих городов, районов, сел, поселков и т.п.

6. Локальные акты – это предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации и регулирующие их внутреннюю жизнь (например, правила внутреннего трудового распорядка).

4.3.5 Систематизация нормативно-правовых актов

Систематизация нормативно-правовых актов – это деятельность по упорядочению и совершенствованию нормативных актов, приведение их в единую согласованную систему.

Систематизация необходима как для правотворческой деятельности – для устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических коллизий, ликвидации пробелов, так и в процессе правоприменения – для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им.

Выделяют три основных вида систематизации: кодификация, инкорпорация и консолидация.

Кодификация - это деятельность правотворческих государственных органов, направленная на создание нового, единого, внутренне систематизированного нормативно-правового акта путем осуществления коренной переработки и объединения нормативного материала.

Кодификация упорядочивает действующее законодательство, приводит его в соответствие с новыми потребностями общественной практики, освобож-

дает от фактически утративших силу и недействующих правовых актов. В процессе кодификации происходит поглощение значительной части актов действующего законодательства новыми крупными актами сводного характера, а также выработка новых правовых установлений, совершенствование законодательства по существу. Кодификация проводится компетентным государственным органом и носит официальный характер.

Кодификационный акт регулирует важную, относительно устойчивую и достаточно обширную область общественных отношений. Он содержит стабильные нормы права, рассчитанные на продолжительный период действия. Это акт сводного характера, значительный по объему и имеющий сложную структуру. Кодификационный акт выступает основным среди всех иных нормативных актов, действующих в данной сфере.

Кодификация может быть: всеобщей (когда переработке подвергается значительная часть законодательства); отраслевой (если перерабатываются нормы определенной отрасли законодательства); специальной (охватывает нормы какого-либо правового института).

Кодификационные акты подразделяются на:

1) **Основы законодательства** – юридически цельные, внутренне согласованные правовые акты, характеризующиеся высоким уровнем нормативных обобщений и призванные с максимальной полнотой урегулировать определенный круг отношений.

В Основах обычно не содержится детальное регулирование, они устанавливают основные, наиболее важные положения, которые должны развиваться и конкретизироваться в других актах законодательства: отраслевых кодексах и т.д. Основы были характерны для Советской России как федеративного государства, в настоящее время их роль сведена практически на нет.

2) **Кодексы** – наиболее распространенный вид кодификационных актов. Они бывают отраслевыми (Гражданский кодекс РФ, уголовный, семейный, жилищный, уголовно-процессуальный и т.д.) либо комплексными (межотраслевыми). В системе отдельной отрасли законодательства кодексы занимают главенствующее место. Они возглавляют иерархию актов данной отрасли, обеспечивают их внутреннюю согласованность и взаимоувязанность. Кодексы закрепляют главные, принципиальные положения отрасли права и тем самым служат основой для создания внутриотраслевой системы.

3) **Уставы** – комплексные нормативно-правовые акты, регулирующие те или иную сферу деятельности (например, Устав Оренбургского государственного университета). Уставы регулируют деятельность конкретных органов и организаций, их права и обязанности, основы их взаимоотношений с другими органами, организациями, учреждениями и гражданами.

4) **Положения** – сводные нормативно-правовые акты, детально регламентирующие какую-либо группу вопросов, касающихся статуса либо организации деятельности определенных субъектов права (например, Положение о службе в органах внутренних дел РФ).

5) **Правила** – нормативно-правовые акты, определяющий порядок организации какого-либо рода деятельности.

Следующий вид систематизации – инкорпорация применяется с целью обеспечения самого широкого круга субъектов текстами законов и иных нормативно-правовых актов. Инкорпорация лишена правотворческой природы.

Инкорпорация – это объединение нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение. При этом тексты актов публикуются не в той редакции, в которой они были приняты первоначально правотворческим органом, а с учетом всех последующих изменений и дополнений.

Результаты инкорпорации выражаются в виде сборников, собраний законодательства, сводов законов и т.п.

Сборники - инкорпорированные издания нормативно-правовых актов, принятых одним или несколькими правотворческими органами, а также тематические издания (например, сборник законодательных актов о труде).

Собрания – инкорпорированные издания нормативно-правовых актов высших органов законодательной и исполнительной власти (Например, Полное собрание законов 1830 г., Собрание действующего законодательства СССР 1977 г.).

Свод законов – инкорпорированное издание нормативных актов высших органов законодательной и исполнительной власти, систематизированных по предметному принципу, т.е. по отраслям и институтам законодательства. Например, Свод законов Российской империи 1833 г. в 15 томах, в который вошло около 36 тысяч нормативных актов; Свод законов РСФСР из 8 томов, изданный в 1986-1988 г.г.

Инкорпорация может быть различных видов. Так, по субъектам ее осуществления инкорпорация подразделяется на:

а) **официальную**, проводящуюся самим правотворческим органом или по его поручению с последующим утверждением. Такое издание является официальным источником опубликования нормативно-правовых актов (например, собрание законодательства РФ);

б) **официозную** (полуофициальную), готовящуюся по поручению правотворческого органа, но изданную без его официально выраженного одобрения и утверждения.

в) **неофициальную**, проводящуюся научными учреждениями, издательствами по собственной инициативе без специальных полномочий.

В зависимости от признака, по которому акты объединяются в инкорпорированных изданиях, инкорпорация подразделяется на:

а) **систематическую**, когда акты располагаются по предметному признаку, в зависимости от их содержания, то есть от сферы правового регулирования;

б) **хронологическую**, когда акты располагаются в зависимости от времени их издания, то есть в той последовательности, в которой они принимались.

Множественность нормативных актов преодолевается с помощью такого вида систематизации, как консолидация.

Консолидация – это сведение множества нормативно-правовых актов в один укрупненный акт. Консолидация проводится с целью устранения ненужных повторов и противоречий, сокращения количества нормативно-правовых

актов, для удобства нахождения последних и пользования ими. Нормативные акты объединяются по признаку их относимости к одному виду деятельности. Укрупненный акт полностью заменяет вошедшие в него нормативные акты, так как заново принимается компетентным правотворческим органом и имеет собственные официальные реквизиты. Фактически консолидация представляет собой разновидность правотворческой деятельности государственных органов, но при этом не меняется содержание правового регулирования общественных отношений. Все нормативные установления ранее принятых актов объединяются в новом акте без изменений, возможно лишь исключение отдельных правовых норм для устранения повторов и противоречий. Объединенные акты утрачивают силу, а вместо них действует вновь созданный нормативный акт. Например, Указ Президиума Верховного Совета СССР от 1 октября 1980 г. «О праздничных и памятных днях» заменил собой 48 нормативных актов, не изменяя сути нормативного регулирования.

4.3.6 Действие нормативно-правового акта во времени, пространстве и по кругу лиц

Действие нормативно-правового акта – это порождение тех юридических последствий, которые в нем предусмотрены. Пределы действия нормативно-правового акта устанавливаются по трем основным параметрам: по времени, территории и по кругу лиц.

Действие нормативно-правового акта во времени продолжается от момента вступления его в юридическую силу до момента утраты им юридической силы.

Вступление закона в действие происходит в соответствии со следующими тремя принципами:

а) немедленное действие, когда закон со дня вступления распространяется на все случаи только «вперед»; все, что было до дня вступления закона в действие, под него не подпадает. Именно такой порядок предусмотрен в гражданском законодательстве.

б) обратное действие (обратная сила), когда закон со дня вступления в действие распространяется и на случаи, которые происходили раньше. Нормативно-правовой акт может иметь обратную силу в случае прямого указания на это законодателя. Также обратную силу имеют нормативно-правовые акты, смягчающие или отменяющие юридическую ответственность за совершение противоправного деяния. Так, обратную силу имеют законы, устраняющие или смягчающие уголовную и административную ответственность.

в) переживание закона, когда закон, утративший юридическую силу, по специальному указанию нового закона может продолжать действовать по определенным вопросам. Переживание возможно в тех случаях, когда для приведения старых общественных отношений в соответствие с новым нормативно-правовым актом требуется определенный срок.

Момент вступления нормативно-правового акта в действие нужно отличать от момента обретения им юридической силы.

Нормативно-правовые акты **вступают в юридическую силу**:

- с момента их принятия;
- со времени, указанного в самом нормативном акте или в специальном акте о введении его в действие;
- по истечении определенного срока после их официального опубликования.

В зависимости от вида нормативного акта установлены разные сроки вступления нормативных актов в силу после их опубликования. Так, законы РФ вступают в силу по истечении 10 дней со дня их официального опубликования. Акты Президента РФ - по истечении 7 дней, ведомственные нормативные акты - со дня присвоения им порядкового номера государственной регистрации.

Нормативные правовые акты **утрачивают юридическую силу** при наличии следующих обстоятельств.

- истечение срока, на который был принят акт;
- отмена акта;
- фактическая замена данного акта другим, регулирующим те же самые вопросы.

Действие нормативно-правового акта в пространстве характеризует сочетание двух принципов - территориального и экстерриториального.

Основной принцип - **территориальный**. Нормативные акты различаются здесь в зависимости от того, распространяется ли их действие на всю территорию РФ или на какую-либо ее определенную часть.

Территория РФ включает в себя территорию ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними, земные недра в пределах государственной границы, континентальный шельф, объекты, приравненные к государственной территории, территорию посольств, военные корабли, все корабли в открытом море, космические корабли и станции.

Акты федеральных органов государственной власти распространяют свое действие на всю территорию Российской Федерации, за исключением тех случаев, когда это прямо указано в акте.

Акты субъектов РФ действуют на территории соответствующих республик, краев, областей, автономных округов.

Нормативные акты местных органов имеют силу лишь на подведомственной территории.

Таким образом, действие нормативных актов в пространстве находится в прямой зависимости от того, органом какого уровня этот акт был принят.

Экстерриториальный принцип всегда применяется в порядке исключения в силу особого указания в законе, основанного на взаимной договоренности государств. Экстерриториальное действие норм состоит в том, что нормы одного государства применяются на территории другого государства.

Действие нормативно-правового акта по кругу лиц.

Выяснить действие нормативно-правового акта по кругу лиц - значит определить, кому адресованы выраженные в нормах предписания. Общее правило здесь такого: нормативно-правовой акт государства действует в отношении всех лиц, находящихся на территории данного государства и являющихся субъ-

ектами отношений, на которые он распространяется. «Все лица» - это граждане государства, иностранные граждане, лица без гражданства.

Но из этого правила есть исключения:

- существуют такие сферы правового регулирования, где субъектом правоотношения может выступать только гражданин России (служба в Вооруженных силах, участие во всенародном голосовании и т.д.);

- исключение делается для тех иностранных граждан, которые, согласно действующим законам и международным договорам, пользуются дипломатическим иммунитетом (главы государств и правительств, сотрудники дипломатических и консульских представительств, члены семей дипломатического персонала и т.д.). К ним не могут быть применены меры ответственности и иные меры государственного принуждения за нарушение уголовного и административного законодательства.

- ряд законов, прежде всего уголовные законы, распространяется на граждан данного государства независимо от места их нахождения и от того, понесли ли они наказания по законам иностранного государства.

- кроме того, действие некоторых норм распространяется лишь на определенные группы населения.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Что понимается под источником права?
- 2) Как соотносятся форма права и источник права?
- 3) Дайте определение нормативно-правового акта. Каковы его признаки?
- 4) Проведите классификацию нормативно-правовых актов.
- 5) Как подразделяются нормативно-правовые акты по своей юридической силе? Что понимается под юридической силой нормативно-правового акта?
- 6) Что такое закон? Каковы отличительные признаки закона?
- 7) Какие виды законов вы знаете?
- 8) Дайте классификацию подзаконных нормативно-правовых актов.
- 9) Что такое систематизация законодательства? Для чего она осуществляется?
- 10) Что такое кодификация, в чем ее сущность?
- 11) В чем заключается инкорпорация нормативно-правовых актов? Каковы ее виды?
- 12) Каковы характерные черты консолидации?
- 13) Каковы основные правила действия нормативно-правового акта во времени? Когда он вступает в юридическую силу и когда ее утрачивает?
- 14) В каких случаях закон имеет обратную силу?
- 15) Охарактеризуйте действие нормативно-правового акта в пространстве.
- 16) Каково основное правило действия нормативно-правового акта по кругу лиц? Какие исключения из этого правила существуют?

4.4 Основные правовые семьи современного мира

4.4.1 Правовая семья: понятие и классификация

Правовая система – исторически сложившаяся совокупность правовых явлений и процессов, действующих в конкретном государстве.

Изучением правовых систем путем их сравнения в сопоставимый период занимается сравнительное правоведение (компаративистика). В настоящее время существуют более 200 национальных правовых систем, так как каждое государство имеет свою правовую систему. Правовая система отражает всю правовую организацию конкретного государства и обусловлена законами его исторического развития, национальными, культурными и религиозными особенностями.

Структура правовой системы состоит из трех сторон:

- нормативной, то есть действующей в данном государстве системы права;
- организационной, представляющей собой совокупность правовых учреждений;
- идеологической, включающей в себя правовое сознание, правовую культуру.

Сходство правовых систем ряда государств позволяет объединять их в правовые семьи.

Правовая семья – это совокупность правовых систем, имеющих сходные юридические признаки и исторические пути формирования.

Объединение правовых систем в правовые семьи осуществляется по следующим критериям:

- а) общность процесса формирования и исторического развития;
- б) общность источников права, форм его закрепления;
- в) структурное сходство;
- г) общность принципов регулирования общественных отношений;
- д) единство терминологии, техники изложения и систематизации.

При классификации правовых семей используются различные критерии. Так, участники I Международного конгресса сравнительного права в 1900 г. выделили французскую, англо-американскую, германскую, славянскую и мусульманскую правовые семьи.

В настоящее время выделяются два основных направления. Первое, наиболее используемое, представлено в работах французского ученого Рене Давида, который выдвинул идею трихотомии – выделения трех правовых семей (романо-германской, англосаксонской и социалистической), к которым примыкают все остальные «религиозные и традиционные системы». В основу этой классификации положены два критерия; правовая идеология и юридическая техника. В правовых семьях выделяются группы правовых систем. Так, внутри романо-германской правовой семьи выделяют группу романского права (правовые системы Франции, Италии, Бельгии, Испании, Швейцарии, Португалии, Румынии, латиноамериканских стран) и группу германского права (ФРГ, Австрия, Венгрия, скандинавские страны и т. д.). Внутри англосаксонской правовой се-

мы различают правовые системы Англии, США, бывших англоязычных колоний Великобритании. В социалистической семье существовали следующие правовые системы: советская, Республики Куба, социалистических государств Европы, социалистических государств Азии.

Представителем второго направления является немецкий юрист К. Цвайгерт, который различает восемь «правовых кругов»: романский, германский, скандинавский, англо-американский, социалистический, право ислама, индусское и дальневосточное право. В качестве критерия классификации при этом взято понятие «правовой стиль», учитывающий пять факторов: а) происхождение и эволюцию правовой системы; б) своеобразие юридического мышления; в) специфические правовые институты; г) природу источников права и способы их толкования; д) идеологические факторы.

Относительность различных классификаций объясняется в настоящее время не только сложностью строения правовых систем различных государств, но и объективным процессом постепенного их сближения.

4.4.2 Романо-германская правовая семья

Романо-германская правовая семья (семья континентального права) сложилась в Европе в результате рецепции (восприятия) римского права. Основным для этого стало развитие торговли, ремесел, рост городов, развитие образования.

Начало формирования романо-германского права относится к XIII в., когда ученые европейских университетов на базе свода законов Юстиниана выработали общую юридическую науку и приспособили ее к новым условиям. В изучении римского права внесли свой вклад школы глоссаторов, занимавшихся объяснением, толкованием римского права, постглоссаторов, гуманистов во Франции и школа естественного права. В сложных случаях вплоть до XVIII в. обращались на юридические факультеты, ученые которых высказывали свое мнение по тем или иным правовым вопросам. Кроме того, большое влияние на формирование данной правовой семьи оказало и каноническое право, представлявшее собой совокупность решений церковных соборов, а также актов папы римского.

Важным этапом формирования романо-германского права, фактически его завершением, послужила кодификация правового материала, осуществленная в XIX в. начало которой положил Гражданский кодекс во Франции.

Основным источником права романо-германской правовой семьи в течение длительного времени была **доктрина**. Ее роль и в настоящее время велика в правотворческом процессе, при толковании норм права. Но в настоящее время основной источник права – это **нормативно-правовые акты**, ведущее место среди которых занимают законы.

Во всех государствах данной семьи есть писанные Конституции, за нормами которых признается высшая юридическая сила. При этом приоритет признается за нормами международного права. Последовательно проводится принцип иерархической подчиненности нормативных правовых актов. Норма права вы-

ступает в качестве общего правила. Судебная практика играет вспомогательную роль. Структура права характеризуется делением права на частное и публичное, а также на отрасли и отдельные институты. Подавляющее большинство терминов взято из римского права. Важное значение придается кодификации. Основные законодательные акты выступают в виде кодексов по отдельным отраслям и институтам права.

4.4.3 Англо-саксонская правовая семья

Англо-саксонская правовая семья исторически берет свое начало в системе общего права Англии и формируется, начиная с ее нормандского завоевания в 1066 г.

До этого в Англии действовали многочисленные законы и обычаи варварских племен германского происхождения, общего же для всех права не было. С образованием централизованного государства в противовес местным обычаям начало складываться общее право, которое формировалось автономно, без влияния римского права. Общее право называлось прецедентным, так как создавалось исключительно королевскими судами. Наряду с общим правом сложилось «право справедливости», которое формировалось из решений лорд-канцлера, действующего от имени короля и совета, делегировавших ему свои полномочия рассматривать жалобы и апелляции на решения обычных королевских судов. Решения выносились на основе доктрины «королевской справедливости». Лишь реформа 1873-75 гг. объединила «общее право» и «право справедливости» в единую систему прецедентного права. С конца XIX в. все большее значение приобретает роль статутного права (законодательства), создаваемого парламентом.

Основным источником англо-саксонского права является судебный прецедент – судебное решение по конкретному делу, являющееся обязательным при разрешении аналогичных дел в последующем. Степень обязательности прецедента зависит от места иерархии суда, рассматривающего дело, и суда, чье решение может при этом стать прецедентом. При этом решения высшей инстанции – палаты лордов – обязательны для всех судов. Окружные и магистратские суды обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих инстанций (Суда Короны, Апелляционного и Высокого судов), сами же прецедентов не создают.

Отсутствует деление права на частное и публичное, его заменяет деление на «общее право» и «право справедливости». Нет четко выраженного деления на отрасли права, отсутствуют кодексы европейского стиля.

Вторым по значимости источником права является закон, а также связанные с ним различные подзаконные акты. В связи с этим норма права носит менее общий и абстрактный характер и по этой причине отсутствуют кодексы.

В англо-саксонской правовой семье особо выделяется **правовая система США**. Она началась складываться еще в XVII в. в период английского колониализма, поэтому формировалась на основе английского права. В то же время в связи с особыми условиями формирования, а также обретением независимости имеет ряд особенностей. Прежде всего, наличествует писаная Конституция,

принятая в 1787 г. как основной закон государства, а также конституции штатов. Основным источником права в США является закон. Проведена, не затрагивая общего права, систематизация законодательства, в результате чего созданы кодексы. Судебный прецедент также является источником права, хотя имеет несколько меньшее применение, а статутное право приоритетно перед прецедентом. Кроме того, в США имеется различие между федеральным правом и правом отдельных штатов. Штаты в пределах своей компетенции создают свое законодательство и свою систему прецедентного права. Фактически, в США существует 51 система права – 50 в штатах и федеральная. Кроме того, в США наличествует в отличие от Англии контроль судов за законодательством.

4.4.4 Мусульманское право

Мусульманское право – это система норм, выраженных в религиозной форме и основанных на исламе. Оно является выражением исламской идеологии, ее основой и зафиксировано в шариате, представляющем совокупность обязательных к исполнению норм и предписаний.

Мусульманское право сложилось в Арабском халифате в VII-X в.в. и исходит от того, что право является не продуктом человеческого разума и социальных условий, а божественным установлением. Оно дано человеку богом раз и навсегда, поэтому оно не должно изменяться, а может только объясняться и толковаться. При этом надо учитывать, что мусульманское право регулирует отношения только между мусульманами. Оно основано на идее обязанностей, а не на правах.

