Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования
«Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»
Оренбургский институт (филиал)

Кафедра теории государства и права

Теория государства и права

Учебное пособие

Оренбург, 2025

УДК 340 (07)
ББК 67. Оя73
Т 33

Издание четвертое, исправленное и доработанное.
Печатается по решению Редакционного Совета Оренбургского института.
Рецензент – д.ю.н., профессор Шнитенков А.В.
Авторы – составители:
заведующий кафедрой, д.ю.н., профессор Иванова С.В.
к.ю.н., доцент Шабетя И.В.,
к.и.н., доцент Кочеткова Е.А.,
к.ю.н., доцент Кузьмина М.В.,
к.ю.н., ст. преподаватель Сорокин Ю.Ю.
к.ю.н., ст. преподаватель Скобелева К.А

Учебное пособие предназначено для студентов-бакалавров, обучающихся в высших учебных заведениях по направлению 40.03.01 «Юриспруденция». Здесь последовательно излагаются современные представления об основах теории государства и права. Пособие может быть также полезным для магистрантов, аспирантов и преподавателей высших и средних учебных заведений.

Отпубликовано в типографии PROофис. Оренбург. 2025.
Усл. Печ. Л. 26.77
Подписано в печать 13.03.2025
ISBN 978-5-6052876-3-6

УДК 340 (07)
ББК 67. Оя73
Коллектив авторов. 2025 год

Содержание

Предисловие……..7
Раздел I. Введение в теорию государства и права……..9
1. Объект и предмет теории государства и права…….....9
2. Место теории государства и права в системе общественных и юридических наук. Функции теории государства и права как науки....12
3. Методология теории государства и права……16
Раздел II. Теория государства……...26
Глава 1. Понятие, признаки и сущность государства……..26
1. Теории возникновения государства……..26
2. Понятие государства……...29
3. Признаки государства……32
4. Концепции сущности государства……..……..35
Глава 2. Функции государства…….....44
1. Понятие функций государства……...44
2. Классификация функций государства……...47
3. Формы и методы реализации функций государства……51
Глава 3. Форма государства……..58
1. Понятие и элементы формы государства, факторы, влияющие на форму государств……58
2. Форма правления: понятие и виды……62
3. Государственный (политический) режим……66
4. Формы территориально-государственного устройства……...69
Глава 4. Типы государств……..80
1. Понятие и значение типологии государств……...80
2. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государств, их достоинства и недостатки……81
3. Соотношение типа и формы государства……85
Глава 5. Механизм государства……91
1. Понятие и основные черты механизма государства……91
2. Структура механизма государства……95
3. Механизм государства и государственный аппарат……..100
4. Понятие и признаки государственных органов……103
5. Виды государственных органов……105
6. Принципы организации и деятельности государственного аппарата ……107
Глава 6. Государство в политической системе общества……116
1. Понятие и структура политической системы общества……116
2. Функции политической системы……118
3. Место государства в политической системе общества……119
Глава 7. Личность. Общество. Государство……126
1. Государство и гражданское общество: соотношение. Структура гражданского общества……126

2. Понятие и признаки правового государства, предпосылки его формирования……128
3. Социальное государство: понятие, признаки, функции. Современные модели социального государства……131
4. Правовой статус личности. Законные интересы личности……...136
Раздел III. Теория права……..147
Глава 8. Понятие, признаки и сущность права……...147
1. Понятие права как государственного, социально-нормативного регулятора общественных отношений……147
2. Признаки права……..150
3. Сущность права……152
4. Дискуссионные аспекты правопонимания……155
5. Теории происхождения права……..161
Глава 9. Принципы и функции права…….179
1. Понятие принципов права ……...180
2. Виды принципов права……182
3. Функции права……...186
Глава 10. Нормы права……195
1. Понятие и признаки норм права……..196
2. Структура норм права……...197
3. Классификация норм права……..200
4. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов……204
5. Юридико-технические нормы……..206
Глава 11. Источники (форма) права……..213
1. Понятие и виды источников (форм) права……214
2. Нормативно-правовой акт: понятие, признаки……..221
3. Понятие, признаки и виды законов……223
4. Понятие и виды подзаконных нормативных правовых актов …….225
5. Пределы действия нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Правовые иммунитеты……...226
6. Решения Конституционного Суда РФ в системе источников российского права……231
Глава 12. Система права……..238
1. Понятие и основные элементы системы права……..238
2. Структура системы права……240
3. Отрасль права. Предмет и методы правового регулирования……..243
4. Система права и система законодательства……...247
Глава 13. Механизм правового регулирования……..255
1. Предмет правового регулирования……255
2. Методы правового регулирования……257
3. Материальное и процессуальное право……259
4. Частное и публичное право……262
Глава 14. Основные правовые системы современности……...270

1. Понятие и классификация современных национально – правовых систем…….270
2. Романо–германская правовая семья……272
3. Семья общего прецедентного права…….....273
4. Религиозные и традиционные правовые семьи……..275
Глава 15. Правовые отношения……282
1. Понятие и основные признаки правоотношений……..283
2. Структура (состав) правовых отношений……..285
3. Классификация (виды) правоотношений……...296
4. Понятие и классификация юридических фактов……...298
Глава 16. Правотворчество…….....307
1. Понятие правообразования и правотворчества……..307
2. Субъекты правотворчества……...311
3. Виды правотворческой деятельности…….314
4. Основные принципы правотворчества……317
5. Законотворчество: понятие и стадии …….319
6. Порядок опубликования и вступления в силу нормативно-правовых актов……322
7. Систематизация нормативных правовых актов…….327
Глава 17. Реализация права……337
1. Понятие, формы и виды реализации права……337
2. Применение права как особая форма реализации права……..347
3. Стадии процесса правоприменения……350
4. Акты применения права и их классификация……352
5. Пробелы в праве……355
6. Юридические коллизии……358
Глава 18. Толкование норм права…….....366
1. Толкование права: понятие, приемы, способы толкования……..367
2. Виды и объем толкования права. Акты толкования……..372
Глава 19. Правосознание и правовая культура……..382
1. Правосознание: понятие, структура, виды, уровни. …….382
2. Правовая культура: понятие, структура, виды……...385
3. Правовой идеализм и правовой нигилизм……..390
Глава 20. Законность и правопорядок……..398
1. Понятие и признаки законности……..398
2. Основные принципы и гарантии законности…….401
3. Понятие и виды правопорядка……405
Глава 21. Правонарушение……..416
1. Понятие и признаки правомерного поведения……...417
2. Понятие и основные признаки правонарушения……...421
3. Юридический состав правонарушения……...425
4. Виды правонарушений……428

Глава 22. Юридическая ответственность……439
1. Понятие и основные признаки юридической ответственности…...439

2. Принципы юридической ответственности…….445
3. Виды юридической ответственности……..446
Глава 23. Юридическая техника……455
1. Понятие и виды юридической техники……..456
2. Требования к содержанию нормативных актов……460
3. Правовые аксиомы и правовые презумпции…….464
4. Юридические фикции, юридические конструкции……..468

Предисловие

Теория государства и права занимает важное место среди ключевых учебных предметов, которые изучаются в рамках специальности «Юриспруденция». Обучение этому курсу, как правило, начинается на первом курсе юридических учебных заведений и продолжается до самого последнего. В первый год студенты осваивают базовые принципы теории государства и права, а в последний, опираясь на знания, полученные в ходе изучения специализированных дисциплин, рассматривают наиболее актуальные и важные проблемы данной области.

Теория государства и права представляет собой методологическую и мировоззренческую науку, исследующую фундаментальные аспекты государства и права. Благодаря осознанию её основных концепций студенты приобретают возможность эффективно ориентироваться как в теоретических, так и в практических аспектах юриспруденции. Более того, знание ключевых положений правоведения позволяет студентам углублённо и осознанно изучать профессиональные юридические дисциплины.

теория государства и права не только служит основой для понимания множества других юридических дисциплин, но и формирует стратегическое мышление будущих юристов. Студенты, изучающие эту науку, развивают аналитические навыки, которые помогают им критически оценивать правовые нормы и практики, а также осваивать различные подходы к решению правовых и социальных проблем.

Важной составляющей теории государства и права является её способность связывать юридические категории с более широкими социальными, экономическими и политическими контекстами. Это содействует формированию комплексного взгляда на правовые явления и углублённому пониманию роли права в обществе. Учебный процесс, включающий теорию государства и права, направлен не только на передачу

знаний, но и на развитие умения применять эти знания на практике, что особенно важно в условиях постоянно изменяющегося правового поля и социальной действительности.

В рамках этой дисциплины обсуждаются такие ключевые темы, как природа и функции государства, его правовые структуры, а также соотношение законности и правопорядка. Это позволяет будущим юристам не только освоить теоретические аспекты, но и подготовиться к реальной юридической практике, где необходимость применения теоретических знаний становится особенно актуальной. В конечном итоге, изучение теории государства и права обеспечивает будущим юристам необходимый фундамент для успешной профессиональной деятельности в области юриспруденции, укрепляя их способность к глубокому анализу и решению не только правовых задач, но и более широких социальных вопросов.

Данное учебное пособие содержит наиболее значимую, сконцентрированную информацию по теории государства и права, разные научные точки зрения, проблемные аспекты, что поможет студентам эффективнее подготовиться к государственной итоговой аттестации. В пособии обобщены, систематизированы разные научные позиции из рекомендованных программой подготовки к ГИА учебной литературы: Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. М., 2014; Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник для бакалавров / Т.Н. Радько, В.В. Лазарев, Л.А. Морозова. М., 2016; Теория государства и права: учебник для вузов / Под общ. ред. О.В. Мартышина. М., 2012; Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права. М., 2007; Общая теория права и государства: учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М., 2010. Отражены научно-исследовательские результаты работы преподавателей кафедры теории государства и права института.

Раздел I. Введение в теорию государства и права

План:

1. Объект и предмет теории государства и права
2. Место теории государства и права в системе общественных и юридических наук. Функции теории государства и права как науки
3. Методология теории государства и права

1. Объект и предмет теории государства и права

Каждая наука имеет свой *предмет исследования*, под которым понимается конкретный круг проблем, изучаемый данной наукой, сторона объективной действительности. Предмет науки важно отличать от ее объекта, под которым понимается определенная часть окружающей человека реальности, изучаемая многими науками. Объектом теории государства и права выступают государство и право, государственно-правовые явления социальной жизни, как обобщенные и абстрактные теоретические категории. Государство и право в то же время исследуются и другими науками (как юридическими, история государства и права зарубежных стран, история государства и права России, так и не юридическими – философией, политологией, экономикой, социологией и т.п.).

Каждая из этих наук имеет в объекте свой предмет, свою проблематику. Другими словами, предмет науки есть то, что она теоретически осваивает в определенном объекте. Центральное место в структуре предмета теории государства и права занимает исследование наиболее общих закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права. Закономерность есть объективная, необходимая, существенная, устойчивая, повторяющаяся связь общего характера между определенными явлениями.

Следовательно, *предметом теории государства и права* будут выступать наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государственных и правовых явлений, а именно:

понимание государства и права, сущность и смена их исторических типов, эволюция форм государства и права, их содержание, функции. Словосочетание «наиболее общие закономерности» означает, что данная наука изучает возникновение, развитие и функционирование не конкретного государства и права, а государственности и права вообще, т.е. их наиболее общие признаки, присущие государству и праву любого общества. Теория государства и права изучает в обобщенном виде все государства и все правовые системы, независимо от их временных и пространственных характеристик. Поэтому в ней сконцентрированы существенные достижения научной мысли о государстве и праве, все теоретически значимое о данных социальных институтах.

Важным является тот факт, что данная наука исследует государство и право, как в статике, так и в динамике, анализирует взаимосвязи данных институтов с другими социальными явлениями. Особенностью предмета теории государства и права является также изучение государства и права во взаимосвязи, как самостоятельных и дополняющих друг друга социальных институтов.

В предмет теории государства и права входит разработка понятийно-категориального аппарата юридической науки, то есть понятий, представляющих общий интерес для всех наук о государстве и праве. К таким понятиям можно отнести: право, источники права, норма права, институт, отрасль права, система права и система законодательства, правовые отношения, юридический факт, правотворчество, применение и толкование права, юридические коллизии, законность и правопорядок, механизм правового регулирования и механизм правового воздействия, правовой режим и т.д. Отдельные ученые включают в предмет теории государства и права также юридическую технику – систему принципов и правил оформления правового материала.

К особенностям предмета теории государства и права следует отнести:

- теория государства и права изучает государственно-правовые явления в целом, в их наиболее общем виде;

- в рамках теории государства и права данные объекты исследуются не как самостоятельные феномены, а как явления, детерминированные историческими событиями, политическими, экономическими, социальными процессами, идеологией, всей совокупностью внутренних и внешних факторов;

- она исследует общие специфические закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, обобщая весь опыт государственного и правового строительства. Профессор А.Б. Венгеров считает, что в рамках предмета теории государства и права следует говорить не только о закономерных процессах, но и фактах случайности;

- в рамках предмета теории государства и права рассматриваются основные коренные, базовые вопросы государства и права, как сущность, тип, формы, функции, структура, механизм действия, правовая система, правонарушение, юридическая ответственность и др., без уяснения которых невозможно понять существующие политические и общественные процессы;

- теория государства и права разрабатывает и формулирует основные теоретические понятия и категории юриспруденции, которыми руководствуются и пользуются все науки о государстве и праве, юридические дисциплины, правоприменительные органы;

- в рамках предмета государственные и правовые явления рассматриваются в органическом единстве и взаимном опосредование. Государство и право изучаются во взаимосвязи, взаимопроникновении и взаимодействии;

- государственно-правовые явления изучаются с субъективной и объективной точек зрения. Они должны соответствовать объективным реалиям и отражать объективно существующие процессы. С другой стороны, предмет теории государства и права – это комплекс научных доктринально

разработанных дефиниций, классификаций, теорий, система научных знаний и представлений;

- предмет теории государства и права не является чем-то неизменным, застывшим, консервативным. Ему присущ динамизм, как любому исторически развивающемуся явлению.

2. Место теории государства и права в системе общественных и юридических наук.

Функции теории государства и права как науки

Научные знания условно можно подразделить на три большие группы:

1) технические науки (например, механика);

2) естественные науки (например, физиология);

3) гуманитарные науки (или общественные, например, экономика).

Гуманитарные науки изучают общество, человека, социальные отношения и институты, формы общественного сознания, мышление и т.п.

Юридические науки – это часть общественных наук, поскольку государство и право являются социальными институтами. В свою очередь, юридические науки можно подразделить на следующие группы: 1) теоретико-исторические науки (теория государства и права, история государства и права); 2) отраслевые юридические науки (науки конституционного, гражданского, уголовного права и т.п.); 3) прикладные науки (криминалистика, криминология, судебная статистика, судебная медицина, судебная психиатрия); 4) науки международного права (международное частное право, международное публичное право, космическое, воздушное морское и др.); 5) специальные или организационные науки (судоустройство и правоохранительные органы, организация адвокатуры, нотариат и др.); 6) компаративистика (сравнительное правоведение).

Теория государства и права, находясь в системе гуманитарных наук, тесно взаимодействует с философией, политологией, экономической теорией, социологией, психологией, этикой, историей и т.д.

Философия как наука о наиболее общих закономерностях развития природы, общества и человеческого познания, физического, социального и духовного бытия направляет теоретическую мысль, определяет основные выводы в процессе исследования проблем возникновения, сущности и путей развития государства и права. Теория государства и права весьма активно использует философские методы (метафизику и диалектику), категории и понятия философии. В свою очередь, теория государства и права дает конкретный материал о государстве и праве для широких философских обобщений.

Социология - это наука об обществе как целостной системе, отдельных социальных институтах, процессах, общественных группах, о личности как основной ценности современного общества. Она помогает рассматривать государство и право в качестве составных частей организации социальных связей и взаимоотношений, образующих материю общественной жизни, определяет формы и функции таких связей и взаимоотношений.

Экономическая наука формулирует фундаментальные идеи о приоритете экономических факторов в трактовке государственно-правовых явлений, о роли производства, товарно-денежных отношений, форм собственности и распределения общественного продукта в формировании государства и права, в определении их сущности и роли в общественной жизни.

Политология - это наука о политике, соотношении власти и личности, коллективов людей, нормах политической этики и др. Теория государства и права дает материал для характеристики государства и права как неотъемлемых частей политической системы общества, определяет характер и формы государственной власти, воздействие права на деятельность властных структур общества. Вместе с тем политология помогает глубоко

уяснить взаимодействие государства и права с другими частями политической системы, связи с политическими явлениями, отношениями, институтами, субъектами политической жизни.

В системе юридических наук теория государства и права занимает особое место. Общность теории государства и права и историко-правовых наук состоит в том, что они изучают государство и право в целом, исследуют причины возникновения государства и права, этапы их развития. Но между ними есть и существенные различия. История изучает закономерности развития государственных и правовых форм конкретных стран в их хронологической последовательности. Теория же исследует закономерности в обобщенном виде, определяет теоретические основы такого развития.

Преобладающую роль в юриспруденции занимают отраслевые юридические науки. Между теорией государства и права и отраслевыми науками существуют сложные прямые и обратные связи. По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права имеет фундаментальное, методологическое и обобщающее значение.

Во-первых, теория имеет для всех юридических наук фундаментальное, базовое значение, раскрывает глубинные связи и отношения в государственно-правовой действительности.

Во-вторых, теория государства и права исследует общие для всех отраслевых наук проблемы (нормы права, правоотношения, субъект права, правонарушение, юридическую ответственность и т.д.), разрабатывает на этой основе общие понятия и конструкции, используемые другими науками. Систематизирует знания.

В-третьих, теория государства и права черпает эмпирический материал из отраслей права. Обобщая эти данные, она устанавливает межотраслевые связи, решает общие методологические проблемы, формирует свои выводы в тесной связи с отраслевыми науками. Фактически, теория призвана обобщать отраслевую научную информацию.

В-четвертых, в отличие от отраслевых наук, теория государства и права изучает общие закономерности государственно-правовых явлений.

В-пятых, по отношению к отраслевым наукам теория государства и права выступает обобщающей и абстрактной наукой.

В-шестых, Теорию государства и права интересуют лишь общие тенденции процессов возникновения, развития государства и права, абстрагированные от исторических и национальных фактов и обстоятельств.

Функции теории государства и права представляют собой основные направления действия данной науки, необходимые для решения стоящих перед ней целей и задач. Функции характеризуют ее теоретическое и практическое значение для прогрессивного преобразования общественной жизни.

Традиционно выделяют онтологическую (сущностную), гносеологическую (познавательную), эвристическую, прогностическую, методологическую, идеологическую, организационно-прикладную и воспитательную функции.

С помощью онтологической функции (онтология - учение о бытии) теория государства и права познает суть государственно-правовых явлений, отвечает на вопросы, что есть государство и право, как и почему они возникают и действуют. Данную функцию можно определить, как сущностная или интерпретационно-объяснительная.

Гносеологическая функция (гносеология - теория познания) теории государства и права состоит в выработке научных концепций, доктрин, правовых понятий, категорий, а также приемов и способов, помогающих научному познанию государства и права.

С помощью эвристической функции (эвристика - искусство нахождения истины) теория государства и права открывает новые знания о закономерностях в развитии государственно-правовых институтов на различных исторических этапах.

Прогностическая функция теории государства и права проявляется в предвидении тех или иных качественных и количественных изменений в государственно-правовой действительности, в определении тенденций развития государственно-правовой жизни, в выдвижении гипотез об их будущем.

Методологическая функция заключается в создании теорией системы понятий и категорий, концепций и конструкций, применяющихся во всех иных юридических науках, имеющих основополагающее значение для юриспруденции в целом.

Осуществляя идеологическую функцию, теория государства и права приводит в систему идеи и взгляды о государстве и праве, воздействует непосредственно на сознание субъектов и социальную жизнь как важнейший идеологический фактор: проводит в жизнь гуманистические начала, формирует общечеловеческие ценности, развивает правовую культуру.

Практически-организаторская (прикладная) функция теории государства и права проявляется в преобразовании, реформировании государственно-правовой жизни, в разработке рекомендаций и предложений по решению актуальных проблем государственно-правового строительства, в обеспечении научности государственного управления и правового регулирования.

Воспитательная функция оказывает систематическое и направленное воздействие на субъектов с целью формирования у них желательное отношения к государственно-правовым явлениям, закладывает основы юридического мировоззрения.

3. Методология теории государства и права

При изучении государственно-правовых явлений в рамках теории государства и права исследуются следующие уровни:

- эмпирический (функция описания),

- теоретический (функция объяснения),

- методологический (эпистемологическая функция – определение границ исследования государственно-правовых явлений),

- аксиологический уровень (функция отношения или понимания),

- идеологический, доктринальный уровень (функция обоснования).

Методология теории государства и права – это обусловленная философским мировоззрением совокупность определенных теоретических принципов, категорий, логических приемов и специальных методов исследования государственно-правовых явлений.

В качестве принципов теории государства и права выделяют: историзм, плюрализм, объективность, универсальность, всесторонность, конкретность, комплексность. М.Н. Марченко добавляет к этому перечню принцип органического сочетания теории и практики. Принцип историзма позволяет уяснить государство и право, как изменяющиеся в пространстве и времени динамичные категории. Принцип объективности позволяет получить наиболее достоверную истинную информацию о государственно-правовых явлениях. Субъективные оценки должны быть минимизированы. Принцип всесторонности позволяет охватить все явления государства и права во взаимосвязи и взаимодействии, учитывая все возможные аспекты и подходы. Принцип комплексности позволяет рассматривать государство и право не только как юридические явления и категории, но и привлекая все научные знания философии, политологии, экономики и других наук.

В рамках методологии выделяются и ряд научных подходов: монистический (одна господствующая идеология на государство и право), дуалистический (разделение государства и права как самостоятельные объекты познания), плюралистический (наличие множества научных подходов и идей), конструктивно-критический (познание сущности через научно-критический анализ явлений). Лазарев В.В. выделял также эмпирический и рационалистический подходы, Г. Гегель – логический и исторический.

Методы теории государства и права – это совокупность приемов, способов, средств и правил, с помощью которых наука познает своей предмет и получает новые знания. Все многообразие методов теории государства и права в зависимости от степени их распространенности можно расположить в следующую систему:

1) *Всеобщие методы* - это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. Они присущи абсолютно всем наукам, т.к. в их основе лежат обще мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. Среди всеобщих методов выделяют: метафизику (рассматривающую государство и право, как вечные и неизменные институты, глубоко не связанные друг с другом и с иными общественными явлениями) и диалектику, рассматривающую государственно-правовые явления через призму закономерностей. Диалектика делится на материалистическую и идеалистическую. Материалистическая диалектика строится на постулатах: признания государства и права объектами реального мира, их постоянная эволюция, изменчивость, детерминированность данных явлений Последняя может выступать как объективный, либо субъективный идеализм.

2) *Общенаучные методы* - это приемы, применяемые на отдельных этапах научного познания. К их числу относят: анализ, синтез, индукция, дедукция, системный и функциональный подходы, метод социального эксперимента, герменевтический, культурологический, метод сравнения, абстрагирования, аналогии и др.

Анализ означает условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части. Синтез, напротив, предполагает изучение явления путем условного объединения его составных частей. Системный подход ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем. Этот метод дает возможность рассматривать в качестве системных образований государственный аппарат, политическую систему, нормы права, правовые отношения и т.п.

Функциональный подход ориентирует на выяснение форм воздействия одних социальных явлений на другие. Этот метод дает возможность познать функции тех или иных государственно-правовых институтов. Метод социального эксперимента связан с проверкой проекта определенного решения с целью анализа достоинств и недостатков правового регулирования. В качестве примера можно назвать эксперимент по введению в 90-е годы в девяти регионах Российской Федерации судов присяжных. Герменевтический метод направлен на разъяснение, истолкование, интерпретацию смысла различных текстов, правовых понятий. Метод абстрагирования позволяет на основе познавательных мыслительных процессах выделить существенные свойства и связи предметов в отвлеченной форме.

3) *Частно-научные (специальные) методы* - это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений конкретных технических, естественных и гуманитарных наук. К специально-неюридическим относятся конкретно-социологический, статистический, кибернетический, математический, структурный анализ, исторический и т.д. Социологический метод позволяет с помощью анкетирования, интервьюирования, наблюдения и других приемов получить данные о фактическом поведении субъектов в государственно-правовой сфере. Он используется для определения эффективности воздействия государственно-правовых структур на общественные отношения, выявления противоречий между законодательством и потребностями социального развития. Статистический метод позволяет получить количественные показатели тех или иных массовых повторяющихся государственно-правовых явлений, таких, как правонарушения, деятельность государственных органов и т.д. На основе полученной статистической информации проводится научный поиск причин и условий, порождающих те или иные явления. Кибернетический метод - это прием, позволяющий с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики

познать государственно-правовые явления. Математический метод - это совокупность приемов оперирования с количественными характеристиками. В настоящее время математические методы применяются в криминалистике или судебной экспертизе, при квалификации преступлений, в правотворчестве и т.п.

Частноправовые (специально-юридические) методы, то есть являющиеся сугубо юридическими: формально-юридический, сравнительно-правовой, историко-юридический, метод правого моделирования, правого эксперимента, технико-юридический анализ, толкования.

Формально-юридический метод позволяет определять специальные юридические понятия, выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний и т.п. Его специфической чертой является отвлечение от сущностных сторон права. Задача, которая при этом ставится, заключается в уяснении и объяснении действующего законодательства, в его систематическом изложении и истолковании для целей правотворческой и правоприменительной практики. Он дает возможность детально изучить технико-юридическую и нормативную стороны права и на этой основе профессионально заниматься юридической деятельностью. Сравнительно-правовой метод позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы в целях выявления их общих и особенных свойств. К эмпирическому сравнению относится, главным образом, микросравнение - сопоставление и анализ правовых актов по линии их сходства и различия, а также практики их применения. В правовой науке сравнительно-правовой метод используется, прежде всего, при изучении законодательства двух или более государств.

Современная наука использует весь имеющийся набор инструментов научного исследования. Благодаря плюралистическому подходу, теория государства и права создает систему знаний, в которой отражаются объективные данные о реальной политической и правовой жизни.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое методология науки?
2. Теория познания как методологическая основа юридической науки. Понятие и структура теории государства и права как науки
3. Как можно охарактеризовать частно- и общенаучные методы?
4. Теория государства и права в системе юридических наук. Идеология и юридические науки. Диалектический метод в познании государственно-правовых явлений.
5. Предмет теории государства и права.
6. Цели и задачи теории государства и права.

Тестовые задания

1 Что входит в предмет теории государства и права?
1) Изучение экономических процессов в обществе.
2) Исследование общих закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права.
3) Анализ политических партий и их программ.
4) Изучение международных отношений.

2 Какой метод исследования в теории государства и права предполагает изучение явлений в их развитии и изменении?
1) Сравнительный метод.
2) Системный метод.
3) Исторический метод.
4) Формально-юридический метод.

3 Что из перечисленного относится к методам теории государства и права?
1) Экспериментальный метод.
2) Социологический метод.
3) Математический метод.
4) Технико-экономический.

4 Сторонники узкого подхода к определению предмета ТГП считают, что ТГП должна изучать:
1) Только государство.
2) Только право.
3) Государство и право, исключая иные правовые явления (правосознание, правовую культуру и т.д.).
4) Государство, право и все связанные с ними социальные явления.

5 Какой метод предполагает рассмотрение государства и права как целостных систем?

1) Системный метод.
2) Структурно-функциональный метод.
3) Сравнительный метод.
4) Формально-юридический метод.

6 Что из перечисленного является основной целью теории государства и права?

1) Разработка законопроектов.
2) Формирование общих теоретических знаний о государстве и праве.
3) Формирование порядка проведения судебных реформ.
4) Изучение тенденций развития международного права.

7 Что из перечисленного не относится к предмету теории государства и права?

1)Изучение функций государства.
2) Анализ правовых норм.
3) Исследование причин экономических кризисов
4) Изучение форм государства.

8 Какая из перечисленных дисциплин НЕ относится к юридическим наукам, изучающим отдельные сферы правового регулирования?

1) Гражданское право
2) Уголовное право
3) Теория государства и права
4) Административное право

9 Что из перечисленного не относится к методам теории государства и права?

1) Сравнительный метод.
2) Исторический метод.
3) Экспериментальный метод.
4) Формально-юридический метод.

10 Какой метод предполагает изучение правовых явлений в их взаимосвязи с другими социальными явлениями?

1) Социологический метод.
2) Исторический метод.
3) Сравнительный метод.
4) Системный метод.

11 Сторонники широкого подхода к определению предмета ТГП считают, что ТГП должна изучать:

1) Только государство.
2) Только право.
3) Государство и право, а также тесно связанные с ними явления (правосознание, правовую культуру, правореализацию и т.д.).
4) Только историю государства и права.

12 Какова роль теории государства и права в системе юридических наук?

1) Систематизация и обобщение знаний о государстве и праве

2) Разработка новых экономических теорий
3) Изучение международных отношений
4) Анализ исторических событий

13 К числу частноправовых методов не относится:

1)Формально-юридический метод
2)Сравнительно-правовой метод
3)Системный анализ

14 Предметом науки теории государства и права являются:

1) Исторические формы существования государства и права
2) Философские проблемы существования права
3) Наиболее общие закономерности развития государства и права
4) Проблемы становление демократического Российского государства

15 Основное отличие теории права и государства от отраслевых юридических наук состоит в том, что:

1)Каждая отраслевая наука изучает свой предмет, а теория права и государства — все предметы отраслевых наук;
2)Отраслевые наук и изучают соответствующие нормы, а теория права и государства — все законодательство в целом;
3)Теория права и государства изучает общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а отраслевые науки — конкретные закономерности той группы общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права;
4)Содержание отраслевых наук всегда связано с юридической практикой, а теория права и государства развивается независимо, изолированно.

16 Метод сравнительного правоведения, является ...

1)всеобщим
2)общим
3)частным
4)специальным

17 Какой из элементов является предметом теории государства и права?

1) Государство
2) Право
3) Социальные отношения
4) Все вышеперечисленное

18 Какой метод используется в теории государства и права для анализа правовых явлений?

1) Эмпирический метод
2) Сравнительный метод
3) Статистический метод
4) Логический метод

19 Что из перечисленного не входит в предмет теории государства и права?

1) Правовая система
2) Экономика
3) Правосознание

4) Правоприменение

20 Какой из методов теории государства и права позволяет выявить закономерности правового регулирования?

1) Исторический метод
2) Системный метод
3) Формально-юридический метод
4) Социологический метод

Практические задания

1. Объект науки «теория государства и права» – _____.

2. Распределите по группам методы теории государства и права: анализа и синтеза, статистический, моделирования, индукции и дедукции, сравнительного правоведения и государствоведения, формальной логики, конкретно-социологический, наблюдения, структурно-функциональный, правовой эксперимент:

а) общенаучные _____;
б) специальные _____ ;
в) частнонаучные _____.

Задача 1 Рассказывая о системе юридических наук, студент Лукашев криминалистику отнес к отраслевой юридической науке, а уголовное право — к прикладной юридической науке. По мнению же студента Антонова, криминалистика относится к прикладной юридической науке, а уголовное право — к отраслевой. Кто из них прав?

Задача 2 Объясните деление всех наук на естественные, технические и гуманитарные. В чем своеобразие и сложность предмета и метода гуманитарных наук? Докажите, что юриспруденция — наука гуманитарная.

Задача 3 Дайте определение предмета Теории государства и права и раскройте фундаментальный статус этой науки в системе юридических наук. Раскройте смысловое содержание выражения: «Теория государства и права — наука теоретическая, но нет ни чего практичнее хорошей теории».

Задача 4 Назовите и охарактеризуйте функции Теории государства и права. Можно ли определить доминирующую функцию Теории государства и права?

Список литературы

Алексеев, С. С. Общая теория права: учебник / С. С. Алексеев. – Москва : Изд-во «Проспект», 2008.

Алексеев, С. С. Государство и право: учебное пособие / С. С. Алексеев. – Москва : Изд-во «Проспект», 2014.

Винниченко, О. Ю. Теория государства и права: учебное пособие / О. Ю. Винниченко, В. И. Попов. – Москва: Изд-во «Проспект», 2010.

Власенко, Н. А. Теория государства и права: учебное пособие / 2-е изд., перераб. и доп. / Н. А. Власенко. – Москва: Проспект, 2014.

Кашанина, Т. В. Структура права: монография / Т. В. Кашанина. – Москва, 2013.

Марченко, М. Н. Теория государства и права: учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. / М. Н. Марченко. – Москва: Проспект, 2013.

Марченко, М. Н. Основы права: учебник / М. Н. Марченко, Е. М. Дерябина. – Москва, 2014.

Морозова, Л. А. Теория государства и права: учебник / Л. А. Морозова. – Москва: Эксмо, 2013.