Основным источником мусульманского права являются религиозные тексты. Система источников лица права включает себя Коран, Сунну, Иджму, Кияс. Коран – священная книга мусульман, содержит высказывания Аллаха, данные Мухаммеду. Сунна представляет собой сборник адатов, то есть традиций, касающихся действий и высказываний Мухаммеда и его ближайших сподвижников. Иджма – нормы, сформулированные учеными-богословами, согласованное заключение знатоков ислама об обязанностях мусульман. Кияс – суждения исламских правоведов по аналогии.

В мусульманском праве отсутствует деление на частное и публичное, однако существует определенная интеграция однородных норм в отрасли права. Все юридические значимые поступки подразделяются на обязательные, запрещаемые, порицаемые, рекомендуемые и безразличные.

Мусульманское судоустройство обличается большей простотой. Единоличный судья (кади) рассматривает все категории дел. Иерархии судов не существует, отсутствует кассационная и надзорная инстанции. В настоящее время мусульманские суды в большинстве арабских государств продолжают играть большую роль наряду с судами общей юрисдикции.

Со второй половины XIX в. происходит активное заимствование европейского права, прежде всего, романо-германского. В результате становления законодательства создается система европейского права. Таким образом, действуют как бы две независимые друг от друга системы права – мусульманская и

светская. При этом в ряде государств (Турция и др.) практически вытеснены мусульманские правовые нормы. В других странах (Алжир, Сирия, Египет и др.) мусульманское право сохраняется в отдельных, преимущественно личных сферах общественных отношений. Но в ряде исламских государств (Иран, Пакистан, Ливия и др.) оно до сих пор является активно применяемой основой права.

4.4.5 Социалистическая правовая семья

Социалистическая система права выделена в основном по идеологическому признаку. Она была первоначально создана в России в результате Октябрьской революции 1917 г., а после Второй мировой войны распространилась в ряде государств Восточной Европы, Азии и Латинской Америки, провозгласивших социалистический путь развития.

По внешним признакам социалистическая правовая семья имела определенное сходство с романо-германской. Она достаточно широко использовала ее юридическую терминологию, правила законодательной техники, деление права на отрасли и основывалась на верховенстве закона, кодификации правового материала.

В то же время социалистическая правовая семья имела существенные особенности, обусловленные ярко выраженным классовым характером. Единственным источником права являлись нормативные правовые акты, обычаи как пережиток прошлого отвергались практически полностью. Частное право фактически было сведено на нет при господстве права публичного. Право носило императивный характер и было тесно связано с государственной политикой. Основным отличием и являлась идеологизированность права, формирование его на основе идеологической доктрины марксизма-ленинизма. Отсутствовал контроль за конституционностью законодательства. В законодательную деятельность активно вторгалась Коммунистическая партия.

В настоящее время к данной семье относятся Китай, Вьетнам, КНДР, Куба.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Что такое правовая система? Какова ее структура?
- 2) Как соотносятся понятия «правовая система» и «правовая семья»?
- 3) Что служит объединению правовых систем в правовые семьи?
- 4) Как классифицируются правовые семьи?
- 5) Дайте общую характеристику романо-германской правовой семье.
- 6) Дайте характеристику англо-саксонской правовой семье. В чем ее отличия от романо-германской?
- 7) Каковы основные особенности мусульманского права?
- 8) Определите источники права основных правовых семей.
- 9) Охарактеризуйте современную правовую систему России.

4.5 Правовые нормы

4.5.1 Понятие и признаки правовых норм

Право состоит из действующих в данном обществе правовых норм. Правовая норма – первичная клеточка права, исходный структурный элемент его системы. Нормы права – это одна из разновидностей социальных норм, на них распространяются общие черты, присущие этим нормам.

Вместе с тем нормы права отличаются от социальных норм своими специфическими признаками:

1) **Общеобязательность.** Норма права представляет собой правило поведения общеобязательного характера. Она, во-первых, указывает, как необходимо действовать субъекту права; во-вторых, предписывает правильный с точки зрения общества и потому обязательный образ действий; в-третьих, носит общий характер, равный для всех.

2) **Формальная определенность.** Внутренняя определенность нормы проявляется в содержании, объеме прав и обязанностей, четких указаниях на последствия ее нарушения. Внешняя определенность заключается в том, что любая норма выражается в письменной форме в официальных документах – нормативно-правовых актах.

3) **Связь с государством.** Норма права устанавливается государственными органами, исходит от государства и является официальным выражением государственной воли. Кроме того, норма права обеспечивается мерами государственного воздействия – принуждением и стимулированием, и охраняется от нарушений принудительной силой государства.

4) **Предоставительно - обязывающий характер нормы права.** Норма права не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права.

5) **Системность.** Она проявляется в структурном построении нормы, специализации и кооперации норм различных отраслей и институтов права. Норма права самостоятельно, вне связи с другими нормами права, не может регулировать общественные отношения.

Правовая норма – правило общего характера. Она рассчитана не на какой-либо конкретный случай или обстоятельство, а на определенную категорию общественных отношений. В правовой норме даются общие, типичные варианты поведения людей. Общий характер правовой нормы означает, что она действует постоянно; неперсонифицирована, то есть имеет персональную неконкретность, распространяет свое действие не на индивидуально-определенных, а на любых лиц, которые вступают в правоотношения.

Таким образом, **норма права** – это общеобязательное, формально-определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

4.5.2 Классификация правовых норм

Научно обоснованная классификация правовых норм позволяет:

- во-первых, четко определять место каждого вида юридических норм в системе действующего в государстве права;
- во-вторых, лучше уяснить функции правовых норм и их роль в механизме правового регулирования;
- в-третьих, точнее определить границы и возможности регулирующего воздействия права на общественные отношения;
- в-четвертых, совершенствовать правотворческую и правоприменительную деятельность государственных органов;

Правовые нормы подразделяются на виды по различным основаниям.

1) По функциям в механизме правового регулирования выделяют исходные нормы, нормы – правила поведения, общие и специальные нормы.

Исходные нормы имеют наиболее общий характер и определяют исходные начала, основы правового регулирования общественных отношений. Посредством данных норм определяются цели, задачи, принципы, методы правового регулирования и закрепляются правовые категории и понятия.

Среди исходных норм выделяют: нормы-начала – предписания, закрепляющие устои существующего строя (содержатся в Конституции РФ); нормы-принципы – законодательные предписания, выражающие и закрепляющие принципы права; нормы-дефиниции – содержат определения правовых категорий и понятий.

Нормы – правила поведения – это нормы непосредственного регулирования общественных отношений. Они указывают на взаимные права и обязанности субъектов, условия их реализации, виды и меры ответственности для их нарушителей.

Общие нормы – это предписания, охватывающие своим действием всю отрасль права.

Специальные нормы – это предписания, регулирующие определенный правовой институт той или иной отрасли права.

2) По предмету правового регулирования (по отраслям права) выделяют нормы гражданского, уголовного, государственного, трудового, административного и иных отраслей права. Такая классификация имеет важное значение для отыскания, толкования и учета юридических норм, а также для научно обоснованной кодификации законодательства, создания разного рода собраний нормативных актов.

Отраслевые нормы делятся на материальные и процессуальные. *Материальные нормы права* определяют содержание прав и обязанностей, *процессуальные нормы* регулируют порядок, процедуру исполнения норм материального права.

3) По методу правового регулирования нормы права классифицируются на императивные, диспозитивные, поощрительные и рекомендательные.

Императивные нормы - строго обязательные, не допускающие отступлений от предписаний.

Диспозитивные нормы - нормы, предоставляющие сторонам регулируемого отношения возможность самим определять права и обязанности в законных пределах.

Поощрительные нормы - это предписания относительно мер поощрения за одобряемые государством и обществом варианты поведения субъектов.

Рекомендательные нормы – это нормы, устанавливающие варианты желательного, с точки зрения государства, урегулирования общественных отношений.

4) По юридической силе они подразделяются на **законодательные нормы**, обладающие высшей юридической силой, и **подзаконные нормы**.

5) По сфере действия нормы права разграничиваются на федеральные нормы, нормы субъектов федерации, местные и локальные нормы.

Нормы федерального действия действуют на всей территории Российской Федерации.

Нормы субъектов федерации действуют на территории конкретного субъекта федерации.

Местные нормы распространяют свою силу на территорию данного органа местного самоуправления.

Локальные нормы действуют в пределах отдельной организации, ее структурного подразделения, выражают характер, цели и специфику деятельности отдельного трудового коллектива.

6) По действию во времени различаются:

- **нормы постоянного действия**, срок действия которых неограничен;
- **временные нормы**, действие которых ограничено либо указанным в законе сроком, либо конкретным событием.

7) По кругу лиц нормы разделяются на:

- **общие нормы**, касающиеся всех граждан, или всех юридических лиц;
- **специальные нормы**, распространяющие свое действие на определенный круг лиц, органов, организаций.

8) По характеру воздействия нормы права подразделяются на управомочивающие, обязывающие и запрещающие.

Управомочивающие нормы предоставляют субъектам право на совершение предусмотренных в них положительных действий. Они определяют права участников общественных отношений, установленные в законе возможности действовать тем или иным образом (например, ст. 28 УПК РФ: «Судьи вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент судебного следствия»).

Обязывающие нормы возлагают на субъектов обязанность совершить какое-либо действие. Это предусмотренная законом необходимость положительного поведения (например, ст. 80 Семейного кодекса РФ «Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей», ст. 614 ГК РФ «Арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом»).

Запрещающие нормы устанавливают обязанность воздерживаться от недозволенных действий (например, ст. 81 Конституции РФ «Одно и то же лицо не может занимать должность Президента Российской Федерации более двух сроков подряд»).

4.5.3 Структура нормы права

Внутреннее строение правовых норм, деление на составные части и связь этих частей между собой составляют структуру правовых норм.

Структура правовой нормы - это упорядоченная совокупность необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Норма права включает в себя три элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию.

1) Гипотеза – это структурный элемент нормы права, указывающий на условия ее действия. В гипотезе излагаются те фактические обстоятельства, при наличии которых у лиц возникают юридические права и обязанности.

По степени определенности гипотезы могут быть определенные и относительно-определенные. **Определенная гипотеза** ясно и конкретно указывает на условия ее реализации. При **относительно-определенной** гипотезе наличие или отсутствие условий реализации нормы не является очевидным и определяется в каждом конкретном случае компетентным органом. Здесь необходимо официальное установление условий.

По объему гипотезы подразделяются на простые, сложные и альтернативные. **Простые гипотезы** содержат одно конкретное условие, **сложные** - два и более условий, **альтернативные** ставят применение нормы в зависимость от наличия одного из нескольких перечисленных условий.

По форме выражения гипотезы подразделяются на абстрактные и казуистические. **Абстрактная гипотеза** связывает осуществление нормы с наступлением конкретных отношений определенного вида в целом, указывает на общие, родовые признаки условий действия нормы, не детализируя их. **Казуистическая гипотеза** связывает реализацию нормы с отдельными, строго определенными частными случаями.

2) Диспозиция – элемент нормы права, содержащий само правило поведения, согласно которому должны действовать участники правоотношений. В диспозиции определяются права и обязанности субъектов права, возникающие при наличии указанных в гипотезе обстоятельств. Диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы права, содержит модель правового поведения.

По степени определенности диспозиции делятся на абсолютно-определенные и относительно-определенные. **Абсолютно-определенная диспозиция** исчерпывающе определяет права и обязанности сторон. **Относительно-определенная диспозиция**, устанавливая права и обязанности сторон, дает им возможность при этом уточнять их в каждом конкретном случае, в пределах нормы проявлять инициативу. Относительно-определенная диспозиция, в свою очередь, может быть ситуационной, дающей возможность усмотрения в зависимости от ситуации, и альтернативной, предоставляющей возможность выбора из обозначенных в диспозиции вариантов.

В зависимости от того, как излагается правило поведения, диспозиции подразделяются на простые, описательные и ссылочные. **Простые** указывают на правило поведения, но не раскрывают его содержания, **описательные** подробно раскрывают содержание правила поведения, **ссылочные** не излагают

правило поведения, а отсылающие для ознакомления с ним к другой норме права.

3) Санкция - структурный элемент нормы права, предусматривающий последствия ее нарушения, определяющий вид и меру юридической ответственности для нарушителя ее предписаний.

Санкции могут быть как негативными, неблагоприятными - меры наказания, так и позитивными – меры поощрения.

В зависимости от *степени определенности* санкции подразделяются на абсолютно-определенные, относительно-определенные, альтернативные и кумулятивные.

Абсолютно-определенные санкции точно указывают, какую меру воздействия должен применить орган государства к правонарушителю.

Относительно-определенные санкции устанавливают низший и высший предел меры государственного воздействия на правонарушителя. Они позволяют учесть при назначении меры наказания личность правонарушителя, степень его вины, конкретные обстоятельства правонарушения и его последствия.

Альтернативные санкции указывают на несколько видов наказания, одно из которых по выбору правоприменителя может быть применено к правонарушителю.

Кумулятивные санкции допускают применение к правонарушителям помимо основного еще и дополнительного наказания.

По характеру неблагоприятных последствий для нарушителя санкции подразделяются на правовосстановительные и штрафные (карательные), которые состоят в лишении правонарушителя каких-либо благ, наложении на него особых обязанностей, во властном осуждении его противоправного поведения.

В зависимости от видов правонарушений такие санкции делятся на уголовные, административные, дисциплинарные, материальные, гражданские и иные.

Все три элемента правовой нормы обладают относительной самостоятельностью и своими особенностями, но они тесно взаимосвязаны, предполагают друг друга, и только в целом образуют новое правило поведения. Без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

4.5.4 Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта

Статья нормативно-правового акта – это форма выражения государственной воли, средство воплощения нормы права.

Не всегда в словесной формулировке отдельной статьи акта можно обнаружить все три элемента правовой нормы, то есть норма права не во всех случаях совпадает со статьей нормативно-правового акта. Различаются четыре варианта соотношения нормы права и статьи нормативно-правового акта:

1) Норма права и статья совпадают. В этом случае в статье наличествуют все три элемента, составляющие норму права.

2) Норма права изложена в двух или нескольких статьях одного и того же нормативно-правового акта (отсылочный способ изложения нормы права).

3) Норма права изложена в нескольких статьях различных нормативно-правовых актов (бланкетный способ изложения нормы права).

4) В одной статье нормативно-правового акта содержатся две или более правовых норм.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Дайте определение нормы права.
- 2) Каковы основные признаки нормы права?
- 3) Что означает предоставительно-обязывающий характер правовой нормы?
- 4) Почему норма права носит общий характер?
- 5) Для чего служит классификация правовых норм?
- 6) Проведите классификацию норм права по различным критериям.
- 7) Какова структура нормы права? Дайте краткую характеристику ее элементам.
- 8) Назовите виды всех структурных элементов нормы права.
- 9) Как соотносятся норма права и статья нормативно-правового акта?
- 10) Каковы основные способы изложения элементов норм права в статьях нормативно-правовых актов?

4.6 Правотворчество

4.6.1 Правотворчество: понятие и принципы

Нормативные правовые акты появляются и включаются в действующее законодательство в результате сложной деятельности, которая называется правотворчеством.

Правотворчество – это деятельность компетентных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм. Правотворчество по своей сути есть возведение государственной воли в закон. Правотворческий процесс объективно обусловлен и завершает процесс формирования права.

Основными факторами, определяющими формирование права, являются:

- экономические факторы (материальные условия жизни общества);
- политические факторы (политическая обстановка в стране, характер взаимодействия различных слоев общества и групп населения, уровень активности политических партий, движений, общественных организаций);
- социальные факторы (степень заботы общества и государства о личности, ее интересах и потребностях, об охране и обеспечении ее прав и свобод);
- национальные (взаимоотношения между нациями и народностями многонационального государства, забота об их равноправии и развитии, государственно-правовые формы оформления их юридического статуса);
- внешнеэкономические факторы (уровень и характер взаимоотношений с другими государственными и международными организациями);

- идеологические (правосознание граждан и общества, степень его внедрения в общественное сознание, правовые идеи);
- организационно-волевые факторы (деятельность органов, правомочных издавать нормативные акты)

Совокупность этих факторов и формирует основу для оптимального и эффективного осуществления правотворческой деятельности.

Правотворчеству присущи определенные **признаки**:

- во-первых, оно представляет собой форму государственной деятельности;
- во-вторых, направлено на создание правовых норм, воплощающихся главным образом в нормативных актах;
- в-третьих, это важнейшее средство управления обществом. При помощи правотворчества государство воздействует на субъекты права, устанавливает определенные правила поведения, формирует стратегию развития общества.
- в-четвертых, уровень и культура правотворчества – это показатель цивилизованности и демократии общества.

Цели правотворчества – это совершенствование законодательства, его обновление, изменение. Правотворчество является способом упорядочивать, стабилизировать существование самого общества, формировать социально необходимые отношения между людьми и их коллективными образованиями. Такой подход к правотворчеству реализуется только тогда, когда основывается на научно сформулированных основных началах осуществления правотворческой деятельности, т.е. **принципах правотворческой деятельности**:

1. Принцип законности означает, что в правотворчестве особенно важным является соблюдение процедуры принятия нормативно-правового акта; компетенции органа, принимающего такой акт; формы и содержания принимаемых актов (содержание нормативно-правового акта должно соответствовать идеалам правового государства и гражданского общества, общепринятым нормам и принципам международного права).

2. Принцип демократизма проявляется в установлении и осуществлении демократического порядка подготовки и утверждения нормативно-правовых актов, что обеспечивается участием депутатов, общественности в правотворчестве, максимальным учетом в новых нормативных решениях общественного мнения, потребностей развития страны, интересов различных слоев населения.

3. Принцип научности диктует необходимость научной проработки важных нормативно-правовых актов, учет научных знаний о необходимости принятия акта, наличие социологических данных, внимательное отношение к научным доктринам. Кроме обоснованности, данный принцип включает в себя и обязательность прогноза последствий принятия того или иного акта.

4. Принцип профессионализма предполагает участие в разработке новых правотворческих решений квалифицированных специалистов соответствующих отраслей.

5. Принцип гуманизма – это направленность правотворческого акта на обеспечение и защиту прав и свобод личности, на максимально полное удовлетворение ее духовных и материальных потребностей.

6. Принцип исполнимости отражает необходимость при подготовке и принятии нормативно-правового акта учитывать весь набор финансовых, кадровых, организационных условий, наличие которых только и позволит данному акту действовать, быть реализованным. Одним из важных условий исполнимости закона является одновременная подготовка необходимых подзаконных актов, изменений и дополнений в другие законы.

Все эти принципы и определяют сущность, характерные черты и общее направление правотворческой деятельности.

4.6.2 Формы правотворчества

В Российской Федерации различают четыре основные **формы правотворчества**:

1. Непосредственная правотворческая деятельность компетентных государственных органов.

Эта форма правотворчества является наиболее распространенной в Российской Федерации. К числу правотворческих органов относятся Президент РФ, Совет Федерации, Государственная Дума, Правительство РФ, законодательные и исполнительные органы субъектов федерации, министерства, федеральные агентства и службы. В пределах компетенции правотворческими полномочиями обладают администрации государственных учреждений и государственных предприятий (локальное правотворчество).

2. Непосредственное правотворчество народа в ходе референдума.

Референдум – это всенародное голосование по вопросам, имеющим наиболее важное общегосударственное значение. Принятые в ходе референдума решения обладают высшей юридической силой, не нуждаются в последующем утверждении и могут быть изменены только в результате повторного референдума.

Исторически первый референдум был проведен в Швейцарии в 1439 г. В России первый референдум состоялся 17 марта 1991 г. по вопросу сохранения Союза ССР.

3. Санкционированное и делегированное правотворчество.

Санкционированное правотворчество – это утверждение государственными органами норм, принятых негосударственными организациями.

Делегированное правотворчество – это осуществление правотворческой деятельности общественными организациями по поручению компетентных государственных органов. Делегированное правотворчество следует отличать от деятельности общественных организаций по регулированию своих внутриорганизационных отношений, в процессе которой издаются корпоративные нормы.

4. Заключение нормативных соглашений, устанавливающих обязательные для исполнения правовые предписания.

В зависимости от сферы регулируемых отношений нормативные соглашения могут заключаться на различном уровне:

- на федеральном и республиканском. Это соглашения между федерацией и отдельными субъектами, между субъектами федерации. Такие нормативные

соглашения называются генеральными и устанавливают общие принципы согласованного проведения социально-экономической политики.

- на отраслевом или профессиональном. Они определяют направление социально-экономического развития, условия труда и оплаты труда, социальные гарантии для работников конкретной отрасли.

- на местном (территориальном). Они определяют условия решения конкретных социально-экономических проблем, связанных с территориальными особенностями.

В странах общего права существует еще одна форма правотворчества – **издание судебного прецедента**.

Таким образом, **субъектами правотворчества** являются:

- а) народ в процессе проведения референдума;
- б) государственные органы;
- в) отдельные должностные лица (президент, министры, главы администраций областей, городов, районов, поселков и т.п.);
- г) органы местного самоуправления;
- д) негосударственные образования;
- е) судебные органы (там, где в правовой системе допускается прецедент).

4.6.3 Стадии законотворчества

Процесс создания нормативно-правового акта представляет собой совокупность последовательных организационных действий, которые регулируются конституционными и иными юридическими нормами, то есть стадий.

В процессе законотворчества выделяют следующие стадии.

1. Стадия законодательной инициативы.

Законодательная инициатива – это закрепленное в Конституции РФ право определенных субъектов на предложение об издании закона и на внесение законопроекта в законодательный орган.

При этом законодательный орган юридически обязан рассмотреть предложение и законопроект, принять же или отклонить его – право законодателя. В соответствии с Конституцией РФ (ч.1 ст. 104) право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным органам субъектов РФ, а также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения.

2. Решение компетентного органа о необходимости издания акта, выработке его проекта, включение в план законопроектных работ.

До начала подготовки проекта необходимо выяснить потребность в нормативном регулировании соответствующей сферы общественных отношений, при этом учитывая, что проекты нормативно-правовых актов готовятся как с целью решения новых вопросов, требующих правового регулирования, так и для устранения имеющихся в законодательстве пробелов, устаревших предписаний и противоречий, множественности актов по одним и тем же вопросам. Заранее должны быть определены и возможные последствия действия акта.

3. Разработка проекта нормативно-правового акта и его предварительное обсуждение.

При подготовке текста проекта обычно используется отраслевой или ведомственный подход, когда привлекаются специалисты, организации соответствующего профиля. Часто дается общее поручение нескольким ведомствам, включая и юридические органы, создаются комиссии. Правотворческий орган может поручить подготовку альтернативных проектов, объявить конкурс на лучший проект.

После разработки первоначального проекта переходят к предварительному обсуждению, то есть предварительному ознакомлению с его содержанием с широким привлечением заинтересованных сторон. Формы обсуждения могут быть самыми различными: совещания; расширенные заседания подготовительных комиссий; обсуждение в печати, на радио и телевидении; рецензирование проекта учеными и научно-исследовательскими учреждениями; получение отзывов и заключений. Важнейшие законопроекты могут выноситься на всероссийское обсуждение. Предложения, высказываемые в ходе обсуждения, должны быть максимально учтены. Затем проект окончательно отрабатывается, редактируется и представляется в комитет по законодательству Государственной думы РФ.

4. Официальное обсуждение законопроекта.

Проект вносится в официальном порядке в соответствующий правотворческий орган (от имени органа или организации, готовивших его вместе с пояснительной запиской, отражающей аргументированную характеристику их целей, задач, основных идей, а также ожидаемый эффект и экономическое обоснование).

После обсуждения комитетом по законодательству, а также комитетами палат по профилю, проект включается в повестку дня заседания Государственной Думы.

Рассмотрение законопроекта осуществляется в трех (или четырех) чтениях. Это позволяет более детально, внимательно и всесторонне рассмотреть проект, внести в него необходимые поправки и тем самым обеспечить принятие более продуманного законодательного решения. При первом чтении заслушивается доклад инициатора проекта и содоклад соответствующего комитета. Затем идет официальное обсуждение основных положений проекта, каждое предложение или замечание фиксируется. По результатам обсуждения проект отклоняется или одобряется, в последнем случае устанавливается срок для доработки проекта с учетом внесенных поправок. При втором чтении обсуждение проводится постатейно, по разделам или в целом. Все поступившие в письменном виде поправки также ставятся на голосование. При третьем чтении внесение поправок и возвращение к обсуждению законопроекта не допускается.

5. Принятие закона достигается с помощью двух механизмов голосования – простым большинством и квалифицированным.

Федеральные законы принимаются Государственной Думой большинством голосов от общего числа ее депутатов, федеральные конституционные законы – не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.

Принятый Государственной Думой закон в течение 5 дней передается на рассмотрение Совета Федерации, который одобряет его (федеральный закон – простым большинством голосов, конституционный федеральный закон – не менее $\frac{3}{4}$ голосов от общего числа его членов). В случае отклонения законопроекта создается согласительная комиссия для преодоления возникших разногласий. Затем законопроект представляется на повторное голосование в Государственную Думу, при этом требуется не менее $\frac{2}{3}$ голосов от общего числа ее депутатов.

Принятый федеральный закон в течение 5 дней направляется Президенту РФ и подписывается им в течение 14 дней. Если Президент использует предоставленное ему право вето, то Совет Федерации и Государственная Дума, каждый в отдельности, могут повторно рассмотреть федеральный закон в ранее принятой редакции и принять его $\frac{2}{3}$ от общего числа депутатов каждой из палат. В этом случае законопроект подлежит подписанию президентом в течение 7 дней после поступления.

6. Опубликование нормативного правового акта представляет собой заключительную стадию правотворческого процесса. Опубликование законов осуществляется в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ в предусмотренных законодательством печатных органах («Собрание законодательства Российской Федерации»; «Российская газета», «Парламентская газета»).

Неопубликованные законы в соответствии с ч.3 ст.15 Конституции РФ не применяются.

Ведомственные акты, издаваемые министерствами, государственными комитетами и иными учреждениями, публикуются в издаваемых этими органами бюллетенях, а также в официальном порядке рассылаются в подчиненные органы, учреждения и организации.

Акты органов самоуправления публикуются в соответствующих бюллетенях, средствах массовой информации или развешиваются на видных местах.

4.6.4 Законодательная техника: понятие и требования

Степень совершенства законодательства, доходчивость нормативных актов, высокий уровень учета и систематизация законодательства во многом зависят от соблюдения правил законодательной техники.

Законодательная техника – это совокупность средств и приемов, используемых в соответствии с принятыми правилами при выработке, оформлении и систематизации нормативных правовых актов для обеспечения их совершенства.

К техническим приемам относятся методы отраслевой типизации, средства словесно-документального изложения содержания нормативных правовых актов (текст документа с его реквизитами: наименованием, датой принятия, указанием места издания, подписями), их структурная организация (преамбула, общая и особенная части, разделы, главы, статьи с их подразделением на абзацы, пункты, части). *Техническими средствами* являются способы нормативного и системного построения, юридические конструкции правовых норм. Прави-

ла требуют включения в нормативно-правовой акт только однородного материала, издания вначале норм материального права, а затем процессуального, сперва – общих норм, а после – конкретизирующих. Необходимо также изучение предшествующего законодательства по вопросам, составляющим содержание проектируемого акта, с целью устранения несогласованности, противоречий, повторений.

К форме нормативных правовых актов предъявляются следующие **требования**:

1) логическая последовательность изложения, взаимосвязь нормативных предписаний, помещаемых в акте;

2) однородность содержания, то есть отсутствие противоречий внутри нормативно-правового акта, в системе законодательства;

3) максимальная компактность изложения норм права при глубине и всесторонности отражения их содержания;

4) ясность и доступность языка актов. Язык нормативно-правовых актов – это словесное изложение их содержания. Точность, четкость, лаконичность и стройность стиля – характерные черты языка нормативно-правовых актов. Кроме того, необходимо стремиться к доходчивости, простоте и ясности изложения.

5) точность и определенность формулировок и терминов, единство терминологии. Термины – это словесные обозначения понятий, используемых при изложении содержания нормативно-правового акта. В текстах законов используется три вида терминов: а) общеупотребляемые, то есть термины в общепринятом, известном всем смысле (например, строение, документ); б) специально-технические, то есть имеющие смысл, который принят в области специальных знаний (например, депозит); в) специально-юридические, имеющие особый юридический смысл, выражающий своеобразие того или иного правового понятия (например, залог, перевод дома, владение). Использование терминологии в нормативно-правовых актах подчиняется определенным требованиям: единству употребления терминов, стабильности терминов, общепризнанности их и доступности.

б) сокращение до минимума количества актов по одному и тому же вопросу, укрупнение актов. Это осуществляется в интересах лучшей обзримости нормативного материала, облегчения пользования им.

Кроме того, существуют два основных способа нормативного построения акта: а) абстрактный (обобщающий), когда вся совокупность возможных юридических фактов и связей охватывается обобщенными родовыми понятиями, правило поведения излагается в общей форме; б) казуистический, при котором фактически обстоятельства даются перечислением или путем указания на конкретные индивидуальные признаки. При этом реализация конкретного правила поведения связывается с наличием определенных условий.

Таким образом, обобщая все сказанное, можно утверждать, что именно уровнем законодательной техники во многом обусловлены и соблюдение законности, и эффективность права.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Что такое правотворчество? Каковы его цели?
- 2) Каковы основные принципы правотворчества?
- 3) Назовите основные формы правотворчества.
- 4) Перечислите субъекты правотворчества.
- 5) Назовите стадии законотворческого процесса.
- 6) Что такое законодательная инициатива? Кому, согласно Конституции РФ, принадлежит право законодательной инициативы?
- 7) Что такое законодательная техника?

4.7 Система права, система законодательства

4.7.1 Понятие и соотношение системы права и системы законодательства

Право и законодательство – тесно связанные, но все же относительно самостоятельные категории. Они обладают функциональной общностью, выступая как средство регуляции и саморегуляции общественных отношений. При этом эффективное осуществление этой функциональной задачи возможно лишь при условии их системности. Поэтому и право, и законодательство выступают в качестве системы, которая имеет строго определенную структуру, внутреннюю организацию.

Система права – это обусловленное характером общественных отношений внутреннее строение права, выражающееся в единстве и согласованности правовых норм и их логическом распределении по отраслям, подотраслям и институтам права.

Системная организация права имеет важное значение как для законодателя, так и для правоприменителя, кроме того, она оказывает влияние и на процесс систематизации законодательства.

Для системы права характерны следующие **черты**:

- обусловленность социально-экономическими, политическими, национальными, историческими и др. факторами;
- объективный характер, так как она отражает реально существующую систему общественных отношений и не может строиться по субъективному усмотрению;
- структурное построение, элементы которого непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимосвязаны, что придает системе права целостность и единство;
- нормы права как первичный элемент системы права, объединяющиеся в более крупные образования – институты, подотрасли, отрасли.

Единство системы права определяется:

- а) единством выраженной в правовых нормах государственной воли;
- б) единством правовой системы, в рамках которой правовые нормы существуют и действуют;
- в) единством механизма правового регулирования, его принципов;

г) единством конечных целей и задач.

Следует отличать понятия системы права и правовой системы, которые соотносятся как часть и целое. Правовая система шире по объему, так как включает в себя, помимо системы права, юридическую практику и правовую идеологию. Система права выступает лишь одним из элементов правовой системы.

Система законодательства – это обусловленное состоянием общественных отношений внутреннее строение законодательства, выражающее строение его источников, то есть систему нормативных правовых актов.

Система права и система законодательства различаются по следующим основаниям:

1) первичным элементом системы права является норма права, первичным элементом системы законодательства – нормативный правовой акт;

2) система права выражает внутреннее строение права, система законодательства – это внешняя форма системы права, то есть система права выступает в качестве содержания, система законодательства – в качестве формы;

3) система права формируется объективно в соответствии с существующими общественными отношениями, система законодательства преимущественно субъективна, так как зависит от воли законодателя;

4) система права имеет первичный характер, выступая исходной базой для системы законодательства, соответственно, система законодательства носит производный характер;

5) система права и система законодательства различаются по объему, так как право, помимо законодательства, оформляется в юридических обычаях, прецедентах, нормативных договорах и т.п., а система законодательства включает в свое содержание положения, которые в собственном смысле не могут быть отнесены к праву (преамбулы, различные программные положения и т.п.).

4.7.2 Основания построения системы права и системы законодательства

В основе построения системы права лежат два критерия: предмет и метод правового регулирования, определяющие, что подвергается правовому регулированию и каким образом это регулирование осуществляется.

Предмет правового регулирования – это определенная совокупность однородных общественных отношений.

Общественные отношения могут стать предметом правового регулирования, если: во-первых, они отличаются устойчивостью и повторяемостью; во-вторых, государство заинтересовано в придании этим общественным отношениям правовой формы и, следовательно, в их охране и защите; в-третьих, отличаются способностью к внешнему контролю со стороны государства (судебному, административному).

В структуру предмета правового регулирования входят: а) субъекты – индивидуальные и коллективные; б) их поведение, поступки, действия; в) объек-

ты правового регулирования; г) юридические факты, с которыми связывают возникновение правоотношений.

Предмет правового регулирования является основным критерием, так как имеет объективное содержание, predetermined самим характером общественных отношений и не зависит от воли законодателя. Каждая отрасль права имеет свою сферу правового воздействия, следовательно, свой собственный предмет правового регулирования. В тоже время предмет правового регулирования не может быть единственным критерием структурного построения права, так как общественные отношения, его составляющие, чрезвычайно разнообразны, кроме того, одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и различными способами. Поэтому дополнительным критерием основания построения системы права выступает метод правового регулирования.

Метод правового регулирования – это совокупность юридических средств и способов, с помощью которых регулируются качественно однородные общественные отношения.

Метод правового регулирования состоит из следующих элементов: а) установления границ правового регулирования; б) специфического способа взаимосвязи прав и обязанностей между участниками правоотношений; в) способов формирования содержания прав и обязанностей субъектов права; г) юридических последствий, наступающих за невыполнение субъективных обязанностей и нарушение субъективных прав.

Выделяют следующие основные методы правового регулирования:

1) императивный – метод властных предписаний, субординации, основанный на подчиненности субъектов общественных отношений, запретах, обязанностях, наказаниях;

2) диспозитивный – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях, возможности выбора варианта поведения в пределах нормы права;

3) поощрительный – метод вознаграждения за определенное поведение, в котором заинтересовано общество и государство;

4) рекомендательный – метод совета осуществления конкретного желательного для общества и государства поведения.

Методы правового регулирования тесно взаимосвязаны и используются в сочетании друг с другом.

Система законодательства строится по различным основаниям. Выделяют вертикальное и горизонтальное строение системы законодательства.

В основе построения системы законодательства **по горизонтали, то есть по отраслевому признаку**, лежит только один критерий – предмет регулирования.

В основу вертикального строения системы законодательства положен такой критерий, как **юридическая сила** нормативно-правовых актов.

В связи с **федеративным устройством** России выделяют три уровня нормативно-правовых актов: федеральное законодательство, законодательство субъектов федерации и органов местного самоуправления.

4.7.3 Элементы системы права и системы законодательства

Структурными элементами системы права являются норма права, отрасль права, подотрасль права, институт права.

Норма права – это первичный элемент системы права.

Отрасль права – это совокупность правовых норм, которая образует самостоятельную обособленную часть системы права, регулиующую качественно однородную сферу общественных отношений. Отрасль права является основным, самым крупным элементом системы права. Выделяют следующие отрасли права: конституционное (государственное) право, гражданское, уголовное, административное, трудовое, экологическое, земельное, финансовое, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, муниципальное и т.д.

Отрасли права по своему составу могут быть разделены на отрасли материального и отрасли процессуального права. *Материальное право* – это совокупность правовых норм, регулиующую содержательную сторону общественных отношений. К отраслям материального права относятся конституционное, уголовное, административное, гражданское, трудовое и др.

Процессуальное право – совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают в процессе осуществления и защиты норм материального права. К отраслям процессуального права относятся уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное право. Нормы процессуального права определяют порядок разрешения споров, конфликтов, расследования и судебного рассмотрения правонарушений, то есть регламентируют процедурные или организационные вопросы и направлены на достижение конкретного юридического результата. Поэтому процессуальное право представляет собой обслуживающую отрасль, поскольку регламентирует юридические процедуры, призванные обеспечить деятельность государственных и иных органов, применение норм материального права

Так как различные сферы общественных отношений неодинаковы по своему значению, объему, кругу участников, роли в процессе воздействия на общественные отношения, поэтому в рамках крупных отраслей права выделяются подотрасли.

Подотрасль права – это совокупность правовых норм, регламентирующих специфический вид общественных отношений в пределах сферы правового регулирования соответствующей отрасли права.

Например, в гражданском праве выделяют в качестве подотраслей жилищное право, наследственное, авторское и др., в конституционном праве – избирательное, парламентское право. Подотрасль не обязательно присуща каждой отрасли права, в небольших и тесно консолидированных отраслях (например, гражданско-процессуальном, уголовно-процессуальном) подотрасли не выделены.

Правовой институт – это упорядоченная совокупность правовых норм, регулирующая определенную разновидность общественных отношений.

Если отрасль права регулирует род общественных отношений, то правовой институт – их вид. Например, в гражданском праве – институт сделки, да-

рения, купли-продажи и т.д.; в уголовном праве – институт необходимой обороны, институт крайней необходимости и т.д. Правовые институты в отличие от подотрасли являются обязательным элементом любой отрасли права.

Правовые институты подразделяются на различные виды:

а) в зависимости от характера – на материальные и процессуальные;

б) в зависимости от сферы распространения – на отраслевые и межотраслевые. Отраслевые институты объединяют группы норм внутри одной отрасли (например, институт дарения, подряда в гражданском праве), межотраслевые институты регулируют отношения, которые относятся одновременно к нескольким отраслям права (например, институт прав человека относится одновременно и к конституционному и к международному праву);

в) в зависимости от функциональной роли – на регулятивные и охранительные.

Правовой институт может иметь в своем составе *субинституты*, которые представляют собой упорядоченную совокупность правовых норм, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений, находящихся в рамках определенного института права. Субинституты отличаются от правового института объемом регулирования и кругом норм права. Например, институт поставки в гражданском праве включает в себя субинституты штрафа, неустойки, ответственности.

Структурными элементами системы законодательства являются нормативно-правовой акт, отрасль законодательства, комплексная отрасль законодательства.

Нормативно-правовой акт является первичным элементом отрасли законодательства.

Основным элементом законодательства является *отрасль законодательства* – совокупность нормативно-правовых актов, регулирующих определенную сферу общественной жизни.

При этом отрасли законодательства не всегда совпадают с отраслями права. Так, при наличии отрасли права, может отсутствовать отрасль законодательства (финансовое право, право социального обеспечения). Возможно существование отрасли законодательства без соответствующей отрасли права, когда законодательный акт состоит из сочетания норм различной отраслевой принадлежности. Возможен и идеальный вариант, когда отрасль права совпадает с отраслью законодательства (гражданское, уголовное, трудовое и т.д.).

Внутриотраслевое законодательство выражает нормы подотрасли или института права, которые регулируют определенный вид или разновидность общественных отношений (авторское, банковское и др. законодательство).

Кроме того, системе законодательства выделяют комплексные образования, построенные по признаку функционального назначения или по признаку сферы государственного управления. *Комплексные отрасли законодательства* представляют собой совокупность нормативно-правовых актов, которые регулируют различные по своему содержанию общественные отношения, составляющие относительно самостоятельную сферу общественной жизни. К ним относятся хозяйственное, таможенное, транспортное законодательство и т.п.

Отрасли законодательства закрепляются в утвержденном указом Президента РФ и ежегодно обновляемом Общеправовом классификаторе отраслей законодательства.

4.7.4 Частное и публичное право

Деление права на частное и публичное сложилось в юридической науке и практике еще в Древнем Риме. Впервые это деление обосновал древнеримский ученый Ульпиан, утверждавший, что публичным правом является все то, что относится к положению государства, а в частное право входит все то, что составляет пользу отдельных лиц.