Перевалов, В. Д. Теория государства и права / В. Д. Перевалов. – Москва, 2013.

Радько, Т. Н., Теория государства и права / Т. Н. Радько, В. В. Лазарев, Л. А. Морозова. – Москва: Проспект, 2014.

Романенкова, Е. Н. Теория государства и права: конспект лекций / Е. Н. Романенкова. – Москва: Проспект, 2014.

Хропанюк, В. Н. Теория государства и права: учебник / В. Н. Хропанюк. – Москва: Омега-Л, 2006. Общая теория государства и права: академический курс: в 3 т. – Москва: Норма, 2007.

Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. – Москва: Юристъ, 2006.

Теория государства и права: учебник / отв. ред. В. Д. Перевалов. – Москва: Норма, 2008.

Керимов, Д. А. Методология права (предмет, функции, проблемы философии права) / Д. А. Керимов. – Москва: Аванта +, 2000.

Малинова, И. П. Философия права и юридическая герменевтика / И. П. Малинова. – Москва, 2014.

Тарасов, Н. Н. Методологические проблемы юридической науки / Н. Н. Тарасов. – Екатеринбург: Изд-во уманит. ун-та, 2001.

Раздел II. Теория государства

Глава 1. Понятие, признаки и сущность государства

План:

1. Теории возникновения государства
2. Понятие государства
3. Признаки государства
4. Концепции сущности государства

1. Теории возникновения государства

Теории происхождения государства выступают научными концепциями, созданными в различные исторические эпохи, которые научно обосновывают причины и предпосылки процесса формирования государств в их многообразных формах и моделях. Данные теории обладают рядом характеристик: они носят субъективный характер, т.к. представляют собой научные теории отдельных мыслителей, объективно зависят от исторических, политических факторов развития, динамичны в своей эволюции, детерминированы множествами факторов – от социально-экономических, политических, идеологических до классовых, психологических и других. Ни одна из них не выступает истинной, т.к. сам процесс формирования государств – сложен, многообразен, индивидуален.

К классическим теориям происхождения государств относятся:[1]

1. Теологическая теория происхождения государства – одна из древнейших (Аврелий Августин Блаженный, Фома Аквинский). Многие религиозные (и не только) деятели разных времен и народов были и остаются ее представителями. Основу научной теологической концепции, базирующейся на формальной логике Аристотеля, заложил в XIII в. доминиканский монах Фома Аквинский, утверждавший, что государство возникло по воле Бога. Этот средневековый мыслитель разделил законы на божественные и человеческие. Законы божественные определяют пути достижения небесного блаженства. Человеческие законы определяют

[1] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

порядок общественной жизни. Таким образом, государство является результатом божественного промысла.

2. Патриархальная теория изложена в трудах Платона «Государство» и его ученика Аристотеля «Политика» в IV–III вв. до нашей эры. В XVII в. патриархальная теория разрабатывалась Робертом Фильмером. В России сторонником этой теории был Н. Михайловский. Суть патриархальной теории состоит в том, что увеличение числа семей и их объединение приводят к образованию государства. Государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти.

3. Теория общественного договора (Г. Гроций, Т. Гоббс, Ж.-Ж. Руссо, Д. Дидро, А. Н. Радищев). В основе данной теории – положение о том, что государству предшествует естественное состояние людей, которое характеризуется абсолютной свободой и равенством, из чего вытекает право каждого совершать любые действия, в том числе угрожающие чужой жизни и свободе. Это положение приводит к анархии, хаосу и конфликтам. По мнению сторонников данной теории, чтобы избежать конфликтов, люди должны были заключить договор «всех со всеми». Ограничивая свою свободу через договор, они устанавливали мир между членами социума. Право ограничивать свободу было передано государству. Общественный договор правящих с подвластными утверждал определенные права и обязанности сторон. Так, обязанные ограничивать свои права подвластные имели право требовать от правящих поддержания необходимого уровня благосостояния. Правящие, обладая правом ограничивать свободу, были обязаны обеспечивать этот уровень. В случае отказа власти от этой обязанности подвластные получают право на восстание.

4. Теория насилия. В ее основе – две концепции. Первая концепция – теория внешнего насилия. Ее авторы – австрийские ученые XIX в. К. Каутский и Л. Гумплович. Они полагали, что государство возникает в результате завоевания одного племени (народа) другим. Необходимость применения насилия существует постоянно. Таким образом, возникновение

государства является следствием принципа «слабый подчиняется сильному». Вторая концепция – теория внутреннего насилия. Ее автор – немецкий ученый XIX в. Е. Дюринг. Он полагал, что без господства большинства над меньшинством государство образоваться не может. Собственность, классы и государство возникают как результат насилия одной части общества над другой.

5. Психологическая теория. Создана на рубеже XIX–XX вв. французским социологом Г. Тардом и русским юристом Л. Петражицким. Они исходили из того, что возникновение государства и права – это результат проявления определенных свойств человеческой психики (потребность подчиняться, подражание, осознание зависимости от элиты в первобытном обществе, уяснение справедливости определенных вариантов действий и отношений и др.).

6. Классовая (марксистская) теория разработана К. Марксом и Ф. Энгельсом в середине XIX в. Положения данной теории наглядно, полно и понятно изложены в работе Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства». В основе классовой теории лежит учение об общественно-экономической формации, основанной на определенном способе производства. Именно способ производства, по мнению марксистов, обусловливает все процессы общественной жизни людей. Производственные отношения являются базисом любого общества, и именно они формируют надстройку – государство и право. Поэтому государство образуется в силу экономических причин: общественного разделения труда, появления частной собственности, раскола общества на антагонистические (противоборствующие) классы. Основная позиция марксизма по отношению к государству заключается в том, что государство является механизмом подавления эксплуатируемого класса, оно возникает в результате классовой борьбы и прекращает свое существование с исчезновением классов.

7. Органическая теория появилась в XIX в. Ее автор Г. Спенсер законы развития живых существ переносил на государство. Согласно органической

теории государство – это произведение сил природы, общественный организм, состоящий из отдельных людей подобно тому, как живой организм состоит из клеток. В этом общественном организме правительство является мозгом, право – это передаваемые мозгом импульсы; низшие классы реализуют внутренние функции (жизнедеятельность), господствующие – внешние (оборона).

В XX веке европейскими и российскими учеными были разработаны еще ряд новых научных концепций: теория инцеста французского социолога Клод Леви-Строс, ирригационная теория происхождения государства Карла Витфогеля, кризисная теория А.Б. Венгерова, теория социализации Т.В. Кашаниной.

2. Понятие государства

Современное человечество находится в радикальной ситуации, в которой происходят глобальные процессы в различных сферах жизни общества - экономике, политике, информатике, технологиях, это неизбежно ведет к изменению природы и характера государства, к глобализации его функций и существенному воздействию на его суверенитет.

Термин «государство» в современном его понимании вошло в обиход в XVI в., хотя ранее употреблялись термины «полис», «страна», «республика», «империя». Известный итальянский политик и философ Никколо Макиавелли первым применил термин «stato» для обозначения политически организованного общества.[2]

Безусловно, попытки дать определение понятия государства предпринимались неоднократно, начиная еще со времен Античности. Вместе с тем, единый, признаваемый всеми, подход к пониманию государства отсутствовал. Во многом это обусловлено объективными причинами – сложностью и исторической изменчивостью самого государства. Кроме того, различные исследователи неодинаково воспринимают одни и те же

[2] Рассолов М.М. Теория государства и права: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция» - М. – 2021. – 343 с.

государственно-правовые явления, анализируя самые разнообразные характеристики государства.

К примеру, религиозно-догматическое учение о государстве, нельзя рассматривать, как понимание его сущности и основы. Это удобная конструкция для управления подданными, гарантирующая их повиновение государственной власти, принятая в определенных историко-политических обстоятельствах и соответствующая степени развития общества. Подобный подход окончился с эпохой буржуазных революций, внедрив договорной взгляд (Договорная теория) на природу государства. Подобные смены обусловлены огромным количеством факторов, и, что важнее всего, происходят постоянно.

Сфера государственной деятельности то расширяется за счет общественной, то снова сужается; государственная власть то берется руководить всем, что только входит в народную жизнь, регламентирует промышленность, торговлю, посягает даже на умственную и религиозную сферу народной деятельности, то отказывается от всего этого и в принципе думает даровать нации спасение от всех бед.

Именно поэтому знакомство с различными определениями государства, мы точно видим влияние на них политической жизни эпох, в которые они появлялись.

Древнеримский оратор философ и политический деятель Марк Туллий Цицерон спрашивал и одновременно отвечал: «Да и что такое государство, как не общий правопорядок?». У Цицерона было немало последователей в разное время и в разных странах - основатель нормативистской теории права Ганс Кельзен, русский экономист и философ П. Струве и т.д. Несколько иной позиции придерживался крупный правовед Николай Михайлович Коркунов. Он утверждал, что «государство есть общественный союз свободных людей с принудительно установленным мирным порядком посредством предоставления исключительного права принуждения только органам государства». В этот период многие ученые

характеризовали государство как организацию правопорядка, усматривали в том его суть и главное назначение.[3]

«Под именем государства, - писал Г.Ф. Шершеневич, - понимается союз людей, осевших в известных границах и подчиненных одной власти». Это определение, верно отражающее некоторые черты государства, послужило поводом для различных упрощений. Ссылаясь на него, одни авторы отождествляли государство со страной, другие - с обществом, третьи - с кругом лиц, осуществляющих власть. Самое конфронтационное определение позднее сформулировал Ф. Энгельс, согласно которому ««государство есть не что иное, как машина для подавления одного класса другим».[4]

В. И. Ленин критиковал это определение за то, что многие его сторонники в ряду отличительных признаков государства называли принудительную власть: «Принудительная власть есть во всяком человеческом общежитии, и в родовом устройстве, и в семье, но государства тут не было». Обе формулировки были широко распространены в советской науке, и в официальной пропаганде.

Предполагалось, что они применимы только к таким государствам, в которых возникает высокая социальная напряженность и политическое противоборство грозит разрушением общества. Иначе говоря, эти определения подходят к тоталитарным государствам. Ставя во главу угла насильственную сторону власти, указанные определения не позволяют заметить в государстве цивилизационные, культурные, социальные ценности, необходимо присутствующие в любой управляющей структуре общества.

Не согласны с приведенным понятием историки психологической теории права. «Государство не совокупность людей определенного рода, - утверждал Ф.Ф. Кокошкин, - а отношения между ними, форма общежития,

---

[3] Коркунов Н.М. Теория государства и права : учебник– 16-е изд., стер. – Москва, 2024 – 608 с. : табл.

[4] Теория государства и права : учебник для юридических вузов и факультетов / Шершеневич Г.Ф. – 656

известная психическая связь между ними»[5]. Однако «форма общежития», форма организации общества - лишь один из признаков, и не самый существенный для государства.

В современной учебной литературе государство обычно определяется как политико-территориальная суверенная организация публичной власти, имеющий специальный аппарат, способная делать свои веления обязательными для всей страны. Данное определение обобщает наиболее существенные черты и признаки государства и в целом приемлема, но в ней слабо отражена связь государства и общества: *государство* - это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, обеспечивающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права и свободы граждан, законность и правопорядок, а также в целях осуществления своих функций сотрудничающая с другими государствами и всемирными организациями[6]. В нем подчеркивается, что государство, как ведущая часть политической системы страны выполняет жизненно необходимые для общества функции, обеспечивает его единство и целостность, управляет важнейшими общественными делами, гарантирует права и свободы гражданам, обеспечивая правопорядок в обществе, с стремясь соответствовать мировому правопорядку на основе общепринятых межународно-правовых норм и традиций.

3. Признаки государства

«Глобальный» подход к изучению государства и тенденций его развития является относительно новым, хотя перекликающиеся с ним «наднациональные» и «надгосударственные» идеи - «всемирного государства», «мирового правительства» и «наднационального права»

[5] Кокошкин Ф.Ф. Лекции по общему государственному праву – М. – 2015. – 308 с.
[6] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

являются далеко не новыми в научной литературе и практической деятельности (например Европейский союз).[7] Как и в момент их возникновения, более ста лет назад, они в определенной мере отражают происходящие в мире интеграционные процессы. Недаром Президент России Владимир Владимирович Путин во время пресс-конференции 14 декабря 2023 года указал - «Для такой страны, как Россия, существование без суверенитета невозможно. Укрепление суверенитета - главное»[8].

Упомянув о значимости суверенитета, а также угроз со стороны глобализационного процесса, целесообразно рассмотрение ряда признаков государства, совокупность которых, отличает его от иных политических организаций общества. К основным признакам государства относятся:[9]

1. *Наличие публичной власти*, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны (государство обязательно обладает аппаратом управления, принуждения, правосудия, ибо публичная власть - это чиновники, армия, полиция, суды, а также тюрьмы и другие учреждения). Публичной она называется потому, что, не совпадает с обществом, но выступает от его имени, делегированная народными выборами. Власть существовала и в догосударственном обществе, но это была непосредственно общественная, самоуправленческая власть, которая исходила от всего рода. Она не нуждалась ни в чиновниках, ни в каком-либо аппарате. Принципиальная особенность публичной власти состоит в том, что она воплощается именно в чиновниках, т.е. в профессиональном сословии управляющих, из которых образуются органы управления и принуждения. Более подробному рассмотрению вопроса далее будет посвящен отдельный раздел пособия.

2. *Система налогов, займов, казна* (выступая основной доходной и стабилизирующей частью бюджета любого государства, они необходимы для

---

[7] Романенко В.Б. Многогранность концепций определения понятия государства // Успехи современного естествознания. – 2003. – № 7. – С. 115-117; URL: https://natural-sciences.ru/ru/article/view?id=14685

[8] https://rg.ru/2023/12/14/o-chem-govorit-prezident-vladimir-putin-podvodia-itogi-goda-i-otvechaia-na-voprosy-zhurnalistov-i-zhitelej-strany.html

[9] Социология: Учебник для студентов высших учебных заведений / Под ред. проф. В.Н. Лавриненко; 2-е изд. – М. - 2000.

проведения экономической, монетарной политики и содержания государственного аппарата, а также работников, не производящих материальных ценностей (так называемой бюджетной сферы).

3. *Территориальная организация*, т.е. государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию. В процессе становления первых государств территориальное деление населения, начавшееся в процессе общественного разделения труда, превращается в административно-территориальное; на этом фоне возникает новый общественный институт - подданство или гражданство.

4. *Неразрывная связь государства с правом*, общеобязательный характер актов государства. Признаком государства является не право, как таковое, а их взаимосвязь и взаимообусловленность. Государство не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства, прав и свобод граждан. Государство обладает монополией на издание нормативно правовых актов различного уровня.

5. *Государственный суверенитет* является важнейшим признаком государства. Понятие «государственный суверенитет» появилось в конце средних веков, когда потребовалось отделить государственную власть от церковной и придать ей исключительное, монопольное значение. Ныне суверенитет - обязательный признак государства. Страна, его не имеющая, - это колония или доминион. Суверенитет как свойство государственной власти заключается в ее верховенстве, самостоятельности и независимости. Верховенство государственной власти внутри страны обозначает: 1) универсальность ее властной силы, которая распространяется на все населения, все партии и общественные организации данной страны; 2) ее прерогативы; 3) наличие у нее таких средств воздействия, которыми никакая другая общественная власть не располагается. Самостоятельность и независимость государственной власти от всякой другой власти внутри

страны и вне ее выражается в ее исключительном, монопольном праве свободно решать все свои дела.

Кроме названных признаков, выделяют также дополнительные признаки государства: наличие армии, специальный аппарат управления и принуждения, государственные символы (герб, флаг, гимн), памятные даты, атрибуты, государственный язык, гражданство (подданство), международное признание и т.д.

4. Концепции сущности государства

Безусловно, совокупность признаков государства весьма формализована, однако она позволяет нам перейти к характеристике сущности государства и многообразию ее концепций.

Определить сущность явления - значит выявить то главное в нем, что определяет его существование в том, а не в ином виде. По поводу сущности государства в отечественном правоведении в советский период преобладал классовый подход, согласно которому сущностью любого государства было выявление того, какой класс стоит у «руля управления» обществом. При этом не отрицалось, что по мере развития и совершенствования общественных отношений, повышения производительности труда и консолидации населения страны сущность государства постепенно меняется, т.е. государство определялось как аппарат, машина в руках господствующего класса для подавления своих классовых противников. Современная наука более широко подходит к вопросу об определении сущности государства.

Главное в сущности государства - его содержательная сторона, другими словами, то, чьи интересы, прежде всего, данная организация политической власти осуществляет, какие приоритеты устанавливает в своей политике.[10] В этой связи можно выделить *классовый, общечеловеческий, религиозный, национальный, расовый, юридический, элитарный подходы* к

[10] Политология: учеб. для студентов высш. учеб. заведений / Г.С. Гаджиев. – Изд. 2, перераб. и доп. – М. – 2020. – 432 с.

сущности государства. Долгое время в отечественной науке господствовал классовый подход к пониманию государства. Однако современная наука исходит из многоаспектности сущности государства. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности государства в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеназванных начал.

Социальное назначение государства характеризует его предназначение в обществе. Оно, в свою очередь, во многом предопределяется сущностью государства. Другими словами, какова сущность, таковы цели, которые ставит перед собой государство. В идеале государство должно служить обществу, индивидам. Однако в действительности история знает периоды конфликтов и противостояний между обществом и государством. Такая категория, как социальное назначение государства претерпевает постоянное изменение. В настоящее время у государств появляются новые направления деятельности, совершенно не характерные для государств предыдущих периодов. Социальное назначение современных государств состоит в разнообразной, широкой деятельности, направленной на решение задач, вытекающих из необходимости обеспечения нормального, бесконфликтного существования и прогрессивного развития общества. Согласно же классовому подходу сущность государства выражается через волю экономически господствующего класса и навязывание этой воли всему обществу. Государство при этом рассматривается как аппарат насилия, машина для подавления одного класса другим. Право выступает орудием угнетения в руках господствующего класса. Классовое и общесоциальное начало в сущности государства было и будет всегда, в любом государстве и праве, вне зависимости демократическое оно или тоталитарное. Это соотношение не является статичным и меняется в зависимости от политического режима. Соответственно правильнее говорить о дуализме, двойственной природе сущности государства.

На сегодняшний день кроме классового подхода существуют четыре наиболее известные теории, пытающиеся по-своему ответить на вопрос о том, какова сущность государства.[11]

Теория плюрализма. Сторонники этой теории (Г. Ласки, М. Дюверже, Р. Дарендорф, Р. Даль и др.) рассматривают общество как совокупность страт. При этом под стратами понимаются значительные группы людей, объединенных по различным признакам: возраст, пол, профессиональная принадлежность, социальное положение, место жительства и т.д. Страты создают различные общественные и политические организации, которые, продвигая в жизнь интересы той или иной страты, пытаются оказать давление на государственную власть. Следовательно, сам человек в отдельности влиять на политику государства не в силах, но при воздействии политических организаций той или иной страты интересы людей учитываются государственной властью. Ввиду того что интересы у каждой страты различны (плюрализм), эта теория иначе называется теорией плюралистической демократии.

Технократическая теория. Возникла в 20-е гг. XX в. (его часто называют «административным веком») как реакция на бюрократизацию общества. Истоки данного подхода к пониманию природы государства можно найти во взглядах Сен-Симона, который считал, что без политиков нация продолжала бы процветать, а без технических специалистов (инженеров, врачей, учителей и т.п.) погибла бы. Сторонники данной теории (О. Тоффлер, Дж. Бернхейм, Г. Саймон, Б. Беквит, З. Бжезинский) пытаются отграничить технократов от бюрократов. Если последние обладали властью исключительно в силу своей принадлежности к аппарату государства, то технократ обладает властью в силу своей компетентности, знаний и умений, опыта. По мнению Мейно, технократы - это группа лиц, профессионально занятых управлением, имеющих высокий уровень специальной подготовки,

[11] Теория государство и права: учебник / под ред. В.В. Лазарева, А.Г. Хабибулина – 3-е изд., перераб . и доп. – М. – 2011. – 624 с

которые в отличие от выборных лиц не несут политической ответственности. Лишь управленцы (менеджеры) способны определить действительные потребности общества от мнимых, просчитать оптимальные пути развития и найти необходимые для этого цели. Данная теория, отдавая должное важности профессионализма во всех сферах, в том числе и управлении государством, не оставляет места для возможности реализации столь популярной в былые годы идеи о том, что каждая кухарка может управлять государством.

Теория элит. Данная теория сформировалась в начале XX в. Крупнейшие её сторонники: В. Парето, Г. Моска, Р. Михельс. По мнению В. Парето, элита образуется двояким образом: 1) элиту образуют все преуспевающие в обществе лица, представляющие собой «сливки» той или иной социальной группы; 2) в число элиты входят люди, осуществляющие функции публичного управления. Таким образом, элита - особый, достаточно узкий социальный слой, члены которого обладают властью и определенным положением в обществе. В обществе идет постоянная борьба между элитами за возможность определять политику государства. Победившая элита посредством собственных членов и ставленников проводит свои интересы, которые не всегда совпадают с интересами большинства.

Юридический подход. Начало юридического подхода к сущности государства заложил выдающийся ученый Г. Еллинек (конец XIX века), который рассматривал государство как социальное образование и как правовое (юридическое) учреждение. Более важным он считал познание юридической природы государства, которое связывал с изучением велений, исходящих от государства (правовых норм), и деятельности юридических учреждений. В рамках данного учения принято рассматривать государство как юридическое лицо, как юридическую персонификацию нации. Г. Кельзен, рассматривая государство с юридических позиций, сравнивал его с правопорядком. Подобный подход и сегодня сохранен в сфере международного публичного права.

Вопросы для самоконтроля

1. Основные признаки государства.
2. Сущность государства.
3. Основные подходы к пониманию сущности и назначению государства.
4. Государство и государственная власть: вопросы соотношения.
5. В чем заключается специфика цивилизационного похода к типологии государства? Каковы достоинства и недостатки формационного подхода?
6. В чем заключается специфика публичности государственной власти?
7. Что такое государственный суверенитет? Какова роль территории в характеристике государства?

Тестовые задания

1. Кто из философов является основателем теории общественного договора?

1) Жан Жак Руссо
2) Карл Маркс
3) Платон
4) Аристотель

2. Какой из этих историков утверждал, что государство возникло из необходимости охраны собственности?

1) Гегель
2) К. Маркс
3) Монтескье
4) Л. Троцкий

3.Вид правового сознания, формирующийся естественно, под воздействием конкретных жизненных обстоятельств, личного опыта людей и их взаимодействия с окружающими, называется:

1) Обыденным
2) Профессиональным
3) Научным
4) Массовым

4. Какую роль играет институт частной собственности в теории естественного права?

1) Право на частную собственность возникает только в республиканской форме правления
2) Частная собственность – основа общественного устройства
3) Частная собственность является результатом государственного регулирования

4) Право на частную собственность не имеет значения в теории естественного права

5.С каким историческим событием связывают возникновение предпосылок для государства в рамках потестарной (кризисной) теории?
1) Великой французской революцией.
2) Неолитической революцией.
3) Промышленной революцией.
4) Компьютерной революцией.

6.Что такое "мононорма" в контексте первобытного общества?
1) Свод законов, записанных на камне
2) Обязательное правило поведения, в котором не разделены различные социальные нормы
3) Система экономических отношений, основанная на бартере
4) Форма правления, при которой власть принадлежит старейшинам рода

7.Какой тип правления наиболее соответствует патриархальной теории?
1) Демократия
2) Республика
3) Монархия
4) Аристократия

8. В чем заключается основная идея органической теории происхождения государства?
1) Государство возникает в результате классовой борьбы и эксплуатации.
2) Государство - это результат общественного договора между людьми, передающими часть своих прав правителю.
3) Государство рассматривается как живой организм, состоящий из взаимосвязанных частей (органов), функционирующих для обеспечения жизнедеятельности целого.
4) Государство - это продукт божественной воли, предназначенный для поддержания порядка и справедливости

9.Какова основная идея экзистенциалистической теории права?
1) Право является системой норм, установленных государством для регулирования общественных отношений.
2) Право является результатом классовой борьбы и отражает интересы господствующего класса.
3) Право возникает из индивидуального опыта существования (экзистенции) человека, его свободы выбора, ответственности и осознания своей конечности.
4) Право – это продукт божественного разума и отражение божественного порядка в мире.

10.Какое значение в психологической теории имеет понятие "интуитивное право"?

1) Интуитивное право – это система законов, созданных законодателем на основе интуиции.

2) Интуитивное право – это знание законов, полученное без специального изучения.

3) Интуитивное право – это неосознанное чувство справедливости, заложенное в психике человека, которое является основой для формирования правовых представлений.

4) Интуитивное право – это право, основанное на религиозных убеждениях.

11.Что, по мнению сторонников психологической теории, может служить причиной несоблюдения законов?

1) Несовершенство законодательства.

2) Недостаточное наказание за нарушение закона.

3) Расхождение между "позитивным" правом и "интуитивным" правосознанием людей, т.е., когда закон противоречит чувству справедливости большинства населения.

4) Недостаток пропаганды правовых знаний.

12. Как, с точки зрения божественной теории, соотносятся законы, установленные государством, и божественные законы?

1) Законы, установленные государством, должны соответствовать воле народа.

2) Законы, установленные государством, должны соответствовать естественным правам человека.

3) Законы, установленные государством, должны соответствовать божественным законам, иначе они нелегитимны и не подлежат исполнению.

4) Законы, установленные государством, могут противоречить божественным законам, если это необходимо для достижения общего блага.

13.Какую роль играет государство в марксистском учении о праве?

1) Государство является нейтральным арбитром, обеспечивающим справедливость для всех членов общества.

2) Государство является инструментом в руках господствующего класса для подавления других классов и защиты своих экономических интересов.

3) Государство является воплощением воли народа.

4) Государство является инструментом для реализации божественного замысла.

14. Кто из мыслителей наиболее известен как сторонник патриархальной теории?

1) Жан-Жак Руссо

2) Аристотель

3) Карл Маркс

4) Томас Гоббс

15.Какое философское направление наиболее тесно связано с развитием естественно-правовой концепции?

1) Утилитаризм
2) Либерализм
3) Релятивизм
4) Экономический детерминизм

16.Кто из философов предложил идею о праве как гарантии свободы личности в обществе?

1) Джон Локк
2) Платон
3) Карл Маркс
4) Фридрих Ницше

17.Что, согласно теории естественного права, является источником права?

1) Воля государства
2) Письменные законы
3) Природные законы и моральные принципы
4) Разрешение суверена

18. Как называется период, когда право только начинает формироваться, и его нормы еще не отделены от других социальных норм?

1) Доклассовое общество
2) Классовое общество
3) Переходный период
4) Индустриальное общество

19. Типология государств это - специфическая классификация, предназначенная для разделения всех прошлых и настоящих государств на группы для раскрытия их … сущности

1) политической
2) экономической
3) социальной
4) духовной

20. Тип государства это - совокупность признаков, которые характеризуют … и экономические стороны государства

1) классовые
2) социальные
3) политические
4) правовые

Практические задания

Задача 1 В княжестве Лихтенштейн ликвидирован институт армии. Внешнеполитическая доктрина данного государства провозглашает отказ от ведения войны и подготовки к ней. Сохраняет ли после этого княжество Лихтенштейн признаки современного государства?

Задача 2 Между студентами Ивановым и Петровым возник спор: что такое государство? Иванов утверждал: «Это географическое образование!» Петров доказывал: «Это организация политической власти!» Кто из них прав?

Задача 3 При определении признаков государства студент Сидоров указал публичную власть, правящую партию, территорию. Студент Комаров к ним отнес налоги, население, право. Кто из них прав? Назовите признаки государства.

Задача 4 Чем объясняется тот факт, что в первобытном обществе не было налогов и особой казны, тогда как их наличие является важнейшим признаком государства?

Задача 5 В конституциях современных федеративных государств закрепляются три категории (уровня) власти. Первая включает в себя обязанности общенационального (федерального) правительства. Это обычно вопросы обороны, международных отношений, торговли, денежного обращения и т. д. Вторая категория — это властные полномочия, переданные в ведение региональных властей. Как правило, это функции, связанные с широким спектром муниципальных дел, здравоохранения, местных налогов и прочее. В чем заключается содержание третьей категории власти?

Список литературы

Байтин, М. И. О понятии государства / М. И. Байтин // Правоведение. – 2002. – № 3.

Бакарджиев, Я. В. Теоретико-методологические основания исследования юридической политики государства : монография / Я. В. Бакарджиев. – Курган : Изд-во КУ, 2008.

Бутенко, А. П. государство: его вчерашние и сегодняшние трактовки / А. П. Бутенко // государство и право. – 1993. – № 7.

Винниченко, О. Ю. Российская государственность в контексте цивилизационного развития / О. Ю. Винниченко. – Тюмень : Изд-во ТУ, 2007. омеров, И. Н. государство и государственная власть / И. Н. омеров. – Москва, 2002.

Добрынин, Н. М. Теория и практика государственного управления : учебник / Н. М. Добрынин. – Новосибирск : Наука, 2006.

Затонский, В. А. Эффективная государственность / В. А. Затонский. – Москва : Юристъ, 2006.

Иванов, В. Теория государства / В. Иванов. – Москва, 2010.

Керимов, Д. А. Современное государство : Вопросы теории / Д. А. Керимов. – Москва : Норма, 2007.

Керимов, Д. А. Проблемы общей теории права и государства. – Т. 3. Правовое государство / Д. А. Керимов. – Москва : СУ, 2003.

Кожевников, С. Н. Политическая система России : политический и государственно-правовой аспекты : монография / С. Н. Кожевников. – Нижний Новгород, 2007.

Ленин, В. И. О государстве / В. И. Ленин. – Полн. собр. соч. – Т.39. Лившиц, Р. З. государство и право в современном обществе : необходимость новых подходов / Р. З. Лившиц // Советское государство и право. – 1990. – № 10.

Оль, П. А. государство, общество, личность: проблемы совместимости. / П. А. Оль, Р. А. Ромашов, А. . Тищенко, Е. . укшина. – Москва : Юристъ, 2005.

Раянов, Ф. М. Правовое государство – судьба России / Ф. М. Раянов. – Уфа, 2007.

Сорокин, В. В. осударство переходного периода : теоретические вопросы / В. В. Сорокин. – Барнаул, 2000.

Сурков, В. Ю. Основные тенденции и перспективы развития 68 современной России / В. Ю. Сурков. – Москва, 2005.

Тихомиров, Ю. А. государство / Ю. А. Тихомиров. – Москва : Норма, 2013.

Чиркин, В. Е. Публичная власть / В. Е. Чиркин. – Москва : Юристъ, 2005.

Чиркин, В. Е. Современное государство / В. Е. Чиркин. – Москва : 2001.

Шелистов, Ю. И. Становление правового государства в Российской Федерации / Ю. И. Шелистов. – Москва, 2004.

Глава 2. Функции государства

План:

1. Понятие функций государства
2. Классификация функций государства
3. Формы и методы осуществления функций государства

1. Понятие функций государства

Термин «функции» в общем смысле можно понимать, как внешнее проявление сущности того или иного предмета или явления; как перечень обязанностей тех или иных государственных или иных органов, должностных лиц и т.д. Таким образом, функции - это те проявления того или иного предмета или явления, которые должны быть выражены данным объектом исходя из самой его сущности и предназначения. Следовательно, функции государства присущи государству как таковому, и их содержание обусловлено сущностью государства. Традиционно под *функциями*

государства понимают основные направления деятельности государства, обусловленные его сущностью и содержанием, а также стоящими перед ним на том или ином этапе его развития целями, задачами и его социальным назначением.[12] Данная позиция поддерживается большинством ученых, в том числе и нашей кафедрой. Признавая справедливость данного определения, следует прояснить некоторые его аспекты.

Прежде всего, нужно обратить внимание на тот смысл, в котором употребляется термин «государство». В науке теории государства и права государство предлагается рассматривать в широком и узком смысле. В широком смысле понятие государства составляет совокупность трех элементов: территория, население (народ, нация), публичная (государственная) власть. Государство в узком смысле - это состоящая из органов управления и принуждения суверенная политико-территориальная организация, которая существует за счет общества, выражает его власть и осуществляет ее в целях создания и поддержания в обществе определенного порядка. Таким образом, категория функций государства базируется на узком подходе к пониманию государства как организованной государственной власти. Государство в широком значении не может иметь тех функций, которые выделяются в научной литературе: экономическая, социальная и прочие, т.к. эти функции могут быть реализованы только государственной властью как одной из составных частей единой сущности государства.

Представляется, правильнее говорить не о функциях государства, а о функциях государственной власти, т.е. о тех направлениях деятельности государственной власти, которые проистекают из самой ее сущности. Тем не менее, использование термина «функции государства» также допустимо, но нужно иметь в виду, что здесь государство выступает синонимом государственной власти или государства в узком своем значении.