В настоящее время деление права на частное и публичное в той или иной мере присуще всем правовым системам. Советская правовая доктрина не признавала концепцию частного права, как несовместимую с природой социализма. В.И. Ленин в 1922 г. писал в связи с подготовкой первого советского Гражданского кодекса: «Мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное».

С реформированием российской государственности, свертыванием тоталитарных начал, развитием демократии, рыночных отношений частное право, как одно из обязательных условий формирования гражданского общества, стало успешно развиваться.

Частное право – это упорядоченная совокупность правовых норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц.

Развитие частного права связано, в первую очередь, с возникновением института частной собственности и теми отношениями, которые зарождаются на его основе. К частному праву относятся такие отрасли, как гражданское, предпринимательское, трудовое, семейное, международное частное и др.

Публичное право – совокупность правовых норм, закрепляющих порядок деятельности органов государственной власти и управления, обеспечивающих публичный, государственный интерес.

К публичному праву относятся конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, международное публичное отрасли права.

Частное и публичное право разграничивают по следующим критериям:

- 1) в зависимости от того, чьи интересы урегулированы – частных лиц (в частном праве) или государства (в публичном праве);
- 2) по предмету правового регулирования (частному праву свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, публичному – неимущественные);
- 3) по методу правового регулирования (для частного права характерен метод диспозитивный, для публичного – императивный);
- 4) по субъектному составу (частное право регулирует отношения частных лиц, одним из субъектов публичного права обязательно выступает государство либо государственный орган).

5) по правовому положению субъектов в правоотношениях (равное – для частного права, властное и подчиненное – для публичного).

В тоже время, следует учитывать, что деление права на частное и публичное в определенной степени носит условный характер, так как частный интерес не может рассчитывать на юридическую защиту без вмешательства государства. Поэтому элементы публичного права присутствуют и в отраслях частного права. Так, в семейном праве, относящемся к частному, вопросы расторжения брака, лишения родительских прав и т.п. рассматриваются государственными органами, то есть осуществляется вмешательство государства в данную сферу общественных отношений, что вызывается необходимостью обеспечить интересы частных лиц. Частные начала также могут проникать в сферу действия правовых отношений, охватываемых публичным правом, например, в виде административных договоров и т.п.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Что такое система права? Чем определяется ее единство?
- 2) Дайте определение системе законодательства.
- 3) В чем различия системы права и системы законодательства?
- 4) Каковы основания построения системы права?
- 5) Назовите основные методы правового регулирования.
- 6) Что является основанием построения системы законодательства?
- 7) Каковы структурные элементы системы права?
- 8) Что понимается под отраслью права?
- 9) В чем особенности материальных и процессуальных отраслей права?
- 10) Что понимается под правовым институтом? Каковы его виды?
- 11) Перечислите структурные элементы системы законодательства.
- 12) В чем различия частного и публичного права?

4.8 Правовые отношения

4.8.1 Понятие правоотношения и его признаки

В обществе существует множество различных отношений: политические, экономические, национальные, культурные и др. Все виды отношений, возникающих и функционирующих в обществе, являются общественными, или социальными, и регулируются соответствующими социальными нормами. Всех их объединяет то обстоятельство, что они в своей совокупности образуют целостную систему общественных отношений, обеспечивающую функционирование и развитие государства. В тоже время каждое из них имеет свои особенности, так как регулирует особую сферу жизнедеятельности общества на основе конкретного вида социальных норм. Разновидностью общественных отношений являются правовые отношения.

Правоотношения – это общественные отношения, урегулированные нормами права. **Признаки правоотношений:**

1) Правоотношения – это общественные отношения, то есть отношения между людьми, связанные с их деятельностью, поведением.

2) Правоотношения возникают и функционируют только на основе норм права. Правовая норма и правоотношения соотносятся как причина и следствие. Именно норма права предусматривает условия и порядок возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Правоотношения являются формой реализации правовой нормы, способом претворения ее в жизнь. Именно в правоотношении проявляется реальная сила и эффективность государственного предписания, достигается поставленная цель правового регулирования.

3) Правоотношения имеют сознательный, волевой характер. В правоотношения субъекты, хотя бы один из них, вступают сознательно, по своей воле.

4) Правоотношения всегда выступают как отношения между конкретными физическими и юридическими лицами, определяемыми государством.

5) Правоотношения представляют собой юридическую связь между субъектами через субъективные права и обязанности. Каждому праву соответствует определенная обязанность. При этом носитель субъективного права является управомоченным лицом, а носитель юридической обязанности – обязанным лицом.

6) Правоотношения гарантируются и обеспечиваются государством, охраняются мерами государственного принуждения.

Таким образом, **правоотношение** – это такое общественное отношение, в котором стороны связаны между собой взаимными юридическими правами и обязанностями, охраняемыми государством.

В государственно-правовом механизме регулирования общественных отношений правоотношение выполняет следующие **функции**:

а) определяет круг субъектов, на которых в конкретной ситуации распространяется действие конкретной нормы права;

б) индивидуализирует поведение конкретных субъектов путем конкретизации правовых норм, имеющих общий характер;

в) выступает необходимым условием приведения в действие в случае необходимости юридических средств защиты субъективных прав.

Правовые отношения могут возникать и функционировать лишь при определенных предпосылках.

Предпосылки правоотношений – это условия, порождающие их. Выделяют два вида предпосылок возникновения правоотношений: материальные (общие); юридические (специальные).

К **материальным предпосылкам** относятся жизненные интересы и потребности людей, под влиянием которых они вступают в соответствующие правоотношения. В широком смысле под ними понимается совокупность экономических, социальных, политических, культурных и иных факторов, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений.

К **юридическим предпосылкам** относятся норма права, правосубъектность, юридический факт. Без них правоотношение невозможно.

4.8.2 Классификация правоотношений

Правоотношения классифицируются по различным критериям:

1) **По предмету правового регулирования** (по отраслям права) они подразделяются на конституционные, административные, уголовные, гражданские, экологические и др.

2) **По характеру воздействия на общественные отношения** – на регулятивные и охранительные. *Регулятивные* правоотношения связаны с установлением прав и обязанностей сторон и их реализацией. *Охранительные* возникают тогда, когда нарушены права и не исполнены обязанности, когда права и интересы участников правоотношений нуждаются в правовых мерах защиты.

3) **По основанию возникновения** различаются правоотношения общие и конкретные. *Общие* правоотношения возникают непосредственно из закона, который порождает правоотношения между личностью и государством. *Конкретные* правоотношения возникают на основе юридических фактов.

4) **По степени определенности** правоотношения разделяются на абсолютные и относительные. В *абсолютных* правоотношениях определена конкретно только одна управомоченная сторона, а обязанными лицами являются все возможные субъекты, призванные воздерживаться от нарушений ее интересов (например, правоотношения собственности, авторские и др.). В *относительных* правоотношениях обе стороны персонально определены и являются носителями прав и обязанностей по отношению друг к другу (например, покупатель и продавец).

5) **В зависимости от природы юридической обязанности** правоотношения делятся на пассивные и активные. *Пассивные правоотношения* связаны с воздержанием от нежелательного поведения или с осуществлением пассивных обязанностей (правоотношения собственности), *активные* – с осуществлением определенных положительных действий (правоотношения займа).

6) **По составу участников** правоотношения подразделяются на простые и сложные. *Простые* правоотношения возникают между двумя субъектами (правоотношения купли-продажи), *сложные* – между несколькими субъектами (правоотношения купли-продажи с участием посредника).

7) **По продолжительности действия** – на *кратковременные* (правоотношения мены) и *долговременные* (правоотношения гражданства).

4.8.3 Юридическое содержание правоотношений

Юридическое содержание правоотношений составляют субъективные права и юридические обязанности. Они позволяют судить о характере и цели правоотношения. Фактическое содержание правоотношений составляют реальные действия субъектов по осуществлению субъективных прав и выполнению юридических обязанностей.

Субъективное право – это предоставляемая и охраняемая государством возможность субъекта по своему усмотрению удовлетворять те интересы, которые предусмотрены объективным правом.

Субъективное право является предусмотренной юридической нормой мерой возможного поведения участника правоотношений. Субъективное право принадлежит субъекту правоотношения как управомоченному лицу. Его реализация полностью зависит от усмотрения управомоченного лица, от его желания и воли. В тоже время, оно является гарантированной возможностью поведения, обеспечиваемой государством.

Субъективное право включает в себя следующие элементы:

а) возможность положительного поведения самого управомоченного лица в целях удовлетворения своих интересов, то есть право на собственные действия – право-поведение;

б) возможность требовать соответствующего поведения от правообязанного лица, то есть право на чужие действия – право-требование;

в) возможность прибегнуть к государственному принуждению в случае неисполнения противостоящей стороной своей обязанности, то есть правопритязание;

г) возможность пользоваться на основе данного права определенным социальным благом, то есть право пользования.

Каждая из составных частей субъективного права называется правомочием.

Юридическая обязанность – это предусмотренная законодательством и охраняемая государством необходимость должного поведения участника правоотношения в интересах управомоченного субъекта.

Юридическая обязанность является предусмотренной нормой права мерой должного поведения участника правоотношения. Без соответствующей обязанности субъективное право не может существовать, так как становится необеспеченным. От выполнения юридической обязанности нельзя отказаться в одностороннем порядке, так как она устанавливается законом и ее неисполнение влечет юридическую ответственность.

Юридическая обязанность включает в себя следующие компоненты:

а) необходимость совершения определенных действий или воздержания от них;

б) необходимость отреагировать на законные требования управомоченного лица;

в) необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований;

г) необходимость не препятствовать управомоченному лицу пользоваться теми благами, на которые он имеет право.

4.8.4 Субъекты и объекты правовых отношений

Субъекты правоотношений – это участники правовых отношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями. Выделяют следующие *виды* субъектов правоотношений:

1) индивидуальные субъекты, то есть физические лица (граждане, лица без гражданства, лица с двойным гражданством, иностранные граждане);

2) коллективные субъекты (государственные и негосударственные организации);

3) государство в целом.

Коллективные субъекты включают государственные органы и учреждения, общественные объединения, административно-территориальные единицы, субъекты РФ, избирательные округа, религиозные организации, промышленные предприятия и т.д.

Государство выступает субъектом в межгосударственных, международных отношениях; в государственно-правовых отношениях – с субъектами федерации, при принятии в российское гражданство, награждении государственными наградами, в гражданско-правовых отношениях – по поводу федеральной государственной собственности и т.п.

Субъектом правоотношения может выступать и социальная общность – народ (в связи с проведением референдума), население, нации.

Особый круг коллективных субъектов правоотношений составляют юридические лица. Согласно ч.1 ст.48 Гражданского кодекса РФ «юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде».

Субъект правоотношений должен обладать **правосубъектностью**, то есть способностью быть субъектом права. Это относится как к физическим, так и к юридическим лицам.

Применительно к физическим лицам различают три элемента правосубъектности: правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Правоспособность – это способность лица иметь предусмотренные законом права и обязанности. Это общественно-правовое качество субъектов, заключающееся в принципиальной возможности или способности иметь права и нести обязанности. Правоспособность по отношению к субъективному праву первична, исходна, играет роль предпосылки. Правоспособностью в равной мере обладают все граждане, она возникает в момент их рождения и прекращается со смертью. Правоспособность юридических лиц возникает в момент их государственной регистрации и прекращается вместе с их ликвидацией.

Дееспособность – это способность индивида своими действиями осуществлять права и выполнять обязанности.

Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них. Выделяют следующие виды дееспособности:

- полная (наступает с момента совершеннолетия, то есть с 18 лет);

- частичная (с 14 до 18 лет). Так, несовершеннолетние в возрасте с 14 до 18 лет могут совершать гражданские сделки только с письменного согласия родителей, в тоже время они вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществлять авторские и изобретательские права, вносить вклады в кредитные учреждения. Возможно признание несовершеннолетнего, достигшего 16 лет,

полностью дееспособным в случае вступления в брак, а также в том случае, если он работает или занимается предпринимательской деятельностью и имеет свой заработок в виде эмансипации (ст.27 ГК РФ). Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным производится по решению органа опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей либо при отсутствии такого согласия – по решению суда.

- ограниченная. Дееспособность может быть ограничена судом в том случае, если, согласно ст.30 ГК РФ, гражданин злоупотребляет алкогольными напитками или наркотическими средствами и тем самым ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Душевнобольные люди полностью недееспособны, за них совершают сделки и действуют в их интересах опекуны. Лицо признается судом недееспособным, если вследствие болезни или слабоумия не может понимать значения своих действий и руководить ими.

Деликтоспособность – это способность лица нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение. В зависимости от вида правонарушения деликтоспособность наступает с разного возраста (административная – с 16 лет, уголовная – с 16 лет, а по отдельным преступлениям – с 14 лет и т.д.)

Объект правоотношений – это то, на что направлено воздействие правоотношений; то реальное благо, на достижение, использование или охрану которого направлена реализация субъективных прав и обязанностей субъектов правоотношений.

Объектами правовых отношений могут быть:

- материальные блага, то есть предметы материального мира – деньги, вещи, недвижимость и т.п.;
- ценные бумаги и официальные документы (облигации, акции, векселя, дипломы, паспорта и т.д.);
- нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь и достоинство и т.п.);
- продукты духовного творчества (произведения литературы, искусства, музыки, науки, компьютерные программы и т.д.);
- поведение участников правоотношений в виде действия или бездействия (воздержания от действия);
- результаты действий участников правоотношений (перевозка грузов, пересылка корреспонденции и т.д.).

4.8.5 Юридические факты

Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с наступлением которых норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Юридическими фактами являются не любые жизненные обстоятельства, а лишь те, которым законодатель придал юридическое значение, закрепив их в гипотезах правовых норм.

Юридические факты классифицируются по двум основным критериям:

1) *по характеру наступающих последствий* они делятся на:

а) правообразующие, влекущие за собой возникновение правоотношений (поступление в вуз, вступление в брак);

б) правоизменяющие, влекущие за собой изменение содержания правоотношений (перевод с очной на заочную форму обучения);

в) правопрекращающие, влекущие за собой прекращение правоотношений (окончание вуза, расторжение брака, увольнение с работы);

2) по волевому признаку юридические факты делятся на:

а) события – обстоятельства, не зависящие от воли субъекта (стихийное бедствие, смерть, достижение определенного возраста и т.п.). События могут быть абсолютными, порожденными силами, независимыми от человека, и наступающими помимо их воли и желаний; относительными, которые вызываются деятельностью людей, но их последующее развитие и полученные результаты от воли и желания людей не зависят (смерть лица в результате драки).

б) действия – обстоятельства, наступление которых зависит от воли и сознания людей. Действия подразделяются на правомерные, основанные на норме права, и противоправные, противоречащие предписаниям правовых норм. Правомерные действия, в свою очередь, подразделяются на юридические акты – действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия (сделки, судебные решения и т.п.) и юридические поступки – действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, их совершающего (создание художественного произведения и т.д.). Противоправные действия, то есть правонарушения, могут быть административными, дисциплинарными, уголовными, гражданскими.

В ряде случаев для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий необходим не один юридический факт, а их совокупность, которая называется юридическим (фактическим) составом (так, для получения пенсии по старости требуется достичь пенсионного возраста, иметь необходимый трудовой стаж, решение о назначении пенсии).

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Дайте определение правоотношения. Каковы его признаки?
- 2) Каковы предпосылки возникновения правоотношений?
- 3) Как классифицируются правоотношения?
- 4) Каковы элементы юридического содержания правоотношения?
- 5) Что такое субъективное право? Какие элементы оно включает?
- 6) Что такое юридическая обязанность? Назовите ее элементы?
- 7) Что понимается под субъектами правоотношений и каковы их виды?
- 8) Что такое правосубъектность? Что входит в ее состав?
- 9) Дайте определение правоспособности.
- 10) Что такое дееспособность?
- 11) Определите виды дееспособности.
- 11) Что понимается под объектом правоотношений?
- 12) Что такое юридический факт?
- 13) Проведите классификацию юридических фактов.
- 14) В чем различие между юридическим актом и поступком?

4.9 Реализация права

4.9.1 Понятие и формы реализации права

Нормативные правовые акты, а точнее содержащиеся в них нормы права, издаются для того, чтобы они реализовывались, претворялись в жизнь. Принятие нормативного правового акта – это лишь предварительный этап правового регулирования. Главное же состоит в том, чтобы те меры, которые стали общеобязательной нормой, осуществлялись на практике. Непосредственным результатом правового регулирования, конкретным его проявлением является реализация права.

Реализация права – это претворение права в жизнь, реальное воплощение содержания правовых норм в фактическом поведении субъектов.

Реализацию права можно рассматривать как процесс и как конечный результат.

Реализация права как процесс может быть охарактеризована с объективной и субъективной стороны. С объективной стороны она представляет собой совершение предусмотренных нормами права правомерных действий. С субъективной стороны реализация права характеризуется отношением субъекта к реализуемым правовым требованиям; его установками и волей в момент совершения предписываемых действий (личная заинтересованность, страх перед последствиями, долг и т.п.).

Как конечный результат реализация права означает достижение полного соответствия между требованиями норм совершить или воздержаться от совершения определенных поступков и суммой фактически последовавших действий. Реализацией права достигается тот результат, к которому законодатель стремится. Именно в ходе реализации и выявляется эффективность правовых норм.

Нормы права могут реализовываться вне правоотношений и посредством создания (изменения, прекращения) правоотношений.

Вне правоотношений право реализуется воздержанием от действий, запрещенных правом (область уголовной и административной ответственности). Правовой запрет осуществляется в повседневной жизни, когда субъекты не совершают поступков, относительно которых в праве имеется соответствующее запрещение, воздерживаются от неправомерного поведения, соотнося тем самым свои поступки с требованиями правовых норм. Вне правоотношений нормы права могут реализовываться и в форме активных действий по реализации прав и исполнению юридических обязанностей. Такие действия прямо исходят из нормативного правового акта и не вызывают никаких юридически значимых последствий (участие в демонстрации, соблюдение правил дорожного движения).

Реализация права в правовых отношениях также подразделяется на две самостоятельные группы. Во-первых, правоотношения могут возникать между субъектами, находящимися в равном положении, не подчиненными друг другу (граждане, юридические лица). Во-вторых, правоотношения возникают между субъектами, где одна сторона имеет специальные властные полномочия. В пра-

воотношениях такого рода возникают отношения власти и подчинения. В таких правоотношениях в качестве одной из сторон участвует государственный орган и должностное лицо, а также любой другой орган по специальному уполномочию государства.

По характеру правореализующих действий, обусловленных содержанием правовой нормы, выделяют следующие **формы реализации права**:

1) **соблюдение** – это форма реализации права, состоящая в воздержании от совершения действий, запрещенных нормами права. Главная особенность данной формы реализации права заключается в том, что здесь не требуется совершения каких-либо активных действий, поскольку выполняется пассивная обязанность.

2) **исполнение** – это форма реализации права, состоящая в обязательном совершении действий, предусмотренных правовыми нормами. При этом требуется совершение активных действий, поскольку на субъекта налагаются определенные юридические обязанности. Путем исполнения реализуются обязывающие нормы права.

3) **использование** – это такая форма реализации права, которая состоит в совершении действий, дозволенных правовыми нормами, в осуществлении субъектами своих прав. Использованием реализуются управомочивающие нормы права.

Использование права осуществляется, в свою очередь, в трех формах. Во-первых, это беспрепятственное осуществление действий в соответствии с субъективными правами, непосредственно входящими в правовой статус гражданина (свобода слова, собраний, уличных шествий и демонстраций). Во-вторых, совершение юридически значимых действий на основе правоспособности субъектами частного права, а также – в соответствии с компетенцией – субъектами публичного права. В-третьих, осуществление участниками правоотношения определенного поведения, или предъявления требования к обязанному лицу. В-четвертых, в случае необходимости – обращения к правоохранительным органам государства с требованием защиты нарушаемого или восстановления нарушенного права.

Существует разница в использовании права субъектами частного и публичного права. Для граждан и других участников отношений гражданского общества субъективные права являются способом выражения и охраны их интересов, и они используют или не используют возможности, заложенные в этих правах, в соответствии со своими желаниями и интересами. Никто не может быть принужден к использованию своего права или нести ответственность за то, что не использовал его. Особенность использования права государственными органами и должностными лицами (субъекты публичного права) в том, что для достижения поставленной перед ними цели они обязаны использовать предоставленные им права (так, в целях осуществления правосудия суд не только имеет право, но и обязан в необходимых ему случаях вызывать и допрашивать свидетелей, истребовать документы и другие письменные или вещественные доказательства).

4) **применение права** – это особая форма реализации права.

4.9.2 Применение права как особая форма реализации права

Применение права – это властная организующая деятельность компетентных органов и лиц по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

Правоприменение – это решение конкретного дела, определенной правовой ситуации. Это одна из форм государственной деятельности, когда компетентный орган выступает от имени государства, по его уполномочию.

Правоприменительная деятельность необходима в тех случаях, когда для обеспечения полной реализации правовых норм требуется вмешательство компетентных органов. Существуют три главных *основания, обуславливающих необходимость применения права*:

а) в случаях, когда требуется официальное признание определенных юридических фактов, когда закон должен действовать с учетом тех или иных конкретных обстоятельств, требующих установления и контроля (например, при назначении пенсии);

б) в случаях, когда есть спор о праве, о правах и обязанностях;

в) когда не исполняются обязанности, имеются препятствия в осуществлении прав; когда совершено правонарушение и необходимо определить для правонарушителя вид и меру юридической ответственности.

Поэтому применение права подразделяется на такие виды, как оперативно-исполнительная и правоохранительная деятельность. Под оперативно-исполнительной деятельностью подразумевается организация выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование с помощью индивидуальных актов (прием на работу, регистрация брака). При этом применяется диспозиция норм права, имеющая не запрещающее, а положительное содержание. Современное цивилизованное государство ставит перед собой, главным образом, созидательные задачи по обеспечению развития всех сфер жизни общества. Поэтому эта форма применения права является для него основной.

Правоохранительная деятельность охватывает охрану правовых норм от каких бы то ни было нарушений, применение мер государственного принуждения к правонарушителям, обеспечение исполнения назначенных мер наказания, а также принятие мер по предупреждению нарушений в будущем. Такая деятельность характерна, в первую очередь, для юрисдикционных органов (суд, прокуратура), для органов контроля и арбитража. В то же время этой деятельностью занимаются и органы управления, руководители предприятий и учреждений, ряд общественных организаций.

Применение права характеризуется следующими *признаками*:

- осуществляется только уполномоченными на то компетентными субъектами;

- носит государственно-властный характер;

- осуществляется на основе правовых норм;

- осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела, данная деятельность жестко регламентирована нормами права);

- связано с применением соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;

- направлено на установление конкретных правовых последствий.

К применению права выдвигаются следующие основные *требования*:

1) Законности. Это требование означает, что при решении конкретного случая правоприменительный орган должен основываться на определенной норме права, прямо относящейся к рассматриваемому делу, строго и неукоснительно следовать ее точному смыслу, действовать в рамках своей компетенции, соблюдать предусмотренный законом порядок рассмотрения дела и вынесения решения, установленную форму акта применения права.

2) Обоснованности. Это требование означает, что: должны быть выявлены все факты, относящиеся к делу; они должны быть тщательно и объективно изучены и признаны достоверными; все недоказанные и сомнительные факты должны быть отвергнуты. Обстоятельства дела должны быть подтверждены проверенными, достоверными доказательствами.

3) Целесообразности, то есть соответствие деятельности органов и лиц в рамках закона конкретным условиям места и времени, выбор оптимального пути осуществления правовой нормы в конкретно жизненной ситуации. В пределах содержания нормы должно быть выбрано решение, наиболее полно и правильно отражающее смысл закона и цели правового регулирования.

4) Справедливости. Справедливость применения права предполагает соответствие принятого решения общественному мнению, согласованность его содержания с моральными убеждениями людей и общества в целом, осознание правильности решения дела с точки зрения интересов народа и государства, а также беспристрастность и объективность лица или органа, применяющего право.

4.9.3 Основные стадии процесса применения норм права

Применение права - сложная, многоступенчатая деятельность, в которой могут быть выделены главные звенья - стадии применения, характеризующие саму логику и последовательность действий при рассмотрении и решении юридического дела. Таких стадий три:

1. Установление фактических обстоятельств дела.

Фактические обстоятельства - это жизненные факты, явления действительности, образующие фактическую основу применения права.

Здесь выделяются юридические факты, которые прямо указаны в гипотезах правовых норм. Когда, например, речь идет о назначении пенсии, установлению подлежат возраст претендующего на пенсионное обеспечение лица, наличие у него общего трудового стажа и размер заработной платы, так как именно с этими обстоятельствами юридическая норма связывает возникновение пенсионного правоотношения.

Когда юридическая норма применяется к правонарушению, установлению подлежит его состав (например, при возмещении вреда устанавливаются: наличие вреда, причиненного личности или имуществу гражданина; причини-

тель вреда и то, что вред причинен именно его действиями; объемом причиненного ущерба).

Кроме обстоятельств, прямо указанных в гипотезе нормы права, установлению подлежат данные, которые, не будучи непосредственно юридическими фактами, тем не менее, влияют на правовую оценку рассматриваемого случая. Они способствуют принятию решения, в наибольшей мере учитывающего конкретные особенности дела и обеспечивающего его полноту, объективность, всесторонность. Так, в уголовном процессе подлежат исследованию не только состав преступления, но и социальные свойства личности преступника, обстоятельства, с которыми уголовный закон связывает отягощение или смягчение ответственности (по сути, речь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу).

Таким образом, исследование фактических обстоятельств дела начинается с определения круга фактов, необходимых для решения дела. После этого приступают к сбору и процессуальному закреплению данных фактов, исследованию и установлению их достоверности (доказыванию). Сбор, анализ и оценка фактов, необходимых для решения дела, проводятся с помощью определенных юридических средств, в установленных законом формах и порядке.

В результате исследования фактических обстоятельств дела должна быть установлена объективная истина. Установление объективной истины по делу и является целью первой стадии правоприменительного процесса. Требование достижения истины по делу означает, что его решение должно основываться на достоверных, проверенных и доказанных фактах, что необходимо полно, всесторонне и исчерпывающе изучить все обстоятельства дела.

2. Установление юридической основы дела.

Данная стадия включает в себя следующие подстадии:

а) **нахождение нормы, подлежащей применению.** Выбор юридической нормы в теории называется правовой квалификацией. Она сводится по существу к ответу на вопрос, на основе какой нормы права должен быть рассмотрен тот или иной случай, тот или иной фактический состав. Поиск необходимой нормы начинается с определения отрасли права, к которой должно относиться искомое правило поведения; отрасли права подразделяются на юридические институты, внутри которых и находится требующаяся норма.

б) **проверка правильности текста акта, в котором содержится искомая норма.** Необходимо пользоваться официальным изданием текста нормативного акта в последней редакции со всеми изменениями и дополнениями на день принятия акта применения права.

в) **проверка подлинности нормы и ее действия во времени, пространстве, и по кругу лиц.** Каждая правовая норма должна быть проанализирована, чтобы установить, сохраняет ли она юридическую силу в момент применения ее надлежущим государственным органом, действует ли она на той территории, на которой решается юридическое дело, и распространяется ли ее действие на субъектов, участвовавших в рассматриваемом событии.

г) **анализ содержания нормы права (толкование).** На этой стадии завершается процесс изучения конкретной нормы. В ходе толкования устанавли-

вается действительный смысл нормы, содержание государственной воли, выраженной в нем, так как найденная норма права, прежде чем стать критерием юридической оценки фактических обстоятельств дела, должна быть правильно понята, то есть истолкована.

3. Решение дела - главная стадия применения права, по отношению к которой все предыдущие стадии являются подготовительными. Именно в принятии на основе нормы права имеющего официальное значение индивидуального акта властного характера появляется применение права в собственном смысле слова. При этом правоприменительный орган в силу властно - государственных полномочий распространяет общие правила, содержащиеся в законе, на своеобразные жизненные обстоятельства, осуществляет «привязку» юридических норм к данным обстоятельствам и говорит на основе этого свое «властное слово». Результат решения юридического дела - правоприменительный акт.

Применение права включает **обнародование решения**, то есть доведение его содержания до сведения заинтересованных лиц и организаций.

4.9.4 Понятие, особенности и виды актов применения права

Акт применения права - это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Правоприменительный акт обладает следующими **особенностями**:

а) исходит от компетентных органов;

б) носит государственно-властный характер. По отношению к конкретным органам и лицам акт применения права представляет собой категоричное, обязательное к исполнению веление. За нарушение требований этого акта виновное лицо несет ответственность, как за нарушение нормы права, на основании которой он издан.

в) носит индивидуальный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями;

г) имеет определенную установленную законом форму. Как правило, акт применения права оформляется в письменном виде. В некоторых случаях он может излагаться в устной форме, которая протоколируется (удаление свидетелей из зала судебного заседания), либо в форме официальных знаков (жесты регулировщика).

Правоприменительные акты состоят из четырех **частей**:

- вводной, где указываются реквизиты акта (его наименование; время и место принятия; название органа и должностного лица, принявшего данный акт; подписи соответствующих должностных лиц; необходимые печати);

- описательной, где излагаются факты, ставшие предметом рассмотрения правоприменительного органа;

- мотивировочной, содержащей оценку доказательств и юридически значимых фактов, юридическую квалификацию дела и ссылки на соответствующие процессуальные нормы;

- резолютивной, в которой формулируется конкретное решение, в том числе избирается в пределах закона мера юридической ответственности.

Действие акта применения права начинается с момента его принятия, а прекращается после исполнения предписания.

Классифицируются правоприменительные акты по следующим основаниям:

1) по форме внешнего выражения – на акты-документы (указы, приговоры, решения, постановления, приказы), акты-действия (например, удаление свидетеля из зала суда), акты-символы (дорожные знаки и т.п.);

2) по субъектам, их издающим – на акты государственных органов, акты муниципальных органов и акты общественных организаций;

3) по функциям права – на регулятивные, организующие исполнение положительных предписаний норм права, и правоохранительные, с помощью которых нормы права охраняются от нарушений;

4) по юридическому значению – на основные, выражающие конечное решение юридического дела (например, приговор) и вспомогательные, подготавливающие издание основных актов (постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и др.);

5) по предмету правового регулирования – на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые, конституционно-правовые, административно-правовые и т.д.;

6) по характеру – на материальные и процессуальные;

7) по действию во времени – на акты однократного действия, действие которых ограничено во времени (штраф за безбилетный проезд), и акты длящегося действия, реализация которых представляет продолжительное правовое состояние или требует периодически повторяемых действий (регистрация брака, назначение пенсии).

Правоприменительные акты имеют **общие черты с нормативно-правовыми актами**: и те, и другие акты издаются государственными органами и полномочными должностными лицами и представляют собой государственно-властное веление; оба вида актов обязательны для исполнения, обеспечены государственным принуждением; они имеют определенную форму, которая должна соответствовать требованиям юридической техники.

В тоже время правоприменительные акты **отличаются от нормативно-правовых актов**:

- во-первых, нормативно-правовой акт регулирует общие по своему характеру отношения, устанавливая общую модель поведения, а правоприменительный акт конкретизирует норму права применительно к конкретной ситуации, регулируя единичное конкретное правоотношение;

- во-вторых, нормативно-правовой акт является источником права, а правоприменительный акт играет вторичную роль, действуя на основе нормативно-правового акта;

- в-третьих, нормативно-правовой акт распространяет свое действие на неопределенное число лиц, а правоприменительный акт действует в отношении конкретного персонализированного лица;

- в-четвертых, правоприменительный акт характеризуется одноразовым действием и утрачивает силу с исполнением, а нормативно-правовой акт рассчитан на неопределенное время и многократность реализации;
- в-пятых, нормативно-правовой акт всегда имеет письменную форму, а правоприменительный – может приниматься и устно.

Контрольные вопросы к теме

- 1) Что такое реализация права?
- 2) Перечислите формы реализации права.
- 3) Что такое применение права? Каковы основания применения права?
- 4) Перечислите основные признаки применения права?
- 5) Какие требования предъявляют к применению права?
- 6) Назовите основные стадии процесса применения норм права.
- 7) Что такое акт применения права и каковы его особенности?
- 8) Какова структура акта применения права?
- 9) Проведите классификацию актов применения права.
- 10) В чем отличия правоприменительного акта от нормативно-правового акта?

4.10 Пробелы в праве. Толкование права

4.10.1 Пробелы в праве. Способы их преодоления в процессе правоприменения

В процессе правоприменительной деятельности при разрешении конкретных юридических дел встречаются случаи, когда тот или иной вопрос, требующий правового урегулирования, не предусмотрен никакой действующей нормой права, то есть обнаруживается пробел в праве, что создает определенные трудности в процессе применения права, снижает эффективность действия законодательства.

Пробел в праве – это отсутствие в действующем законодательстве нормы права при разрешении конкретных жизненных ситуаций, находящихся в сфере правового регулирования.

О пробеле в праве можно говорить при наличии двух условий: а) фактические обстоятельства находятся в сфере правового регулирования; б) отсутствует норма права, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Причины пробелов в праве могут быть как субъективными – упущение законодателя при подготовке нормативных правовых актов, недостатки законодательной техники (так называемая первоначальная пробельность), так и объективными – отставание действующего законодательства от развития общественных отношений (последующая пробельность).

Кроме того, пробел в праве может быть мнимым, то есть сознательное умолчание законодателя по соответствующему вопросу. Это делается с целью

принять соответствующие нормы права в ближайшем будущем либо передать решение этого вопроса на усмотрение правоприменителя, или вывести данные общественные отношения за пределы правового регулирования.

Единственный *способ устранения пробела в праве* – принятие соответствующим правотворческим органом новой нормы права.

Преодолеть пробел в праве в процессе правоприменения можно двумя способами – аналогией права и аналогией закона. При этом новые нормы права не создаются, пробел преодолевается при разрешении конкретного дела, но остается в последующем и в следующий раз его приходится преодолевать снова.

Аналогия закона – это разрешение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данные, а на сходные, аналогичные общественные отношения.

Аналогия закона применяется, если:

- данная ситуация находится в сфере правового регулирования и требует правового разрешения;
- отсутствует норма права, регулирующая данные общественные отношения;
- наличествует норма права, регулирующая аналогичные отношения.

Если же отсутствует и норма права, регулирующая сходные общественные отношения, прибегают к аналогии права.

Аналогия права – это принятие решения по конкретному юридическому делу на основе общих начал и принципов права.

Для того, чтобы использовать аналогию права, необходимо:

- установить, что данная жизненная ситуация имеет юридический характер и требует правового разрешения;
- убедиться, что в законодательстве отсутствует конкретная норма права, призванная регулировать данные общественные отношения;
- убедиться, что отсутствует и норма права, регулирующая сходные отношения;
- при разрешении дела опереться на общий принцип права, как отраслевой, так и общеправовой;
- в решении по делу дать мотивировочное объяснение причин применения к данному случаю аналогии права.

Применение аналогии имеет ограниченное действие. Аналогия не применяется в уголовном и административном праве при определении мер уголовной и административной ответственности. В тоже время аналогия широко используется в гражданском праве, базируясь на ст.6 ГК РФ, а также в трудовом, семейном, земельном и иных отраслях права.

4.10.2 Толкование норм права: понятие и способы

Толкование норм права – это деятельность по выявлению воли законодателя, выраженной в правовой норме.

Необходимость толкования обусловлена тем, что нормы права являются правилами общего характера, а случаи и субъекты, к которым они применяются

– индивидуальны. При толковании нормы права определяется применима ли данная норма и в какой мере к конкретному случаю и к конкретному лицу.

Необходимость толкования права вызывается и возможными противоречиями между его формой и содержанием. Низкий уровень юридической техники, недостатки технического порядка затрудняют познание подлинного содержания юридических предписаний.

Толкование права необходимо также в силу противоречия между формальным характером правовых норм и динамикой общественных отношений, так как закон нередко применяется в существенно изменившихся условиях по сравнению с моментом его принятия.

Кроме того, в нормативно-правовых актах воля законодателя выражена через средства и приемы юридической техники: специфическую терминологию, юридические конструкции, систему отсылок, что требует специальных знаний.

Сам процесс толкования имеет два направления: уяснение и разъяснение. *Уяснение* осуществляется при реализации права или в процессе правоприменительной деятельности лицом, непосредственно принимающим правовое решение. Это внутренний мыслительный процесс, проходящий в сознании субъекта толкования (интерпретатора).

Разъяснение дается уполномоченными на то органами и специалистами в целях правильного понимания и применения правовых норм. Разъяснение, в отличие от уяснения, адресовано не самому толкователю, а другим субъектам.

Объектом толкования является тот смысл, который вложен в правовые нормы соответствующим нормотворческим органом, то есть воля законодателя.

Предметом толкования является непосредственно сама толкуемая норма права или весь нормативно-правовой акт.

Результат толкования – это выводы, к которым пришел интерпретатор в результате толкования.

В процессе толкования права используются различные способы, каждый из которых направлен на выяснение определенной грани права, его какого-либо аспекта.

Способ толкования норм права – это совокупность однородных мыслительных приемов и средств, используемых для установления содержания норм права.

Выделяют следующие способы толкования права: грамматический, логический, систематический, историко-политический, телеологический, специально-юридический и функциональный.

Грамматический способ выступает начальным приемом уяснения правовой нормы и основан на анализе словесной формы права. Он охватывает уяснение значения отдельных слов, терминов, лексической связи между ними, смысла предложений, в которых излагается норма права.

Логический способ – это исследование логической структуры отдельных положений нормативно-правового акта, поскольку смысл предписаний не всегда совпадает с их словесной формой. При этом анализу подвергаются не отдельные слова, а обозначаемые ими понятия, явления, соотношения между ними.

Систематический способ представляет собой уяснение смысла нормы права с учетом ее структуры, места в системе права, отрасли права, правовом институте. При этом происходит сопоставление толкуемой нормы права с другими нормами, находящимися как в одном с ней нормативно-правовом акте, так и в иных актах. Именно с учетом связи между правовыми нормами можно понять их подлинный смысл, кроме того, в других нормах могут быть установлены изъятия из общего правила, внесены какие-либо коррективы, либо могут обнаружиться пробелы или юридические коллизии, требующие разрешения.

Историко-политический способ предполагает учет исторических обстоятельств, общественных условий, политической ситуации, существовавших во время принятия толкуемой нормы права. При этом целесообразно сравнить ее с предписаниями, действовавшими ранее, выяснить причины внесенных изменений, так как применение нормы права требует правильного раскрытия ее политического смысла и четкой оценки всех существенных обстоятельств рассматриваемого дела.

Специально-юридический способ представляет собой изучение технико-юридических приемов выражения воли законодателя. При этом содержание норм права устанавливается посредством анализа юридических терминов, понятий, конструкций.

Телеологический (целевой) способ направлен на выявление целей издания нормы права, как непосредственных, так и перспективных.

Функциональный способ сводится к учету условий и факторов, при которых реализуется норма права, в том числе особенностей места, времени и др.

4.10.3 Виды толкования норм права

Виды толкования норм права выделяются по двум критериям: по субъектам толкования и по объему толкования.

По объему выделяют следующие виды толкования права:

1) **буквальное**, когда воля законодателя уясняется в точном смысле с текстом нормы, то есть словесное выражение нормы и ее действительный смысл совпадают;

2) **расширительное**, когда действительный смысл правовой нормы шире ее словесного выражения;

3) **ограничительное**, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения.

По субъектам толкования выделяют официальное и неофициальное толкование.

Неофициальное толкование осуществляется любым лицом; может иметь как письменную, так и устную форму; не является юридически обязательным.

Различают три разновидности неофициального толкования:

1) **обыденное** – может даваться любым гражданином в повседневной жизни и не требует специальных познаний;

2) **профессиональное** – дается лицами, имеющими специальное образование (адвокаты, прокуроры, нотариусы, юрисконсульты и др.);

3) **доктринальное (научное)** – осуществляется специальными научно-исследовательскими институтами, учеными (например, комментарии Конституции, кодексов, законов).

Официальное толкование дается уполномоченными на то органами и должностными лицами и обязательно для правоприменителя, имеет только письменную форму и излагается в определенном акте, является юридически значимым, так как вызывает юридические последствия.