Функции государства характеризуются следующими признаками:[13]

---

[12] Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник / Под ред. В.В. Ершова – М. – 2023. – 464 с.

[13] Романенко В.Б. Многогранность концепций определения понятия государства // Успехи современного естествознания. – 2003. – № 7. – С. 115-117; URL: https://natural-sciences.ru/ru/article/view?id=14685

1) отражают устойчиво сложившуюся предметную деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;

2) отражают связь между сущностной характеристикой государства и его социальным назначением, которая (связь) реализуется в деятельности государства;

3) направлены на решение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе развития общества;

4) имеют определенные формы реализации функций государства, связанные с применением особых, в том числе властно-принудительных, методов.

Понятие функций государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. Если цель государства есть то, к чему стремится общество, а задачи - средства ее достижения, то функции - это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи предопределяют перечень и содержание функций.

Немаловажное значение имеет также вопрос о выделении конкретных функций государства, их классификации. Эти вопросы решаются неоднозначно в юридической науке. Критериев, по которым возможно произвести полную классификацию функций государства, не выработано, поэтому практически любая однородная группа задач государственной власти может быть возведена в разряд функций. Так, наряду с общепринятыми функциями, в научной литературе предлагается выделять также информационную функцию, миграционную функцию, функцию охраны природы и окружающей среды.

Таким образом, функцией государства можно назвать группу однородных задач государственной власти. То есть отдельные задачи государственной власти, в том числе выраженные в полномочиях государственных органов, в совокупности формируют определенную функцию государства. Например, учет налогоплательщиков является задачей

налоговых органов, и эта единичная задача входит в состав налоговой функции государства.

Кроме того, функции государства приходится рассматривать в нескольких аспектах: 1) функции государства как такового, как политико-правового института; 2) функции определенного типа государства, т.е. функции, присущие той или иной идеальной модели государства (например, функции тоталитарного, авторитарного, демократического государства и т.п.); 3) функции конкретного государства на определенный момент времени.

Для каждого из обозначенных аспектов содержание функций будет различным, поэтому рассмотрение в юридической литературе функций государства без учета названного разграничения недостаточно объективно.

2. Классификация функций государства

Функции государства многообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям.[14] В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на *постоянные* (осуществляются на всех этапах развития государства, например, экономическая) и *временные* (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, либо направлены на решение вполне определенной временной задачи: подготовка к олимпийским играм); в зависимости от принципа разделения властей - на *законодательные* (правотворческие), *исполнительные* (управленческие) и *судебные*; в зависимости от значения - на *основные* (например, функция охраны общественного порядка) и *неосновные*. К основным функциям относятся важнейшие, существенно значимые направления деятельности государства. Именно в них находят реализацию главные (приоритетные) цели и задачи государства, проявляется его сущность и роль в политической системе общества. Как правило, основные функции наиболее устойчивы и стабильны. В зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они

[14] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

осуществляются, - на внутренние и внешние. Отдельные авторы обращают внимание, что деление функций на *внутренние* и *внешние* в последнее время утратило свою актуальность и носит условный характер. Более продуктивно классифицировать функции в зависимости от сфер общественной жизни, на которые воздействует государство (экономика, политика, культура, экология и т.д.).

К базовым, основным функциям государства следует отнести:

- политическую, которая заключается в осуществлении государственной власти, управления обществом. Функция реализуется посредством создания государственно-властного механизма, отдельные звенья которого - государственные органы наделены определенными отраслевыми полномочиями. Через систему таких органов государственно-властные решения реализуются в фактических отношениях граждан и их объединений;

- функцию поддержания общественного порядка. Общественный порядок - это желаемая модель организации общественного взаимодействия в соответствии с правовыми предписаниями, исходящими от государственной власти, поэтому поддержание общественного порядка является важнейшей функцией. Действия, нарушающие правовые нормы, посягают в первую очередь на установленный в государстве правопорядок, и для защиты желаемой модели организации общественных связей создаются специальные органы (полиция, прокуратура и пр.);

- экономическую функцию. Основой государства, в особенности государства современного европейского типа, являются материальные и финансовые ресурсы. Рациональное использование, накопление и распределение материально-финансовых ресурсов являются важнейшей функцией государства с момента его образования. Деньги и иные экономические средства имеют ряд важнейших задач в обществе: а) инструмент управления государством общественными процессами; б)

накопление государственно-общественных ресурсов; в) средство самоорганизации граждан в экономических взаимоотношениях и некоторые другие;

- функцию защиты от внешних угроз. Для реализации этой функции в государстве создаются вооруженные силы, состоящие из специально обученных для ведения военных действий лиц и комплекса технических средств (вооружения, машин и т.п.). Внешние угрозы представляют опасность для существования данного государства и господства публичной власти на определенной территории, поэтому указанная функция присуща любому государству. В последнее время в некоторых государствах появляются такие внутренние угрозы, для борьбы с которыми приходится применять вооружённые силы.

Обозначенные выше функции характерны для государства как института и сохраняют свою значимость в государствах любых исторических периодов и типов. Степень реализации базовых функций может различаться, однако без реализации данных функций государство немыслимо.

В дополнение к базовым функциям существуют типовые функции, т.е. функции, характерные для того или иного типа государств. Например, функция защиты прав человека и основных свобод характерна для государств современного демократического типа и не характерна для восточных деспотических государств. Называемые в литературе также социальная, культурно-воспитательная, экологическая и некоторые другие подобные функции характерны для современных демократических государств и не могут характеризовать все типы государств.

Функции конкретного государства на определенный момент времени. В состав функций конкретного государства включаются базовые и типовые функции, а также функции, свойственные только данному государству, т.е. специфические функции. Для того чтобы назвать перечень этих функций, необходимо проанализировать важнейшие задачи и интересы данного конкретного государства. Именно специфические функции определяют в

совокупности с иными характеристиками особенности государств. На состав данных функций влияют такие факторы, как географическое положение, национальный состав населения, запасы недр, климат и т.п.

Если определенные государственные задачи имеют большое значение, то они переходят в разряд функций. Например, в современной России такими функциями, которые проистекают из задач, можно назвать борьбу с коррупцией; модернизацию; борьбу с пьянством, алкоголизмом, табакокурением и пр. То есть масштаб проблем вынуждает рассматривать данные аспекты не как часть социальной, экономической или иных функций, а как отдельные направления деятельности конкретного государства.

На функции государства оказывают влияние самые разнообразные факторы и процессы объективной действительности. Традиционно отмечалось значительное воздействие процессов информатизации, научно-технического прогресса, появление глобальных проблем и т.д. В настоящее время повышенное внимание уделяется *глобализации*, как новому этапу интеграции народов, обществ и государств. Глобализация самым непосредственным образом влияет на политику современных государств, а, следовательно, на содержание функций государства.

В первую очередь, как уже отмечалось, происходит стирание границ между внутренними и внешними функциями. Основное число внутренних функций под влиянием интернационализации претерпевает серьезные изменения. Это воздействие касается, прежде всего, политической (всестороннее развитие институтов демократии и демократического управления обществом согласно международным стандартам), экономической (интернационализация рынков, материального производства), социальной функции (углубления международного разделения труда). Экологическая функция также находится под влиянием глобализации. С одной стороны, экологические проблемы не ограничиваются пределами одного государства, но с другой – особую роль в их решении должны играть

промышленно развитые страны, на долю которых приходятся значительные загрязнения окружающей среды.

Внешние функции государства также претерпели существенное изменение под воздействием глобализации. Государства активно сотрудничают в вопросах поддержания мирового правопорядка, создания институтов обороны и коллективной безопасности. При этом, однако, сохраняется приоритетность национальных интересов государств (благополучие населения, эффективность законодательства, стабильность внутреннего развития).

3. Формы и методы осуществления функций государства

Формы осуществления функций государства - это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции. Формы осуществления функций государства показывают, какое внешнее выражение носит деятельность государственных органов, как она реальна оформлена и работает.[15]

Принято различать *правовые и организационные формы* осуществления функций государства, которые реализуются его органами, должностными лицами. Правовые формы деятельности государства определены Конституцией РФ, федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации, другими нормоустанавливающими актами. К правовым формам относятся:[16]

1) правотворческая - деятельность по подготовке и изданию нормативных актов, способствующих осуществлению той или иной функции государства;

2) правоприменительная - деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права; это повседневная работа по

---

[15] Оксамытный В.В. Теория государства и права: Учебник для студентов высших учебных заведений. – М., 2004. С. 141.

[16] Теория государства и права: учебник / под общей ред. О.В. Мартышина. М., 2007. С. 426-427.

выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

3) правоохранительная - деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т.п.

4) правотолковательная – деятельность по разъяснению содержания правовых норм должностными лицами заинтересованным субъектам.

К организационным формам относятся:

1) организационно-регламентирующая - текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов, планированием, координацией действий, контролем и т.п.;

2) организационно-хозяйственная - оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухучетом, статистикой, снабжением, кредитованием, дотациями и т.д.;

3) организационно-идеологическая - повседневная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения, обращением к населению и пр.

4) информационно-техническая – работа со СМИ, другими информационными ресурсами.

Методы осуществления функций государства - это способы и приемы, с помощью которых органы государства реализуют его функции. Среди подобных методов выделяют такие, как убеждение и принуждение, рекомендации и поощрение.[17] *Убеждать* - значит поощрять субъектов к определенной деятельности, соответствующей их воле, без силового давления, обеспечивая свободу выбора. Убеждение может осуществляться через такие позитивные юридические средства, как субъективные права, законные интересы, льготы и т.д. Государство, прежде всего, должно

[17] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

максимально использовать методы убеждения как основные, главные. Убеждение основывается на заинтересованности, доказательствах законности и целесообразности сознательного поведения, отвечающего нормам права. *Принуждать* - значит склонять людей к определенной деятельности посредством силового давления (вопреки воле управляемых), ограничивая свободу их выбора. Принуждение может осуществляться через такие юридические средства, как меры пресечения, приостановления, наказания и т.д. *Рекомендовать* - значит ориентировать на конкретный вариант действий, желательных с точки зрения общества и государства. *Поощрять* - значит с помощью системы вознаграждений побуждать следовать действиям, в которых заинтересовано общество и государство, стимулировать социально полезную деятельность.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие функций государства. Задачи государства и функции государства.
2. Классификация функций государства. Внешние и внутренние функции.
3. Формы осуществления функций государства. Их виды.
4. Приведите пример соотношения функций государства и элементов механизма государства.

Тестовые задания

1. Функции государства всегда представляют собой явление:

1) моральное;
2) научное;
3) управленческое;
4) религиозное;

2. По причинам возникновения функции государства можно разделить на функции:

1) основные и неосновные;
2) постоянные и временные;
3) внутренние и внешние;
4) классовые и общесоциальные.

3. В зависимости от разделения государственной власти на ветви, функции государства делят:

1)основные и неосновные
2) постоянные и временные;
3) законотворческие, управленческие, правоохранительные;

4) внутренние и внешние.

4. К внешним функциям государства относится:

1) культурная;
2) дипломатическая;
3) политическая;
4) экономическая.

5. Что подразумевается под правовой формой реализации государственных функций:

1) весь механизм правового регулирования, которым располагает государство;
2) контрольная, идеологическая, воспитательная и другие виды деятельности государства;
3) ни один ответ не подходит.

6. Что относится к методам выполнения функции:

1) принуждение;
2) рекомендации;
3) все варианты ответа.

7. Что не является внутренней функцией государства:

1) социальная функция;
2) финансовый контроль, налогообложение;
3) интеграция в мировую экономику.

8. Что относится к внутренним функциям государства:

1) поддержание мирового порядка;
2) экологическая функция;
3) сотрудничество в борьбе с международной преступностью.

9. В чем заключается влияние научно-технического прогресса, как фактора, воздействующего на функции государства:

1) двойственное воздействие на деятельность государства;
2) трансформация способов коммуникации;
3) законодательное ограничение негативных последствий от использования научных достижений;
4) все вышеперечисленное.

10. Какие суждения верны-

1. Стабилизационная функция государства обеспечивает организацию и регулирование хозяйственной деятельности субъектов экономики.

2. Функции государства - главные направления и виды деятельности государства, обусловленные его задачами и целями и характеризующие его сущность.

3. Основные правовые формы осуществления функций государства — это правотворческая, правоприменительная, правоохранительная, учредительная, контрольно-надзорная.

1) верно суждение 1 и 3;

2) верно суждение 2 и 3;

3) верно суждение 1 и 2;

4) все суждения неверны.

11. Проявлением какой из функций государства является участие в военно-политических блоках и союзах:

1) защиты общества и государства от внешней угрозы;
2) взаимодействия с международными организациями;
3) взаимодействия с другими государствами;
4) идеологической.

12. Укажите, какая из функций государства является важнейшей для демократических стран на современном этапе:

1) экономическая;
2) идеологическая;
3) охраны прав и свобод граждан;
4) насилия.

13. Функции охраны прав и свобод граждан, всех форм собственности, правопорядка - _____ функция государства.

1) внутренние;
2) временные;
3) внешние;
4) неосновные.

14. Функции государства — это:

1) методы осуществления государственной власти;
2) основные направления государственной деятельности, выражающие сущность и социальное назначение государственного управления общества;
3) виды государственной деятельности;
4) объективные трудности, решение которых представляет существенный интерес для общества и входит в круг полномочий государства.

15. Современное понимание социального назначения государства:

1) утверждение нравственности в обществе;
2) обеспечение общей безопасности;
3) воплощение всеобщей свободы;
4) достижение социального компромисса в условиях верховенства права.

16. Какие основные внешние функции России совпадают с внешними функциями большинства государств мира?

1) оборона страны, обеспечение мира и международной безопасности, борьба с международным терроризмом;
2) укрепление сотрудничества и связей со странами БРИКС;
3) интеграция в мировую экономику и социально-культурную сферу;
4) все перечисленное верно.

17. Какой формой осуществления функций государства является исполнительно-распорядительная деятельность органов исполнительной власти и иных субъектов по реализации государственных функций в различных сферах жизни государства и общества?

1) законотворческой деятельностью;
2) управленческой деятельностью;
3) реализационной деятельностью;
4) все перечисленное верно.

18. На какие виды функции государства не подразделяются?

1) на внутренние и внешние;
2) на главные и второстепенные;
3) на классовые и общесоциальные;
4) на типичные и атипичные.

19. Что является высшей ценностью в Российской Федерации согласно Конституции РФ?

1) человек, его права и свободы;
2) государство, его права и интересы;
3) демократия во всех ее проявлениях;
4) экология и ее поддержание.

20. Как называется основанная на законе исполнительно-распорядительная деятельность органов исполнительной власти и иных субъектов по реализации государственных функций в различных сферах жизни государства и общества?

1) законодательная деятельность;
2) управленческая деятельность;
3) судебная деятельность;
4) контрольно-надзорная деятельность.

Практические задания

1. Распределите по группам функции государства: обороны, налогообложения, экономическая, социальная, международного экономического сотрудничества, обеспечения прав и свобод чело века, правоохранительная:
а) внутренние;
б) внешние.
2. Дайте понятия, соответствующие определениям:
а) _____ – основные направления деятельности государства, через которые реализуется его внутренняя и внешняя политика;
б) _____ – однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.
3. Как соотносятся между собой функции государства и функции государственных органов?
4. Как происходила эволюция функций Российского государства?
5. Определите, через какие государственные мероприятия реализуется экономическая функция государства в условиях рыночной экономики.

Список литературы

Абдулаев М.И., Комаров С.А. Проблемы теории государства и права: Учебник. – СПб., 2003.

Актуальные проблемы теории права: Курс лекций / Под ред. К.Б. Толкачева, А.Г. Хабибулина. – Уфа, 1995.

Алексеев С.С. Теория права. – М., 1995.

Бабаев В.К., Баранов В.М. Общая теория права: Краткая энциклопедия. – Н. Новгород, 1997.

Баранов В.М., Баранов П.П. Общая теория права (Опыт тематической библио-графии). – Ростов н/Д., 1997.

Баранов В.М., Поленина С.В. Система права, система законодательства и правовая система: Учебное пособие. – Н. Новгород, 2000.

Борисов Г.А. Теория государства и права: Учебное пособие. 2-е изд. – М., 2009.

Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник. – М., 2000.

Власенко Н.А. Законодательная технология (Теория. Опыт. Правила): Учебное пособие. – Иркутск, 2001.

Власенко Н.А. Теория государства и права: Научно-практическое пособие для самостоятельной подготовки студентов всех форм обучения. – М., 2009.

Гойман-Червонюк В.И. Очерк теории государства и права: В 2 ч. – М., 1995.

Гревцов Ю.И. Социология права: Курс лекций. – СПб., 2003.

История философии права: Учебное пособие / Отв. ред. А.П. Альбов, Д.В. Масленников, В.П. Сальников. – СПб., 1998.

Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебн. пособ. В 2 т. – Ярославль, 2005 (т. 1), 2006 (т. 2).

Глава 3. Форма государства

План:

1. Понятие и элементы формы государства, факторы, влияющие на форму государств
2. Форма правления: понятие и виды
3. Государственный (политический) режим
4. Формы территориально-государственного устройства

1. Понятие и элементы формы государства, факторы, влияющие на форму государств

Категория «форма» в общефилософском смысле означает внешне оформленное состояние какого-либо явления, доступное для восприятия. Форма государства представляет собой его организацию и структуру, которая отражает внутренние характеристики данного государства, состояние общественных и политических процессов, расстановку политических сил, культуру и менталитет народа и пр. Таким образом *форму государства* следует определить, как институционально и нормативно организованную систему государственной власти определенного государства. Институциональное оформление государственной власти составляет система высших органов государственной власти, органов власти

субъектов федерации, а также система органов местного самоуправления. Нормативную систему государственной власти составляет, прежде всего, компетенция органов власти различного уровня и также выраженные в правовой форме средства и методы осуществления государственной власти. Нужно сказать, что исторически категория «форма государства» развивалась именно как тип государства по его формальным признакам, позволяющим группировать эти государства. Понятие режима как такового возникло значительно позже.

Древние мыслители при выделении тех или иных форм государства не применяли общепринятую в настоящее время «триаду» формы правления, государственного устройства и государственного режима. В диалоге «Политик» Платон выделил формы государства, основанные на законе. По его словам, монархия, аристократия и демократия опираются на закон, тогда как тирания, олигархия и извращенная демократия управляются вопреки существующим в них законам и обычаям[18]. Примерно такую же классификацию приводит Аристотель, который к правильным государствам относит монархию, аристократию и политию; к неправильным - тиранию, олигархию и демократию[19]. Согласно мнению другого мыслителя, Полибия, существуют шесть основных форм государства, которые в порядке их естественного возникновения и смены занимают следующее место в рамках полного их цикла: царство (царская власть), тирания, аристократия, олигархия, демократия, охлократия[20].

Ш-Л. Монтескье называл три образа правления: республиканский, монархический и деспотический. При этом отмечается, что при последнем из них вне всяких законов и правил все движется волей и произволом одного лица. Здесь также деспотический образ правления (т.е. режим) называется

[18] Платон. Политик; СПБ.:РХГА ; Серия: НАСЛЕДИЕ ПЛАТОНА ; Количество страниц: 212
[19] Аристотель. Политика. М.: М. и С. Сабашниковы, 1911
[20] Всеобщая история. В 2 т. Т. 1 Кн. 1 – Пер. с древнегреческого Ф. Мищенко – Издательство АСТ, 2004 – 765 с.

наряду с формами правления.[21] По наблюдению Марины Борисовны Лукашевич, ряд западных ученых (Ж.-П. Жаке, Ф. Ардан) придерживаются двухзвенной структуры, представляющей связь формы правления и формы государственного устройства[22]. Соответственно можно говорить об условности разделения формы государства на форму правления, форму государственного устройства и политический (государственный) режим. В то же время нельзя отрицать справедливость выделения данных элементов, так как они имеют важнейшее значение в характеристике современного государства.

Вениамин Евгеньевич Чиркин предлагает классифицировать формы государства на основании механизма реализации власти и выделяет:

1. Монократическую государственную форму, при которой государственная власть сконцентрирована в высочайшей степени в руках одного лица или государственного органа. Признаками такой формы обычно являются наличие обязательной идеологии и огосударствление экономики и жизни общества в целом. Монократическая форма может существовать в следующих видах: теократия (Саудовская Аравия, Оман); фашистская (Германия и Италия 1920 - 1940-х гг.); милитаристская (военные режимы); тоталитарный социализм (Китай, КНДР, Куба).

2. Сегментарную государственную форму, характеризующуюся определенным разделением властей, не имеющим, однако, четкого правового закрепления (Пакистан, Сирия и пр.). По мнению Чиркина, «данная форма государства предполагает известное разделение ролей по управлению между разными институтами государства. Всегда существует конституция и парламент, в республике - избираемый президент, в монархии - ограниченный в правах монарх. Устанавливается частичная автономия

[21] «О духе законов» - Ш. Л. Монтесьё - © Издание на русском языке. ООО «Издательская Группа „Азбука-Аттикус“», 2023

[22] Эволюция формы российского государства : (историко-правовой анализ) : автореф. дис. на соиск. учен. степ. канд. юрид. / Лукашевич Марина Борисовна ; [Рос. гос. пед. ун-т им. А. И. Герцена]. - Санкт-Петербург, 2007. -21 с.

определенных административно-территориальных и иных единиц (обычно есть выборные местные органы, хотя выборы осуществляются под контролем назначенных государством должностных лиц). Однако при данной форме нет "баланса" властей, системы сдержек и противовесов». Сегментарная форма правления может быть либеральной (Марокко, Тунис) и авторитарной (Пакистан, Таиланд).

3. Поликратическая государственная форма, которая характеризуется наличием нескольких центров власти и эффективной системой сдержек и противовесов. Здесь преобладают демократические способы правления, политическая система основана на согласовании интересов различных слоев населения, развитом местном самоуправлении и т.д. Данная система характерна для развитых демократических стран Запада. Это, например, США, Великобритания, Германия[23].

Между тем в научной и учебной литературе недостаточно места уделяется понятию самой формы государства. Преимущественно форма государства определяется через ее элементы либо даются пространные и неконкретные определения. Например, Александр Геннадьевич Тищенко рассматривает форму государства в качестве «совокупности объективных характеристик, посредством которых осуществляется самоидентификация государства как политико-правовой организации общества» и отмечает, что «объективность формы государства предопределяет ее абстрагированность от изменений политико-правовой реальности и обусловленной этими изменениями трансформации образа государства»[24]. Николай Николаевич Арзамаскин определяет форму правления как «форму согласия, отношений и связей внутри социально-экономического дифференцированного общества».[25] Владимир Иванович Червонюк отмечает, что «под формой

---

[23] Публично-правовое образование - Вениамин Евгеньевич Чиркин - ИНФРА-М, 335 с.

[24] «Теория государства и права» - Александр Геннадиевич Тищенко - СПб., в соавт.

[25] Теория государства и права: категориальный аппарат, схемы, источники · Хабибулин А.Г., Арзамаскин Н.Н. · УЮИ МВД РФ Уфа, 85 с.

государства принято понимать способ организации и осуществления государственной власти»[26]. Если форма правления и форма государственного устройства как составные элементы формы государства не вызывают вопросов относительно их включенности в содержание, то государственный (или политический) режим в ряду данных элементов понимается неоднозначно. Государственный (и тем более политический) режим соотносится более с содержанием государства, чем его формой. Некоторые западные ученые в связи с этим не включают государственный режим в число элементов формы государства. В то же время государственный режим устанавливается на законодательном уровне, прежде всего в конституциях, поэтому имеет и формальное значение для регулирования общественных отношений.

Таким образом, *форму государств* следует определить, как институционально и нормативно организованную систему государственной власти определенного государства. Институциональное оформление государственной власти составляет система высших органов государственной власти, органов власти субъектов федерации, а также система органов местного самоуправления. Нормативную систему государственной власти составляет, прежде всего, компетенция органов власти различного уровня и также выраженные в правовой форме средства и методы осуществления государственной власти. Нужно сказать, что исторически категория «форма государства» развивалась именно как тип государства по его формальным признакам, позволяющим группировать эти государства. Понятие режима как такового возникло значительно позже.

2. Форма правления: понятие и виды

Форма государственного правления показывает организацию высших органов государственной власти, порядок их образования, принципы их

[26] Теория государства и права – Червонюк Владимир Иванович - ИНФРА-М, 2009

взаимоотношений между собой, степень участия народных масс в их формировании и деятельности. По мнению Константина Викторовича Арановского, в понятие «форма правления» включаются отношения между государством и населением, между высшими государственными органами, между этими органами и центрами экономической и политической власти, политическая среда, в которой реализуются все эти отношения[27].

Традиционно сложилось понимание о двух разновидностях форм правления: монархии и республике. Монархия характеризуется наличием главы государства (царь, король и пр.), которому власть передается по наследству. Республиканская форма правления, в свою очередь, предполагает избрание высших государственных органов населением данного государства. Монархии традиционно делят по степени концентрации власти на абсолютные и ограниченные (дуалистические, конституционные (парламентские)). Республики бывают президентскими и парламентскими, в зависимости от концентрации власти в руках того или иного органа. Следует отметить, что такая классификация достаточно условна и чистых типов практически не существует. Как отмечает Александр Васильевич Малько, «В реальной жизни нет форм правления вообще, существующих независимо от конкретной государственно-правовой системы в некоем обобщенном виде. Нет абстрактных монархических или республиканских форм, это теория. На практике же существуют формы правления тех или иных государств, а также их конкретные, обусловленные различными причинами объективные и субъективные разновидности»[28].

Монархия – форма правления, при которой высшая государственная власть принадлежит единоличному главе государства (королю, царю, шаху), который занимает престол по наследству и не несет ответственности перед населением. Это древняя форма правления, первой монархией считается империя месопотамского царя Саргона I (2371 – 2230 до н.э.). Основной

[27] Правление права и правовое государство в соотношении знаков и значений. Монография: Арановский, Князев - Проспект, 2024
[28] "Теория государства и права: учебник" / Н.И. Матузов, А.В. Малько - Юристъ, 2004

формой правления монархия стала в Средние века. Истории известны несколько разновидностей монархии: абсолютная (неограниченная), дуалистическая, парламентская, сословно-представительная и выборная.

Абсолютная монархия - форма правления, при которой вся полнота верховной власти в государстве и юридически, и фактически принадлежит монарху. Даже если в государстве существует парламент, власть последнего номинальна. В настоящее время эта форма правления встречается редко. Наиболее приближены к ней Оман, Саудовская Аравия и Объединенные Арабские Эмираты.

Дуалистическая монархия - переходная форма правления. Для нее характерно определенное «равновесие» между властью монарха и властью представительного органа, которые делят между собой законодательные полномочия. Исполнительная власть, как правило, всецело принадлежит монарху, который в этой области совершенно независим от парламента. Правительство назначается монархом и ответственно только перед ним. При этом монарху принадлежит право абсолютного вето на принимаемые парламентом законы. Из современных стран определенными признаками этой формы правления обладают Иордания, Кувейт, Марокко.

Более типична *парламентарная монархия*, когда в руках монарха находятся ограниченные полномочия (представительство государства в международных отношениях, право помилования, награждения и т.п.), а фактическая государственная власть осуществляется парламентом и правительством. Правительство формируется лидером партии, получившей на выборах большинство мест в парламенте. Монарх юридически безответственен, что выражается в принципе контрасигнатуры, согласно которому акты монарха скрепляются подписью премьер-министра или профильного министра. Парламентарная монархия существует, например, в Великобритании, Дании, Швеции, Японии.

Республика - форма правления, при которой высшие органы государственной власти формируются гражданами на свободных выборах и

на определенный срок. Республиканская форма правления возникла и развивалась параллельно с монархией и известна уже в городах-государствах Древней Месопотамии в IV – III тыс. до н.э. Своего расцвета она достигла в период античности. В настоящее время республиканская форма правления многообразна, с определенной долей условности все республики можно подразделить на президентские, парламентские и смешанные. Основанием для классификации могут служить следующие признаки: 1) парламентский или внепарламентский способ избрания главы государства; 2) режим взаимодействия законодательной и исполнительной власти; 3) кому принадлежит юридическая инвеститура правительства (кто формирует правительство, перед кем оно ответственно).

К числу государств с *президентской формой республики* относятся США, Аргентина, Мексика. Главой государства является президент, который одновременно возглавляет и исполнительную власть. Избрание президента осуществляется населением путем прямых или косвенных выборов. Правительство формируется президентом с согласия парламента и ответственно перед президентом. Организация власти построена на жестком разделении законодательной и исполнительной власти с действенной системой сдержек и противовесов (средствами взаимного воздействия властей друг на друга). Это делает практически невозможным неограниченное сосредоточение государственной власти в каком-либо одном государственном органе. При этой системе действует также институт несовместимости депутатского мандата с министерским портфелем.

В парламентских республиках (Австрия, Италия, ФРГ и др.) президент, как правило, избирается путем ступенчатых выборов и получает свой мандат от парламента. В процедуре избрания президента участвуют либо только депутаты парламента (Турция, Израиль), либо избирательная коллегия, состоящая из депутатов парламента и представителей других органов (Италия, Германия).

Формирование правительства осуществляется парламентским путем из представителей партии, получившей на выборах большинство мест в парламенте. Лидер этой партии возглавляет правительство. Премьер-министр занимает особое положение в системе верховной власти и обладает значительными фактическими полномочиями. Члены правительства (министры), как правило, являются депутатами. Президент исполняет функции главы государства. Формально ему могут принадлежать обширные полномочия. Однако акты президента требуют контрасигнатуры премьер-министра или соответствующих министров.

Характерным признаком этой формы правления является институт политической ответственности правительства перед парламентом. Парламент вправе выразить правительству вотум недоверия, в результате чего правительство вынуждено уйти в отставку. В ситуации, когда в стране в такой формой правления отсутствует парламентское большинство, часты правительственные кризисы. Это самый существенный недостаток парламентской республики.

При *смешанной форме республики* наблюдается сочетание отдельных характеристик президентской и парламентской форм. Так, парламент обладает правом вынесения вотума недоверия правительству, президент вправе распустить парламент. В формировании правительства участвует и президент, и парламент. Правительство несет ответственность не только перед президентом (президент может отправить правительство в отставку), но и перед парламентом. Иными словами, достаточно обширные полномочия главы государства, свойственные президентской республике, несколько «уравновешиваются» элементами, характерными для парламентской республики. Признаки смешанной формы правления имеются во Франции, современной России.

3. Государственный (политический) режим

Государственный режим (политический режим) принято определять как совокупность средств, методов, способов и приемов осуществления государственной власти. Здесь нужно отметить, что термины «государственный режим» и «политический режим» как элементы формы государства нужно рассматривать в качестве синонимов.

На формирование политического режима оказывают влияние иные элементы формы государства. С.А. Киреева отмечает, что абсолютная монархия вполне сочетается с авторитарным и тоталитарным режимами, чему содействует централизация власти, наследственный принцип его передачи, отсутствие представительных учреждений, ограничение политических прав граждан[29]. Республиканская же форма, по ее мнению, напротив, предполагает развитие представительных учреждений, ограничение произвола властей через систему сдержек и противовесов, выборность главы государства и верховных органов власти, реализацию прав граждан и их защиту. Следовательно, республиканская форма правления тяготеет к демократическому политическому режиму. Далее отмечается, что унитарное государство с его жесткой централизацией, отсутствием самостоятельных частей государства может явиться основой для тоталитарного государства, хотя это и не всегда проявляется. Федеративное же устройство более приспособлено к демократическому режиму, поскольку оно основано на принципе добровольности вхождения в него субъектов (республик, кантонов, земель, штатов), наличии у них собственного независимого законодательства, суверенных органов власти и управления.

Различное сочетание методов и средств осуществления власти позволяет классифицировать государственный режим на две основные группы: демократические и недемократические.

Демократический режим обладает следующими признаками:

[29] Теория государства и права: методические рекомендации / С. А. Киреева. – Астрахань: Изд-во АГТУ, 2011

- демократические (преимущественно путем свободных выборов) способы формирования высших органов государственной власти; обеспечение подлинного народовластия;

- обеспечение демократических прав и свобод в обществе и признание приоритета прав личности;

- конституционное разделение властей как совокупность государственно-правовых институтов, регулирующих в процессе осуществления единой и неделимой государственной власти взаимоотношения высших органов власти (структурные связи, распределение предметной компетенции, средства взаимного воздействия друг на друга);

- демократические принципы функционирования механизма государственной власти; определенный уровень гласности в работе государственного аппарата; обеспечение режима законности; независимость судебной власти;

- наличие механизма ответственности государства перед своими гражданами и личности перед государством; ответственность должностных лиц;

- признание многообразия форм собственности и их защита.

Антидемократические политические режимы отличаются разнообразием, вместе с тем, их общие признаки противоположны чертам режима демократии:

- полный контроль государства над всеми сферами общественной жизни;

- подавление личности, отсутствие реальных прав и свобод;

- примат государства над правом;

- диктатура одной политической партии;

- преследование за религиозные и другие официально не признанные убеждения, за инакомыслие.

Следует согласиться с мнением о том, что чаще всего недемократические режимы устанавливаются в кризисные (чрезвычайные)

периоды (их возникновение крайне необходимо, но только на временный период) или в ситуации неразвитых политических и социальных структур общества (здесь велика тяга к "сильной руке").

Традиционно выделяют авторитарный и тоталитарный режимы.

Тоталитарный режим является порождением XX в. Тоталитарное государство выступает как всеохватывающая, всеконтролирующая и всепроницающая власть.

В государственном управлении проявляется крайний централизм. Фактически управление осуществляется командным способом сверху вниз. Особенности регионов не учитываются, а местные власти становятся передатчиками команд. Устанавливается полный контроль над всеми сферами жизни общества. В экономической жизни происходит огосударствление всех форм собственности.

Тоталитарный режим агрессивен по своей сути, и агрессия помогает достичь сразу несколько целей: отвлечь народ от его бедственного экономического положения, обогатиться бюрократии, правящей элите, решить геополитические задачи. Агрессия может быть выражена в идее мировой революции или мирового господства.

Тоталитаризм имеет три разновидности: левый тоталитаризм (коммунизм), правый тоталитаризм (фашизм) и религиозный тоталитаризм (исламский фундаментализм).

Фашистский режим представляет одну из крайних форм тоталитаризма, прежде всего характеризуемую националистической идеологией, представлением о превосходстве одной из наций над другими (господствующей нации, расы и т.д.), крайней агрессивностью. Впервые такой режим был установлен в Италии (1922 г.), а затем в Германии (1933 г.).

Авторитарный режим считается наиболее мягким среди недемократических режимов. Отличительной особенностью данного режима является наличие правящей элиты, власть которой не ограничена законом и не контролируется населением. Вместе с тем, существуют внешние атрибуты

демократии: выборы, существование многопартийности, при отсутствии оппозиции и политического плюрализма. Однако частная жизнь и экономика свободны от политического контроля, принуждение и насилие применяется лишь в отношении открытых оппозиционеров.

4. Формы территориально-государственного устройства

Форма государственного устройства дает представление о политико-территориальном устройстве государства, статусе его территориальных единиц и характере взаимоотношений региональных (местных) властей с органами верховной власти. Она представляет собой территориальную организацию власти, отражающую характер взаимодействия государства как целого с составными его частями, распределение властных полномочий между центральными и местными органами.

В юридической науке разновидностями форм государственного устройства принято считать унитарное государство и федерацию. Часто упоминают также конфедерацию, которую лишь условно можно назвать государством. Унитаризм свойственен государству в классическом его понимании и характеризуется наличием единой иерархически выстроенной системы органов государственной власти, при которой административно-территориальные единицы не наделены признаками государственности. Унитарная форма политико-территориального устройства характерна в основном для небольших по площади и моноэтнических государств (например, Белоруссия, Польша, Венгрия). Между тем в ряде унитарных государств имеются административно-территориальные единицы с особым статусом, которые наделены большей национально-культурной автономией в сравнении с другими, что не меняет в целом характера унитарного государства.

Федерация представляет собой децентрализованное государство, в котором субъекты федерации наделены значительной степенью государственности и собственными полномочиями. Федерациями являются в

основном большие по площади государства с многонациональным составом населения (Россия, Канада и пр.). Главные причины появления федеративных государств - необходимость достижения согласия между субъектами такой федерации, соблюдение интересов коренных народов и экономически эффективное управление территориями государства. Таким образом, в основу федеративной организации государственной власти положены национально-культурный и экономический принципы. Федеративная система Российской Федерации сочетает в себе оба этих принципа. Национально-культурный принцип положен преимущественно в основу существования республик в составе России, а экономический - областей, краев.

Унитаризм является наиболее простой и распространенной формой территориально-политической организации государства (Польша, Франция, Великобритания, Испания и др.). Для *унитарного государства* характерны единые (для всей страны) высшие органы государственной власти (законодательные, исполнительные, судебные). Основной структурной единицей являются административно-территориальное образование (округ, воеводство и т.п.), не обладающее суверенитетом. На территории государства действует единая система законодательства, одноканальная система налогов, единое гражданство.

Существует две разновидности унитарного государства: централизованное и децентрализованное. В централизованном государстве отношения органов власти на местах с центральной властью основываются на принципе строгой подчиненности. Децентрализованное унитарное государство основывается на развитой системе местного самоуправления в рамках отдельных административно-территориальных единиц (район, провинция, город и т.д.). Административно-территориальное устройство при этом, как правило, увязывается с плотностью населения, проживающего на данной территории, особенностями природных ресурсов, перспективами развития промышленности, транспорта и др.

Более широкими правами по сравнению с административно-территориальными единицами обладает территориальная автономия. Автономная территориальная единица (в пределах, установленных центральной государственной властью) самостоятельна в решении вопросов местного значения, в создании условий для всестороннего развития проживающего на данной территории населения, его исторических и культурных традиций.

Федерация – это единое союзное государство, субъекты которого строят свои взаимоотношения с центром на основе разделения предметов ведения. Составными частями федеративного государства могут быть провинции, штаты, земли, кантоны и т.д. В федеративном государстве существует одна неразделимая суверенная власть. Наличие в федерации отдельных государственных образований не свидетельствует о разделении суверенитета между федерацией и ее составными частями. В противном случае суверенное государство превратилось бы в союз отдельных государств, имеющих возможность отделиться (выйти из состава федерации) в одностороннем порядке.

Для федерации типично наличие двух уровней в системе органов государственной власти - самой федерации, и ее субъектов, а также конституционно закрепленное разграничение предметов ведения и полномочий между федерацией и субъектами федерации (штатами, кантонами, землями). В ряде случаев устанавливается двойное гражданство. Союзный законодательный орган, как правило, двухпалатный: одна из палат представляет и выражает в федеральном парламенте интересы субъектов федерации.

Единую территорию федеративного государства образуют территории составляющих ее субъектов. Двухуровневая система права действует в рамках единого правового пространства, а федеральные законы имеют прямое действие на территории всех субъектов федерации. Как правило, вся полнота власти осуществляется только всей совокупностью государственных

органов: федеральными органами власти и органами власти субъектов федерации. Целостность федеративного государства, кроме того, обеспечивается единой денежной и налоговой системами, а также едиными вооруженными силами.

Федеративные государства формировались двумя путями. В зависимости от этого выделяют конституционные и договорные федерации. Конституционные федерации (их большинство) создавались «сверху» путем децентрализации, преобразования унитарных государств. Договорные - образуются в результате объединения ранее независимых государств, существовавших, как правило, в рамках конфедерации.

Различаются национальные, территориальные и смешанные формы федерации. Национальная федерация характеризуется тем, что составляющие федеративное государство субъекты отличаются национальным составом населения, компактно проживающим на определенной территории, особенностями его культуры, языка, быта и т.д. Смешанная форма представляет собой сочетание некоторых признаков национально-территориальной организации союзного государства (в зависимости от национального состава населения) и административно-территориального устройства. Типичный пример смешанной федерации - Российская Федерация.

Следует заметить, что большинство зарубежных федераций построено по территориальному принципу. Несмотря на то, что в основном это многонациональные государства, перед ними не стоит проблема решения национального вопроса (Австралия, Бразилия, ФРГ и др.). Выбор той или иной формы государственного устройства зависит от многих факторов и продиктован реальными условиями существования данного государства.

Особого внимания заслуживают межгосударственные объединения. *Конфедерация* - союз независимых государств, созданный для решения определенных задач (дипломатических, военных, политических, экономических и т.п.). Конфедерация, как правило, временное, переходящее

образование, основанное на международно-правовом договоре или соглашении. Она либо перерастает в более устойчивую форму – федерацию, либо со временем распадается на самостоятельные суверенные государства. Это межгосударственное объединение обладает рядом существенных признаков:

1. Отсутствует единый суверенитет, государства-члены сохраняют собственную независимость;

2. Решения наднациональных органов союза обладают рекомендательным характером и вступают в силу лишь после утверждения их органами власти государств-участников;

3. Отсутствует единая территория, единое гражданство и система законодательства союза;

4. Государства, входящие в союз, обладают правом нуллификации, которое предполагает отказ от любого принятого на себя обязательства в рамках союза, в том числе расторжение самого конфедеративного договора (право сецессии);

5. Субъекты обладают правом сецессии, т.е. правом свободного выхода из конфедерации в одностороннем порядке.

Конфедерация в собственном смысле слова – явление достаточно редкое. США с 1776 по 1789 годы были конфедерацией. Швейцарская конфедерация (1815-1848 гг.) представляла собой объединение 23 суверенных кантонов в целях обеспечения внешней и внутренней политики. Формально Швейцария до сих пор является конфедерацией. В целом же судьба конфедерации недолговечна: они либо распадаются на независимые государства (1958 - 1961 гг. Объединенная Арабская Республика (Египет - Сирия); 1982 - 1988 гг. конфедерация между Гамбией и Сенегалом), либо трансформируются в единое государство (США, Германия, Швейцария).

Содружество государств представляет собой более аморфное, нежели конфедерация, объединение государств. В основе их создания могут быть межгосударственные договоры, уставы, декларации. Объединяющими их

признаками являются экономические интересы; сходство или тождество правовых систем; общие культурные, религиозные или лингвистические корни. Такие формы объединения государств носят переходный характер, трансформируясь со временем в конфедерацию, а может, и федерацию. Примерами международных содружеств являются: Британское содружество, Содружество независимых государств (СНГ).

Союз государств, коалиция - политический, военно-политический или экономический союз нескольких государств, создаваемый для защиты общих интересов, обеспечения совместной безопасности, коллективной обороны или для согласованной подготовки и ведения коалиционной войны. Образуется такой вид государственных объединений на основе двусторонних или многосторонних соглашений, договоров, актов. Как правило, в коалиции устанавливаются общие цели и определяется характер совместных действий по их достижению. При этом каждое государство, входящее в коалицию, преследует, прежде всего, собственные политические, экономические и военные интересы. Примером служит Европейский союз.

Известен и такой вид межгосударственных союзов как *уния* - союз, объединение, как правило, монархических государств в форме личной или реальной уний. Личная уния возникает при непреднамеренном совпадении независимых друг от друга прав на корону в нескольких государствах, наступающих в результате различных порядков вступления в престолонаследие. Она может продолжаться до тех пор, пока эти правомочия персонифицированы в одном лице. Политическое значение такого союза оказывает влияние на все стороны объединяемых государств.

Реальная уния - форма соглашения между государствами, в результате которого предусматривается общий монарх. В то же время государства остаются независимыми, без ущерба степени своего суверенитета; отсутствует общая территория; нет единого подданства; продолжает оставаться раздельным государственный бюджет; система законодательства остается. Они прекращают свое действие при переходе власти, изменении

интересов, расстановки внутриполитических сил или международной обстановки (унии между Норвегией и Швецией в 1815 г., Австро-Венгерский союз).

Вопросы для самоконтроля

1.Понятие формы государства и ее структурные элементы.

2. Форма правления: понятие и виды. Связь между формой правления и принципом разделения властей.

3. Монархическая форма правления.

4. Республиканская форма правления.

5. Форма государственного устройства: понятие и виды.

6. Унитарное государство.

7. Автономии в унитарном государстве.

8. Федеративное государство.

9. Симметрия и асимметрия в федеративном государстве.

10. Конфедерация и империя.

11. Политический режим: понятие и виды.

12. Понятие и признаки демократического политического режима.

13. Формы демократии.

14. Понятие и признаки авторитарного политического режима.

15. Понятие и признаки тоталитарного политического режима.

Тестовые задания

1. Какое из следующих понятий относится к форме государства?

1) Суверенитет
2) Республика
3) Правосудие
4) Правительство

2. Что является характерной чертой тоталитарного политического режима?

1) Концентрация власти в руках выборных органов
2) Наличие единой идеологии, насаждаемой государством
3) Свободные от цензуры средства массовой информации
4) Развитое гражданское общество

3. Какой из перечисленных пунктов не является признаком унитарного государства?

1) Единая система законодательства
2) Делегирование полномочий субъектам
3) Централизованное управление
4) Единое гражданство

4. Какой тип государственного устройства включает в себя самостоятельные политические образования, объединенные общей властью?
1) Унитарное государство
2) Федеративное государство
3) Конфедерация

5. Какую из следующих форм государства можно охарактеризовать как правление большинства?
1) Олигархия
2) Демократия
3) Монархия
4) Диктатура

6. Какой тип формы правления характеризуется сочетанием наследственной власти и ограничений со стороны парламента?
1) Абсолютная монархия
2) Конституционная монархия
3) Президентская республика
4) Парламентская республика

7. Что из перечисленного является признаком федеративного государства?
1) Отсутствие местных органов власти
2) Наличие самостоятельных субъектов с собственными полномочиями
3) Единое национальное законодательство
4) Централизованное управление всеми аспектами жизни

8. Какой из следующих политических режимов характеризуется авторитарным контролем и отсутствием демократии?
1) Демократия
2) Олигархия
3) Авторитаризм
4) Социализм

9. Какое из следующих понятий наилучшим образом описывает форму государства?
1) Система норм права
2) Способ организации государственной власти
3) Набор социальных норм
4) Программа экономического развития

10. Какая форма государства характеризуется наличием единого центра власти, который осуществляет контроль над всей территорией?
1) Федерация
2) Конфедерация

3) Унитарное государство
4) Региональное государство

11. Демократический режим характеризуется следующими принципами:
1) всеохватывающая власть государства, господство одной партии, методом управления является принуждение;
2) реализация принципа разделения властей, наличие гражданского общества, полное подчинение государственных органов праву;
3) доминирование противоправных решений, устранение властью оппозиции, полное остранение населения от формирования государственных органов;
4) борьба с любыми проявлениями недовольства, экономической основой является крупная собственность, решения принимается большинством граждан с учетом мнения меньшинства.

12. К какому типу формы государства относится постоянное объединение нескольких независимых государств для достижения общих целей?
1) Унитарное государство
2) Федерация
3) Конфедерация
4) Супернация

13. Что понимается под формой государства?
1) Это способ организации государственной власти и управления обществом.
2) Это система социальных норм и правил.
3) Это комплексные экономические отношения общества.
4) Это документ, описывающий права граждан и государства.

14. Какой из следующих типов государственного устройства предполагает разделение власти между центральным и региональным уровнями?
1) Унитарное государство
2) Республика
3) Федерация
4) Монархия

15. Какой из указанных признаков не является характерным для унитарного государства?
1) Единая система законодательства
2) Наличие автономных территорий
3) Централизованное управление
4) Единое гражданство

Практические задания

Задача 1 В государстве «N» действует однопалатный парламент; главой государства является президент, избираемый парламентом; правительство возглавляется премьер-министром; премьер-министр имеет право подписывать внешнеполитические соглашения. Определите форму правления данного государства.

Задача 2 Как соотносятся элементы формы государства? Возможна ли, к примеру, в рамках монархической формы правления федеративная форма государственного устройства и демократический государственный режим?

Задача 3 Какую монархию называют теократической? Приведите исторические примеры такой формы правления.

Задача № 4 Что бы Вы сказали, участвуя в дискуссии на тему «Возможно ли и целесообразно ли возрождение монархии в России»?

Задание 1. Вставьте пропущенное слово в каждом из следующих утверждений:

а) Для большинства современных государств характерна _______ форма правления.

б) _____ предполагает наследственный порядок получения власти, ее пожизненность, сосредоточение всей полно ты государственной власти в одних руках.

в) В современном мире преобладает _____ форма государственного устройства.

г) Современная Франция имеет _____ форму государственного устройства.

д) _____ является территориальным образованием. непрочным политико

Задание 2. Распределите по форме правления следующие государства: США, Великобритания, Мексика, ФРГ, Испания, Саудовская Ара вия, Кувейт, Финляндия, Монако, Франция, Россия:

а) президентская республика; б) парламентская республика; в) смешанная республика; г) дуалистическая монархия; д) абсолютная монархия.

Задание 3. Одно из государств характеризуется следующим образом: «Государственная власть сосредоточена в руках узкой социальной группы – наследственной аристократии; большинство населения лишено политических прав; личные и имущественные права под данных гарантируются государством». Определите политический режим данного государства.

Список литературы

1. Абдулатипов Р.Г. Федерализм. СПб., 2004.

2. Авдеев Д.А. Республиканская форма правления в свете конституционного монократизма (отечественный опыт) // Государство и право. 2015. № 2.

3. Авдеев Д.А. Юридическая природа, содержание и виды формы правления: новый взгляд и уход от стереотипов (к постановке проблемы) (окончание) // Государство и право. 2015. № 12.

4. Арон Р. Демократия и тоталитаризм. М., 1993. 141 Тема 5. Форма государства

5. Байтин М.И. Вопросы общей теории государства и права. Саратов, 2006.

6. Бутаков А.В. К исследованию новейшей истории Российской государственности: неподъемная демократия? Омск, 2012.

7. Варламова Н.В. Современный российский федерализм: конституционная модель и политико-правовая динамика. М., 2001.

8. Гребенников В.В., Дмитриев Ю.А. Развитие республиканской формы правления на постсоциалистическом пространстве // Государство и право. 2006. № 7.

9. Даль Р. Введение в теорию демократии. М., 1992.

10. Дмитриев Ю.А., Миронов В.О. Межгосударственные объединения: понятие, формы и классификации // Государство и право. 2013. № 3.

11. Ермаков А.П. Теория формы государства в советской юридической науке. М., 1985.

12. Загорный А.В. Становление государственности. М., 2004.

13. Замковой В.И. Тоталитаризм: сущность и концепции. М., 1994.

14. Ившина И.Н. Становление и развитие канадского федерализма. Киров, 2007.

15. Ильин И.А. О монархии и республике // Ильин И.А. Собр. соч. в 10 т. М., 1994.

16. Ильин И.А. Общее учение о праве и государстве // Ильин И.А. Собр. соч. в 10 т. М., 1994.

17. Керимов А.Д. Современное государство // Вопросы теории. М., 2007.

18. Корнев В.Н. Учение о формах правления в либеральном государствоведении России начала XX века // Журнал российского права. 2001. № 6.

Глава 4. Типы государств

План:

1. Понятие и значение типологии государств
2. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государств, их достоинства и недостатки
3. Соотношение типа и формы государства

1. Понятие и значение типологии государств

Государство – явление исключительно многогранное и разностороннее, обладающее различными чертами и признаками. Именно поэтому в юридической науке существуют различные системы его классификации.

Одним из вариантов такой классификации является типология государства, основанная на наиболее важных, сущностных его признаках (политика, экономика, наука и т.д.).

Категория «тип государства» занимает самостоятельное место в теории государства и права, так как дает возможность более полно отразить изменяющуюся функциональную сущность государства, особенности его возникновения и эволюции, увидеть в целом естественно-исторический прогресс в развитии государственно-организованного общества.

Под *типом государства* понимаются взятые в единстве наиболее общие черты различных государств, система их важнейших свойств и критериев, порождаемых соответствующей эпохой и характеризующихся общими признаками. Радько Т.Н. отмечает, что под *типом государства* понимаются общие, системообразующие сущностные признаки, присущие конкретной совокупности (группе) государств и раскрывающие закономерности их организации и развития[30]. Это не есть абстрактная, только теоретическая конструкция. Она базируется на огромном историческом, социологическом, правовом опыте государств

Значение типологизации государства и права:

- типы государств позволяют правильно уяснить процесс естественно-исторического развития государства и права, как смены качественных стадий, выявить объективные процессы и связи;

- типология нацелена на выявление логических, закономерных процессов в развитии государственно-правовых явлений;

[30] Радько, Тимофей Николаевич. Теория государства и права : учебник / Т. Н. Радько. — 2-е изд. — Москва : Проспект, 2017. — 744 с

- типология позволяет провести соотношение между наиболее общими тенденциями эволюции государственных систем и их национальных особенностей.

2. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государств, их достоинства и недостатки

В основе *формационного подхода* лежит понятие «общественно-экономическая формация», которая призвана характеризовать тип общества в единстве его базиса (типа производственных отношений, экономической структуры общества) и надстройки. Этот подход разработан в рамках марксистской теории.

В марксизме выделялось *пять общественно-экономических формаций:*

- первобытнообщинная,
- рабовладельческая,
- феодальная,
- капиталистическая (буржуазная),
- коммунистическая.

Тем из них, которые были классовыми (рабовладельческой, феодальной, капиталистической и первой стадии коммунистической формации - социализму), соответствовал свой исторический тип государства: рабовладельческий, феодальный, капиталистический (буржуазный) и социалистический. Переход от одного исторического типа государства к другому осуществляется в ходе социальной революции, объективной основой которой служат противоречия, конфликт между производственными силами и отношениями.

В своей основе *формационный подход* к типологии государства раскрывает ту закономерность, что государства, базирующиеся на одном и том же типе экономической структуры общества, обладают характерным набором общих признаков (государства, независимо от времени их

существования и места дислокации, основанные на одном и том же типе базиса, будут однотипны в своих принципиальных характеристиках).

Вместе с тем в учебной литературе обращается внимание и на ряд недостатков формационного подхода как следствие его догматизации. К таким недостаткам, в частности, относят:

- однолинейность в трактовке исторического развития государственности как механической смены одного исторического типа государства другим (что не отвечает реальному ходу истории с его многообразием путей и форм государственного развития, с цикличностью этого развития, возможностью возвратных процессов при смене типов государств);

- игнорирование азиатского способа производства, для которого характерны: а) общественная собственность на землю и коллективный труд; б) государственная собственность на средства производства; в) господствующий класс в лице чиновничества, для которого основной «собственностью» является власть.

- деление исторических типов государства на эксплуататорские - рабовладельческий, феодальный, буржуазный и антиэксплуататорский - социалистический;

- умаление роли культурно-духовной жизни общества в развитии и типологии государственности, ее ограничение кругом тех идей, представлений и ценностей, которые отражают интересы антагонистических классов.

В основе *цивилизационного подхода* лежит понятие «цивилизация» (от лат. civilis - гражданский). Само это понятие характеризуется по-разному. Например, проф. А.Б. Венгеров определяет цивилизацию как «социокультурную систему, обеспечивающую высокую степень дифференциации жизнедеятельности в соответствии с потребностями сложного, развитого общества и вместе с тем поддерживающую его необходимую интеграцию через создание регулируемых духовно-

культурных факторов и необходимой иерархии структур и ценностей»[31]. В процессе деятельности человек создает как объекты материальной культуры, так и духовные ценности. В том числе и такие ценности, как право и государство. С этих позиций В.Н. Протасов определяет *цивилизацию* как своеобразную и целостную совокупность (систему) материальных и духовных ценностей, обеспечивающую устойчивое функционирование общества и жизнедеятельность человека[32].

Основные принципы и подходы в изучении истории при помощи понятия «цивилизация» разработаны Арнольдом Джозефом Тойнби (1889-1975 гг.) в труде «Постижение Истории» («A Study of History»). Различие цивилизаций, как полагал автор, заключается в образе мышления, религии. А наименьшее значение имеет географический фактор и принадлежность населения к той или иной расе[33].

Тойнби выделил в мировой истории двадцать одну цивилизацию: египетскую, китайскую, западную, православную, дальневосточную, арабскую, иранскую, сирийскую, мексиканскую и др., и провел, таким образом, своеобразную типологию общества, не ставя перед собой отдельной задачи производить на этой основе типологию государства.

Цивилизационный подход к типологии государства является перспективным и развивающимся, чем и объясняется отсутствие в учебной литературе четкого деления государств на типы по этому критерию. В основном, называются лишь принципы такого подхода. Так, проф. Венгеров, главной особенностью цивилизационного подхода считает то, что «согласно цивилизационной теории, тип государства, его социальная природа определяются в конечном счете не столько объективно-материальными,

---

[31] Венгеров, Анатолий Борисович. Теория государства и права: учебник / А. Б. Венгеров. — 8-е изд., стер. — Москва : Омега-Л, 2011. — 607 с.

[32] Протасов Валерий Николаевич. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / В. Н. Протасов. — Москва : Издательство Юрайт, 2023. — 455 с.

[33] Арнольд Джозеф Тойнби . «Постижение истории»: книга/ А. Дж. Тойнби. -Москва: Академический проект, 2023.- 798с.

сколько идеально-духовными, культурными факторами»[34]. Он выделяет три важных принципа соотношения государства и духовно-культурной жизни общества:

- сущность государства определяется не только реально существующим соотношением сил, но также накопленными в ходе исторического процесса и передаваемыми в рамках культуры представлениями о мире, ценностями, образцами поведения;

- государственная власть как центральное явление мира политики может рассматриваться в то же время как часть мира культуры;

- разнородность культур (во времени и пространстве) позволяет понять, почему некоторые типы государств, соответствующие одним условиям, останавливались в своем развитии в других условиях.

Различные подходы к классификации видов цивилизаций:

- У. Ростоу разработал теорию «стадий экономического роста» и классифицировал государства на традиционное общество, переходное общество, общество, переживающее процесс сдвига, созревающее общество, общество высокого уровня потребления.

- А.Б. Венгеров выделяет первичные и вторичные цивилизации, которые разделены по уровню их организации. Государства первичных цивилизаций (древнеегипетской, шумерской, ассиро-вавилонской, иранской, бирманской, сиамской, кхмерской, вьетнамской, японской и др.) отличаются:

а) огромной ролью государства как объединяющей и организующей силы;

б) соединением государства с религией.

Во вторичных цивилизациях (западноевропейской, североамериканской, восточноевропейской, латиноамериканской, буддийской и др.) проявилось отчетливое различие между государственной властью и культурно-религиозным комплексом.

---

[34] Венгеров Анатолий Борисович. Теория государства и права [Текст] : учебник / А. Б. Венгеров. — 8-е изд., стер. — Москва : Омега-Л, 2011. — 607 с.

Цивилизационный подход позволяет объяснить многовариантность исторических типов государств и права, но отсутствие четкости в обозначении критериев классификаций осложняет его восприятие. В литературе справедливо отмечается, что основное отличие цивилизационного подхода от формационного состоит в возможности раскрыть развитие общества и государственности через человека, через его представления о ценностях и целях его собственной деятельности (В.Н. Хропанюк)[35].

3. Соотношение типа и формы государства

С одной стороны, государства каждого типа облекаются во множество форм - в рамках одного исторического типа встречаются различные формы государства. В частности, для рабовладельческого типа были характерны монархии (древневосточные деспотии - Египет, Вавилон, Ассирия, Китай, Индия, Римская империя) и республики (аристократические, например Римская в период с VI по I в. до н.э., и демократические, например Афинское государство); для феодального типа - монархии (раннефеодальная, монархия периода феодальной раздробленности, сословно-представительная, абсолютная) и городские республики (Венеция, Генуя, Флоренция, Новгород, Псков и др.); для буржуазного типа - демократические республики (парламентские, президентские, смешанные) и конституционные (ограниченные) монархии; для социалистического типа - Парижская Коммуна, советские республики и республики народной демократии.

С другой стороны, государства определенного исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Так, например, сословно-представительная монархия есть принадлежность только феодального государства в известный период его развития, а парламентская монархия и демократическая республика свойственны капиталистическому

[35] Хропанюк Валентин Николаевич. Теория государства и права [Текст] : учебник / В. Н. Хропанюк ; под ред. В. Г. Стрекозова. — 5-е изд., стер. — Москва : Омега-Л, 2011. — 323 с.

(буржуазному) типу государства. Государства каждого данного типа не могут воплощаться в любые формы, т.е. и в такие, которые явно противоречат их содержанию и не соответствуют их экономической основе. Нельзя представить себе рабовладельческое государство в форме ограниченной монархии или демократической республики с общенациональными представительными учреждениями.

Конкретная форма государства предопределяется историческим типом государства. Но, кроме этого, она зависит и от других факторов:

1) уровня экономического развития общества;

2) соотношения классовых сил;

3) историко-национальных и культурных традиций;

4) международной обстановки и т.п.

Факторы, которые обусловливают разнообразие государственных форм, могут быть различными. В целом они сводятся к конкретности, индивидуальности объективных условий, в которых осуществляется управление обществом в тех или иных странах. Поскольку каждое государство развивается в специфических конкретных условиях, оно имеет своеобразные политические формы. Следовательно, тип и форма государства соотносятся как содержание и форма, где определяющую роль играет, естественно, содержание (т.е. тип государства).

Вопросы для самоконтроля

Основания типологии государства.
Формационный подход, его особенности.
Цивилизационный подход в типологии государств.
Соотношение государства и духовно-культурной жизни общества как критерий такого подхода.
Иные критерии типологии государств (личность, политический режим, религия).

Тестовые задания

1. Типология государств это - специфическая классификация, предназначенная для разделения всех прошлых и настоящих государств на группы для раскрытия их … сущности

1) политической
2) экономической
3) социальной
4) духовной

2. Тип государства это - совокупность признаков, которые характеризуют … и экономические стороны государства

1) классовые
2) социальные
3) политические
4) правовые

3. Какой из критериев не относится к формационному подходу?

1) общность экономической основы государств
2) классовая сущность
3) в основе – культурно-духовные ценности
4) социальное назначение

4. Общественно-экономическая формация – это исторический тип общества, основанный на …

1) классовом делении общества
2) определённом способе производства
3) единстве духовных ценностей
4) принципе разделения труда

5. Автором(ми) формационного подхода является(ются):

1) Аристотель
2) Лейст
3) Тойнби, Сорокин
4) Маркс, Энгельс

6. Какой тип не относится к государствам формационного подхода?

1) рабовладельческий
2) феодальный
3) средневековый
4) буржуазный

7. Цивилизационный подход – это подход, согласно которому каждому историческому отрезку времени соответствует определённая …, в которой

тип государства определяется на основе культурно-духовных признаков, которые могут блокировать или поощрять развитие государства

1) цивилизация
2) стадия
3) культура
4) эпоха

8. Автор(ы) цивилизационного подхода

1) Маркс, Энгельс
2) Тойнби, Сорокин
3) Дарендорф
4) Аристотель

9. Цивилизация – это … и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков

1) замкнутое
2) открытое
3) статичное
4) постоянное

10. Какие типы государства не рассматриваются в рамках к цивилизационного подхода

1) шумерское
2) социалистическое
3) древнеафинское
4) древневосточное

11. Объяснение поэтапности естественно-исторического развития государства относится к:

1) формационному подходу
2) цивилизационному подходу
3) к формационному и цивилизационному подходам
4) ни к одному из подходов

12. Какая стадия развития государства не включается в концепцию эволюции государственности Л. Е. Гринина:

1) догосударственная общность
2) раннее государство
3) развитое государство
4) зрелое государство

13. Какое из перечисленных понятий является характерным для федеративного государства?

1) Единая центральная власть
2) Разделение власти между центром и регионами

3) Полное отсутствие автономии регионов
4) Наличие только одной территории

14. Какой из следующих принципов является основополагающим для правового государства?

1) Централизация власти
2) Непотизм
3) Верховенство закона
4) Административный произвол

15. В государстве с реальной политической субъектностью воздействие сочетается с наличием …

1) гражданского общества
2) демократии
3) принципа равенства всех перед законом
4) конституции

16. Что из перечисленного является наиболее общим определением государства?

1) Политическая организация, обладающая суверенитетом и властью на определенной территории
2) Группа людей, объединенных общими интересами
3) Способ управления экономикой страны
4) Неформальная структура взаимодействия граждан

17. Какое из следующих утверждений относится к сущности государства?

1) Государство — это временная структура, созданная для получения прибыли
2) Государство — это организация, которая управляет обществом и обеспечивает правопорядок
3) Государство — это форма правления, ограниченная небольшим числом элит
4) Государство — это только система законов и норм

18. Какова одна из основных функций государства?

1) Создание коммерческих структур
2) Обеспечение безопасности и защиты прав граждан
3) Ограничение доступа к информации
4) Предоставление исключительно развлекательных услуг

19. Что подразумевается под понятием "нация" в контексте государства?

1) Группа людей, объединённых только экономическими интересами

2) Сообщество, имеющее общую культуру, язык и историческую память
3) Политическая структура, управляющая территорией
4) Организация, занимающаяся защитой прав человека

20. **Каково назначение государства в обществе?**
1) Создание новых экономических условий
2) Решение конфликтов и обеспечение стабильности
3) Поддержание культурных традиций
4) Закрытие границ между государствами

Практические задания

1.Заполните таблицу:

Тип государства	Экономическая основа	Политическая основа	Характеристика права
Рабовладельческий			
Феодальный			
Буржуазный			
Социалистический			

2. Выделите и проанализируйте основные исторические типы государств.

3. Охарактеризуйте особенности смены исторических типов государства.

4. Дайте понятие цивилизации и охарактеризуйте цивилизационный подход к типологии государств.

5. Какой тип государства свойственен России с точки зрения цивилизационного подхода? Охарактеризуйте форму Российского государства.