Официальное толкование норм права подразделяется на:

1) **нормативное толкование** – разъяснение общего характера, имеющее силу для всех возможных в будущем случаев применения нормы права. Оно имеет целью дать общий ориентир для правоприменения и относится к неограниченному числу случаев.

Нормативное толкование, в свою очередь, делится на **аутентичное**, которое исходит от органа, издавшего данный акт, и **легальное**, которое носит подзаконный характер и осуществляется по поручению органа, издавшего данный акт, или когда этому органу дается соответствующее полномочие законодателем (например, постановления Конституционного Суда РФ, Пленумов Верховного Суда РФ).

2) **казуальное толкование** дается компетентным органом по конкретному случаю, по поводу конкретного дела и обязательно лишь для него. В тоже время оно служит образцом для других органов, рассматривающих аналогичные дела или применяющих данную норму.

Оно подразделяется на два подвида: **судебное** – разъяснение нормы права, осуществляемое судами и обязательное для них; **административное** – дающееся исполнительными органами власти и касающееся вопросов управления, социального обеспечения, финансов, налогов, труда.

Официальное толкование норм права завершается принятием специального акта толкования права – интерпретационного акта.

Интерпретационный акт – это правовой акт компетентных органов и должностных лиц, содержащий официальное разъяснение нормы права.

Данные акты являются одним из видов правовых актов, поэтому обладают едиными с ними признаками – издаются компетентными органами, имеют обязательный характер, формально закреплены, их реализация обеспечивается государством.

В тоже время они отличаются от нормативно-правовых актов следующим: не содержат общеобязательных правил поведения, а только толкуют их; не имеют самостоятельного значения, а даются только в единстве и на основе с теми нормативно-правовыми актами, в которых содержатся толкуемые нормы.

10.3 Юридические коллизии и способы их разрешения

Юридические коллизии – это противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения. Наличие коллизий – явление негативное, так как вносит несогласованность в правовую систему, на-

рушает ее нормальное функционирование, затрудняет процесс применения права, пользования законодательством.

Причины коллизий могут быть как объективного характера, вызванные динамикой общественных отношений и несвоевременным внесением корректив в правовое регулирование, так и субъективные, обусловленные особенностями правотворческого процесса, низким качеством юридической техники, непоследовательной систематизацией нормативных актов, нечеткостью разграничения правотворческих полномочий государственных органов и должностных лиц и пр.

Коллизии могут быть как между нормами права, так и между нормативными правовыми актами в целом, а также между актами правоприменения.

Существуют следующие виды коллизий:

1) между Конституцией и остальными нормативно-правовыми актами (разрешается в пользу конституционных норм);

2) между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов);

3) между общефедеральными актами и актами субъектов федерации (разрешается в зависимости от того, принят ли акт субъекта федерации в пределах ведения или нет);

4) между актами одного и того же органа (применяется позже принятый акт);

5) между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий большей юридической силой);

6) между общим и специальным актом (разрешается в пользу специального, если они приняты одним органом).

Существует несколько способов разрешения коллизий:

- принятие нового акта взамен коллизирующих;
- отмена одного из противоречащих друг другу актов;
- внесение изменений в действующие акты;
- систематизация законодательства (что позволяет своевременно выявлять и устранять коллизии);

- судебный порядок рассмотрения споров в коллизионных ситуациях (конституционное, арбитражное, третейское правосудие);

- согласительные процедуры;

- толкование норм права (прежде всего, высшими судебными органами).

Контрольные вопросы к теме

1) Что такое пробел в праве? Каковы причины пробелов в праве?

2) Назовите основные способы преодоления пробелов в праве?

3) В каком случае пробел в праве может быть устранен?

4) Дайте определение толкованию права. Для чего необходимо толкование права?

5) Каковы основные направления толкования права?

6) Каковы виды толкования права?

- 7) В чем заключаются отличия официального толкования права от неофициального?
- 8) В чем различие нормативного и казуального толкования права?
- 9) Что такое интерпретационный акт? Чем он отличается от нормативно-правового акта?
- 10) Перечислите разновидности неофициального толкования права.
- 11) Охарактеризуйте способы толкования права.
- 12) Что такое юридическая коллизия и каковы причины ее появления?
- 13) Назовите основные виды коллизий.
- 14) Каковы основные способы разрешения коллизий?

4.11 Механизм правового регулирования общественных отношений

4.11.1 Понятие механизма правового регулирования

Регулирование общественных отношений является основной функцией права, его характеристикой в действии.

При этом следует различать понятия «правовое регулирование» и «правовое воздействие».

Правовое воздействие – это взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на общественную жизнь, сознание и поведение людей. Правовое воздействие является частью воздействия социального и в него входят такие политические, экономические и социальные отношения, которые правом не регулируются, но на которые оно так или иначе распространяет свое влияние.

Частью правового воздействия является правовое регулирование, при этом частью специально-юридической.

Правовое регулирование – это осуществление при помощи системы правовых средств нормативно-организационного воздействия на общественные отношения.

Правовое регулирование характеризуется следующими признаками:

- осуществляется государством посредством издания общеобязательных правил поведения;
- осуществляется при помощи правовых средств;
- осуществляется в виде правового воздействия на общественные отношения и имеет определенные пределы;
- опирается на возможность применения принудительной силы государства;
- имеет определенные цели, а именно – упорядочение, развитие и охрана общественных отношений.

Предметом правового регулирования являются разнообразные общественные отношения, на которые воздействует право.

Выделяют следующие основные *способы правового регулирования*:

- 1) запрет – возложенная обязанность воздерживаться от запрещенных нормой права действий;

2) дозволение – предоставление права лицам действовать определенным образом (авторское право, право на участие в митингах, шествиях и демонстрациях и т.п.);

3) правомочие – закрепленная нормой права возможность требовать определенного поведения от обязанного лица (например, право кредитора требовать возврата долга по истечении установленного срока);

4) позитивное обязывание – предусмотренное нормой права предписание совершить какие-либо действия в пользу управомоченного лица (например, уплатить стоимость покупки, платить налоги);

5) стимулы – закрепление нормами права материальных и духовных благ, которые может получить лицо, действуя правомерно (премии, льготы, почетные звания, ордена и медали, почетные грамоты и т.п.);

6) санкции – предусмотренные нормами права меры наказания за неисполнение возложенных обязанностей.

В зависимости от преобладания конкретного способа правового регулирования, выделяют два **основных типа правового регулирования**:

- общедозволительный, основанный на формуле «дозволено все, кроме запрещенного». При этом индивид вправе совершать любые действия, не включенные в разряд запрещенных. Этот тип правового регулирования стимулирует инициативу, самостоятельность субъектов права в решении актуальных для них вопросов и присущ отраслям частного права.

- разрешительный, основанный на формуле «запрещено все, кроме разрешенного». Это означает, что индивид может совершать только те действия, которые прямо разрешены нормой права. При этом для осуществления этих действий необходимо решение компетентного государственного органа или должностного лица. Данный тип правового регулирования присущ тем отраслям права, которые связаны с государственным управлением.

Совокупность правовых средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование общественных отношений, понимается как **механизм правового регулирования**

Цель механизма правового регулирования – обеспечить беспрепятственное движение интересов субъектов к ценностям, то есть гарантировать их справедливое удовлетворение. Это главный, содержательный признак механизма правового регулирования. Формальный признак заключается в том, что механизм правового регулирования рассматривается как система различных по своей природе и функциям правовых средств, позволяющих достигать его цели.

Правовые средства – это правовые явления, выражающиеся в юридических инструментах (установлениях) и деяниях (технологии), с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных целей.

Средства-установления – это субъективные права, обязанности, льготы, запреты, поощрения, наказания и т.д. К средствам-деяниям относятся акты реализации прав и обязанностей. В целом практически вся правотворческая, правоприменительная и интерпретационная правовая деятельность относится к юридической технологии, то есть к средствам-деяниям.

Правовые средства могут быть различных видов:

- по отраслевой принадлежности они подразделяются на конституционные, гражданские, административные и т.п.;
- по характеру – на материальные и процессуальные;
- по функциональной роли – на регулятивные и охранительные;
- по информационно-психологической направленности – стимулирующие и ограничивающие.

4.11.2 Структура и стадии механизма правового регулирования

Механизм правового регулирования – это сложная система, имеющая свои элементы. Выделяют следующие **элементы механизма правового регулирования**:

1) нормы права. Это начальный элемент механизма правового регулирования, определяющий его основу, направления правового поведения, а именно: круг субъектов, на которые распространяется действие данной нормы; обстоятельства, при которых данные субъекты руководствуются ее предписаниями; содержание самого правила поведения; меру ответственности за его нарушение.

2) правоотношение;

3) акты реализации прав и обязанностей. Это фактическое поведение участников правоотношений в виде соблюдения, исполнения и использования права.

В случае необходимости факультативным элементом будет являться правоприменительный акт.

Этим элементам соответствуют следующие **стадии механизма правового регулирования**:

1) Стадия регламентации общественных отношений, формирования нормативной основы, когда государство приходит к выводу о необходимости регулирования тех или иных отношений нормами права и создает эти нормы. На этой стадии осуществляется правотворческая деятельность компетентных органов и должностных лиц, формулируются и закрепляются в нормативно-правовых актах правовые нормы.

2) Стадия возникновения у адресата правовых норм субъективных прав и обязанностей. При этом происходит переход от общих предписаний к конкретной модели поведения. Необходимое условие возникновения прав и обязанностей, то есть правоотношений – наличие юридического факта (фактического состава).

3) Стадия реализации субъективных прав и юридических обязанностей в правомерном поведении субъектов права. На этой стадии права и обязанности конкретных участников правоотношений осуществляются на практике, претворяются в жизнь, в результате чего происходит достижение цели правового регулирования.

В том случае, когда беспрепятственная форма реализации права не удается, возникает необходимость в правоприменительной деятельности, которая является факультативной стадией процесса правового регулирования.

4.11.3 Эффективность механизма правового регулирования

Эффективность правового регулирования – это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

Об эффективности правового регулирования свидетельствуют результаты общественной практики. Недостаточная эффективность механизма правового регулирования объясняется: а) неправильным определением целей правового регулирования; б) выбором неадекватных средств правового воздействия; в) недостаточно квалифицированным использованием этих средств, то есть неэффективной реализацией права.

В современных условиях выделяются следующие пути повышения эффективности правового регулирования:

- совершенствование правотворчества, в процессе которого в нормах права наиболее полно выражаются общественные интересы и потребности, а также те закономерности, в рамках которых они будут действовать, достигается стабильность и единообразие в регулировании общественных отношений. Кроме того, необходимо усиление гарантированности средств правовой регламентации.

- совершенствование правоприменения. Это осуществляется с помощью учета конкретной обстановки, своеобразия каждой юридической ситуации, неукоснительного соблюдения законности правоприменительными органами.

- повышение уровня правовой культуры субъектов права.

Главным ориентиром для развития и совершенствования механизма правового регулирования должны служить интересы человека. Механизм правового регулирования должен быть социально ценным по своей природе, создавать режим благоприятствования реализации законных прав и интересов личности, упрочению ее правового статуса.

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Что такое правовое регулирование и правовое воздействие? Как они соотносятся между собой?
- 2) Каковы признаки правового регулирования?
- 3) Назовите основные способы правового регулирования.
- 4) Определите типы правового регулирования.
- 5) Что понимается под механизмом правового регулирования? Какова его цель?
- 6) Перечислите элементы механизма правового регулирования.
- 7) Каковы основные стадии механизма правового регулирования?
- 8) Что понимается под эффективностью правового регулирования и каковы пути ее повышения?

4.12 Правовое сознание и правовое воспитание

12.1 Правовое сознание

Существуют различные формы общественного сознания, при помощи которых люди осознают окружающие их природу, общество: политическое, моральное (нравственное), эстетическое, религиозное, правовое сознание.

Следовательно, правосознание является частью общественного сознания, отражающей юридическую действительность. При этом право и правосознание формируются в неразрывном единстве и взаимосвязаны между собой.

Правосознание есть осознание права, совокупность отношений и чувств, выражающих отношение людей к праву и правовым явлениям в общественной жизни.

Правосознание является:

1) источником права, отражающим объективные потребности развития общества. Оно оказывает воздействие на сам процесс правотворчества, предполагая осмысление потребности в изменении и дополнении действующих нормативно-правовых актов и необходимости создания новых.

2) одним из обязательных механизмов реализации права. Сознательное исполнение правовых норм значительной частью людей свидетельствует именно о регулирующей роли правосознания. Чем выше уровень правосознания, тем крепче законность и правопорядок.

3) средством оценки соответствия поведения нормам права. Результатом оценки является признание поведения правомерным или противоправным.

Следовательно, правосознание включает в себя такие составные части, как знание права (интеллектуальный элемент), отношение к праву (эмоциональный элемент) и навыки правового поведения (волевой элемент). В идеале все они должны находиться в неразрывном единстве.

Правосознание обладает определенной **структурой**. Оно состоит из двух основных элементов: правовой идеологии и правовой психологии.

Правовая идеология - это систематизированное научное выражение взглядов, которые в теоретической форме отражают правовые явления общественной жизни.

Формирование правовой идеологии осуществляется как процесс теоретического осознания интересов, целей и задач общества, государства, индивида. Правовая идеология обосновывает и оценивает правовые отношения, роль права, законность и правопорядок

Правовая психология выражает психическое отношение к праву и правовым институтам.

Правовая психология включает в себя:

- общественный интерес, мотивы деятельности определенных социальных групп;
- психологический уклад - привычки, традиции, убеждения;
- представления о праве, выработанные в социальных группах под влиянием их психологического склада;
- чувства, эмоции, настроения, связанные с правом;

- способы формирования чувств, эмоций, настроений, связанных с правом (влияние, подражание, внушение и т.п.).

Правовая идеология и правовая психология взаимосвязаны между собой. Содержащиеся в правовой идеологии идеи и принципы являются одной из внешних форм социального контроля за деятельностью людей. Внутренними стимулами и регуляторами поведения человека являются его чувства и убеждения. Высшими формами психологической регуляции выступают мотивы правового поведения и воля.

Виды правосознания разграничиваются по субъектному составу и по уровню правосознания.

По субъектному составу выделяют три вида правосознания:

1) **индивидуальное** (чувства и представления о праве отдельной личности). Правовое сознание формируется у каждого члена общества под влиянием воспитания, образования, профессиональной принадлежности, бытовой среды, средств массовой информации, литературы, круга общения.

2) **групповое**. Оно может быть классовым, различных социальных групп и слоев общества, общественных организаций и т.п. (например, правосознание молодежи, судей, адвокатов и т.д.)

3) **общественное**, отражающее правовую жизнь общества в целом (наиболее ярко оно проявляет себя в ходе общенациональных акций типа референдума, голосований за тех или иных кандидатов в депутаты, на должность президента).

В зависимости от уровня, то есть глубины познания и отражения правовой действительности, выделяют:

1) **обыденное (эмпирическое) правосознание**, складывающееся в повседневной жизни граждан. Формируется оно стихийно, под влиянием конкретных условий жизни, личного жизненного опыта.

2) **теоретическое (научное) правосознание**, формирующееся на основе знаний и специальных исследований социально-правовой действительности. Оно состоит из общетеоретических знаний и из знаний отраслевых юридических наук, выражается в виде различных правовых теорий, учений, концепций.

3) **профессиональное правосознание** (правосознание юристов). Здесь определяющее значение имеет не только знание права, но, в первую очередь, умение применять правовые нормы, а также устойчиво положительное отношение к праву.

Роль правосознания проявляется в его функциях. Основные **функции правосознания** – познавательная, оценочная и регулятивная. Они соответствуют трем элементам в содержании правосознания: интеллектуальному, эмоциональному и волевому.

Познавательной функции соответствует определенная сумма юридических знаний, являющихся результатом интеллектуальной деятельности, в том числе информация о действующем законодательстве, практике его реализации.

Оценочная функция вызывает определенное эмоциональное отношение личности к разным сторонам и явлениям правовой жизни. При этом выделяются следующие виды оценочных отношений: а) к праву и законодательству; б) к

правовому поведению окружающих и к объектам деятельности; в) к правоохранительным органам; г) к своему правовому поведению.

Регулятивная функция вызывает определенное поведение в виде правомерного. Правосознание при этом выступает как средство социально-юридического контроля за поведением. Особую значимость в реализации регулятивной функции правосознания имеет правовая установка – готовность, предрасположенность субъекта к правомерному или противоправному поведению, складывающаяся под влиянием ряда социальных и психофизиологических факторов. Положительная правовая установка позволяет упорядочивать процесс воздействия, придавая устойчивый характер той или иной деятельности.

4.12.2 Правовая культура

Правовая культура – это разновидность общей культуры, включающая духовные и материальные ценности, относящиеся к правовой действительности. При этом различают правовую культуру в широком смысле слова и в узком смысле.

Правовая культура в широком смысле слова – это совокупность компонентов юридической надстройки в их реальном функционировании, комплекс представлений той или иной общности людей о праве, его реализации, о деятельности государственных органов, должностных лиц.

Правовая культура в узком смысле – это совокупность материализованных идей, чувств, представлений как осознанной необходимости и внутренней потребности поведения личности в сфере права, базирующаяся на правовом сознании.

Правовая культура предполагает:

- 1) определенный уровень правового мышления и чувственного восприятия правовой действительности;
 - 2) надлежащую степень знания населением законов;
 - 3) высокий уровень уважения норм права, их авторитета;
 - 4) качественное состояние процессов правотворчества и реализации права;
 - 5) специфические способы правовой деятельности (работа правоохранительных органов и т. д.)
- б) результаты реализации требований законности в виде устойчивого и стабильного правопорядка.

Таким образом, в содержании правовой культуры выделяются как знание права, отношение к праву, навыки правового поведения, так и правовая активность как высший уровень правовой культуры индивида.

Соответственно этому выделяются следующие состояния правовой культуры: а) идеолого-психическое; б) нормативное, фиксируемое совокупностью норм права; в) поведенческое, указывающее на характер правовых действий; г) объективированное, закрепляющее результаты правовой деятельности.

Как и правосознание, правовая культура по субъектному составу подразделяется на следующие **формы**: правовую культуру личности; групповую пра-

вовую культуру, свойственную отдельным социальным группам, в первую очередь профессионалам-юристам; правовую культуру общества.

Также выделяются и соответствующие **уровни правовой культуры**: обыденный, ограниченный рамками повседневной жизни людей; профессиональный, свойственный лицам, занимающимся юридической деятельностью; научный, раскрывающий уровень юридической науки в целом..

Таким образом, **правовая культура** – это качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне совершенства правовых актов, правотворческой и правоприменительной деятельности, правосознания и правового развития личности, а также в степени свободы ее поведения и взаимной ответственности государства и личности, положительно влияющих на общественное развитие и поддержание самих условий существования общества.

Правовая культура функционирует во взаимодействии с другими сферами культуры: нравственной, политической, религиозной и т. д. При этом в специфическом содержании правовой культуры проявляются черты и особенности, свойственные как господствующей культуре данного общества, так и отдельным ее областям.

Как и любая другая разновидность культуры, правовая культура подвержена оценкам. Можно говорить о высоком уровне правовой культуры, низком и среднем. Уровень правовой культуры – это обобщенный показатель, отражающий место и роль права в жизни общества. В уровне правовой культуры находят историческое развитие страны и народа. Поэтому для каждой страны характерен свой уровень, в нем сочетаются правовые нормы вчерашнего и сегодняшнего дня и одновременно закладывается завтрашний день развития права. Повышение же уровня правовой культуры предполагает, с одной стороны, работу с гражданами, а с другой – надлежащее кадровое обеспечение юридических учреждений, законодательных, исполнительных и правоохранительных органов, совершенствование деятельности этих учреждений. Для развития правовой культуры необходимо преодолеть юридическую безграмотность граждан и должностных лиц, свести к минимуму правовой нигилизм. Ведь высокий уровень правовой культуры – одно из необходимых условий формирования правового государства.

4.12.3 Понятие и задачи правового воспитания

Правовое воспитание – это организованная, целенаправленная деятельность по формированию установки уважения и соблюдения права, профилактики правонарушений.