Глава 5. Механизм государства

План:

1. Понятие и основные черты механизма государства
2. Структура механизма государства
3. Механизм государства и государственный аппарат
4. Понятие и признаки государственных органов
5. Виды государственных органов
6. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

1. Понятие и основные черты механизма государства

Базовой структурой, без которой невозможно представить процесс реализации функций государства является механизм государства. Именно он позволяет стать государству живым организмом, а не застывшей конституционной конструкцией, который развивается, эволюционирует, иногда болеет и даже разрушается. Представляется очень точным сопоставление механизма государства с «государственной машиной», которое было высказано В.С. Нерсесянцем[36]. Только функционирует она не по законам механики, а по законам и потребностям социума, на основе права, свободы и справедливости.

Использование правовой категории «механизм государств» в теории государства и права, российской юридической доктрине характерно только для советского и современного исторических этапов. Традиционно механизм государства понимался и интерпретировался как «государственный аппарат». Фактически в учебниках по теории государства и права эти термины использовались и до сих пор используются как синонимы, чисто механически заменяя один другого. Сам же термин «механизм государства» чаще использовался для выявления целостности, иерархичности системы государственных органов. Или применяя термин «государственный аппарат» ученые понимали систему государственных органов в статике, а используя «механизм государства» отражали ту же систему государственных структур в динамике, в процессе функционирования.

Спиридонов Л.И. подходит крайне упрощенно, обозначая механизм государства как систему государственных органов[37]. В.С. Нерсесянц определял механизм государства как систему органов, учреждений и должностных лиц, которые в установленном правовом порядке наделены государственно-властными полномочиями и реализуют функции

[36] Нерсесянц Владик Сумбатович . Общая теория права и государства : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности "Юриспруденция" / В. С. Нерсесянц. — Москва : Норма, Инфра-М, 2010. — 547 с

[37] Спиридонов Лев Иванович . Теория государства и права: Учебник / Л. И. Спиридонов. — Москва : Изд. группа "Проспект", Фирма "Гардарика", 1996. — 300,[1] с

государства[7]. Он отстаивал точку зрения, что механизм государства выступает институциональной системой сущности государства.

По мнению М.Н. Марченко, М.И. Байтина понятия механизм государства и государственный аппарат являются идентичными, т.к., по сути, представляют собой систему государственных органов, посредством которых осуществляются задачи и функции государства[38],[39]. Этой же позиции придерживается и А.В. Малько, аргументируя данный подход тем, что именно государственные органы непосредственно осуществляют государственные функции[40].

Практически аналогичное определение представлено Е.Г. Лукьяновой, которая под механизмом государства понимает «Выражающую сущность государства систему государственных органов, осуществляющих функции и задачи государства»[41].

Ряд авторов разделяли данные категории, исходя из объема имеющихся у них государственно-властных полномочий. Так, под государственным аппаратом понимается система органов, которые непосредственно осуществляют управленческую деятельность, а к механизму государства, помимо собственно государственного аппарата, ещё отнесены государственные учреждения и организации, вооруженные силы, полиция, уголовно-исправительные учреждения.

А.Б. Венгеров вообще не использует понятие механизма государства, выделяя исключительно институт государственного аппарата, понимая под ним «систему государственных органов, взаимосвязанных общими принципами, единством конечной цели и взаимодействием, наделенных властными полномочиями, а также располагающих материально-

---

[38] Байтин Михаил Иосифович. Вопросы общей теории государства и права = = Problems of General Teory of State and Law Problems of General Teory of State and Law / М. И. Байтин. — Саратов : Саратовская гос. акад. права, 2006. — 398 с.

[39] Марченко Михаил Николаевич. Теория государства и права. Элементарный курс: учебное пособие / М. Н. Марченко. - 3-е изд., доп.- Москва: Норма: ИНФРА-М, 2025.- 304с

[40] Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности "Юриспруденция" / [А. В. Малько и др.] ; Институт государства и права Российской академии наук Саратовский филиал ; отв. ред. А. В. Малько. — 4-е изд. — Москва : КНОРУС, 2016. — 400 с.

[41] Лукьянова Елена Геннадьевна. Теория государства и права : учебник / Е. Г. Лукьянова. — Москва : Норма, ИНФРА-М, 2020. — 230 с.

техническими возможностями для осуществления своих функций»[5]. Государственные органы, как официальные представители государства, имеют право издавать нормативно-правовые (общего характера) либо индивидуальные правовые акты (акты применения права), обязательные для исполнения. 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.

Самым распространенным пониманием механизма государства выступает восприятие его как «совокупности средств, с помощью которых оно реализует свои задачи и функции»[42]. В качестве таковых средств большинство авторов называют государственные органы и должностных лиц.

Более правильной и аргументированной представляется точка зрения Морозовой Л.А., Раянова Ф.М., Тихомирова Ю.А., которые отстаивают широкий подход к пониманию механизма государства, выводя его далеко за пределы только государственного аппарата. Так, по мнению Ф.М. Раянова, кроме «государственного аппарата» в механизм государства (то есть в систему средств, с помощью которых государство реализовывает свои функции) входят и государственные предприятия, государственная казна, выпуск государственных облигаций, золотой запас и т.д. Последних никак нельзя отнести к государственным органам[43]. Ю.А. Тихомиров дополняет и такие компоненты, как публичные службы и корпорации, процедуры принятия государственных решений, ресурсное обеспечение[44].

Практически аналогичная точка зрения высказана Л.А. Морозовой, которая к механизму государства относит государственные органы и

---

[42] Комаров Сергей Александрович, Малько Александр Васильевич. Теория государства и права: учебно-методическое пособие. Краткий учебник для вузов/ С. А. Комаров, А. В. Малько.- Москва: Норма, ИНФРА-М, 1999.- 448 с.

[43] Морозова Людмила Александровна. Теория государства и права : учебник / Л. А. Морозова. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Эксмо, 2010. — 510 с.

[44] Раянов Фанис Мансурович. Правовое государство и современный мир [Текст] / Ф. М. Раянов ; Ассоциация юридический центр. — Санкт-Петербург : Юридический центр-Пресс, 2012. — 173 с.

организации, публичные службы, корпорации (армия, полиция, почта, ЕЭС, Газпром), собственно процедуры принятия государственных решений и материальные ресурсы, обеспечивающие реализацию задач государства[45]. Данный подход более правильно отражает сам государственный процесс, в рамках которого государственный аппарат выступает лишь одним из элементов механизма государства, хотя и ведущим, наиболее значимым.

В качестве особенностей механизма государства Радько Т.Н. называет следующие: это целостная сложная многообразная иерархическая система государственных органов и организаций с едиными принципами, первичными её элементами выступают собственно государственные органы и организации, механизм служит средством осуществления целей и задач, для которого использует орудия принуждения[1].

Отход только лишь от институционной интерпретации механизма государства характерен и для Сырых В.М., которые обозначает его как «сложное системное образование, состоящее не только из государственных органов, но и их связей»[46]. Эффективность его функционирования зависит исключительно от наличия того или иного способа согласования элементов государственного механизма: 1) сосредоточение всей полноты власти в руках одного лица; 2) разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную; 3) организацию органов государства, основанную на принципах демократического централизма.

Таким образом, механизм государства можно определить, как целостную, взаимосвязанную систему отдельных элементов, государственных органов, учреждений и организаций, обладающую рядом параметров и принципов, которая нацелена на обеспечение нормального и эффективного функционирования государства, на реализацию поставленных целей и задач.

---

[45] Тихомиров Юрий Александрович. Теория государтсва и права [Текст]: учебник/ Ю. А. Тихомиров. - 5-е изд.,перераб. и доп.- Москва: Юрайт, 2023. - 620 с.

[46] Сырых Владимир Михайлович. Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению подготовки Юриспруденция и специальности "Юриспруденция" / В. М. Сырых. — 6-е изд., перераб. и доп. — Москва : Юстицинформ, 2012. — 703 с.

2. Структура механизма государства

Механизм государства следует рассматривать как взаимосвязанную систему следующих элементов:

- Государственный аппарат или система государственных органов, созданных и функционирующих на законодательной основе, отражающих потребности исторического, политического и социально-экономического развития общества. Он выступает системно-структурным элементом механизма государства, фактически скелетом или каркасом. Сама система государственных органов не может быть застывшей, а должна быть многовариантной. Принцип разделения властей лишь одна из конструктивных особенностей государственного аппарата. Он всегда носит национально-государственный характер.

- Механизм государства состоит также из специально подготовленных, профессиональных управленцев, людей, способных осуществлять законотворческие, исполнительные, надзорные и охранительные функции. Их всех объединяет наличие статуса должностного лица и наделение соответственно набором властных компетенций.

- Наличие сложной системы внутренних связей между структурными элементами механизма, без существования которых государственный аппарат как целостная машина не способна работать. Данные связи обусловлены субординацией государственных органов, их иерархичностью, оперативностью при принятии решений и самостоятельностью, преобладанием централизованных или децентрализованных начал. От такого, как реально строиться система власти и подчинения, исполнение поручений и компетенций зависит весь результат функционирования власти.

- Механизм государства – это не только конструкция, это ещё и живой, постоянно изменяющийся процесс государственно-управленческой жизни. Поэтому важно учитывать его формы и процедуры реализации, которые подвержены воздействию множества факторов субъективных и объективных.

- В механизм государства также входят, помимо сложной системы государственных органов, государственные предприятия и учреждения, которые находятся в тесной взаимосвязи и взаимодействии для реализации функций государства.

Общеизвестно, что государственные учреждения не обладают признаками государственных органов, но они созданы и выполняют конкретно-практическую деятельность для реализации определенных функций государства. Они имеют четко обозначенную сферу деятельности: учебную, научную или иную, которая осуществляется ими под контролем государственных органов. В зависимости от сфер государственной деятельности их классифицируют на два вида: государственные учреждения, осуществляющие охранительные функции (вооруженные силы, полиция, спецслужбы, пенитенциарные учреждения и др.) и реализующие экономические, социальные, образовательные и культурные задачи (государственные предприятия и учреждения).

- За рамками государственного аппарата остается система местного самоуправления. Фактически данные структуры наделены определенными государственно-властными компетенциями и выполняют работы, которые также нацелены на решение основных целей и задач государства. Однако, конституционные положения не относят органы местного самоуправления к структуре государственных органов. Возникает явная коллизия и противоречие. Было бы неправильным выводить структуру местного самоуправления за механизм государства, считая их специфическими структурами с делегированными полномочиями.

- Обязательным составным элементом механизма государства должны выступать принципы его организации и функционирования, взаимодействия всех структур. Представляется неверным их отождествлять исключительно с принципами организации и деятельности только органов государственной власти, т.к. необходимо рассматривать более широкие связи. Вообще на каждом историческом этапе развития государственных моделей преобладают

те или иные конструктивные принципы, что вполне объективно закономерно. Они варьируются от системы наследственной организации дворцово-вотчинной системы управления, местничества, приказного, служебного и бюрократического, элитарного принципов до системы «государственных менеджеров». Данные принципы лежат в основе не только институциональной основы механизма государства, но и влияют на характер всех складывающихся внутренних связей и отношений по реализации целей и задач государства. Они носят больше объективный характер, т.к. формируются под конкретно-исторические, политические и национальные условия для наиболее эффективного функционирования механизма государства. Среди современных основополагающих принципов можно назвать: принцип широкого представительства интересов граждан, демократическая избирательная система, разделение властей, гласность и открытость системы управления, управленческий профессионализм, законность и демократизм, субординация общегосударственных и федеративных структур.

- Процесс функционирования механизма государства и его результативные параметры напрямую зависят от наличия в государстве эффективной системы надзорно-контролирующих структур и их работы. Даже самая идеальная конструктивная система механизма государства не способна предотвратить управленческие сбои, коррупционную составляющую, служебные злоупотребления, некомпетентность госслужащих. В механизме государства изначально должна предполагаться четко организованная система контролирующих инстанций и совокупность эффективных мер воздействия на государственные структуры.

- В механизме государства должны быть представлены и такие элементы, как политические партии и общественные объединения. Они являются составным элементом всего процесса функционирования государства. Их политические программы напрямую обусловлены целями и задачами государства на определенном этапе. Они идеологически и

непосредственно включены в процесс формулирования и реализации функций государства. Не важно, партократическая или плюралистическая модель государства, государственные чиновники непосредственно ассоциируют себя с конкретной политической партией или общественно-политическими интересами, что отражается на результатах их государственной деятельности. Для реализации некоторых функций государства, как например экологической, роль и влияние общественных организаций бывает гораздо более значимой, чем управленческие рычаги.

- Механизм государства нельзя отрывать от материальной составляющей государства. Наличие качественно хорошего государственного плана или программы ещё не гарантия достижения истинное и ожидаемого результата, как и наличие профессиональных управленческих кадров. Все структурные элементы механизма способны функционировать только при значительном государственном финансировании.

Таким образом, структура механизма государства выступает динамическим институтом, на которые оказывают влияние множество социальных, политических, экономических и даже внешних факторов. Каждый элемент приспосабливается к новым потребностям и условиям жизни, меняется его конструкция и содержание.

Эффективность механизма государства может быть обусловлена наличием следующих параметров:

- преобладанием централизованных или децентрализованных методов государственного управления, с явным преобладанием первого;

- четким юридическим оформлением системы государственного управления с определенной компетенцией, правами и обязанностями;

- рационально-организованной системы занятия и способов замещения государственных должностей. Выбор её определяется не идеалистическими теоретическими моделями, а конкретно-историческими, политическими факторами. Следует признать, что эти способы должны меняться,

эволюционировать, сохранять национальные традиции и подходы. Это не означает, что, например, в российском государстве может существовать исключительно только принцип «местничества» при занятии государственной должности, но и полностью не учитывать национальный менталитет нельзя;

- разделение ведомств по отраслям управления, что облегчает сам процесс его деятельности и конкретизации функций;

- наличие определенной системы принятия решений и их исполнения. Жестко директивный метод должен допускаться как исключительный и при наличии определенной кризисной политической ситуации. Свобода выбора действий и определенная самостоятельность, безусловно, предпочтительнее;

- эффективная система контроля и отчетности за всеми элементами механизма государства;

- широкое участие общественного элемента на всех этапах работы механизма государства – от привлечения их в государственный аппарат, обсуждения насущных целей и задач, методов их достижения, до народного контроля за правильной реализацией функций;

- четко юридически закрепленный статус государственных служащих, с объемом предоставленных им компетенций, привилегий и форм ответственности;

- «здравая финансовая политика», как верно подметил Б.Н. Чичерин, без которой невозможен процесс создания и функционирования всех государственных структур, предприятий и учреждений, реализации государственных программ;

- правильно организованные связи власти и подчинения между государственным аппаратом и обществом. Следует помнить, что понимающий и одобряющий народ только может являться реальной поддержкой любого государственного механизма;

- механизм государства складывается из властных распоряжений и действующей законодательной базы. Их качество, и самое главное, результат реализации и есть живой процесс достижения поставленных задач.

3. Механизм государства и государственный аппарат

Государственный аппарат представляет собой совокупность органов и должностных лиц, с помощью которых осуществляются управленческие функции государства. Марченко М.Н. определяет государственный аппарат, как «систему органов государства, с помощью которых осуществляется государственная власть, выполняются основные функции, достигаются стоящие перед государством на различных этапах его развития цели и задачи»[10].

Деятельность государственного аппарата направлена на разработку и принятие общеобязательных правил поведения (юридических норм), использование их в процессе социально-политической регуляции, обеспечение эффективности системы юридических гарантий и санкций.

Признаками государственного аппарата являются:

- формируется по воле государства с целью реализации целей и задач, стоящих перед государством;
- от имени государства разрабатывает, принимает, наделяет юридической силой правила поведения общезначимого, общеобязательного характера;
- обладает монополией на государственное принуждение;
- в основе формирования и функционирования государственного аппарата лежат объективные и субъективные факторы, профессиональный принцип (сотрудники государственного аппарата осуществляют свои полномочия на профессиональной основе и не занимаются иной общественно-полезной деятельностью кроме как управленческой);

- государственный аппарат включает органы государственной власти и материальные придатки (армию, полицию, налоговую и таможенную службу), необходимые для обеспечения реализации государственно-властных предписаний;

- с его помощью осуществляется управление государственными и частично общественными делами;

- подвержен эволюционным изменениям: исторически усложняется и совершенствуется;

- аппарат государства – это не механическое соединение его органов, а четко организованная, строго упорядоченная и целостная система;

- Под структурой государственного аппарата понимается его внутреннее строение, порядок расположения его составных элементов – государственных органов, их соотношение.

Формирование государственного аппарата осуществляется путем создания органов государственной власти, деятельность которых непосредственно связана с реализацией функций государства. В настоящее время, наиболее распространенными способами замещения управленческих должностей являются выборы и назначения. Как правило, избираются депутаты законодательных собраний и главы государств - президенты (при республиканской форме правления), однако в ряде случаев предусматривается выборный порядок замещения должности монарха.

Говоря о государственном аппарате, мы чаще воспринимаем его как иерархическую, теоретически и законодательно определенную систему органов с четким порядком образования, компетенцией. Механизм государства показывает не юридически оформленную конструкцию, а сам процесс, непосредственную деятельность государственных органов, их взаимодействие в процессе реализации отдельных функций государства. Поэтому он в принципе не может совпадать с системой государственных органов.

По вопросу о соотношении механизма государства и государственного аппарата существует четыре точки зрения:

1) механизм государства тождественен понятию государственный аппарат, т.к. и тот, и другой состоят из системы государственных органов;

2) аппарат государства входит в механизм государства наряду с государственными учреждениями и организациями для реализации функций государства;

3) механизм государства понимается как более широкое понятие и система, которая включает в себя не только государственный аппарат, но и государственные организации, предприятия и учреждения, а также негосударственные образования;

4) аппарат государства рассматривается только одним из многих элементов в сложной системе механизма государства, наряду с принципа управления, материальными придатками государства.

Модели государственного аппарата:

- централизованно-сегментарная модель характерна для Российской Федерации, согласно статье 12 Конституции РФ органами государственной власти признаются только центральные органы и их представители на местах, кроме органов местного самоуправления[47];

- моноцефальная модель или жестко централизованная, единая и иерархически-вертикальная структура органов государственной власти;

- монотеократическая модель, где структура светской и духовной власти переплетены, отсутствует система разделения властей.

4. Понятие и признаки государственных органов

Низшим звеном государственного аппарата выступает государственный орган, который одновременно включается и в более целостную систему механизма государства.

[47] Конституция Российской Федерации. - Москва: Проспект,2024.- 64с.

Государственный орган – это относительно самостоятельное, структурно обособленное звено государственного аппарата, создаваемое государством в целях осуществления определенного вида государственной деятельности, наделенное для этого соответствующей компетенцией и опирающееся в процессе реализации своих полномочий на организационную, материальную и принудительную силу государства[13]. Марченко М.Н. определяет государственный орган как «относительно самостоятельное, структурно обособленное звена государственного аппарата, создаваемое государством для осуществления строго определенного вида государственной деятельности»[10].

Или государственный орган можно определить, как относительно самостоятельная, юридически оформленная, структурно обособленная часть механизма (аппарат) государства, наделенная соответствующей компетенцией, государственно-властными полномочиями и необходимыми материальными средствами для осуществления определенных функций государства[48].

Специфическими признаками, отличающими государственные органы от негосударственных структур, являются:

- формирование по воле государства и осуществление своих полномочий от имени государства. Государственные органы нередко называют органами государственной власти, подразумевая, что при их помощи реализуется государственный суверенитет в области установления и реализации требований института власти;

- выполнение каждым государственным органом строго определенных, установленных в законодательном порядке видов и форм деятельности (законодательной, исполнительной, охранительной и т.д.);

[48] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024. — 620 с

- наличие у каждого государственного органа юридически закрепленных организационной структуры, территориального масштаба деятельности, установленного положения в системе властной иерархии, определяющего характер и объем принадлежащих государственному органу полномочий, а также порядок его взаимоотношения с другими государственными (негосударственными) органами и организациями;

- обладают государственно-властными полномочиями, которые юридически оформлены. Полномочия – это совокупность предоставляемых государственному органу субъективных прав, возложенных юридических обязанностей, а также гарантий осуществления этих прав и обязанностей;

- имеют право на легальное применение силы, обладают правом государственного принуждения;

- находятся на бюджетном финансировании и обладают определенными материальными средствами;

- состоят из людей – государственных служащих, на профессиональной основе занимающихся управленческой деятельностью;

- согласно ГК РФ выступают юридическим лицом;

- в основу взаимодействия государственных органов положена совокупность принципов единства государственной власти и разделения властей. Принцип единства государственной власти предполагает, что государственные органы вне зависимости от объема властных полномочий, структурных особенностей и характера профессиональной деятельности выступают от имени всего государства и в процессе реализации принятых ими правовых актов могут опираться на государственные гарантии (в том числе и на государственный механизм принуждения). Разделение властей возможно только в демократическом государстве. Суть данного принципа заключается в рассредоточении властных полномочий между одноуровневыми государственными органами, которые

взаимоуравновешивают и взаимоконтролируют деятельность друг друга, используя систему «сдержек и противовесов».

Выступая в качестве субъектов социально-правовых отношений, государственные органы характеризуются как юридические лица публично-правового характера. Их существование не зависит от воли и желания индивидуальных лиц, которые формируют те или иные государственные органы (например, назначение или отставка министра правительства не влияет на процесс существования самого правительства как органа государства). При этом будучи составными частями одного и того же государственного аппарата, государственные органы отличаются друг от друга порядком своего образования, видами выполняемой ими государственной деятельности, характером и объемом компетенции, особенностями исполнения служебных полномочий и т.д.

5. Виды государственных органов

В основу классификации государственных органов могут быть положены следующие критерии:

1. По территориальному признаку государственные органы делятся на:

- федеральные органы государственной власти (Федеральное Собрание РФ);
- органы субъектов РФ (Законодательное Собрание Оренбургской области).

2. По порядку образования:

- представительные или выборные органы (Президент РФ, Федеральное Собрание);
- произвольные или назначаемые (Правительство РФ, Верховный Суд РФ);
- наследуемые (монарх).

3. По характеру осуществляемых полномочий:

- институт главы государства (Президент, монарх);

- органы законодательной власти (Федеральное Собрание РФ, Законодательные Собрания субъектов РФ);

- органы исполнительной власти (Правительство РФ, органы исполнительной власти субъектов РФ);

- судебные органы (Верховный суд РФ, Конституционный суд);

- надзорно-контрольные органы (Генеральная прокуратуры, налоговая полиция и т.д.).

4. По времени действия:

- постоянные (Президент РФ, Федеральное Собрание, Правительство РФ и т.д.);

- временные (Государственный комитет обороны СССР (орган, созданный на период ВОВ), Комиссия по ликвидации последствий аварии).

5. По правовым формам деятельности:

- правотворческие органы (Федеральное Собрание);

- исполнительно-распорядительные органы (Министерство здравоохранения РФ);

- правоохранительные (контрольные) органы (Генеральная прокуратура).

6. По порядку принятия решений:

- коллегиальные органы (Совет Федерации, Государственная Дума, Центральная избирательная комиссия);

- единоличные органы (Президент РФ, Уполномоченный по правам человека).

7. По характеру компетенций:

- органы общей компетенции (Правительство РФ);

- органы специальной компетенции (Министерство финансов РФ, Министерство юстиции).

8. По способу создания:

- первичные органы (выборные или представительные);

- производные органы, которые формируются первичными (исполнительные органы).

6. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

Принципы организации и деятельности государственного аппарата – это исходные идеи, руководящие положения, определяющие основные подходы к формированию и функционированию государственных органов[19]. Как отмечает Марченко М.Н. принципы организации и деятельности государственного аппарата – это наиболее важные, ключевые идеи и положения, лежащие в основе его построения и функционирования[10]. Принципы выступают динамичной категорией, они подвержены постоянному изменению и совершенствованию. Они разрабатываются, обосновываются и претворяются в жизнь на каждом из этапов исторического развития государств.

Можно выделить общие принципы, которые характерны для большинства национальных государственных систем, как например, принцип оптимального построения и функционирования государственного аппарата, его эффективность, законность и конституционность, принцип высокой профессиональности государственных служащих, соблюдение этических требований поведения госслужащих, политическая лояльность.

Так, в Конституции РФ закреплены следующие принципы организации и деятельности государственного аппарата:

- принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина - предполагает соответствующие обязанности государственных органов и

служащих признавать, соблюдать и защищать их. Права и свободы личности являются высшей ценностью в государстве;

- принцип демократизма – выражается, прежде всего, в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов, в учете в политике государства разнообразных интересов большинства населения, в обсуждении и принятии законов;

- принцип разделения властей (на законодательную, исполнительную и судебную) - создает механизмы, минимизирующие произвол со стороны властных органов и должностных лиц;

- принцип законности - означает обязательность соблюдения всеми органами государства, государственными служащими, гражданами Конституции, законов и подзаконных актов;

- принцип гласности - обеспечивает информированность общественности о практической деятельности конкретных государственных органов, гарантирует «прозрачность», открытость процесса функционирования чиновников;

- принцип федерализма, который основан на равноправии субъектов федерации и конституционном разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами власти и органами субъектов федерации.

К принципам, закрепленным в иных федеральных законах, относятся:

- принцип профессионализма - предполагает наличие специальной подготовки у государственных служащих, использование наиболее квалифицированных работников, высокий уровень деятельности государственного аппарата;

- принцип сочетания выборности и назначаемости - выражает оптимальное соотношение децентрализации и централизации в государственном управлении;

- принцип сочетания единоначалия и коллегиальности для наиболее эффективной системы управления;

- принцип иерархичности и обязательности решений, принятых вышестоящими органами перед нижестоящими;

- принцип субординации и координации;

- принцип подотчетности нижестоящего органа перед вышестоящим;

- защита государственных служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную деятельность;

Все указанные принципы должны соблюдаться в комплексе, т.к. все имеют значение для эффективного функционирования государственного аппарата. Всесторонний учет названных и некоторых иных принципов, как при образовании государственных органов, так и в процессе их функционирования позволяет обеспечить максимальную эффективность государственного управления обществом, ведет к его демократизации.

Вопросы для самоконтроля

1 .Как соотносятся понятие «механизм государства» и понятие «государственный аппарат».

2. Структура механизма государства.

3. Принципы организации и функционирования механизма государства.

4. Принцип демократизма. Принцип разделения властей. Принцип единства государственной власти.

5. Орган государства, его признаки.

6. Классификации органов государства.

7. Понятие представительного (законодательного) органа.

8. Соотношение понятий «законодательный» и «представительный» орган власти. 13. Задачи Конституционного Суда РФ.

9. Задачи Верховного Суда РФ. 15. Высший исполнительный орган государственной власти.

10. Задачи и функции Прокуратуры РФ.

11. Понятие силовых структур, их органы. Армия. Национальная гвардия.

Тестовые задания

1. Какое из приведенных определений соответствуют понятию «механизм государства»

1) это система государственных органов, государственных организаций и предприятий, при помощи которых обеспечивается выполнение внутренних и внешних функций государства
2) это часть государственного аппарата, наделенная соответствующей компетенцией и опирающаяся в процессе реализации своих функций на организационную, материальную и принудительную силу государства
3) это полномочия государственно-властного характера, состоящие прежде всего в праве издавать различные нормативно-правовые акты и обеспечивать их реализацию

2. Основным элементом механизма государства, имеющим собственную структуру, определенные полномочия и образующим с другими частями (элементами) единое целое, является:
1) орган государства
2) государственный аппарат
3) государственные служащие
4) государственные учреждения

3. Выделите признак, не относящийся к признакам государственного органа
1) формируется по воле государства и от его имени осуществляет свои функции
2) выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности
3) наделяется определенными материальными средствами (зданиями, сооружениями, транспортом, оргтехникой и т.п.)
4) формируется исключительно населением

4. Исполнительные органы государственной власти - это
1) избранные народом представительные органы
2) органы, осуществляющие правосудие
3) органы, обеспечивающие реализацию политики государства и исполнение законов
4) все перечисленные

5. Какое из приведенных определений соответствуют понятию «государственный орган»
1) это система государственных органов, при помощи которых обеспечивается выполнение внутренних и внешних функций государства
2) это часть государственного аппарата, наделенная соответствующей компетенцией и опирающаяся в процессе реализации своих функций на организационную, материальную и принудительную силу государства
3) это полномочия государственно-властного характера, состоящие прежде всего в праве издавать различные нормативно-правовые акты и обеспечивать их реализацию

4) все перечисленное

6. Что из нижеперечисленного можно отнести к признакам государственного органа

1) формируется по воле государства и от его имени осуществляет свои функции
2) выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности
3) наделяется определенными материальными средствами (зданиями, сооружениями, транспортом, оргтехникой и т.п.)
4) все перечисленное

7. Государственные органы, избираемые населением, относятся к

1) судебным
2) исполнительным
3) первичным
4) производным

8. Какой из перечисленных государственный орган является исполнительным

1) президент
2) правительство
3) парламент
4) Конституционный Суд

9. Самостоятельная, обособленная часть государственного аппарата, созданная для осуществления определенной функции и наделенная соответствующей компетенцией – это

1) механизм государства
2) государственный орган
3) государственное предприятие
4) государственное учреждение

10. В широком смысле под «государственным аппаратом» понимают

1) исполнительно-распорядительный (чиновничий аппарат)
2) систему «силовых» органов (армия, полиция, органы безопасности)
3) всю систему органов государства и должностных лиц
4) Президента и его администрацию

11. Понятия «механизм государства» и «государственный аппарат» соотносятся следующим образом

1) являются тождественными понятиями
2) государственный аппарат является составной частью механизма государства, так как кроме органов государства механизм государства

включает в себя силы безопасности, вооруженные силы, учреждения исполнении наказания и пр.
3) механизм государства является составной частью государственного аппарата
4) это абсолютно не связанные ни по объему, ни по содержанию понятия

12. Признак, не относящийся к признакам государственного органа
1) всегда осуществляет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности
2) его деятельность основана на принципе координации
3) формируется по воле государства и от его имени осуществляет свои функции
4) наделяется полномочиями государственно-властного характера
5) наделяется необходимыми материальными средствами
6) имеет юридически закрепленную структуру, компетенцию

13. Орган государственной власти, который вправе вводить на территории РФ или в отдельных ее местностях чрезвычайное положение
1) Совет Безопасности
2) Министерство внутренних дел
3) Президент РФ
4) Правительство РФ

14. Из перечисленных образований в механизм государства входят
1) политические партии
2) представительные органы власти
3) органы государственного надзора и контроля
4) исполнительно-распорядительные органы
5) профсоюзы

15. По способу создания органы государственной власти подразделяются на
1) первичные и производные
2) постоянные и временные
3) законодательные и исполнительные
4) федеральные и местные

16. По способу решения вопросов государственные органы делятся на
1) коллегиальные и единоличные
2) федеральные и местные
3) постоянные и временные
4) первичные и производные

17. К государственным органам специальной компетенции относятся
1) Министерство науки и высшего образования

2) Федеральная служба безопасности
3) Правительство РФ
4) Государственная Дума

18. В соответствии с теорией разделения властей Джона Локка выделялись следующие её ветви
1) законодательная, исполнительная, федеративная
2) законодательная, исполнительная, судебная
3) законодательная, исполнительная, контрольно-надзорная
4) представительная, региональная, судебная

19. Автором концепции рациональной бюрократии является
1) Адам Смит
2) Джон Локк
3) Карл Маркс
4) Макс Вебер
5) Шарль Луи Монтескье

20. Реалистическая теория бюрократии была обоснована
1) Э. Фроммом, Г. Саймоном
2) К. Марксом, Ф. Энгельсом
3) М. вебером, В. Вильсоном
4) Г. Хартом
5) Дж. Локком, Т. Гоббсом

Практические задания

1. В теории государства и права существует несколько подходов к соотношению категорий «механизм государства» и «государственный аппарат». Под государственным аппаратом традиционно понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, а в понятие «механизм государства» включаются также «материальные придатки» государственного аппарата (вооруженные силы, милиция, исправительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат осуществляет свою деятельность. Охарактеризуйте разные подходы к их пониманию и соотношению. Можно ли говорить о синонимичности данных дефиниций или они имеют содержательные различия.

2. Выделите характерные черты механизма государства. Что мы понимаем под основным элементом механизма государства? Как взаимосвязаны механизм государства и его цели и задачи?

3. Назовите принципы формирования и функционирования механизма государства. Приведите примеры их нормативно-правового закрепления.

4. Традиционно в структуру механизма государства включают органы государственной власти, государственные учреждения и предприятия,

государственных служащих. Верно ли утверждение, что и политические партии следует относить к механизму государства?

5. Какое из приведенных определений вы считаете наиболее полным и верным. Обоснуйте свой ответ.

Спиридонов Л.И. «Под механизмом государства понимается система его органов, посредством которых оно осуществляет государственную власть и реализует свои функции»

Сырых В.М. «Механизм государства – это совокупность государственных органов, осуществляющих государственную власть и обеспечивающих реализацию функций государства»

Марченко М.Н. «Механизм государства – это совокупность органов, осуществляющих управление обществом, реализующих основные направления государственной деятельности»

Тихомиров Ю.А. «Механизм государства включает в себя помимо государственных органов и организаций еще такие компоненты, как публичные службы и корпорации, процедуры принятия государственных решений, ресурсное обеспечение»

*Радько Т.Н. «*Механизм государства – это целостная иерархическая система государственных органов и учреждений, практически осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства».

6. Дополните содержательно характерные признаки механизма государства:

- это есть _____ и _____ система госорганов и учреждений
- первичными элементами механизма являются _____
- через механизм государства осуществляются _____
- построение механизма государства зависит от _____
- все элементы механизма государства создаются и действуют на основе _____
- структуру механизма государства составляют _____
- механизм государства - _____, но применяется разделение властей

7. Проведите соотношение государственных органов с другими организациями: по порядку образования, по роли, по целям, по компетенции, по структуре.

8. Проанализируйте принципы организации и деятельности органов государственной власти: единоначалие и коллегиальность, сочетание единства и специализации, сочетание федеральных, региональных и местных начал, сочетание функциональных и линейных полномочий, сочетание выборности и назначения, сочетание субординации и оперативной самостоятельности, сочетание методов убеждения и принуждения.

9. Джон Локк писал, что «Несправедливой и беззаконной силе нельзя противопоставлять ничего, кроме такой же силы». Проанализируйте

концепцию сдержек и противовесов в рамках теории разделения властей. Приведите практические примеры из российской конституции, подтверждающие наличие данного механизма в системе функционирования российской государственности.

Список литературы

1. Байтин М.И. Сущность и основные функции социалистического государства. Саратов, 1979.

2. Байтин М.И. Вопросы общей теории государства и права. Саратов, 2006.

3. Безруков А.В. Реализация конституционного принципа разделения властей как условие обеспечения правопорядка // Государство и право. 2016. № 6.

4. Исполнительная власть в России. История и современность, проблемы и перспективы развития / отв. ред. Н.Ю. Хаманева. М., 2004. Тема 4. Функции и механизм государства

5. Керимов А.Д. Современное государство: вопросы теории. М., 2007.

6. Клишас А.А. Социальное государство. М., 2017.

7. Копейчиков В.В. Механизм социалистического государства. М., 1968.

8. Кошлевский В.Д. Прокуратура в системе органов государственной власти. Теоретический аспект. Пенза, 2007.

9. Марченко М.Н. Советское и постсоветское государство и право: сравнительно-правовое исследование. М., 2017.

10. Морозова Л.А. Функции Российского государства на современном этапе // Государство и право. 1993. № 6.

11. Марксистско-ленинская общая теория государства и права: основные институты и понятия. М., 1970.

12. Нарутто С.В. Разграничение компетенции и единство системы государственной власти Российской Федерации. Владивосток, 2001.

13. Оксамытный В.В. Государственно-правовая карта современного мира. Брянск, 2016.

14. Пожарский Д.В. Охранительная функция государства (вопросы теории). Владимир, 2014.

15. Правительство Российской Федерации / под ред. Т.Я. Хабриевой. М., 2005.

16. Радько Т.Н., Пожарский Д.В. Понятие и классификация функций государства. М., 2005.

17. Хабибуллин А.Г., Селиванов А.И. Стратегическая безопасность Российского государства: политико-правовое исследование. М., 2008.

18. Черноголовкин Н.В. Теория функций социалистического государства. М., 1970.

19. Чиркин В.Е. Законодательная власть. М., 2008.

Глава 6. Государство в политической системе общества

План:

1. Понятие и структура политической системы общества
2. Функции политической системы
3. Место государства в политической системе общества

1. Понятие и структура политической системы общества

Различные политические явления неразрывно взаимосвязаны и составляют определенную целостность, социальный организм, имеющий относительную самостоятельность. Это их свойство и отражает понятие политической системы.

Появление этой категории непосредственно связано с развитием системного анализа общества Толкотта Парсонса.[49] Впервые теория политических систем была детально разработана американским политологом Дэвидом Истоном[50] в 50-60-х гг. нашего столетия. Затем она получила развитие в трудах Габриэля Алмонда[51], и многих др. ученых. Советские философы и юристы в это же время включили это понятие в структуру исторического материализма – марксистской науки, изучающей закономерности развития и общества.

Политическая система общества (политическая организация общества) - организованная на единой нормативно-ценностной основе совокупность взаимодействий (отношений) политических субъектов, связанных с осуществлением власти и управлением обществом.[52]

Понятие политической системы носит многоаспектный характер, этим и объясняется неоднозначность подходов в его анализе. Если рассматривать систему в институциональном плане, то её можно свести к совокупности государственных и негосударственных институтов и норм, в рамках которых

---

[49] Парсонс Т. Система современных обществ / Пер. с англ. Л.А. Седова и А.Д. Ковалева. Под ред. М.С. Ковалевой. — М.: Аспект Пресс, 1998. — 270 с

[50] The Political System (Политическая система) D. Easton (Д.Истон) (1953)

[51] Г. Алмонд, Дж. Пауэлл - "Сравнительная политология сегодня"

[52] "ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: УЧЕБНИК" (Н.И. Матузов, А.В. Малько) (Юристъ, 2004)

проходит политическая жизнь данного общества. В другом варианте подчёркивается властный аспект политической системы и её определение связывается, главным образом, с узаконением государственного принуждения как средства регуляции взаимоотношений между людьми. В третьем - политическую систему рассматривают как систему авторитарного (при помощи власти) распределения ценностей в обществе. Каждый из названных подходов будет корректным при условии конкретного указания аспекта определения понятия.

Политическая система включает в себя два взаимодействующих явления: государство и гражданское общество.

Гражданское общество - это сфера самопроявления свободных граждан и добровольно сформировавшихся ассоциаций, организаций, не зависимая от прямого вмешательства и произвольной регламентации со стороны государственной власти.[53] Гражданское общество можно определить также как совокупность неполитических отношений, то есть общественных отношений вне рамок властно-государственных структур, но не вне рамок государства как такового.

В структуру гражданского общества входят такие его части, как общественные и религиозные организации, политические партии, трудовые коллективы, профсоюзы, средства массовой информации, органы местного самоуправления. Некоторые авторы включают в состав политической системы теневую экономику и организованную преступность.

Кроме того, ряд авторов в состав политической системы включают правовые нормы, имеющие политическое содержание, политическое сознание, корпоративные нормы политического характера, политические обычаи и традиции, политическую элиту и ряд других факторов организационно-интеллектуального характера. Представляется, что эти факторы было бы точнее отнести к инструментарию политической системы.

---

[53] Пиголкин А. С., Головистикова А. Н., Дмитриев Ю. А. «Теория государства и права» (2023).

2. Функции политической системы

Политической системе присущи свои, собственные функции. Это функции:

1) политического руководства обществом и управления его делами – главная функция, так как отражает назначение политической системы;

2) интеграционная функция. Ее назначение – объединять различные структурные элементы политической системы в единое целое;

3) регулятивная функция. Предназначена для регламентации политического поведения и политических отношений в обществе и использует политические нормы и принципы. Регулятивная функция определяется системой политических ценностей, которые утвердились в обществе и отражают политические идеи, убеждения, взгляды и т. д.;

4) политико-идеологическая функция. Призвана проводить в жизнь определенные концепции, теории, лозунги, привлекательные для населения, но выражающие прежде всего интересы тех, кто стоит у власти. Эта функция реализуется в сети политических институтов, политических связей и отношений, которые устанавливаются между различными компонентами политической системы.

Эти функции политической системы принято считать основными.

Среди функций политической системы называют также дополнительные:

1) информационную, возложенную в первую очередь на СМИ;

2) мобилизационную, которая включает максимальное использование ресурсов общества в соответствии с целями и программами его развития;

3) дистрибутивную, которая предполагает распределение функциональной нагрузки между различными политическими институтами и компонентами политической системы, а также распределение ресурсов и ценностей в обществе;

Таким образом, решение политической системой множества задач обусловливает разнообразие ее функций. Ведущими, или приоритетными, считаются функции: политического руководства и управления делами общества; интеграционная; регулятивная. Остальные функции производны от этих трех функций и дополняют их.

3. Место государства в политической системе общества

Очевидно, государство занимает в политической системе ведущее место. Такая его позиция вытекает из презумпции, что именно государство объединяет население на своей территории, выражает общие интересы общества, определяет основные направления развития и функционирования общества.

С общественными и религиозными организациями государство стремится к сотрудничеству, обеспечивая, таким образом, важнейшие права гражданам на объединение по интересам и свободу совести.

Выделяются три основных направления сотрудничества государства с общественными объединениями:

1) информирование государством о положении дел в совместных сферах деятельности, и о принимаемых в этой связи государством решениях;

2) совместная деятельность в разрешении социально значимых проблем;

3) общественные объединения помогают государству в создании наиболее точно отвечающих потребностям населения законов путем изучения общественного мнения.

С другой стороны, государство контролирует законность деятельности и доходов общественных отношений.

Государство в своей деятельности соучаствует с религиозными организациями в деле морально – нравственного, духовного воздействия на сознание граждан для решения общих гуманистических задач.

Важной в политической системе сферой является сотрудничество государства и политических партий.

Политическая партия представляет собой особое общественное объединение, спецификой которого является участие в осуществлении государственной власти либо содействие государству в осуществлении власти.

Взаимодействия государства и партий происходит по нескольким направлениям:

1. партии участвуют в формировании высших органов государственной власти;
2. партии разрабатывают программы политического и экономического развития страны;
3. партии представляют интересы различных социальных групп;
4. многопартийность обеспечивает компромисс между обществом и властью, и позволяет безболезненно разрешать социальные конфликты.

Государство сотрудничает с профсоюзами – массовыми, общественными организациями работников, основанными на общности трудовых интересов и стремлении улучшить условия жизни и труда работников.

Профсоюзы в силу своей многочисленности оказывают заметное влияние как на государство, так и на общество, что и является стимулом к сотрудничеству государства и профсоюзов.

Под трудовым коллективом понимаются работники, осуществляющие трудовую деятельность на основе заключенного трудового договора. Собственно, трудовые коллективы не имеют политических интересов, их интерес сугубо экономический, но в массе своей на территории государства совокупность экономических интересов приобретает политическое значение, что и заставляет государство политическими инструментами обеспечивать их экономический интерес.

Средства массовой информации в политической системе выполняют, по крайней мере, две функции – информационную и идеологическую. Их можно представить в виде идеологического моста между обществом и государством, в этом и заключается их особое место в политической системе. СМИ не всегда самостоятельны в финансовом, и значит, в идеологическом отношении. Поэтому независимость СМИ достаточно условна и призвана поддерживать в обществе одну из демократических иллюзий. С той же мерой условности можно назвать СМИ четвертой властью.

В российском правоведении теневую экономику и организованную преступность не принято считать частью политической системы, однако, как явления, реально оказывающие влияние на политическую систему, они существуют, и было бы политической близорукостью не обращать на них внимание. Конечно, государство не может, не должно и не сотрудничает с преступными сообществами. Его задача в этом направлении максимально подавлять все возможные проявления преступных сообществ в обществе. Однако, в случае коррупции, то есть сотрудничества некоторых государственных чиновников с организованной преступностью возможно влияние на политическую систему, что в свою очередь, сигнализирует о достаточно серьезной, угрожающей стабильности политической системы проблеме.

Вопросы для самоконтроля:

1. Политика, политическая жизнь, политическая система: соотношение понятий
2. Место и роль государства в политической системе.
3. Политическая система или политическая организация общества?
4. Самоуправление и государство. гражданское общество и государство.
5. Виды политических систем.
6. государство и церковь.
7. Местное самоуправление в политической системе.
8. Непосредственная и представительная демократия: понятие, роль и место в политической системе.

Тестовые задания

1. К какому элементу политических систем относят информационные связи и отношения внутри политической системы
1) организационный
2) нормативный
3) культурный
4) коммуникативный

2. Какое из нижеперечисленных понятий является более широким
1) политика
2) политическая деятельность
3) политическая система общества
4) политический процесс

3. Многообразие и свободная конкуренция в борьбе за власть политических идей, взглядов и программ
1) политический плюрализм
2) политический нигилизм
3) политический режим
4) политический компромисс

4. Функция политической системы общества, направленная на сохранение целостности общества
1) интегративная
2) коммуникативная
3) харизматическая
4) идеологическая

5. Политическая элита – это
1) группа людей, осуществляющая действия, посредством которых рядовые члены любой политической системы влияют или пытаются влиять на результаты её деятельности
2) группа людей, которая не принимает участия в принятии политических решений, связанных с деятельностью государственной власти
3) группа людей, которая выделяется особой значимостью, наибольшим влиянием на политическую жизнь общества

6. Институциональная подсистема политической системы общества включает в себя
1) политические принципы
2) правовые нормы
3) политические партии
4) политическую психологию

7. Необходимым условием существования гражданского общества является
1) высокий уровень правовой культуры граждан

2) наличие в конституции статей, декларирующих права и свободы граждан
3) существование рыночной экономики
4) многопартийность

8. Что из нижеперечисленного выступает условием формирования гражданского общества

1) введение государством ограничений на рост цен на энергоносители
2) обязательность страхования банковских вкладов граждан
3) создание общественных организаций, защищающих права потребителей
4) свобода предпринимательской деятельности

9. Для существования гражданского общества необходимо наличие

1) частной собственности
2) государственной идеологии
3) аппарата управления
4) конституционных гарантий

10. Политическая система общества – это:

1) совокупность политических институтов, функций и полномочий, отношений, процессов, норм и ценностей
2) совокупность политических процессов в государстве
3) совокупность государственных и негосударственных структур, осуществляющих политическую деятельность

11. Критерии соответствия политической системы общественным потребностям

1) адаптивность, легитимность, стабильность и эффективность политической системы
2) легальность, демократизм, гуманизм
3) коммуникативность, открытость, демократизм

12. Американский политолог Алмонд разработал _____ подход к изучению политической системы

1) классовый
2) системный
3) коммуникативный
4) структурный

13. Политическая система общества – это

1) политическая жизнь общества, сфера взаимодействия властных органов и должностных лиц с гражданами
2) государство, представленное законодательной, исполнительной и судебной властью, а также политические партии, общественные объединения, средства массовой информации, ведущие идеологическую работу

3) совокупность политических институтов и организаций, соответствующих идей и взглядов, политических отношений и правовых норм
4) надгосударственная сфера деятельности, в рамках которой осуществляется взаимодействие власти и общества для решения функций государства

14. Под политическими организациями и институтами понимаются
1) государство, в лице законодательной, исполнительной и судебной власти, а также политические партии, общественные объединения
2) средства массовой информации
3) регулируют политическую жизнь общества, фиксируют полномочия властных органов и должностных лиц, права и обязанности граждан
4) совокупность политических институтов и организаций, соответствующих идей и взглядов, политических отношений и правовых норм

15.Политические и правовые нормы:
1) государство, представленное законодательной, исполнительной и судебной властью, а также политические партии, общественные объединения, средства массовой информации, ведущие идеологическую работу
2) совокупность политических институтов и организаций, соответствующих идей и взглядов, политических отношений и правовых норм
3) регулируют политическую жизнь общества, фиксируют полномочия властных органов и должностных лиц, права и обязанности граждан

Практические задания

1. В данных утверждениях вставьте пропущенные слова и аргументируйте свою позицию:

А) Государство является _____ институтом политической системы общества, т.к._____

Б) Государство в политической системе исполняет функции _____

В) В рамках гражданского общества граждане и их объединения реализуют свой _____ интерес. Это обусловлено следующими факторами_____

Г) Необходимыми условиями гражданского общества являются _____

Д) Система отношений государственных и негосударственных организаций, институтов, с помощью которых осуществляется политическая жизнь общества называется _____

Ж) Она обеспечивает власть определенного класса, группы лиц, либо одного лица, регулирование и управление различными сферами общественной жизнедеятельности _____

З) Возникает позднее государства с господством института частной собственности _____, т.к. _____

2. Опираясь на правовые положения ФЗ «О политических партиях» от 11.07.2001 г. № 95-ФЗ (с изменениями на 2024 г.), сформулируйте

дефиницию политическая партия, охарактеризуйте их роль в политической системе общества. Какие существуют запреты и ограничения в создании и деятельности политических партий в Российской Федерации?

3. Распределите по группам (элементы политической системы общества и гражданского общества) следующие категории:

государство, семья, органы местного самоуправления, государственный орган, государственное учреждение, религиозные организации, политическая партия, культурно-национальные организации, политическое движение, профсоюзы, политическая элита, гражданин.

4. Перечислите признаки, свидетельствующие о том, что государство занимает в политической системе общества центральное положение. Докажите и аргументируйте этот тезис.

5. Георг Гегель сформулировал следующее определение гражданского общества - «в гражданском обществе каждый для себя – цель, все остальное для него ничто». Проведите сопоставление с современными дефинициями гражданского общества.

5. Дайте характеристику предпосылкам формирования гражданского общества. Почему Георг Гегель допускал складывания гражданского общества только в рамках буржуазной, рыночной экономической системы.

6. Согласно узкому (формально-юридическому) подходу к пониманию политической системы его элементами выступают _____

В рамках широкого (философско-правового) подхода к пониманию политической системы элементами являются _____

7. Могут ли социальные и политические элиты выступать структурным элементом политической системы общества? Аргументируйте свою позицию.

8. В зависимости от распределение политической власти Р. Арон, Б.И. Краснов различали следующие виды политических систем общества: авторитарная, демократическая, тоталитарная. В зависимости от культурной дифференциации американский политолог Дж. Пауэлл выделяет: примитивные, современные, традиционные политические системы. В зависимости от содержания и формы управления французский политолог Ж. Блондель называл либеральные, коммунистические, традиционные, авторитарно-консервативные, популистские политические системы общества. Приведите примеры других авторских классификаций политических систем.

Список литературы:

Авакьян, С. А. Конституционно-правовой статус политических партий в России / С. А. Авакьян. – Москва, 2011.

Бобылев, А. И. государство и право в политической системе обществ / А. И. Бобылев // Право и политика. – 2002. – № 10.

Лапаева, В. В. Закон в политических партиях: Вопросы взаимодей ствия политических партий с государством / В. В. Лапаева // Журнал российского права. – 2002. – № 4.

Бурьянов, С. А. Религия на выборах в России. Фактор отношений государства с религиозным объединениями / С. А. Бурьянов. – Москва, 2005.

Кожевников, С. Н. Политическая система России: политический и государственно-правовой аспекты : монография / С. Н. Кожевников. – Нижний Новгород, 2007.

Зульстбах, В. Основы образования политических партий / В. Зульстбах. – Москва, 2006.

Глава 7. Личность. Общество. Государство

1. Государство и гражданское общество: соотношение. Структура гражданского общества

План:

1) Понятие гражданского общества
2) Понятие и признаки правового государства, предпосылки его формирования
3) Социальное государство: понятие, признаки, функции. Современные модели социального государства
4) Правовой статус личности. Законные интересы личности

1. Понятие гражданского общества

Гражданское общество представляет собой совокупность межличностных отношений и семейных, общественных, экономических, культурных, религиозных и иных структур, которые развиваются в обществе без вмешательства государства.

Формирование гражданского общества началось с обособления общества от всепроникающей государственной власти в ходе буржуазных революций (XVII – XVIII вв.). Реальное функционирование гражданского общества началось с принятия нормативных актов, закрепляющих права человека (Билль о правах в США, Декларация прав и свобод человека и гражданина во Франции). Однако это было лишь формальное, юридическое равенство, но и оно способно было создать условия для проявления талантов, способностей и инициативы личности. Критерием зрелого гражданского общества служит степень реализации и гарантий прав человека со стороны государства. Автономность личности и общества способствует созданию механизмов самореализации и саморазвития, формированию сферы

невластных отношений свободных индивидов, обладающих способностью и реальной возможностью осуществлять свои естественные права, свободу политического выбора.

Составными *элементами гражданского общества* являются: 1) личность; 2) семья; 3) школа; 4) церковь; 5) собственность и предпринимательство; 6) социальные группы, слои, классы; 7) частная жизнь граждан и ее гарантии; 8) институты демократии; 9) общественные объединения, политические партии и движения; 10) независимое правосудие; 11) система воспитания и образования; 12) свободные средства массовой информации; 13) негосударственные социально-экономические отношения и др.

Понятие «гражданское общество» используется, как правило, в сопоставлении с понятием «государство». Эти два института отражают различные стороны жизни общества, противостоящие друг другу. Если гражданское общество – это сфера свободы частных лиц, то государство, напротив, представляет собой сферу строго регламентированных политических отношений. Государство и гражданское общество взаимно дополняют друг друга и зависят одно от другого. Зрелое, развитое гражданское общество является основой построения правового государства. Если гражданское общество выступает своего рода опосредующим звеном между свободным индивидом и централизованной государственной волей, то государство призвано противодействовать дезинтеграции, хаосу в обществе, обеспечивать условия для реализации прав и свобод автономной личности.

Роль государства заключается, в первую очередь, в том, чтобы охранять правопорядок, бороться с преступностью, создавать необходимые условия для беспрепятственной деятельности индивидуальных и коллективных собственников, реализации ими своих прав и свобод, активности и предприимчивости. Государство должно выполнять в основном функции «по ведению общих дел» (К. Маркс). Его задача – «не мешать» нормальному течению экономической жизни.

Однако в настоящее время наблюдается обоснованное увеличение участия государства в жизни гражданского общества. Это связано с переосмыслением социальной и экономической роли государства в современном обществе. По мнению исследователей, значительно сократилось число сфер, свободных от государственного влияния. Вместе с тем, следует отчетливо понимать, что любое проникновение государства в частную жизнь должно иметь пределы. Идеалы правового государства предполагают, что власть подчиняется закону, а это возможно лишь в том случае, если государство находится под контролем гражданского общества. Таким образом, право выступает связующим звеном между государством и гражданским обществом.

2. Понятие и признаки правового государства, предпосылки его формирования

Идея правового государства имеет очень древнее происхождение. Мыслители античности (Сократ, Платон, Аристотель, Цицерон и др.) пытались выявить связи между правом и государственной властью, которые бы обеспечивали гармоничное функционирование общества. Они считали, что наиболее разумна и справедлива та форма общежития людей, при которой закон обязателен как для граждан, так и для государства. Аристотель считал, что «там, где отсутствует власть закона, нет места и (какой-либо) форме государственного строя».

Идеи античных мыслителей оказали заметное влияние на становление и развитие учений в эпоху Нового времени. Юридическое мировоззрение требовало новых представлений о свободе и достоинстве личности путем их утверждения посредством права. Обеспечение политической свободы личности возможно только на основе правовой организации и деятельности системы законодательной, исполнительной и судебной властей.

В основе современных концепций правового государства лежат идеи Г. Гроция, Б. Спинозы, Дж. Локка, Ш. Монтескьё, Ж.-Ж. Руссо, И. Канта, Г.

Гегеля и других европейских просветителей, которые полагали, что на смену бюрократическому государству эпохи абсолютизма должно прийти государство, в основе которого лежит идея автономной личности, обладающей неотъемлемыми, неотчуждаемыми правами и свободами.

Правовое государство - это такая форма организации публичной власти, которая действует и развивается в рамках права (правового закона) в целях обеспечения прав и свобод личности.[54] Правовое государство предполагает ограничение государственной власти правом. Современное правовое государство - это демократическое государство, в котором обеспечиваются основные права и свободы человека и гражданина, участие народа в осуществлении государственной власти. Это предполагает высокий уровень правовой и политической культуры, развитое гражданское общество, возможность осуществления индивидуальных прав. Можно утверждать, что концепция правового государства точно так же, как идеи прав личности, законности и демократии, имеет общечеловеческую ценность, хотя в каждой стране она реализуется своеобразно, в зависимости от ее истории, культурных традиций, национальных особенностей и т.п.

Необходимо иметь в виду, что правовое государство - это определенный политико-правовой режим функционирования государственной власти, где создаются все условия для всестороннего и гармоничного развития личности, для развития общества в целом.

Собственно, признаки правового государства имеют доктринально-теоретическое обоснование, их перечень является открытым в зависимости от научных и национальных подходов. Важнейшими *признаками*, характеризующими правовое государство, выступают: а) верховенство права и закона б) функционирование государственной власти на основе разделения публично-властных полномочий между органами законодательной, исполнительной, судебной власти в) признание и гарантированная защита прав и свобод человека и гражданина г) взаимная ответственность личности

[54] А.С. Пиголкин Теория государства и права Учебник Издательство "Городец" 2003г.

и государства. В качестве дополнительных признаков отдельные авторы называют: наличие сформированного гражданского общества, демократический политический режим или наличие фактического, реального демократического устройства, конституционный контроль, действенная система мер и системы органов по обеспечению реализации и защиты прав и свобод граждан, идеологический и политический плюрализм, многообразие форм собственности, высокая правовая и политическая культура населения.

Современная Россия на конституционном уровне закрепила отдельные принципы правового государства. Однако законодательного закрепления положений, составляющих суть принципов правового государства, еще недостаточно для его фактического построения. Поэтому для реального построения правового государства в России необходимо:

- повысить общую культуру населения, чтобы она могла стать частью мировой цивилизации;

- построить развитую экономику, создать мощную материально-техническую базу с высокоэффективными технологиями;

- гарантировать высокий уровень материальной обеспеченности граждан;

- создать стабильную политическую обстановку;

- создать развитую правовую систему, повысить правовую культуру и правосознание граждан, обеспечить четкую и профессиональную работу правоохранительных органов.

Процесс формирования правового государства предполагает создание системы социальных, экономических, политических, юридических и иных гарантий, которые обеспечивали бы реальность конституционных положений, равенство всех перед законом и судом, взаимную ответственность государства и личности.

3. Социальное государство: понятие, признаки, функции. Современные модели социального государства

Первоначальные идеи о социальном государстве исследователи усматривают в теориях Т. Гоббса, Дж. Локка и Ж.-Ж. Руссо. Но наиболее отчетливо положения о социальной роли государства сформировались в 30-40-х гг. XIX века. Родоначальником термина «*социальное государство*» принято считать Лоренца фон Штейна[55], который ввел его в научный оборот в 1850 году. Идеи Штейна получили своё развитие в работах немецкого экономиста, сторонника государственного и христианского социализма Адольфа Вагнера[56] в виде «государства всеобщего благоденствия» (1879).

Некоторые принципы социального государства разрабатывались отечественными политическим деятелями и учёными в конце XIX–XX века. Так, Б.Н. Чичерин, отрицая роль государства в перераспределении благ, не исключал необходимости оказания поддержки нуждающимся из благотворительных фондов. Профессор П.И. Новгородцев считал социальное реформирование общества необходимым для обеспечения каждому права на достойное человеческое существование.

Появление представлений о социальном государстве предопределено объективными процессами развития экономики стран Запада. Социальное государство не нацелено на уравнивание всех граждан и ликвидацию классовой дифференциации. Оно должно выполнять две базовые задачи: максимально сглаживать социально-экономические противоречия и конфликты, оказывать социальную поддержку нуждающимся и лицам, оказавшимся в трудных экономических ситуациях. Конечная цель социального государства – это сохранение социально-политической стабильности в обществе. Л. фон Штейн писал, что развитие отдельных личностей, составляющих государство, становится степенью развития самого государства: «…чем ничтожнее его граждане, тем оно само ничтожнее; чем меньше они развиты, тем менее развито и само государство».

---

[55] Штейн, Л. фон. Учение об управлении и право управления с сравнением литературы и законодательств Франции, Англии и Германии. – СПб.: А.С. Гиероглифов, 1874

[56] Вагнер Адольф «Социальный вопрос..» — СПб.,, 1906.

Новыми функциями государства, вытекающими из теории социального государства, становятся:

– ограничительная функция, которая проявляется по отношению к экономически господствующим классам, выражающаяся в ограничение монополизации, регламентации трудовых отношений и защиты трудовых прав граждан, регулирование экономики, формирование социальных программ поддержки нуждающихся;

– обеспечительная функция, нацеленная на обеспечение социального страхования, социального обеспечения, предоставления возможностей для получения образования, доступности медицинского обслуживания;

– конституционно закрепленная гарантирующая функция со стороны государства по реализации мер социальной поддержки.

Сразу после появления идеи социального государства была сделана первая попытка осуществления некоторых социальных реформ в Кайзеровской Германии. В имперскую конституцию 1871 года вошла запись о заботе государства «о благе немецкого народа». В этот период вводятся пособия по болезни (1883), страхование от несчастных случаев на производстве (1884), элементы пенсионного обеспечения (1889) и др. Примеру Германии в начале XX века последовали Великобритания, Швеция, Италия, в которых также были введены аналогичные социальные гарантии. В первой трети XX века были реализованы серьезные социальные реформы. Пенсионное обеспечение было введено в Италии (1919), Канаде (1927) и США (1935). Страхование по безработице ввели в Италии (1919), Швеции (1934), Канаде (1940) и т.д. На конституционном уровне принцип социального государства впервые был закреплен в ст. 20 и 28 Конституции ФРГ 1949 г. Однако к тому времени уже многие государства в своих конституциях, так или иначе, закрепляли аналогичные положения. Тем не менее, все это не означает, что само по себе конституционное закрепление принципа социального государства означало реальное его воплощение. О социальном государстве как особой политико-правовой реальности можно

говорить лишь тогда, когда социально ориентированная политика фактически становится основным направлением его деятельности и распространяется на широкий круг объектов. Кроме того, социальным может быть только государство, имеющее высокий уровень экономического развития, причем в структуре экономики должна быть учтена социальная ориентация государства. В этой связи момент реального возникновения социальных государств следует отнести к 60-м годам XX в. В каждой же конкретной стране начальную стадию формирования социального государства следует связывать с установлением ответственности государства за предоставление каждому гражданину прожиточного минимума, что в дальнейшем трансформируется в обязанность государства обеспечить каждому гражданину достойный уровень жизни.

Характерными *признаками социального государства* являются:

1.высокий экономический уровень развития государства, который позволяет рационально перераспределять финансовые доходы среди населения, не ущемляя прав собственников и поддерживая нуждающихся;

2. конституционно закрепленные и гарантированные государства социально-экономические права граждан, наличие реальной системы обеспечения, реализации и защиты данных прав и свобод;

3. социально-ориентированная экономическая система, достаточный экономический потенциал для реализации мер социальной поддержки;

4. наличие гражданского общества, которое способно оказывать контролирующие функции по реализации государством социально ориентированной политики;

6. ярко выраженная социальная направленность политики государства, что проявляется в разработке разнообразных социальных программ и приоритетности их реализации;

7. наличие у государства цели установления всеобщего блага, социальной справедливости, обеспечение каждому гражданину достойных

условий существования; социальной защищенности; равных стартовых возможностей для самореализации личности;

8. наличие развитого социального законодательства;

9. взаимная ответственность государства и общества, предпринимателей и общества по выполнению своих обязанностей в социальной сфере.

Собственно, социальная функция государства может быть представлена как совокупность нескольких подфункций. Профессор М. Грушевский[57] выделяет:

1. защитную функцию (обеспечение социальной безопасности человека, его жизни, здоровья и достоинства, поддержка семьи и материнства, забота о безработных и лицах преклонного возраста, молодежи);

2. регулирующую функцию (проведение структурных реформ в экономике с целью ее большей социальной ориентации, укрепление правовых основ негосударственных форм собственности, нормирование процессов ценообразования, перераспределение доходов между слоями населения через государственный бюджет, бюджетное финансирование социальных программ, нормативно-правовое регулирование благотворительной деятельности);

3. стабилизирующую функцию (обеспечение социального согласия и партнерства, социальной справедливости, права человека на «собственный этнический путь» и т.д.);

4. контрольно-охранительную функцию (контроль соответствия общественным нормативам использования собственником своих прав, за соблюдением существующего законодательства). Особое значение в этом плане приобретает реализация конституционных требований о социально-правовой ответственности собственников за последствия эксплуатации своей и общенародной собственности, за несоблюдение соответствующих правовых требований.

---

[57] Грушевский М. Актуальные проблемы теории современного демократического государства. Киев, 2000

В мировой литературе выделяют несколько подходов к классификации социальных государств. Немецкий историк Г. Риттер выделял позитивное государство, собственно социальное государство, государство благоденствия. Сходную классификацию предлагают Н. Фернис и Т. Тилгон: «позитивное государство социальной защиты», «государство социальной защиты», «социальное государство всеобщего благосостояния». Кроме того, распространение в зарубежной литературе имеет подразделение социальных государств на три модели: либеральную, консервативную, социал-демократическую. Сравнительный анализ приведенных классификаций позволяет увидеть сходство позитивного государства социальной защиты и либерального социального государства, государства социальной защиты и консервативного, социального государства всеобщего благосостояния и социал-демократического социального государства. При этом в либеральном социальном государстве предпочтение в политике отдается обеспечению равенства социальных шансов (возможностей), в консервативном-достижению равновесного баланса социальных шансов (возможностей) и условий, в социал-демократическом - предпочтение отдается социальному равенству граждан.