Правовое воспитание начинается с усвоения нравственных ценностей, норм в семье, школе, в духовном общении со сверстниками, друзьями. В правовом воспитании большая роль принадлежит художественной литературе, средствам массовой информации, в том числе телевидению, радио, газетным публикациям. Правовое просвещение взрослых граждан также имеет воспитательное значение в развитии правосознания общества. Воспитательная работа поднимает

ет индивидуальное правосознание личности до понимания наиболее общих юридических принципов и требований, отвечающих интересам всего общества, государства.

Формами правового воспитания являются: пропаганда права в средствах массовой информации, издание юридической литературы, создание компьютерных баз правовых данных и распространение правовой информации через Интернет, правовое образование граждан (школы, средние специальные и высшие учебные заведения), профессиональная подготовка специалистов в области права, наглядная правовая информация, влияние юридической практики, а также произведений литературы и искусства.

Общая цель правового воспитания состоит в формировании высокого уровня правосознания, правовой культуры.

В рамках общей цели выделяются более конкретные непосредственные задачи правового воспитания. К ним относятся:

- 1) формирование знаний по вопросам государства и права;
- 2) формирование уважения к государству, его законам, к правоохранительным органам;
- 3) привитие навыков правомерного поведения как обязательного;
- 4) воспитание активной гражданской позиции, нетерпимости к любым правонарушениям;
- 5) формирование потребности и умения активно защищать в установленном законом порядке интересы и права, как свои собственные, так и государственные, общественные, а также интересы и права других лиц.

Таким образом, правовое воспитание непосредственно опирается на правовое обучение и просвещение, задача которого состоит в том, чтобы каждый гражданин овладел знанием своих прав и обязанностей, основных требований законодательства, умением применять и осуществлять их на практике. Следовательно, правовое воспитание не ограничивается правовым просвещением, формированием позитивного отношения к закону, праву, а находит свое завершение в правовой активности личности, в ее правовой культуре.

4.12.4 Правовой нигилизм

Правовой нигилизм – это направление общественно-политической мысли, отрицающее социальную ценность права и его эффективность как нормативного регулятора.

Правовой нигилизм – это та идеологическая и психологическая часть правосознания, которая резко критически, отрицательно относится к требованиям уважения и соблюдения права. Кроме того, правовой нигилизм – это и характеристика определенного состояния общества. Проявления его различны: от равнодушного, безразличного отношения к праву до полного неверия в право и явно негативного отношения к нему.

На обыденном уровне правовой нигилизм выражается в правовой неосведомленности, в недоверии к праву, в стремлении действовать в обход существующих правовых норм и юридических процедур.

Правовой нигилизм может выступать в двух **формах**: теоретической и практической. В первом случае теоретическое обоснование нигилизма заключается в доказательстве наличия более важных ценностей, чем право вообще, а тем более право отдельного человека. Во втором случае происходит реализация указанных взглядов на практике.

Причины правового нигилизма различны: от вполне обоснованных протестов против тех или иных законов до искусственно созданного неприятия права вообще, как не нужного социального института (идея «отмирания права», крепостничество, диктатура пролетариата).

Средствами преодоления правового нигилизма являются: а) совершенствование законодательства; б) совершенствование деятельности правоохранительных органов; в) правовое воспитание; г) повышение уровня правовой культуры.

Контрольные вопросы к теме

- 1) Дайте определение правосознания.
- 2) Какова структура правосознания? Кратко охарактеризуйте его основные элементы.
- 3) Определите виды правосознания.
- 4) Каковы основные функции правосознания?
- 5) Что такое правовая культура? Каково ее содержание?
- 6) Определите формы и уровни правовой культуры.
- 7) Что такое правовое воспитание? Какова его цель и задачи?
- 8) Как осуществляется правовое воспитание?
- 9) Дайте определение правовому нигилизму. Как он проявляется в повседневной жизни?
- 10) Каковы причины правового нигилизма? Определите пути преодоления правового нигилизма.

4.13 Законность и правопорядок

4.13.1 Понятие, сущность и принципы законности

Основной целью правового регулирования общественных отношений является установление такого порядка в общественной жизни, который бы максимально соответствовал предписаниям правовых норм, заложенным в них принципам социальной справедливости.

Поэтому проблема законности и правопорядка всегда привлекала к себе особое внимание со стороны ученых-юристов и практических работников. Данная проблема является особенно актуальной в период становления правового государства в России. Именно законность и правопорядок обеспечивают свободу личности, права человека, осуществление принципа разделения властей.

Существует традиционное понимание законности как строгого, неуклонного соблюдения, исполнения норм права всеми участниками общественных

отношений. При этом за основу берется именно исполнение норм права и, в тоже время, игнорируется содержание данных норм.

Вместе с тем, законность рассматривается и как система действующего права, которая предполагает наличие в обществе правового государства, воплощающего правовые принципы, общечеловеческие идеалы и ценности. Иначе говоря, законность предполагает, чтобы издаваемые нормативные правовые акты соответствовали праву.

Высокий уровень законности возможен тогда, когда определена концепция разработки законодательства. Так, проводимые экономические преобразования в государстве потребовали не только коренного пересмотра положений и регулирующих право собственности, организацию и деятельность предприятий и предпринимателей, но и обновления ранее действующего законодательства, регулирующего экономические отношения, устранения пробелов в законодательстве.

Таким образом, содержание законности определяется не только неукоснительным соблюдением, исполнением и применением правового нормативного материала, но и характером правотворчества, качеством принимаемых нормативно-правовых актов.

Для законности необходимы две стороны: наличие правовых, справедливых, научно-обоснованных законов (содержательная сторона); выполнение законов (формальная сторона).

Требования законности – это правовые предписания, исполнение которых делает явление законным.

В настоящее время законность рассматривается в трех аспектах:

1) как принцип государственно-правовой жизни, выражающийся в закреплении законности в качестве основополагающего общеправового начала жизни общества;

2) как метод государственного руководства обществом, предполагающий, что государство осуществляет свои функции правовыми средствами и в правовых формах;

3) как режим жизни общества, предполагающий обеспечение реального верховенства права в жизни общества.

Таким образом, **законность** есть действующая система правовых законов и основанных на них иных нормативных актов, а также их неуклонное соблюдение и исполнение всеми субъектами права в целях установления прочного правового порядка, обеспечивающего стабильность общественных отношений, охрану прав и свобод граждан.

Субъектами законности являются государственные органы, должностные лица, граждане и их общественные формирования, т.е. все носители субъективных прав, а также те должностные лица и органы государства, на ком лежит эта специальная обязанность.

Объектом законности является поведение юридически обязанных лиц.

Законность характеризуется следующими основными **принципами**, под которыми понимаются ее ведущие начала, определяющие идеи, выражающие содержание законности:

1) Принцип *соответствия законов идеям справедливости*. При этом справедливость понимается как обеспечение интересов и прав человека.

2) Принцип *всеобщности требований законности*, означающий, что строгое и неукоснительное соблюдение и исполнение законов в равной мере является обязанностью всех субъектов права – и государства, и гражданина.

3) Принцип *верховенства закона*, то есть соблюдение конституционной законности, когда все законодательные акты должны соответствовать Конституции Российской Федерации.

4) Принцип *единства законности*, предполагающий единообразное понимание и применение законов на всей территории государства, независимо от местных условий и различий.

5) Принцип *целесообразности законности*. Целесообразность должна быть заложена в самом законе, а его точное применение и есть обеспечение целесообразности.

6) Принцип *единства и взаимозависимости законности и правовой культуры*. Состояние законности находится в прямой зависимости от общей и правовой культуры граждан, уровня их правосознания. Уровень правовой культуры – обобщенный показатель, отражающий место и роль права в жизни общества. Чем выше правовая культура граждан, тем меньше правонарушений, прочнее законность и правопорядок.

Законность как принцип деятельности органов государственной власти, общественных объединений, должностных лиц и поведения граждан возводится в ранг конституционного требования. Особенно последовательно это выражено в ст.15 Конституции РФ: во-первых, конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется по всей территории Российской Федерации. Законы и иные нормативные акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить ей; во-вторых, органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения должны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Существенную правовую основу для осуществления законности составляет ст.6 Конституции РФ, закрепляющая, что каждый гражданин РФ обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией РФ. Это положение дополняется ст.17 Конституции РФ, где записано, что в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ. В данной статье Конституции закреплен один из принципов законности, предусматривающий, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Ряд статей Конституции призван обеспечить соответствие нормативных правовых актов Конституции. Так, ст.76 Конституции РФ в п.5 устанавливает, что законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам, принятым в соответствии с их компетенцией. Ст.90 Основного закона закрепляет что, с одной стороны, указы и распоряжения Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории РФ, а, с

другой стороны, они не должны противоречить Конституции и федеральным законам. То же относится и к постановлениям Правительства (ст.115).

4.13.2 Гарантии законности

Под **гарантиями законности** понимается система условий общественной жизни и специальные меры, принимаемые государством, которые обеспечивают прочный режим законности и стабильности правопорядка в обществе.

Выделяют общие и специальные гарантии законности.

К общим гарантиям законности относятся объективные условия общественной жизни, в которых осуществляется правовое регулирование. Они подразделяются на экономические, политические, социальные и нравственные.

К экономическим гарантиям относится такая экономическая структура общества, которая обеспечивает нормальное функционирование гражданского общества. При этом должна быть установлена такая система экономических отношений, которая бы обеспечила экономический порядок в обществе, лежащий в основе законности и правопорядка.

В виде политических гарантий выступает политическая система общества, все звенья которой должны поддерживать необходимый режим законности и правопорядка.

Социальные гарантии. Прочная законность возможна только в условиях социальной стабильности, уверенности граждан в своих социальных правах и свободах.

Нравственными гарантиями являются благоприятная морально-психологическая обстановка, в которой реализуются юридические права и обязанности участников правоотношений, уровень правовой культуры граждан и общества в целом, правосознания.

Специальные гарантии законности – это собственно юридические и организационные условия и средства, обеспечивающие процесс реализации законности.

Юридические гарантии – это совокупность закрепленных в законодательстве средств, а также организационно-правовая деятельность по их применению, направленная на обеспечение законности.

К ним относятся правотворческая и правоприменительная деятельность государства (т.е. совершенствование законодательства; средства выявления, предупреждения и пресечения правонарушений, устранения их последствий; эффективность мер юридической ответственности; процессуальные гарантии; надзорно-контрольные мероприятия, включающие контроль в системе органов государственной власти, судебный, конституционный контроль, прокурорский надзор).

Организационные гарантии – это различные мероприятия организационного характера, обеспечивающие укрепление законности, борьбу с правонарушителями, защиту прав граждан.

Это кадровые, организационные меры по созданию условий для нормальной работы юрисдикционных и правоохранительных органов.

4.13.3 Понятие правопорядка. Соотношение законности и правопорядка

Правапорядок является частью общественного порядка. Фактически, «правапорядок» – это общественный порядок, закрепленный юридическими нормами. При этом общественный порядок представляет собой реальную систему общественных отношений, установленных в результате усилий всего общества и действий всех социальных норм и состоящую в такой упорядоченности социальных связей, которая обеспечивает согласованность общественной жизни, беспрепятственное осуществление участниками общественных отношений своих прав и обязанностей и защищенность их обоснованных интересов. За обеспечением общественного порядка следит все общество в целом и принимает меры своего влияния по отношению к нарушителям.

Правапорядок складывается в результате того, что участники юридически регулируемых общественных отношений реализуют свои субъективные права и обязанности, следуют режиму законности. Являясь итоговым результатом действия права, правапорядок как бы замыкает цепь основных общественно-политических отношений (право – законность – правапорядок).

Правапорядок и законность тесно взаимосвязаны и существуют неразрывно, в единстве, в комплексе. Существует прямая зависимость между правапорядком и законностью: при наличии прочной законности в обществе складывается и прочный, устойчивый правапорядок, если же нарушаются законы, то страдает законность и тем самым наносится ущерб правапорядку. Поэтому правапорядок есть результат осуществления законности в ее качественных параметрах.

Правапорядок характеризуется следующими особенностями:

- он запланирован в нормах права;
- возникает в результате реализации норм права;
- обеспечивается государством;
- создает условия для организованности общественных отношений;
- выступает итогом законности.

Таким образом, **правапорядок** есть результат осуществления законности и представляет собой систему фактических общественных отношений, складывающихся под непосредственным воздействием правовых законов и основанных на них нормативных актов, и гарантирующих достижение целей правового регулирования, прочность провозглашенных прав, свобод и обязанностей субъектов права.

Различают *материальное, государственно-волевое и юридическое содержание правапорядка*. Материальное содержание составляют закономерности возникновения, функционирования и развития общественных связей и процессов в структуре правапорядка, взаимосвязи с экономикой, культурой, идеологией. Государственно-волевое содержание образует совокупный результат государственной воли, а также воли и интересов всех участников правапорядка.

Юридическое содержание включает в себя реализованность прав и законности; систему правоотношений между субъектами правапорядка; состояние

урегулированности и упорядоченности правовых процессов, отношений, связей.

В *структуре правопорядка выделяют три элемента*: правовую структуру общества (государство и его органы, негосударственные образования и общественные объединения, граждане); правовые отношения и связи, последовательность их возникновения, изменения и прекращения; атрибутированные элементы правопорядка (методы регулирования отношений и поведения людей).

Принципами правопорядка являются:

- определенность (правопорядок базируется на формально-определенных правовых предписаниях, реализация которых обеспечивает определенность общественных отношений);
- системность (правопорядок – это система отношений, основанная на единой сущности правопорядка, системе экономических отношений и обеспечиваемая силой единой государственной власти);
- организованность (правопорядок возникает при организующей деятельности государства, его органов);
- государственная гарантированность (правопорядок обеспечивается государством, охраняется им от нарушителей);
- устойчивость (стабильность правопорядка);
- единство (правопорядок един на территории всей страны).

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Что такое законность? Раскройте ее сущность.
- 2) Охарактеризуйте основные принципы законности.
- 3) Что составляет нормативную основу законности?
- 4) Что понимается под гарантиями законности? Раскройте гарантии законности.
- 5) Что такое общественный порядок и правопорядок?
- 6) Как соотносятся законность и правопорядок?
- 7) Какие элементы выделяют в структуре правопорядка?

4.14 Правомерное поведение и правонарушение

4.14.1 Понятие правомерного поведения и его виды

Отношения между людьми, существующие в обществе, складываются на основе двух разновидностей поведения:

- поведения, обусловленного различными социальными нормами и находящегося вне сферы правового регулирования;
- поведения, юридически значимого, предусмотренного нормами права.

Юридически значимое, или правовое, поведение обладает такими признаками, как социальная значимость, сознательность и волевой характер, правовая регламентация, подконтрольность государству, юридические последствия.

Таким образом, **правовое поведение** – это социально значимое, осознанное поведение индивида или коллективных субъектов, урегулированное нормами права и влекущее за собой юридические последствия.

Правовое поведение может быть как правомерным, так и противоправным.

Правомерное поведение – это социально полезное поведение субъектов, соответствующее предписаниям правовых норм.

Посредством правомерного поведения происходит претворение права в жизнь, его реализация, достижение поставленных целей. Именно правомерное поведение является условием стабильного существования и развития общества.

Правомерное поведение характеризуется следующими **признаками**:

1) оно находится в сфере правового регулирования и соответствует установленным правовым предписаниям (формальный аспект);

2) является социально полезным, совершаемым в интересах большинства членов общества (содержательный аспект, объективная сторона);

3) является осознанным (субъективная сторона правомерного поведения).

Правомерное поведение **классифицируется** по различным критериям.

По социальной значимости оно подразделяется на:

- социально необходимое (например, служба в армии). Данный вид поведения необходим для общества, опосредуется обязывающими и запрещающими нормами и обеспечивается мерами государственного принуждения;

- желательное (научное и художественное творчество). Желательное поведение закрепляется как право, реализация которого зависит от воли и интересов управомоченного лица, хотя государство в этом и заинтересовано;

- социально допустимое (религиозные обряды, забастовка и т.д.). Государство не заинтересовано в поведении такого вида, но он дозволен нормами права.

По форме внешнего проявления правомерное поведение может быть активным (в виде действия) и пассивным (бездействие).

По субъектам правомерное поведение подразделяется на индивидуальное (поведение отдельного индивида) и коллективное (деятельность общественных организаций, государственных органов).

Наиболее распространена классификация правомерного поведения **по волевому признаку (мотивации)**. При этом выделяют следующие виды правомерного поведения:

- социально-активное – поведение, основанное на глубоком внутреннем убеждении субъекта в необходимости и целесообразности поступать в соответствии с предписаниями правовых норм (высшая форма правомерного поведения);

- конформистское – поведение, выступающее следствием приспособления личности к внешним обстоятельствам и выражающееся в пассивном следовании нормам права вслед за окружающими его людьми, отсутствии собственных позиций;

- привычное – поведение, основанное на сформировавшейся привычке, возникшей в результате многократного повторения действий, совершаемых в

привычной обстановке; при этом соблюдение норм права является для человека само собой разумеющимся, обычным, привычным;

- маргинальное – поведение, соответствующее правовым предписаниям, но совершаемое под воздействием угрозы государственного принуждения, страха перед наказанием (пограничное поведение).

4.14.2 Понятие и признаки правонарушения

Правонарушение – это противоправное, виновное, общественно опасное деяние деликтоспособного лица, причиняющее или способное причинить вред обществу государству, личности.

Признаками правонарушения являются:

1) **деяние**, то есть действие или бездействие, осознанное, осмысленное поведение человека, способного контролировать свои поступки. Мысли, чувства, помыслы человека не могут иметь юридического значения и правонарушением не являются до тех пор, пока не воплотятся в реальные действия.

2) **вина**. Правонарушение характеризуется виновностью субъекта, совершившего деяние. Если лицо действовало не на основе свободы воли, а под воздействием физического или психического принуждения, то вина в этом случае отсутствует и, соответственно, деяние не будет квалифицироваться как правонарушение. В гражданском праве допускается возможность привлечения к ответственности и без вины (например, ответственность владельца источника повышенной опасности).

3) **противоправность** деяния, то есть нарушение предписаний правовых норм. Поведение, не соответствующее предписаниям иных социальных норм (морали и т.д.), не будет являться правонарушением.

4) **общественная опасность** деяния или вред. Любое правонарушение наносит или способно нанести ущерб интересам общества, государства, личности, охраняемым нормами права.

5) **причинная связь между деянием и вредным результатом**.

6) **юридическая ответственность**. За совершенное правонарушение лицо обязано понести юридическую ответственность. При этом лицо должно быть деликтоспособно.

4.14.3 Юридический состав правонарушения

Юридический состав правонарушения – это совокупность всех его обязательных признаков (элементов).

Юридический состав правонарушения содержит четыре обязательных элемента: объект, субъект, объективная сторона и субъективная сторона правонарушения.

Объект правонарушения – это общественное отношение, на которое посягает противоправное поведение и которое охраняется действующим правом.

Иными словами, это нарушенные субъективные права. При этом следует различать объект правонарушения и предмет правонарушения. Предмет право-

нарушения представляет собой вещи материального мира, воздействуя на которые виновный осуществляет посягательство на охраняемые правом общественные отношения. Так, в случае кражи шапки объектом правонарушения будет являться отношение частной собственности, а шапка – предметом правонарушения.

Субъект правонарушения – это деликтоспособное лицо, совершившее правонарушение.

Имеются два основания, по которому люди могут признаваться неделиктоспособными, – возраст и психическое заболевание. Субъектом правонарушения может быть только вменяемое (то есть способное сознавать общественно-опасный характер своего деяния) физическое лицо, достигшее установленного законом возраста привлечения к ответственности. Недееспособное лицо всегда и неделиктоспособно.

Субъектами гражданско-правовых и некоторых видов административных правонарушений могут являться также и юридические лица. Юридические лица также должны обладать деликтоспособностью, которая возникает с момента их государственной регистрации.

Объективная сторона правонарушения – это внешнее проявление противоправного деяния. Совокупность внешних признаков, характеризующих правонарушение, охватывает:

- **противоправное деяние** (в виде действия или бездействия);
- **вредные последствия противоправного деяния.** Это тот вред, который причиняется противоправным деянием. Вредные последствия могут носить физический, материальный и моральный характер, они различаются по степени тяжести.