Различия в социальной политике разных государств позволяют выделить также следующие модели социального государства: скандинавская, континентальная, американо-британская, советская. *Скандинавская модель* социальной политики (Швеция, Финляндия, Дания, Норвегия) предполагает выделение государством значительных средств на социальные нужды. Именно государство обеспечивает организацию образования, здравоохранения, заботу о детях и престарелых и т.п. В рамках *континентальной модели* государство стремится к созданию равных возможностей и условий. Главная задача состоит в помощи нуждающимся (выплата различных пособий). Так на пенсии расходуется во Франции - 46%, в Германии - 54%, на здравоохранение во Франции - 30%, в Германии - 25%. Социальная помощь: Франция - 9%, Германия - 4% от всех социальных

затрат. *Британская модель* характеризуется минимальным участием государства в социальной сфере. Прямая государственная помощь оказывается наиболее незащищенным слоям населения, гарантируется минимальный прожиточный уровень. Краеугольным камнем социальной политики в Великобритании является здравоохранение, затраты на которое составляют 32 % от всех расходов. Тогда как на пенсии тратится 42 %, на прямую социальную помощь – 17 %. Государство стимулирует создание и деятельность негосударственного страхования, способствует развитию различных способов повышения гражданами своих доходов.

В последние годы получила распространение идея «Workfare State» («трудовое государство», «государство, благоприятствующее труду»). Подобное социальное государство должно, по мысли его идеологов, обеспечивать только основные нужды человека (прожиточный минимум, образование, здравоохранение, инфраструктуру) в тех объемах, которые обусловлены реальными экономическими возможностями общества. Во всем остальном человек должен опираться на собственный труд. Ставку следует делать на личную ответственность человека за собственное благополучие. В связи с этим современное социальное государство стремится отказаться от своей патерналистской роли, ориентируется на устранение иждивенчества и создание благоприятных социальных условий, прежде всего, путем формирования социально ориентированного рыночного хозяйства.

4. Правовой статус личности. Законные интересы личности

Правовой статус личности – это совокупность прав, свобод и обязанностей личности, которые признаются, гарантируются со стороны государства и объективно реализуются.[58] В основе правового статуса личности лежит фактический социальный статус, т. е. реальное положение человека в общественной жизни.

[58] "ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: УЧЕБНИК" (Н.И. Матузов, А.В. Малько) (Юристъ, 2004)

По мнению Е.А. Лукашевой[59], сложные взаимоотношения, возникающие между государством и отдельно взятым гражданином, взаимоотношения между людьми зафиксированы в юридической форме – в правах, свободах и обязанностях (они и образуют правовой статус личности как таковой). Часть исследователей склоняется к позиции о том, что категории «правовой статус» и «правовое положения» тождественны. Однако существуют и иные точки зрения, согласно которым целесообразнее было бы разграничивать данные понятия и рассматривать правовой статус личности составным элементом правового статуса индивида.

В правовом статусе личности выделяются ряд структурных элементов. Так, согласно общепринятому подходу правовой статус личности включает в себя правовые нормы; правосубъектность; субъективные права, свободы и обязанности; законные интересы; юридическую ответственность; правовые принципы. Е.А. Лукашева выделяет еще и так называемые предстатусные (правосознание, правовую культуру и идеологию), а также послестатусные (законность, дисциплину, правопорядок) элементы.

В юридической литературе правовой статус личности классифицируется по нескольким разновидностям:

- общий (конституционный) статус гражданина; специальный или родовой статус определенных граждан; индивидуальный статус;

- статус физических и юридических лиц;

- статус иностранцев, лиц без гражданства или с двойным гражданством, беженцев, вынужденных переселенцев; статус российских граждан, находящихся за рубежом;

- отраслевые статусы: гражданско-правовой, административно-правовой, уголовно-правовой и т. д.;

- профессиональные и должностные статусы (статус депутата, министра, судьи, прокурора).

---

[59] Проблемы общей теории права и государства. Учебник: Нерсесянц, Лукашева, Лапаева издательство «НОРМА» 2022

Общий правовой статус гражданина представляет собой статус гражданина государства, полноправного члена общества. Данный статус определен Конституцией Российской Федерации в качестве основополагающего, базисного, а соответственно, является одинаковым для всех вне зависимости от каких-либо особенностей. Значение общего правового статуса гражданина выражается в том, что он включает в себя фундаментальные права, свободы и обязанности. Не менее важным является и специальный правовой статус, представляющий собой статус лица, принадлежащего к отдельно взятой категории граждан (военнослужащие, пенсионеры, студенты, инвалиды, судьи, депутаты, предприниматели и т. д.), который позволяет осуществлять возложенные на них специальные функции. Специальный правовой статус может обозначить для отдельных групп дополнительные права, свободы и обязанности, которые будут базироваться на фундаментальных. Индивидуальный правовой статус предполагает совокупность персонифицированных прав, а также обязанностей граждан с учетом их половых, возрастных характеристик, семейного положения и т. д.

Для характеристики правового статуса личности значение имеет не только объем прав и свобод, но и принципы, на основании которых осуществляется исполнение таких прав и свобод. Принципы правового статуса личности – это основополагающие начала, на основании которых происходит использование прав и свобод человека и гражданина, а также выполняются его обязанности. Такие принципы принято считать универсальными по своему содержанию, посредством которых происходит определение основных черт статуса всех членов общества без исключения. Так, в Основном законе Российского государства – Конституции РФ – закреплены следующие принципы правового статуса личности: 1. Все права, свободы, обязанности человека и гражданина должны реализовываться с учетом принципа равноправия. Данный принцип является основным. Так, ст. 19 Конституции Российской Федерации содержит 24 такие аспекты, как равенство всех перед законом; равенство прав и свобод человека и

гражданина; равноправие мужчины и женщины. 2. Права, свободы и обязанности личности основываются на их гарантированности. Именно поэтому принято различать социально-экономические, политические, а также юридические гарантии. Социально-экономические гарантии предполагают некую материальную основу, посредством которой и будут обеспечиваться такие права и свободы. Кроме того, социальная стабильность позволит положительно сказаться на экономике страны, а соответственно на процессе реализации прав и свобод человека и гражданина. Под политическими гарантиями необходимо понимать политику государства, направленную на создание благоприятных условий для человека и гражданина. Юридические гарантии позволяют охватить различные средства осуществления охраны прав и свобод человека и гражданина. Именно поэтому значительная часть юридических гарантий нашла свое отражение в Конституции Российской Федерации. Такого рода конституционные нормы относятся прежде всего к тем отношениям, которые связаны с возможностью применения государством к человеку мер принудительного воздействия, привлечения его к судебной ответственности, существенного ограничения его прав и свобод самим государством. Основным законом Российского государства гарантируется и принцип демократического судопроизводства, а также гуманное отношение к тем лицам, которые привлекаются к уголовной ответственности. 3. Правовой статус личности основывается на презумпции неотъемлемости прав и свобод человека и гражданина, недопустимости ограничения прав и свобод. Данный принцип основан на признании прав и свобод человека неотчуждаемыми, поскольку они даны ему с момента рождения. Но при этом каждый человек должен правомерно использовать свои права и свободы, не злоупотребляя ими. Данное положение закреплено в ст. 17 Конституции Российской Федерации. Возможны ситуации, при которых приходится ограничивать права и свободы человека, но перечень таких оснований закрытый и оговорен основным законом Российского государства.

В теории сложился ряд подходов к определению положения личности в государстве: этатизм, либерализм (индивидуализм), демократизм.

Этатизм (от фр. etate – государство) оправдывает присутствие государства во всех сферах жизни общества, преувеличивает его роль в решении вопросов публичной и частной жизни людей.[60] Приоритет отдается общему, публичному над частным и индивидуальным. Государственное управление становится избыточным и неоправданно жестким в отношении личности. Этатизм, основанный на господстве органов власти, пренебрегает свободой личности. Крайним проявлением этатизма является теория и практика тоталитаризма. Такое государство полностью устраняет сферу личного и стремиться к безраздельному контролю над общественной и личной жизнью во имя достижения «высших целей».

Либерализм (от лат. liberalis – свободный) провозглашает абсолютную ценность личности, недопущение вмешательства государства в свободу личности, ее безопасность, право выражать взгляды и мнения.[61] Государство рассматривается как совокупность граждан, оно подчинено интересам личности, ориентируется в большей мере на потребности отдельных граждан, нежели на общие, публичные интересы. Однако очевидны и недостатки такого подхода. В чистом виде индивидуалистической модели государства существовать не может, поскольку ее реализация на практике означала бы распад государства.

*Демократизм***,** как и либерализм, исходит из приоритета личности в системе ценностей демократического общества, признания неотчуждаемых естественных прав и свобод человека. Вместе с тем, большое значение придается взаимным правам и обязанностям личности и государства. Именно в демократическом государстве личность имеет тот необходимый объем гарантированных государством прав, который дает ей возможность быть действительно свободной.

---

[60]Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. – .528 с.

[61] А.С. Пиголкин Теория государства и права Учебник Издательство "Городец" 2003г

Права человека гарантируются лишь в той мере, в какой их реализация не посягает на права и законные интересы других лиц и общества в целом.

Н.В. Витрук[62] определял законный интерес в качестве возможности (юридического права) личности на использование социальных благ. Данная возможность выражается в полномочиях носителя либо носителей законного интереса действовать определенным образом, требовать от третьих лиц определенного поведения, а также обращаться к компетентным органам и учреждением за защитой в случаях, если третьи лица неправомочно препятствуют законным действиям носителей интереса. Законный интерес – юридическая дозволенность, имеющая в отличие от субъективного права характер правового стремления.[63] Однако и законный интерес можно считать известной возможностью, но возможностью в большинстве своем социальной, фактической, а не правовой. Он отражает лишь разрешенность действий и не более того.

Малько А.В.[64] определяет законный интерес как отраженное в объективном праве либо вытекающее из его общего смысла и в гарантированное государством юридическое дозволение, выражающееся в стремлении субъекта пользоваться конкретным социальным благом, а также в некоторых случаях обращаться за защитой к компетентным органам в целях удовлетворения своих потребностей, не противоречащих общественным.

Сходной точки зрения придерживается А.А. Ерошенко[65], который определяет законный интерес как особое юридически обусловленное стремление субъекта права на достижение определенных благ, обладание которыми дозволено государством и обеспечено путем предоставления субъективных прав и обязанностей индивидов.

---

[62] Витрук, Н.В. Общая теория юридической ответственности: Монография / Н.В. Витрук. – М.: Изд-во РАП, 2008. – 304 с

[63] Субочев В.В. Законные интересы / В.В. Субочев // Проблемы теории государства и права. Учебник / Под ред. А.В. Малько. - М.: Юрлитинформ, 2012. - С. 362-380.

[64]"ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: УЧЕБНИК" (Н.И. Матузов, А.В. Малько) (Юристъ, 2004)

[65]Ерошенко, Александр Арсентьевич. Правовая регламентация гражданского состояния в СССР : диссертация ... доктора юридических наук : 12.00.03. - Ленинград, 1980. - 454 с.

Среди признаков законного интереса как социального и правового явления можно выделить:

1) законный интерес представляет собой дозволенное государством право пользования определенными социальными благами;

2) законный интерес обеспечивается действиями компетентных органов и охраняется государством в лице этих органов;

3) законные интересы обладают свойствами объективного общественного интереса. Это обусловлено тем, что интерес становится законным в результате его юридического оформления, то есть нормативного закрепления. Тем самым законный интерес является видовым понятием по отношению к персональному понятию – «интерес».

Вопросы для самоконтроля

1. Гражданское общество: понятие, концепции, признаки и структура.
2. Принципы организации гражданского общества.
3. Функции гражданского общества.
4. Институты гражданского общества, их соотношение с институтами государства.
5. Принципы гражданского общества.
6. Что такое толерантность? Соотношение теории толерантности и концепции гражданского общества.
7. Понятие и структура политической системы общества.
8. Роль и функции политической системы.
9. Место и роль государства в политической системе общества.
10. Взаимодействие государства с политическими партиями.
11. Виды основных политических систем современности.
12. Общественно-политические движения и их роль в политической системе общества.
13. Понятие «органы местного самоуправления». Гражданское общество и местное самоуправление.
14. Что такое церковь? В чем отличие светского государства от теократического?
15. Права и свободы человека: понятие и классификация. В чем отличие прав человека от прав гражданина?
16. Юридическая обязанность и ответственность человека перед обществом. Основные обязанности человека и гражданина в Российской Федерации.
17. Соотношение прав и обязанностей человека и гражданина.
18. Каким образом государство взаимодействует с личностью и обществом? В чем проявляется соотношение общества и личности?

19. Правовой статус, его структура, виды.

Тестовые задания

1. Юридически закрепленное положение субъекта в обществе, отражающее взаимоотношения личности и общества, гражданина и государства, индивида и коллектива, – это:
1) правовой статус личности;
2) гражданство;
3) правосубъектность лица;
4) правовая компетенция.

2. В составе субъективных прав выделяют:
1) субъективные права;
2) свободы;
3) юридические обязанности;
4) юридическую ответственность;
5) гражданство;
6) все вышеперечисленное.

3. Что следует понимать под правами и свободами первого поколения:
1) экономические права и свободы;
2) политические права и свободы;
3) социальные права и свободы;
4) права и свободы в сфере правосудия?

4. В чем заключается роль государства в обеспечении юридических прав и свобод:
1) в создании разнообразных гарантий;
2) регулировании отношений, возникающих в сфере реализации юридических прав и свобод;
3) формировании механизмов защиты этих прав;
4) все вышеперечисленное?

5. Как называется принятый в 1948 г. ООН документ, в котором отражены основные права и свободы человека:
1) Декларация прав гражданина и человека РФ;
2) Закон о правах и свободах граждан;
3) Всеобщая декларация прав человека?

6. Высшей ценностью в России, согласно Конституции, является:
1) Российское государство;
2) территория;
3) человек, его права и свободы.

7. Что из нижеперечисленного не относится к видам правового статуса личности:
1) общий правовой статус;
2) половой правовой статус;
3) специальный правовой статус;
4) индивидуальный правовой статус;
5) видовой правовой статус?

8. Субъектом социально-экономических прав является:
1) человек;
2) гражданин;
3) иностранец;
4) лицо с двойным гражданством.

9. Устойчивая правовая связь лица с РФ, выражающаяся в со вокупности их взаимных прав и обязанностей, – это:
1) гражданство;
2) дееспособность;
3) правоспособность;
4) эмансипация.

10. Какой из нижеперечисленных статусов личности относится к разновидности отраслевого статуса:
1) экономический;
2) политический;
3) финансовый;
4) гражданско-правовой;
5) гражданский?

11. Какие из нижеперечисленных прав относятся к правам второго поколения:
1) право на труд;
2) право на свободу передвижения;
3) право на медицинскую помощь;
4) право на социальное обеспечение;
5) право народов на самоопределение?

12. К какому поколению прав человека относится право на равенство перед законом и судом:
1) второму;
2) первому;
3) четвертому;
4) третьему

13. Сущность гражданского общества состоит:
1) в объединении и выражении прежде всего интересов граждан, олицетворении их чаяний, свобод, запросов, потребностей;
2) объединении и выражении прежде всего интересов правящих элит;

3) выражении воли государства, которое регламентирует права и обязанности граждан;
4) объединении отдельных личностей, имеющих гражданство определенного государства.

14. К основным принципам гражданского общества можно от нести:
1) экономическую свободу, многообразие форм собственности, рыночные отношения;
2) легитимность и демократический характер власти;
3) классовый мир, партнерство и национальное согласие;
4) все вышеперечисленное.

15. В структуру гражданского общества не входят:
1) семья;
2) церковь;
3) частная жизнь граждан и ее гарантии;
4) свободные средства массовой информации;
5) преступные группировки.

16. Регулирующая роль государства по отношению к гражданскому обществу состоит:
1) в охране правопорядка, борьбе с преступностью, создании нормальных условий для беспрепятственной деятельности индивидуальных и коллективных собственников, реализации ими своих прав и свобод;
2) распределении материальных благ с учетом потребностей каждого гражданина.

17. Считается, что ключевую роль в гражданском обществе как исходная модель и опорный институт играет:
1) семья;
2) трудовой коллектив;
3) предприятия и организации различных форм собственности;
4) профсоюзы.

18. В Древнем мире и в Средние века вплоть до XV–XVI вв.:
1) велась разработка отдельных фрагментарных положений теории правового государства;
2) осуществлялось обоснование концептуальных положений теории правового государства;

19. Одним из признаков правового государства является наличие:
1) правосудия;
2) хорошо отлаженной системы надзора за всеми гражданами государства;
3) прокурорского надзора;
4) взаимной ответственности государства и личности.

20. К важнейшим признакам правового государства относятся:
1) верховенство правового закона;
2) реальность прав и свобод индивидов;
3) организация и функционирование суверенной государственной власти на основе принципа разделения властей;
4) все вышеперечисленное.

Практические задания
1. Подберите понятие к данному определению: «... – это государство, функционирование которого основано на праве, и основным направлением деятельности которого является полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина».
2. Заполните таблицу:

Наименование теории взаимоотношения государства и права	Тоталитарная теория	Либеральная теория	Прагматическая теория
Суть теории			

3.Раскройте содержание элементов правового статуса личности:
а) субъективные права _____;
б) гарантии субъективных прав_____;
в) юридические обязанности_____ ;
г) принципы правового статуса личности _____;
д) гражданство _____.

4.Заполните таблицу «Характеристика институтов правовой связи человека с государством»:

Гражданство	Подданство

5.Заполните таблицу.

Основные личные права и свободы человека	Основные политические права и свободы человека	Основные социальные и экономические права и свободы человека
право на жизнь	право избирать и быть избранным	

Список литературы:
1. Аристотель. Политика. М., 2002.

2. Бондарь Н.С. Власть и свобода на весах конституционного право судия. М., 2005.
3. Варламова Н.В. Политическая философия утилитаризма и доктрина прав человека // Государство и право. 2012. № 9. 167 Теория государства и права
4. Варламова Н.В. Права человека как предмет юридической интерпретации // Государство и право. 2009. № 2.
5. Гегель. Философия права. М., 1990.
6. Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. М., 2008.
7. Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. М., 1997.
8. Ильин И.А. О сущности правосознания. М., 1993.
9. Клишас А.А., Еремян В.В. Конституция 1993 года как новый этап демократизации российской государственности. М., 2014.
10. Лукашева Е.А. Общая теория прав человека. М., 1996.
11. Малько А.В. Государство: проблемы правового ограничения // Теория политики (общие вопросы). Саратов, 1994.
12. Мальцев Г.В. Новое мышление и современная философия прав человека // Права человека в истории человечества и современном мире. М., 1989.
13. Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987.
14. Морозова Л.А. Государство и церковь: особенности взаимоотношений // Государство и право. 1995. № 3.
15. Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. М., 1991.
16. Оксамытный В.В. Государственно-правовая карта современного мира. Брянск, 2016.
17. Тихомиров Ю.А. Гражданское общество в фокусе права // Журнал российского права. 2013. № 10.
18. Эбзеев Б.С. Человек, народ, государство в конституционном строе Российской Федерации. М., 2005

Глава 8. Понятие, признаки и сущность права

План:

1.Понятие права как государственного, социально-нормативного регулятора общественных отношений
2.Признаки права
3.Сущность права
4.Дискуссионные аспекты правопонимания
5.Теории происхождения права

1. Понятие права как государственного, социально-нормативного регулятора общественных отношений

Право – это система общеобязательных велений, установленных от имени государства и обеспечиваемых силой государственного принуждения,

которые выражают согласованную общественную волю и направлены на регулирование интересов граждан, общества и государства в целом[66].

Признаки права:

- нормативность. Основой права служат нормы, шаблоны, эталоны, которые регулируют поведение людей;

- общеобязательность. Исполнение права обязательного для всех субъектов права;

- исполнение права обеспечивается силой государственного принуждения. Право всегда исходит от государства непосредственно в виде законов, издаваемых государственными органами, или в виде санкционированных государством правовых обычаев;

- неперсонофицированность адресата;

- формальная определенность. Право письменно изложено в официальных актах государственной власти;

- системность. Право обладает взаимосвязанностью, согласованностью, внутренней непротиворечивостью, упорядоченностью. Это позволяет праву регулировать сложную систему общественных отношений;

- властно-волевой характер права. Основой права выступает государственная воля, которая воплощает в себе волю класса, правящей группы или всего общества. В идеале государственная воля, выраженная в праве, должна быть результатом правотворческого компромисса между различными слоями общества[67].

Сущность права - это главная, внутренняя, устойчивая качественная характеристика права, которая раскрывает природу и назначение права в обществе. А поскольку праву свойственен волевой характер, то важно, чью волю выражает право, чьи интересы оно воплощает. В юридической науке сложилось два главных подхода к определению сущности права:

---

[66] Пиголкин, А. С. Теория государства и права : учебник для вузов / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев ; под редакцией А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

[67] Пиголкин, А. С. Теория государства и права : учебник для вузов / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев ; под редакцией А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

1) Право выражает волю экономически господствующего класса и навязывает эту волю остальным классам и слоям общества, используя при этом методы насилия, принуждения и подавления.

При таком подходе классовые интересы превалируют над общенародными, а национальные интересы – над общечеловеческими. Это так называемый *классовый подход* к трактовке сущности права, он характерен для марксистской науки, которая рассматривает право, как социально-классовый регулятор общественных отношений.

2) Право есть *средство достижения компромисса*, средство поиска договоренности, средство согласия, взаимных уступок, а в целом – механизм управления делами общества. Это означает, что право не связано с принуждением. Оно, безусловно, необходимо в случае невыполнения правовых предписаний. Но главным в праве являются не принуждение и не насилие, а методы согласия и компромисса.

Таким образом, в юридической науке сложилось мнение о двойственном характере сущности права. С одной стороны, право выражает волю господствующего класса на государственном уровне. Оно инструмент не только политического господства, но одновременно и общесоциального регулирования, так как обеспечивает функционирование общества как единого социального организма. Вторая сторона сущности права означает, что право, как социальный регулятор обеспечивает порядок в общественных отношениях, регулирует поведение человека и общностей людей, выражая идеи справедливости, свободы и равенства людей, служит благу общества, его интересам. Это не означает, что право не имеет принудительной силы, но принуждение не означает насилия, хотя не исключает юридической ответственности. Таким образом, все дело в мере принуждения, а не в его наличии или отсутствии. Следовательно, право не исключает принуждения, но исключает принуждение в форме насилия и подавления.

С учетом сказанного проф. Р.З. Лившиц определяет сущность права как систему общественного порядка, основанного на учете интересов разных слоев общества, их согласии и снятии общественных противоречий[68].

2. Признаки права

К признакам права можно отнести следующие:

1. Право - это *явление общественное.* Оно возникает как продукт общества на определенной ступени его развития.

2. Право есть *регулятор социально значимого поведения человека,* разновидность социальных норм. Оно имеет дело с социальной сферой, которая включает в себя: людей; отношения между людьми (общественные отношения); поведение субъектов общественных отношений.

3. Содержание права определяется *потребностями общественного развития,* интересами участников общественного процесса, отраженными в общественном сознании.

4. Право по своей природе (сущности) есть *средство* (инструмент, форма) *социального компромисса* в масштабе общества, установления баланса социальных интересов, справедливого распределения благ, мера социальной свободы индивида.

5. Право – есть результат волевой деятельности законодателя. Оно выражает государственную волю, которая может быть опосредована волей класса, правящей группы, народа, общества, нации.

6. Право, как разновидность социальных норм *обладает качеством нормативности;* оно действует как *типовой регулятор,* адресаты которого определены не конкретно, поименно, а общими признаками (возраст, вменяемость, общие признаки юридического лица и т. п.). Нормативность права проявляется и в неоднократности действия юридических норм: они вступают в процесс регулирования всякий раз, когда возникают типовые ситуации, установленные как условия их действия. Нормативность

[68] Лившиц, Роман Зиновьевич. Теория права : учебник для студентов юридических вузов / Р. З. Лившиц. — Москва : БЕК, 1994. — 210 с.

формируется как результат обобщения и фиксации устойчивых, повторяющихся социально полезных отношений и поступков людей.

7. Действие права основано на принципе применения *равных мер* к участникам общественных отношений независимо от их индивидуальных особенностей (физической силы, умственных способностей, социального положения и т. п.), то есть к фактически неравным субъектам (принцип формального равенства).

8. Нормы права должны быть объективированы вовне, закреплены в определенных *официальных формах* (источниках права в формальном смысле): нормативно-правовых актах, правовых обычаях, юридических прецедентах и др.

9. С точки зрения внутренней организации право есть *система* (целостность), состоящая из элементов, связанных целесообразными отношениями (структурой) и взаимодействующих друг с другом.

10. Право *общеобязательно.* В отличие от других социальных норм, оно представляет собой единую (и единственную) общегосударственную нормативную систему, которая распространяет свое действие на всех членов общества.

11. Праву присуща *процедурность.* Процедуру как детально регламентированный порядок, последовательность в осуществлении тех или иных действий в какой-то мере используют все социальные регуляторы. Но в праве процедурность (как и нормативность) выражена наиболее глубоко: в системе права существуют целые процедурные отрасли (гражданское процессуальное, уголовно-процессуальное и др.). Процедура касается как реализации, так и издания юридических норм.

12. Право действует как *интеллектуально-волевой регулятор* поведения. Право имеет не только специально-юридический, сугубо правовой механизм действия, но и психологический механизм: оно не может регулировать поведения иначе как через сознание и волю людей. В определенном аспекте право можно рассматривать как информационную

систему, содержащую информацию властного характера, которая, будучи осознана, детерминирует волю и поведение субъектов.

13. Право *тесно связано с государством.* Государство выявляет правовые притязания общества и оформляет их в процессе издания нормативно-правовых актов (а также путем делегирования полномочий на издание нормативно-правовых актов, санкционирования устоявшихся обычаев, создания юридических прецедентов), то есть «возводит в закон». Оно также осуществляет контроль за осуществлением юридических предписаний и в необходимых случаях обеспечивает их властную реализацию.

14. Право *охраняется государственным принуждением.* Никакие другие социальные нормы не обеспечены возможностью государственно-принудительной реализации (речь может идти лишь об их поддержке со стороны государства)[69].

С учетом названных признаков В.Н. Протасов определяет, что *право* есть оформленная в официальных источниках и гарантированная государством единая в масштабе общества нормативная система, призванная регулировать социально значимое поведение участников общественного процесса на основе баланса интересов, согласования воль и правовых притязаний всех слоев общества[70].

3. Сущность права

Сущность - главное, основное в рассматриваемом объекте, а потому ее уяснение представляет особую ценность в процессе познания. Право, как отмечал С.С. Алексеев, построено на трех «китах». Это нравственность, государство, экономика. Право возникает на базе нравственности как отличный от нее метод регулирования; государство придает ему официальность, гарантированность, силу; экономика - основной предмет

[69] Теория горения и взрыва : учебное пособие для вузов / П. П. Кукин [и др.] ; под редакцией П. П. Кукина, В. В. Юшина, С. Г. Емельянова. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.
[70] Протасов, В. Н. Теория права и государства : учебник для среднего профессионального образования / В. Н. Протасов. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

регулирования, первопричина возникновения права, ибо это та сфера, где нравственность как регулятор обнаружила свою несостоятельность[71].

Нравственность, государство и экономика - внешние условия, вызвавшие право к жизни как новое социальное явление. Специфика права состоит в том, что в центре его находятся отдельный человек с его интересами и потребностями, его свобода.

Право имеет общесоциальную сущность, служит интересам всех без исключения людей, обеспечивает организованность, упорядоченность, стабильность и развитие социальных связей. Когда люди вступают в отношения между собой как субъекты права, это значит, что за ними стоит авторитет общества и государства и они могут действовать свободно, не опасаясь неблагоприятных последствий в социальном плане.

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

Об общесоциальной ценности права говорят такие значимые акты, как Всеобщая декларация прав человека 1948 г.; Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.; Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам 1960 г. и др. В них закреплены не только высокогуманные, общечеловеческие интересы, но и непреходящие общечеловеческие ценности.

«Все люди рождаются свободными в своем достоинстве и правах», - говорится, в частности, в ст. 1 Всеобщей декларации прав человека. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства. Каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность, - провозглашается в ст. 3 этого же документа.

[71] Алексеев, С. С. Государство и право : учебное пособие / С. С. Алексеев. — Москва : Проспект, 2015.

Согласно ст. 7 все люди равны перед законом и имеют право на равную защиту закона без всякого различия. Другие статьи закрепляют такие жизненно важные для каждого человека права и свободы, как право на гражданство, на свободу передвижения и выбор места жительства «в пределах каждого государства», на свободу убеждений и на свободное выражение их, право на труд, благоприятные условия труда и на защиту от безработицы[72].

Фактически конституция каждого современного государства содержит в себе требования и положения, затрагивающие интересы всего общества. Так, Конституция России провозглашает равенство всех «перед законом и судом» (п. 1 ст. 19), право каждого на жизнь (п. 1 ст. 20), на «свободу и личную неприкосновенность» (п. 1 ст. 22), право «на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений» (п. 1 ст. 23), право на труд, на отдых, на охрану здоровья и медицинскую помощь, право на образование[73].

В рамках общесоциального подхода под правом понимается система общеобязательных правил поведения, которые устанавливаются и охраняются государством, выражают общие и индивидуальные интересы населения страны и выступают государственным регулятором общественных отношений.

Второй подход к пониманию сущности права традиционно называется классовой. Как отмечал К. Маркс в «Манифесте Коммунистической партии» право «есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса». Не подлежит никакому сомнению тот факт (и это подтверждается повседневной государственно-правовой практикой), что право в любом обществе и государстве выражает, прежде всего, волю и интересы экономически и

---

[72] "Всеобщая декларация прав человека" (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_120805/?ysclid=m6zg4y465v51432314

[73] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.garant.ru/

политически господствующего при данной системе отношений слоя или класса, что она обслуживает прежде всего стоящие у власти слои общества или классы.

Таким образом, подходов к пониманию сущности права существует множество. Многовариантность обусловлена рядом факторов, как субъективного, так и объективного характера, неодинаковой оценкой различными авторами роли и значения для динамичного развития современного права, рецепции римского права, различным представлением о степени влияния традиционных идей естественного права на современные теории права, противоречивыми подходами к разрешению проблем соотношения в его понятии и содержании общечеловеческого и классового начал. Поэтому следует не противопоставлять два подхода к сущности права, а рассматривать их во взаимосвязи и взаимовлиянии.

4. Дискуссионные аспекты правопонимания

Проблемы *правопонимания* традиционно относились и относятся к числу наиболее важных в отечественной и зарубежной юридической науке проблем, поскольку вопрос о понятии права – исходный, ключевой: в зависимости от его решения понимаются и трактуются все иные правовые явления.

Многообразие подходов к выявлению сущности права объясняется особенностями его познания, приоритетным выделением части его свойств, качеств и недооценкой других черт.

В связи с данным обстоятельством современный российский правовед С.С. Алексеев рассматривает право в трех образах:

- общеобязательные нормы, законы, деятельность судебных и других юридических учреждений;

- особое сложное социальное образование, наряду с государством, моралью, искусством;

- явление мирозданческого порядка[74].

При рассмотрении различных концепций правопонимания необходимо учитывать следующие обстоятельства: во-первых, результат правопонимания всегда зависит от философской, нравственной, идеологической позиции познающего его субъекта; во-вторых, исторические условия функционирования права; в-третьих, что является основанием, базой той или иной концепции (источник правообразования), что понимается под источником и сущностью права.

В зависимости от того, что рассматривается в качестве источника правообразования. Право структурируется, как минимум, на трех уровнях – нормы, идеи и отношения. В связи с этим в современной юридической науке сложились три основных типа правопонимания: нормативный, нравственный (философский) и социологический.

Нормативистская теория основана на представлении о том, что право – это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах. Родоначальником данной концепции считают Г. Кельзена, по мнению которого право представляет собой стройную, с логически взаимосвязанными элементами иерархическую пирамиду во главе с конституционной нормой. Данный тип правопонимания основывается на позитивистской теории права, отождествляющей право и закон.

Представителем современного нормативизма является М.И. Байтин. Основное понимание права в рамках этой теории заключается в следующем:

1) право – это система взаимосвязанных и взаимодействующих норм, изложенных в нормативных актах;

2) нормы права издаются государством, в них выражается государственная воля, возведенная в закон;

3) нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения;

---

[74] Комаров, С. А. Общая теория государства и права : учебник для вузов / С. А. Комаров. — 10-е изд., испр. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

4) само право и его реализация обеспечивается в необходимых случаях принудительной силой государства;

5) от норм зависят возникновение правоотношений, формирование правосознания, правовое поведение[75].