- **причинную связь** между деянием и его вредными последствиями. Это такая связь между противоправным деянием и наступившими вредными последствиями, при которой деяние предшествует во времени последствию и является главной и непосредственной причиной, неизбежно вызывающей данное последствие. Эта связь должна быть прямой, непосредственной, а не случайной.

Помимо обязательных выделяют также факультативные признаки объективной стороны правонарушения: место, время, способ, обстановка совершения правонарушения. Данные признаки приобретают юридическое значение, то есть оказывают влияние на квалификацию противоправного поведения, не во всех случаях, а лишь тогда, когда указаны в соответствующей норме права.

Субъективная сторона правонарушения – это совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям.

Основным признаком субъективной стороны является **вина** – психическое отношение субъекта к деянию и его последствиям. Различают две формы вины – умысел и неосторожность.

Умысел бывает прямой и косвенный. При прямом умысле лицо осознавало противоправный характер своего деяния, предвидело его вредные последствия и желало их наступления. При косвенном умысле лицо осознавало проти-

воправный характер своего деяния, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий и, хотя не желало, но сознательно допускало наступление этих последствий.

Неосторожность подразделяется на преступное легкомыслие (самонадеянность) и преступную небрежность. Правонарушение признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий. При совершении правонарушения по небрежности лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Факультативными признаками субъективной стороны являются мотив – внутренние побуждения, которыми руководствовался субъект при совершении правонарушения, и цель – мысленная модель того результата, которого стремится достичь субъект при совершении правонарушения.

Для квалификации деяния как правонарушения необходимо определить все четыре элемента состава. Если какой-либо из элементов будет отсутствовать, то не будет и правонарушения как такового.

4.14.4 Виды правонарушений

В зависимости от степени общественной опасности правонарушения подразделяются на **преступления и проступки**.

Преступление (уголовное правонарушение) – это виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания (ст.14 УК РФ). Преступления отличаются максимальной степенью общественной опасности, поскольку посягают на наиболее важные общественные отношения. Различаются преступления небольшой, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие. Квалифицировать правонарушение в качестве преступления вправе только суд, который и назначает наказание.

Проступки подразделяются на административные, дисциплинарные и гражданские.

Административные правонарушения – это противоправное, виновное действие или бездействие физического или юридического лица, за которое Кодексом РФ об административных правонарушениях или соответствующими законами субъектов Федерации установлена административная ответственность (ст.2.1 КоАП РФ).

Административные правонарушения посягают на права и свободы человека, его здоровье, на санитарно-эпидемиологическое благополучие населения, общественную нравственность, установленный порядок осуществления государственной власти, общественный порядок и общественную безопасность, собственность, законные экономические интересы физических и юридических лиц, общества и государства (например, нарушения правил дорожного движения, мелкое хулиганство, нарушение правил пожарной безопасности и т.д.).

Особенность административных правонарушений состоит в том, что правонарушитель не находится в трудовых или служебных отношениях с органами или должностными лицами, обладающими правом наложения административного наказания. Меры административной ответственности вправе применять только специально на то уполномоченные органы и должностные лица.

Дисциплинарные правонарушения представляют собой нарушения трудовой, воинской, учебной или иной дисциплины.

Субъектом дисциплинарного проступка может быть только лицо, которое в силу своего положения обязано соблюдать правила внутреннего распорядка. Совершение дисциплинарного проступка влечет за собой применение дисциплинарного взыскания руководителем соответствующего предприятия, организации, учреждения. Санкции за совершение дисциплинарных проступков устанавливаются Трудовым кодексом РФ, правилами внутреннего трудового распорядка, ведомственными уставами, положениями, инструкциями и другими локальными нормативно-правовыми актами.

Гражданские правонарушения (деликты) – правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений.

В зависимости от оснований, влекущих обязанность возместить причиненный вред, выделяют правонарушения, связанные с неисполнением договоров, и правонарушения, обусловленные внедоговорными фактами, вытекающие из причинения вреда другим лицам. Санкции за гражданские деликты носят, в первую очередь, праввосстановительный, компенсационный характер.

Выделяют также **процессуальные правонарушения**, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия (например, неявка свидетеля, подсудимого в суд, нарушение сроков рассмотрения жалоб граждан в административных органах и т.д.).

Контрольные вопросы к теме:

- 1) Дайте понятие правомерного поведения. Каковы его признаки?
- 2) Проведите классификацию правомерного поведения по различным критериям.
- 3) Почему правомерное поведение является общественно необходимым и общественно полезным явлением?
- 4) Что такое правонарушение?
- 5) Назовите признаки правонарушений.
- 6) Какие элементы входят в юридический состав правонарушения? Охарактеризуйте их.
- 7) Что такое вина? Какие формы вины вы знаете?
- 8) Каковы основные критерии деления правонарушений на преступления и проступки?
- 9) На какие виды делятся проступки?
- 10) В чем отличия административного проступка от дисциплинарного?

4.15 Юридическая ответственность

4.15.1. Понятие и признаки юридической ответственности

Общество всегда реагирует на нарушение социальных норм, установленного порядка общественных отношений. При этом действуют различные формы социальной ответственности: моральная, политическая, организационная, общественная. Они предназначены для обеспечения упорядоченности, стабильности общественных отношений в различных сферах жизнедеятельности общества. Одной из форм социальной ответственности является ответственность юридическая.

Юридическая ответственность трактуется в широком и узком смысле слова.

В широком значении юридическая ответственность представляет собой правоотношение между государством в лице его определенных органов и субъектами права, отвечающими перед обществом и государством за точную и добросовестную реализацию содержащихся в нормах права и обращенных к ним соответствующих предписаний и требований.

В узком смысле юридическая ответственность понимается как реакция государства на совершенное правонарушение. Юридическая ответственность при этом понимается как применение к лицам, совершившим правонарушения, предусмотренных законом мер принуждения в установленном для этого процессуальном порядке.

Следовательно, юридическая ответственность имеет два **основания**:

1) нормативное – как результат применения к правонарушителю нормы права, реализация ее санкции. При этом надо учитывать, что юридическая ответственность не отождествляется с санкцией. Санкция – лишь мера юридической ответственности.

2) фактическое – то есть совершение лицом правонарушения. Если поведение субъекта не попадает под признаки правонарушения, то данное лицо не подлежит юридической ответственности.

По своему содержанию юридическая ответственность выступает в виде применения к лицу мер государственно-принудительного воздействия. Ответственность правонарушителя заключается в выполнении двух видов обязанностей: а) восстановить по мере возможности то состояние общественной жизни, которое было до совершения правонарушения; б) понести кару за совершенное правонарушение. Эти две группы обязанностей и составляют единое содержание юридической ответственности.

По своему непосредственному выражению юридическая ответственность представляет собой претерпевание неблагоприятных последствий для правонарушителя. Данные последствия могут быть: а) личного характера (лишение свободы, выговор, обязанность принести публичное извинение и т.п.); б) имущественного характера (например, штраф); в) организационного характера (увольнение).

Исходя из содержания и непосредственного выражения юридической ответственности, она определяется следующим образом.

Юридическая ответственность есть правовое отношение, возникающее между государством и личностью, на которую возлагаются обязанности претерпеть неблагоприятные последствия и лишения за совершенное правонарушение.

Следовательно, для юридической ответственности характерны **признаки**:

- 1) устанавливается государством в правовых нормах;
- 2) опирается на государственное принуждение;
- 3) применяется специально уполномоченными государственными органами;
- 4) связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- 5) выражается в определенных отрицательных последствиях для правонарушителя;
- 6) возлагается в процессуальной форме;
- 7) наступает только за совершенное правонарушение.

Юридическая ответственность преследует три главные **цели**: защиту правопорядка, воспитание граждан в духе уважения к праву, предупреждение совершения правонарушений.

Фактически у ответственности и наказания одни и те же цели, которые законодатель определяет следующим образом: восстановление социальной справедливости, исправление лица, подвергшегося наказанию и предупреждение совершения новых правонарушений. При этом надо учитывать, что юридическая ответственность и наказание – это не тождественные понятия. Так, уголовная ответственность возможна без назначения наказания и судимости. Суд может вынести обвинительный приговор, но вместо наказания назначить принудительные меры воспитательного воздействия несовершеннолетнему, совершившему преступление небольшой или средней тяжести. Наказание же без ответственности быть не может. Следовательно, понятие юридической ответственности шире, чем понятие наказания.

От целей юридической ответственности необходимо отличать ее функции, с помощью которых решаются частные задачи, достигаются промежуточные результаты на пути к цели. Выделяются следующие **функции юридической ответственности**:

1) репрессивно-карательная. Она свидетельствует о том, что юридическая ответственность является актом возмездия по отношению к правонарушителю и, кроме того, средством, предупреждающим совершение новых правонарушений данным правонарушителем.

2) предупредительно-воспитательная (превентивная), преследующая цель общего и специального предупреждения, обращенная к неустойчивым членам общества. Она призвана обеспечить формирование у адресатов права мотивов, побуждающих соблюдать законы, уважать права и законные интересы других лиц.

3) правовосстановительная, или компенсационная, функция. Взыскание причиненного вреда с правонарушителя компенсирует потери потерпевшей стороны, восстанавливает ее имущественные права.

4.15.2 Принципы юридической ответственности

Принципы юридической ответственности – это основополагающие идеи, начала, закрепленные в правовых нормах.

Выделяются следующие основные принципы юридической ответственности.

1) ***принцип ответственности субъекта права лишь за свои поступки, только за противоправное деяние.***

Этот принцип означает, что лицо не может быть привлечено к юридической ответственности за мысли, которые не получили внешнее выражение. Правонарушение – это всегда поведение, деятельность конкретного человека. Намерения, цели, ради осуществления которых человек не предпринимает действий, убеждения, взгляды, воззрения не относятся к области правового регулирования (но так было не всегда, например, в древнегреческом праве не проводилось различия между кражей задуманной и совершенной: «Если ты не совершил задуманную тобой кражу только ради страха, то ты все-таки совершил ее своим помыслом»).

2) ***принцип ответственности только за виновные деяния, т.е. презумпция невиновности.***

Никто не может нести ответственность, если не установлена его личная вина в отношении общественно опасного деяния и его последствий. При этом привлекаемое к ответственности лицо считается невиновным, пока его вина не будет доказана и установлена соответствующим правоприменительным актом. Все, что совершено при отсутствии у лица выбора, свободы воли, или в условиях, когда субъект не мог руководить своими действиями, не предвидел, не мог и не должен был предвидеть результаты своих поступков, основанием юридической ответственности не является.

3) ***законность.***

Он предполагает, что ответственность может наступить лишь за деяние, прямо запрещенное правовыми нормами, и только в пределах санкций соответствующей нормы. Кроме того, законна лишь та ответственность, которая наступила в результате безусловного установления факта правонарушения, произведенного в полном соответствии со всеми процессуальными правилами. К данному принципу относится и требование соответствия принятых государственными органами законов и нормативных актов основным принципам права, то есть требование законности самого закона.

4) ***справедливость юридической ответственности***

Данный принцип предполагает, что за противоправный поступок отвечает тот, кто его совершил, а мера ответственности соразмерна совершенному правонарушению, то есть соответствует его тяжести. Справедливость также означает, что за одно правонарушение должно быть назначено лишь одно юридическое наказание и не унижающее человеческое достоинство.

5) ***целесообразность.***

Этот принцип предполагает строгую индивидуализацию ответственности в пределах, установленных законом, возможность смягчения или отказа от

применения мер ответственности, если ее цели могут быть достигнуты иным путем. Таким образом, принцип целесообразности означает соответствие избираемой в отношении правонарушителя меры государственного принуждения его социальным качествам.

б) неотвратимость юридической ответственности.

Означает, что ни одно правонарушение не должно оставаться безнаказанным, наступление юридической ответственности неизбежно. Это способствует повышению эффективности правоохранительной деятельности органов государства, укреплению правопорядка и законности в обществе.

7) гуманизм.

Данный принцип состоит в том, что законодательство РФ обеспечивает безопасность человека. Наказания и взыскания не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижения человеческого достоинства.

8) обоснованность ответственности, то есть объективное, всестороннее исследование обстоятельств дела и определение конкретной меры наказания или взыскания в точном соответствии с критериями, установленными законом.

4.15.3 Виды юридической ответственности

Юридическая ответственность может классифицироваться по различным основаниям.

По **содержанию санкций**, применяемых за совершенное правонарушение, ответственность подразделяется на:

- штрафную (карательную), которая применяется за преступления, административные и дисциплинарные проступки, осуществляется только в процессуальной форме и определяется актами специально уполномоченных на то государственных органов или должностных лиц;
- праввосстановительную, заключающуюся в восстановлении незаконно нарушенных прав, в принудительном исполнении невыполненной обязанности.

По **форме осуществления** различают судебную, административную и иные виды юридической ответственности.

Наиболее распространенной является классификация юридической ответственности **по отраслевой принадлежности**: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная.

Уголовная ответственность наступает за совершение преступления и выражается в применении в судебном порядке обвинительным приговором суда к виновным государственного принуждения в форме уголовного наказания, влечет за собой состояние судимости. Выражается в следующих санкциях: лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, ограничение свободы, ограничение по военной службе, исправительные работы, обязательные работы, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Административная ответственность наступает за совершение административного правонарушения. Она определяется соответствующими административными органами и должностными лицами, комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, а также судом (мировыми судьями) и выражается в виде предупреждения, административного штрафа, административного ареста, лишения специального права (например, управления транспортными средствами), возмездного изъятия или конфискации орудия или предмета административного правонарушения, административного выдворения за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства, дисквалификация (Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. №195-ФЗ). Субъектами административной ответственности могут быть физические лица, достигшие 16-летнего возраста, а также по некоторым видам административных правонарушений – юридические лица.

Дисциплинарная ответственность связана с нарушением трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины. Наступает в связи с нарушением правил внутреннего трудового распорядка, либо в порядке подчиненности, либо на основании специальных уставов, положений. Выражается в наложении дисциплинарного взыскания (выговор, замечание, строгий выговор, увольнение, и т.д.).

Гражданско-правовая ответственность носит компенсационный характер, ее цель – восстановление нарушенных имущественных прав. В зависимости от основания возникновения обязательства, в результате которого наступает ответственность, она классифицируется на договорную и не договорную. Гражданско-правовая ответственность основана на принципе полного возмещения ущерба, причиненного правонарушением.

Материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей.

В настоящее время выделяется также **конституционная ответственность**. Основание наступления конституционной ответственности – нарушение Конституции РФ, а равно других источников конституционного права. Этот вид ответственности характерен для отношений между органами власти, формирующими ответственный перед ними орган, полномочия которого вытекают из факта избрания. Санкции такой ответственности могут быть различными: запрет занимать определенную должность, лишение государственных наград и почетных званий, отрешение от должности Президента РФ, роспуск Правительства, досрочное прекращение полномочий государственных органов или должностных лиц, роспуск общественных объединений, признание неконституционными актов или отдельных правовых норм и т.п.

4.15.4 Основания освобождения от юридической ответственности

Лицо, совершившее правонарушение, может быть освобождено от юридической ответственности. **Освобождение от юридической ответственности** означает освобождение правонарушителя от всех правовых последствий со-

вершенного им правонарушения. От юридической ответственности лицо может быть освобождено при малозначительности совершенного правонарушения, при совершении впервые преступления небольшой тяжести, не представляющего большой общественной опасности. При этом надо учитывать, что это не обязанность, а право соответствующих органов.

Уголовным правом предусмотрены следующие виды освобождения от юридической ответственности (ст. 75-78, 84, 90 УК РФ):

- в связи с деятельным раскаянием виновного (добровольная явка с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение вреда, причиненного преступлением);
- в связи с примирением с потерпевшим;
- в связи с истечением сроков давности (от 2 до 15 лет в уголовном праве: 2 года после совершения преступления небольшой тяжести, 6 - средней тяжести, 10 - тяжкого, 15 - особо тяжкого; 2 месяца для административного взыскания; 1 месяц - дисциплинарного);
- в связи с актом амнистии;
- в связи с актом помилования;
- в связи с применением к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия.

При решении вопроса об освобождении от юридической ответственности необходимо также учитывать данные, характеризующие личность правонарушителя, размер ущерба и т. д.

От освобождения от юридической ответственности следует отличать **обстоятельства, исключающие противоправность деяния**. К ним относятся общественно-полезные и целесообразные действия, направленные на устранение угрозы, созданной для существующих общественных отношений, и стимулирование полезной деятельности (необходимая оборона, крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения).

Юридической ответственности не подлежат лица, не достигшие к моменту совершения правонарушения определенного возраста соответственно виду правонарушения, невменяемые лица.

Контрольные вопросы к теме

- 1) Что такое юридическая ответственность?
- 2) Каковы признаки юридической ответственности.
- 3) Что является основанием юридической ответственности?
- 4) Какие неблагоприятные последствия претерпевает правонарушитель в результате наложения на него юридической ответственности?
- 5) Перечислите основные функции юридической ответственности.
- 6) Назовите принципы юридической ответственности.
- 7) Какие виды юридической ответственности вы знаете?
- 8) Чем отличается дисциплинарная ответственность от других видов юридической ответственности?

Список использованных источников

- 1 **Головистикова, А. Н.** Проблемы теории государства и права: учебник / А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев - М.: Изд-во Эксмо, 2005. - 832 с. – ISBN 5-699-10693-6.
- 2 **Лазарев, В. В.** Теория государства и права: учебник для вузов / В.В. Лазарев, С. В. Липень. – М.: Изд-во «Спарк», 2004. – 528 с. – ISBN 5-88914-226-7.
- 3 **Макуев Р. Х.** Теория государства и права: учебник / Р. Х. Макуев. – М.: Юристъ, 2006. – 572 с. – ISBN 5-7975-0799-4.
- 4 **Матузов, Н.И.** Теория государства и права: учебник / Н. И. Матузов, А. В. Малько. – 3-е изд. - М.: Изд-во Дело АНХ, 2009. - 528 с. – ISBN 978-5-7749-0543-0.
- 5 **Морозова, Л. А.** Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. – 3-е изд. – М.: Эксмо, 2009. – 480 с. – ISBN 978-5-699-25310-4.
- 6 **Мухаев, Р. Т.** Теория государства и права: учебник для вузов / Р. Т. Мухаев. – М.: Юнити-Дана, 2005. – 543 с. – ISBN 5-238-00951-8.
- 7 **Нерсесянц, В. С.** Общая теория государства и права: учебник для юридических вузов и факультетов / В.С. Нерсесянц. – М.: Изд-во Норма - Инфра-М, 2004. – 552 с. ISBN 5-89123-381-9.
- 8 Проблемы общей теории права и государства: учебник / под ред. В.С. Нерсесянца. – М.: Норма – Инфра-М, 2008. – 832 с. – ISBN 5-86225-910-4.
- 9 **Сырых, В. М.** Теория государства и права: учебник / В. М. Сырых. – М.: Юридический Дом «Юстицинформ», 2001. – 592 с. – ISBN 5-7205-0415-X.
- 10 Теория государства и права: учебник / под ред. В. К. Бабаева. – 2-е изд. – М.: Юристъ, 2006. – 637 с. – ISBN 5-7975-0781-1.
- 11 Теория государства и права: учебник / под ред. В. М. Корельского и В. Д. Перевалова. – 2-е изд. - М.: Норма, 2003. – 616 с. – ISBN 5-89123-175-1.
- 12 Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Изд-во Зерцало, 2009. – 848 с. – ISBN 978-5-8078-0166-1.
- 13 Теория государства и права: учебник / А.С. Пиголкин, А.Н. Головистикова, Ю.А. Дмитриев; под ред. А.С. Пиголкина, Ю.А. Дмитриева. – М.: Высшее образование, 2008. – 613 с. – ISBN 978-5-9692-0185-9.
- 14 Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. М. М. Рассолова, В. О. Лучина, Б. С. Эбзеева. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2001. – 640с. – ISBN 5-238-00146-0.
- 15 **Хропанюк, В. Н.** Теория государства и права: учебник / В.Н. Хропанюк. – 3-е изд. - М.: Интерстиль, Омега-Л, 2008. - 384 с. – ISBN 5-370-00916-3.