Достоинство нормативизма заключается в том, что такой подход фиксирует посредством норм права границы дозволенного и запрещенного поведения; указывает на общеобязательность права, его связь с государством; обеспечивает определенный режим законности, единообразное применение норм и индивидуально-властных велений; обеспечивает формальную определенности права, четко обозначает права и обязанности субъектов. По мнению Г.В. Мальцева, нормативность – это универсальное и глубинное качество права. Норма есть во всякой форме права – в древнем обычае, так же, как и в современном законе[76].

Недостатками нормативистского правопонимания следует признать то, что она абсолютизирует государственное влияние на правовую систему; игнорирует естественные и нравственные начала в праве и роль правосознания в реализации юридических норм; не раскрывает действие права, его связь с общественными отношениями.

Нравственный (философский) подход к пониманию права основывается на теории естественного права, которая получила свое развитие в политико-правовых учениях XVII – XVIII вв. Естественно-правовые взгляды берут свое начало в Древней Греции и Древнем Риме и отражают попытки выявления нравственных, справедливых основ в праве.

Нравственный подход признает важнейшим началом права его духовное, идейное, нравственное начало. Право трактуется как идеологическое явление (идеи, принципы, идеалы), которое отражает идеи справедливости, свободы человека и формального равенства людей. Наряду с законодательством (позитивным правом), существует право, как идеальное

[75] Бакарджиев, Я. В. Теория государства и права в 2 ч. Часть 2 : учебник для среднего профессионального образования / Я. В. Бакарджиев, В. А. Рыбаков, Р. А. Ромашов. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

[76] Г. В. Мальцев, Правоведение : учебник / Российская академия государственной службы при Президенте РФ ; под общ. ред. Г. В. Мальцева. — Москва : РАГС, 2003

начало, соответствующее естественной природе человека. В этом смысле право есть совокупность нравственных требований к закону и государству. Аристотель отмечал, что, будучи регулирующей нормой политического общения, право должно служить критерием справедливости.

Достоинства *философского подхода* проявляются в следующих аспектах: он утверждает идею естественных, неотъемлемых прав человека; различает право и закон, в силу чего последний может быть неправовым; концептуально соединяет право и справедливость, право и равенство. Право трактуется как безусловная ценность, как признание в качестве права свойственной данному обществу меры свободы, равенства как выразителя общих принципов и идей нравственности, гуманизма. На эту идею должен ориентироваться законодатель, который при принятии новых норм права должен исходить из естественных прав человека.

Критические замечания в адрес данной теории могут состоять в том, что у участников общественных имеются неодинаковое понимание таких ценностей как справедливость, свобода, равенство. Ввиду субъективизма, оценивая ту или иную норму как противоречащую естественным правам человека, субъект может отказаться на этом основании от ее соблюдения. Также следует отметить, что при данном правопонимании возникает сложность в отделении права от морали, нравственности, в результате чего обнаруживается расплывчатое, абстрактное представление о праве как критерии правомерного и неправомерного поведения.

Соединить преимущества нравственного и нормативного подхода к пониманию права предпринял акад. В.С. Нерсесянц. Его *либертарно-юридический подход* различает понятие права и закона, но в отличие от философской теории под правом понимается не естественное право, а нормативное выражение принципа формального равенства. Последний – сущность и отличительный признак права, который трактуется как единство его трех составляющих: 1) абстрактно-формальная всеобщность и мера равенства всех; 2) свобода; 3) справедливость. Таким образом, право

выступает формой отношений равенства свободы и справедливости, определяемая принципом формального равенства участников данной формы отношений[77].

Социологический подход к пониманию права зародился в середине XIX столетия и был направлен на познание права как социального явления, относительно независимое от государства. При данном подходе основное звено в правовой системе занимают правовые отношения. Право следует искать не в действующих нормах, законодательстве, а в реальной жизни, в практической деятельности адресатов норм права. Нормы права не отрицаются, они представляют собой только часть права. Предписания закона становятся нормами права, когда они фактически применяются на практике. Собственно, право составляют правовые отношения и складывающийся на их основе правопорядок. Выявить суть такого порядка, разрешить спор в той или иной конкретной ситуации призваны судебные или административные органы. Поэтому при социологическом подходе придается большое значение судебной и арбитражной практике, свободе судейского усмотрения, изучению эффективности правовых норм и юридической практики.

Позитивными в рассматриваемом подходе следует признать следующие положения: общество и право рассматриваются как целостные, взаимосвязанные явления; учение подчеркивает роль права как средства социального контроля и достижения социального равновесия, возвышает роль судебной власти.

Критически к данной теории следует относиться ввиду того, что она отрицает нормативность как важнейшее свойство права; недооценивает в праве нравственно-гуманистические начала; также возникает опасность произвола со стороны судебных и административных органов, поскольку

[77] Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства [Элек-трон-ный ре-сурс] : учеб-ник / В. С. Нерсесянц. – Москва : Норма : ИН-ФРА-М, 2024.

любые действия последних будут признаваться правом. Следует признать, что право является не деятельностью субъектов, а ее регулятором.

Каждая из рассмотренных выше концепций имеет свои преимущества и недостатки, служит противовесом иных теорий, не позволяя возобладать крайностями в правопонимании. С практической точки зрения наиболее применим нормативный подход к праву, раскрывающий роль права как властного регулятора общественных отношений. Он отличается простотой, ясностью и доступностью, а главное – ориентирует на соблюдение законности и приоритет законов перед другими нормативными актами. Философский и социологический подходы имеют практическое значение, ориентируя на соблюдение прав человека и на учет действия права, его эффективности.

В отечественной юридической литературе было предложено сформулировать *интегративный (синтетический) подход к праву*, объединяющий рассмотренные выше концепции. Согласно этому подходу, право понимается как система нормативных установок, выраженных в законодательстве, которые опираются на идеи человеческой справедливости и свободы. В.И. Гойман-Червонюк под правом признает совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных воль в их взаимоотношении друг с другом[78].

Наличие множества определений права, сформулированных под воздействием социальных и иных жизненных обстоятельств, отражающих различные стороны правовой жизни и подходы к ней, следует рассматривать как положительное явление. Плюрализм правопонимания позволяет отразить в праве наиболее важные стороны и черты, исследовать право не только в статике, но и в динамике, а также взглянуть на право, как сложное

[78] Гойман Г. И. Правоведение: учебник / Гойман Галина Ивановна, Калинский Игорь Владимирович, Червонюк Владимир Иванович; под общей редакцией В. И. Червонюка. — Москва: ИНФРА-М, 2002. — 336 с. — (Высшее образование). — ISBN 5-16-000554-4.

социальное явление, подчеркнуть его необходимость и социальную ценность в жизни людей.

5. Теории происхождения права

Право принадлежит к числу наиболее значимых и наиболее сложных общественных явлений. С течением времени у людей менялись представления о праве, появлялись различные правовые идеи, теории, суждения.

Теории о происхождении права неразрывно связаны с концепциями возникновения государства. В целом, можно сказать, что причины появления права такие же, что и причины происхождения государства. Право появляется вместе с государством, оно с ним связано, является результатом его деятельности в экономике и политике.

За время существования науки было сформулировано огромное количество различных теорий, высказано множество предположений. В юридической литературе принято рассматривать основные из этих теорий: теологическая теория; историческая школа права; теория естественного права; социологическая теория; теория юридического позитивизма; теория нормативизма; материалистическая теория (классовая, марксистская); психологическая теория; регулятивная теория; теория солидаризма; примирительная теория;

Рассмотрим подробнее каждую из теорий.

1) Теологическая теория.

Одной из первых теорий происхождения права была теологическая, объясняющая их возникновение божественной волей. Ее представителями были многие религиозные деятелей Древнего Востока, средневековой Европы, идеологи ислама и современной католической церкви.

Ярким представителем и одним из главных разработчиков данной теории был крупнейший идеолог католицизма Фома Аквинский (XIII в). Согласно его учению, миром управляет Божественный разум. Центральной

идеей теории является утверждение, что право создано Богом для регулирования жизни людей и что оно даруется человеку через посредство пророка или правителя. Сейчас возможно увидеть такое представление о природе права в некоторых древних правовых системах, таких, как вавилонские законы, древнееврейские законы, законы Ману в Древней Индии, а также в исламском праве.

Ф. Аквинский различал право и закон. Последний представлял собой «известное установление разума для общего блага, обнародованное теми, кто имеет попечение об обществе», т.е. правителями. Закон оценивается с точки зрения соответствия его праву как высшей справедливости, имеющей божественное происхождение. Вечный закон не доступен человеческому сознанию. Но человек различает добро и зло, должное и недолжное поведение.

Теологическая теория не раскрывает конкретных путей, способов реализации божественной воли. В то же время она отстаивает идеи незыблемости, вечности права, необходимости всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога. Теорию невозможно доказать, но при этом ее нельзя опровергнуть: вопрос ее истинности, правдивости рассматривается вместе с вопросом о существовании Бога, это скорее вопрос веры[79].

2) Историческая школа права.

Основными представителями этого направления исследовательской мысли являются Г. Гуго, К. Савиньи, Г. Пухта, Н. М Карамзин. Историческая теория возникла в первой половине XIX в. в противовес естественно-правовой теории. Историческая школа права обращается к реальным процессам возникновения права. В работах Савиньи, его сторонников основное внимание уделялось обычному праву, множеству локальных правовых систем Европы того времени.

---

[79] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

Сторонники исторической концепции права говорили, что нынешнее право не должно сводиться к предписаниям, исходящим от власти. Право возникает внезапно и своим появлением не обязано государству. Оно, подобно языку, не устанавливается договором, а создаётся, строится постепенно путём течения через стихийное образование норм общения. В таком случае право - это исторически сложившиеся устои, возникающие в глубине народного сознания, в недрах национального, народного духа.

К. Савиньи писал, что с движением национального духа стихийно эволюционирует и право. Процесс развития права схоже с развитием организма из своего зародыша. На первых порах своего становления право показано в виде обычаев, на втором этапе развивается до предмета обработки со стороны правоведов, при этом возникают связи с убеждением народа.

В то же время, по мнению, Г. Пухта, бессмысленно навязывать людям ту или иную искусственную правовую систему. Созданная отдельно от жизни народа, она не может подойти обществу. Каждому человеку свойственен свой дух, следует ему присуще и своё правосознание. Отсюда следует, что нормы права одного народа не будут пригодны для других народов. Чтобы народ постиг соответствующее ему право, необходимо выяснить его дух, а это можно сделать, исследуя этот народ[80].

3) Теория естественного права.

Естественно-правовая теория происхождения государства и права, или теория естественного права, является одной из старейших и в то же время одной из наиболее распространённых правовых доктрин.

Данная теория возникла в период формирования государственности и правовых норм. На первых порах данная теория не рассматривала происхождение права, скорее она была тесно связана с понятием «мораль», «справедливость» и «честь» и считала, что законы - это всего лишь соглашения, заключаемые для удобства, и в природе не существует ничего,

[80] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

что могло бы диктовать содержание этих законов. Поэтому природа человека – это не более чем инстинкт, отсюда следует, что правовые акты направлены не на то, чтобы предоставить свободу действий этим инстинктам, а на то, чтобы их обуздать.

Главными новаторами в исследовании данной теории на первом этапе были Платон и Аристотель. В «Законах» Платона подробно показано, как можно приблизиться к идеальной справедливости с помощью определенных законов в конкретном государстве. В своих трудах философ и рассматривал понятие «справедливость», как нечто неизменное и статичное, но его последователи не останавливались на выводах учителя. Так в трудах Аристотеля понятие «справедливость» представлено как что-то обыденное и понятное, в таком случае оно может изменяться, поскольку моральные нормы у каждого общества различны. Поэтому можно говорить, что справедливость – понятие универсальное и отвечает основным целям личности. Таким образом, Платон и Аристотель, изучая естественное право различными путями, пришли к выводу, что право может иметь два различных подхода к понятию «природа». С одной стороны, природа – это выражение основных целей человека при условии полной самореализации, а с другой стороны – это всего лишь способ поведения человека. Также были разработаны две концепции, согласно которым нужно рассматривать данную теорию. Рассматривая первую концепцию, можно понять, что природа действует нормативно, как наилучший стандарт, являющийся эталоном для всех других явлений неприродного характера. В то же время вторая концепция более прагматична, она стремиться к изучению человека, его сути, а не его идеалу, порожденному в результате спекулятивных умозаключений. Но все же данные концепции опираются на какие-то человеческие ценности и в силу этого являются изначально нормативными.

Значительное изменение теория естественного права претерпела в Средние века, при этом она сохранила в своей основе прежние идеи, среди которых на первый план выходили вечность и неизменность природы

человека. Естественное право в то же время в значительной мере ассоциировалось не с природным, а с божественным происхождением. Естественное право соотносилось с неким божественным правом, а место и роль природы занимал и выполнял Бог.

Следующим этапом изучения данной теории становится XVII-XIX века. Естественное право в этот период играет роль политического и юридического идеала. Оно рассматривается как эталон, которому нужно следовать и которым можно заменить существующее несовершенное право. Вместо божьей воли и божьего провидения в решении этих вопросов на первый план выступала воля людей.

Важной частью современной теории естественного права является ее ярко выраженные политический и идеологический аспекты, т.е. данная концепция является не только юридической, но и политико-идеологической теорией. Это означает, что ее пытались использовать в политико-идеологических целях - для укрепления или ослабления существующего строя, революционного движения.

Таким образом, сутью данной теории является то, что эта теория отождествляет право и мораль, признает естественные, неотъемлемые права человека, источником которых является сама человеческая природа, а не законодательство[81].

4) Социологическая теория.

В XX в. широкое распространение в Европе и в США получили различные теории социологического направления. Их приверженцы, как и представители естественно-правовой теории, разграничивали право и закон, обращая особое внимание на действие права, его применение. Право трактовалось как фактически сложившийся порядок общественных отношений.

[81] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

В 1930-х годах была составлена концепция «социологического права», автором которой был Г. Гурвич. Олицетворением данного права Гурвич рассматривал социальное законодательство. Поэтому социальное право - это право, зафиксированное в высших формах общественного взаимодействия людей. В отличие от индивидуалистического права оно создано на партнерстве, и потому оно является правом, направленным на взаимодействие, общие цели, на заключение мира, в то же время индивидуалистическое право - это право войны, конфликтов, разрозненности.

Поскольку социальное право создано на доверии, оно не может быть установлено как-то иначе или извне. Социальное право действует изнутри той социальной среды, которая его устанавливает, и в этом смысле это автономное право. Целью права становится примирение и гармонизация сталкивающихся и перекрещивающихся интересов.

Социологическая концепция права опровергает активное вмешательство государства в сферу частных интересов. Социологическая концепция права выступает против социалистических идеалов плановой экономики, против неолиберализма, предлагающего регулятивное влияние государства на хозяйственную деятельность в оптимальных пределах[82].

5) Теория юридического позитивизма.

Идея юридического позитивизма начала складываться во второй половине XIX в. Философской основой позитивистского учения является учение Иммануила Канта о категорическом императиве и французского философа Огюста Конта о позитивной политике, обеспечивающей гармонию в обществе. Термин «позитивизм» был впервые введен в научный оборот Контом для обозначения собственной философской системы. Конт писал, что солидарность и гармония является законом Вселенной.

[82] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

По мнению Л. Дюги, нормы права показывают гармонию между людьми и выражены высшей нормой - нормой социальной солидарности.

Э. Дюркгейм утверждал: «… мы можем быть уверенными, что найдем отраженными в праве все сущностные разновидности социальной солидарности», «…право воспроизводит основные формы социальной солидарности».

Согласно Рудольфу фон Иерингу право появляется, развивается, показывает себя в борьбе и поэтому неразрывно связано с насилием, с государственным принуждением. Р. Иеринг рассматривает право: как общность действующих в государстве принудительных норм, применяемых им правовых принципов. Цель права, как думал Р. Иеринг, заключается в уравновешивании интересов общества и нахождении баланса между ними. «Богиня правосудия держит в одной руке весы, на которых она взвешивает право, в другой - меч, которым она его защищает. Меч без весов есть голое насилие, весы без меча - бессилие права».

В России, позиции Р. Иеринга придерживался Петр Иванович Стучка. П.И. Стучка под правом понимал, порядок общественных отношений, обязанный соответствовать интересам высшего класса и охранять организованной силой этот класса.

Согласно Дж. Остину право - это созданные государством законы, в которых оно дает возможность определить юридические права и наложить соответствующие обязанности.

Понятие права, с точки зрения К. Бергбома, лишь чисто формальное, при этом получается, что юриспруденция - это формальная наука о позитивном праве. И такой сугубо формальный подход к праву характерен для всех приверженцев юридического позитивизма[83].

6) Теория нормативизма.

[83] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

Нормативная концепция права основана на признании того, что право - это правила поведения, написанные в официальных государственных актах. Через общие и равные для всех нормы государство применяет единые в различных сферах общественных отношений масштабы к разным людям. Эти правовые нормы, сформулированные в юридической языковой форме, и являются содержанием права.

Нормативистскую теорию связывают с именем австрийского юриста Ганса Кельзена. Он делил жизнь каждого человека на две сферы: область сущего и область должного. Право, по его мнению, составляет область должного. В своей работе «Чистая теория права» Ганс Кельзен отрицал познание всех элементов, являющихся чуждыми позитивному праву.

В теории Г. Кельзена право охватывает не только общеобязательные нормы, установленные государством, но и формы их реализации. Г. Кельзен, своей нормативистской концепцией права, формальное понимание права довел до абсолюта, согласно которому право нужно рассматривать вне связи его с политикой, экономикой, нравственностью, усматривая в нем лишь устанавливаемые предписания[84].

7) Материалистическая теория (классовая, марксистская).

Материалистическая концепция исходит в своем отношении к причинам возникновения права из известного определения, содержавшегося в написанном Марксом и Энгельсом «Манифесте Коммунистической партии»: «Право есть возведенная в закон воля господствующего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни данного класса».

Право объявлялось одной из важнейших частей надстройки над экономическим строем классового общества на данном этапе его развития, и потому способно возникнуть и существовать только в определенных исторических условиях. Сутью теории является то, что государство

[84] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

появилось на смену родоплеменной организации, а право - обычаям. В классовой теории государство не навязывается обществу из вне, а возникает на основе естественного развития самого общества, связанного с разложением первобытного строя, появлением частной собственности и социальным разделением общества по имущественному признаку. В появившихся новых экономических условиях родоплеменная организация оказалась неспособной управлять обществом. Возникла потребность во властном органе, способном обеспечить преимущество интересов одних членов общества в противовес интересам других. Поэтому общество, состоящее из экономически неравных социальных слоев, создает особую новую организацию, сдерживающую противостояние зависимой части общества. Этой особой организацией стало государство. Если государство становится властным органом, то право – их своеобразным орудием. Право выражает государственную волю господствующего класса и навязывает эту волю населению.

Основным содержанием этой теории становится представление о том, что право – это продукт классового общества; выражение и закрепление воли экономически господствующего класса. То есть, происхождение и развитие права выражаются необходимостью закрепить волю экономически господствующего класса в виде нормативно-правовых актов. «Право есть лишь возведенная в закон воля»[85].

8) Психологическая теория.

Психологическая теория, сложившаяся в начале XX в., трактовала право, как элемент психики людей, как явление, лежащее в сфере эмоций, чувств, переживаний человека.

Главным представителем данной теории был Л.И. Петражицкий, по его мнению, общество и государство – это сумма психических взаимодействий людей и их различных объединений. Право должно

[85] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

выполнять распределительную и организационную функции. Распределительная функция выражена в том, что правовая психика дает людям материальные и идеальные блага: неприкосновенность личности, свободу совести, слова. Организационная функция права строится на наделении субъектов властными полномочиями. Естественно, что социальные закономерности реализуются через человеческое поведение, деятельность. Поэтому свойства человеческой психики оказывают определенное влияние на реализацию этих закономерностей.

В своих трудах Петражицкий делит право на автономное (интуитивное) и на позитивное. Автономное право создает переживания, исполняющиеся по зову внутреннего «голоса» совести. В то же время позитивное правовое представление строится на чужом авторитете, на внешнем нормативном акте.

Таким образом, суть психологической теории выражена в том, что она старается объяснить происхождение государственно-правовых явлений и власти особыми психологическими переживаниями и потребностями людей[86].

9) Регулятивная теория.

Данная концепция происхождения права широко распространена в азиатских странах. Причиной особой поддержки регулятивной теории ученых этих стран стало то, что они при рассмотрении вопроса о возникновении права основывались в основном на условиях, в которых находились страны Азиатского континента. Жесткие климатические и географические условия в данной части планеты обусловили особую роль государства. Согласно данной концепции, право возникло для создания и сохранения единого порядка для всей страны. Порядок - понятие комплексное, обхватывающее многие сферы человеческой жизни, расширившейся и усложнившейся в связи с переходом общества к производящей экономике.

[86] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

На первом этапе развития человеческого общества только маленький круг вопросов нуждался в упорядочении с помощью правовых норм:

1. распределение земли при вынужденном переселении народа.

2. установление правил экзогамии, запреты инцестов.

Потом с формированием производства возникала нужда регулировать не только порядок приобретения землевладения, но и сельскохозяйственное производство. В частности, было правило, которое касалось разделения труда. Появляются правила сотрудничества, взаимодействия. В тот момент, когда развитие производства вновь шагнуло на новый уровень, и обмен продуктами труда стал носить массовый характер, начинают регламентировать меры весов, появляются денежные системы, справедливые цены на товары. Одним словом, по мере необходимости все сферы жизнедеятельности людей регламентируются нормами права. В этом и состоит причина появления права. Таким образом, регулятивная теория - это теория, забегающая вперёд, приписывающая праву свойства, приобретенные на более поздних ступенях развития[87].

10) Теория солидаризма.

Создателем и наиболее известным приверженцем теории солидаризма был французский юрист Л. Дюги. Основными положениями данного учения, по мнению великого юриста, были следующие идеи:

1. человек - существо общественное, он не умеет жить обособленно;

2. общество работает лишь благодаря солидарности, которая объединяет людей.

Из этого положения Дюги сделал вывод о том, что существует неизменный принцип солидарности: «поступай солидарно». Никто не может нарушать норму солидарности, то есть не делать ничего того, что сумеет нанести ущерб солидарности, а делать лишь то, что содействует солидарности. Принцип солидарности является основой правопорядка и

[87] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

общественной организации. С развитием дифференциации труда, писал Дюги, люди стали зависимыми друг от друга, а потому солидарность должна формироваться и крепнуть. На основе постулатов солидарности в обществе непрерывно устанавливаются различные правовые нормы. Право, как писал Дюги, не может создаваться государством. Правовые нормы существуют без государства, которое лишь их выявляет, стихийно складываются в обществе на основе солидарности, и записывает их в виде закона. Правовые нормы всегда выше государства, выше законодателя. Если государство издает законы, противоречащие солидарности, то они не будут соблюдаться и никогда не войдут в число солидарных норм.

Право - это не инструмент политики государства. Оно отражает не волю какого-либо класса, а единство различных социальных групп. Существование государства обусловлено разделением труда и надобностью формирования права, выражающего общие интересы. Дюги высказывался против субъективных прав, заменял их социальной функцией. Поэтому рабочий и капиталист не имеют субъективных прав, они владеют лишь определенными социальными функциями, которые должны осуществлять «святую солидарность» и регулировать «счастливую гармонию». Таким образом, частная собственность – это не право капиталиста, а нужная социальная функция, без которой не может существовать общество[88].

11) Примирительная теория.

Сторонниками данной теории являются английский ученый Г. Берман и шведский ученый Э. Аннерс. Западные страны развивались эволюционным путём, причем социальные институты там возникали «снизу», то есть по мере выявления потребности люди начали думать, что нужно дать достойный ответ на вызов объективной реальности. Создание права – это один из таких ответов. Согласно данной концепции, право начало формироваться не для урегулирования отношений внутри рода, а для установления отношений

[88] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

между родами. Внутри рода обязанность миротворческой и судебной власти выполнял наиболее уважаемый представитель рода. Каждый отдельный член рода ещё не являлся субъектом. Ведь род давал ему безопасность и защиту. Таким образом, сила рода являлась силой каждого его члена, и потому в интересах любого человека следовало не противопоставлять себя роду.

Из договоров о примирении, устанавливаемых с помощью совета старейшин, возникло, как считают представители данной теории, примирительное право. Со временем договор примирения стал правилами, правовыми нормами, в соответствии с которыми всё больше увеличивалась мера наказания. Затем нормы примирения стали разделяться. На основе разрешения целого ряда проблем самого различного характера сформировалась целая система правовых норм. Из поколения в поколение она продолжала развиваться в устной форме, а затем начала оформляться в форме законодательства, то есть в форме провозглашения их от имени государства с правом применения санкций со стороны государственных органов.

В наиболее общем виде все разнообразие взглядов на разнообразие права может быть сведено к противоборству двух первоначальных принципиальных позиций. Одна из них заключается в объяснении права, с точки зрения, средств силы, средств преодоления общественных противоречий и обеспечения порядка, прежде всего путем принуждения. С этой точки зрения право является орудием властвующей части общества для осуществления своей воли, для подчинения этой воле других членов общества. Вторая точка зрения говорит о том, что право должно обеспечивать порядок в обществе путем достижения социальных компромиссов. С этой позиции работа права отражается в общих интересах различных групп общества. Суть права составляет общественное согласие, компромисс[89].

[89] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

Вопросы для самоконтроля

1.Каковы, на ваш взгляд, причины плюрализма научных концепций о сущности и природе права?
2. В чем состоит сходство и различие правового обычая и правовой нормы? Что такое социологическая теория права?
3. Что такое «юридический позитивизм»?
4. В чем суть нормативистского подхода к праву?
5. В чем суть проблемы объективного и субъективного права?
6.В чем заключается понимание права как меры свободы?
7. Какие функции выполняет право в общественной жизни?
8. В чем проявляется связь права с государством?
9.Охарактеризуйте общесоциальные и юридические функции права.
10.Раскройте основные, на ваш взгляд, достоинства и недостатки наиболее известных теорий происхождения и сущности права.
11. В чем заключается суть интегративного понимания права?
12.Проведите сопоставление естественного и позитивного права. объективного и позитивного, Древние юристы говорили: «Право есть искусство добра и справедливости». Объясните, как вы понимаете это выражение.

Тестовые задания:

1. К какому подходу правопонимания относится следующее определение: «Право - это система общеобязательных, формально определенных, исходящих от государства и им охраняемых норм, регулирующих общественные отношения»

1) философскому
2) нормативному
3) социологическому

2. К какому подходу правопонимания относится следующее определение: «Право - это система естественных, неотъемлемых прав, существующих независимо от воли государства»

1) философскому
2) нормативному
3) социологическому
4) либертарному

3. К какому подходу правопонимания относится следующее определение: «Право - это те нормы, которые складываются и развиваются в самом обществе, государство их не создает, а лишь открывает»

1) философскому
2) нормативному
3) социологическому
4) аналитической юриспруденции

4. Определите, какие из ниже перечисленных признаков права характеризуют его с позиций нормативного подхода, а какие - с позиций широкого правопонимания:
система норм (а),
исходит от государства (б),
охраняется государством (в),
общеобязательность (г),
формальная определенность (д),
возведенная в закон воля господствующего класса (е),
регулирует общественные отношения (ж),
является средством достижения социального компромисса (з),
опирается на идеи политической свободы и справедливости (и),
социальная свобода, связанная с идеей социальной ответственности (к)

5. К какому понятию относится данное определение: «Совокупность всех действующих в данном государстве юридических норм»

1) субъективное право
2) система права
3) объективное право
4) система законодательства

6. К какому понятию относится следующее определение: «Главная внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает его истинную природу и назначение в обществе»
1) функция права
2) ценность права
3) сущность права
4) правопонимание

7. Какие из перечисленных направлений воздействия права на общественные отношения характеризуют общесоциальный аспект в сущности права
1) обеспечение привилегий и эксплуатация
2) организация экономики
3) нормирование индивидуальных затрат на социальные нужды
4) охрана окружающей среды
5) обеспечение господства в обществе определенных классов и социальных групп

8. К какому понятию относится следующее определение: «Способность удовлетворять определенные потребности субъектов»
1) принципы права
2) ценность права

3) сущность права
4) правопонимание

9. Признаваемое государством притязание субъекта на благо или форму поведения, правовая возможность поступать определенным образом
1) субъективное право
2) объективное право
3) система права
4) система законодательства

10. Нормативность, как признак права, означает
1) совокупность правил, шаблонов поведения
2) юридическое оформление правил поведения
3) распространение норм права на всех субъектов правоотношений
4) закрепление норм права в нормативно-правовых актах

11. Совокупность отдельных элементов – норм права, институтов права, отраслей права – это признак
1) системности нормы права
2) нормативности
3) формальной определенности
4) иерархичности

12. Определение права, как искусства добра и эквивалентности (справедливости), сформулировал
1) Павел
2) Ульпиан
3) Ганс Кельзен
4) Аристотель

13. Автором либертарной концепции правопонимания является
1) Герберт Спенсер
2) Карл Маркс
3) Ганс Кельзен
4) Нерсесянц В.С.
5) Алексеев С.С.

14. Коммуникативную теорию права сформулировал
1) Поляков А.В.
2) Алексеев С.С.
3) Нерсесянц В.С.
4) Кутафин О.Е.
5) Четвернин В.А.

15. Под микросистемностью права понимается
1) наличие элементов системы права

2) наличие логической конструкции нормы права
3) наличием отраслей права
4) субъективное и объективное право

16. Под макросистемностью права понимается
1) деление системы права на отрасли и институты
2) деление на публичное и частное, материальное и процессуальное право
3) национальные правовые системы
4) деление нормативных актов по иерархии

17. Основные направления правового воздействия на общественные отношения с целью их упорядочения – это
1) функции права
2) функции государства
3) сущность права
4) цели правового регулирования

18. К собственно юридическим функциям права относятся
1) культурная и историческая
2) регулятивная и охранительная
3) информационная и регулятивная
4) социальный контроль и воздействие

19. Функция права, направленная на охрану и защиту наиболее значимых общественных отношений
1) регулятивная
2) социального контроля
3) охранительная
4) компенсационная

20. Какая сущность права выражена в дефиниции «есть средство достижения компромисса, механизм управления делами общества»
1) классовая
2) общесоциальная
3) общегуманистическая
4) национальная

Практические задания

1. Раскройте сущность признаков права:
- общественное явление
- нормативность
- общеобязательность
- неперсонофицированность
- формальная определенность
- процедурность

- связь с государством
- охрана госпринуждением

2. С точки зрения современного общесоциального подхода к сущности права его сущностной характеристикой является: воля экономически господствующего класса; свобода; норма; правопонимание; мораль. Подтвердите или опровергните данную точку зрения.

3. Перечислите и охарактеризуйте свойства права_____

4. Заполните таблицу по современным концепциям правопонимания

Концепции правопонимания	Представители	Базовые теоретические положения
позитивистская		
социологическая		
естественно-правовая		
психологическая		
либертарная		
интегративная		
классовая		
историческая школа права		
коммуникативная		

5. Соотнесите правовые концепции и их авторов

Естественно-правовая теория	Дж. Локк
Нормативистский подход	Ф.К. Савиньи
Реалистическая школа права	Р. Иеринг
Теория солидаризма	К. Маркс
Историческая школа права	Г. Кельзен
Психологическая теория права	Э. Эрлих
Социологическая теория права	Л.И. Петражицкий
Классовая (материалистическая) теория	Л. Дюги

6. Соотнесите базовые положения с концепциями правопонимания:

«Право – это властное предписание (приказ) официальное государственной власти»

«Отождествление права и закона»

«Право включает в себя комплекс возможностей и обязательств, которыми индивид наделяется с рождением и которые принадлежат ему независимо от того гражданином (подданным) какого государства он является»

«Право – это регулятивно-управленческая система, в основу формирования и функционирования которой положены принципы формально-юридического равенства, свободы, справедливости»

7. Определите, к какой концепции правопонимания относятся следующие высказывания

«Юридическая норма должна заниматься только положительным правом, а не оценивать нормы с точки зрения добра и зла» (Дж. Остин)

«Право – есть совокупность нравственных требований к закону и государству»

«Право – совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке» (Г. Кельзен)

«Право и закон – это есть непосредственно живущие правоотношения»

«Право – форма общественного сознания»

«Право всегда базируется на интересе» (Р. Паунд)

«Право – есть порядок общественных отношений в действиях и поведении людей»

«Нормы действующего законодательства являются собственно правовыми лишь в той мере, поскольку в них присутствует, нормативно выражен и действует принцип формального равенства и формальной свободы индивида»

«Все современные системы права одеты в мундир законодательства»

«Право – есть мера свободы»

Список литературы:

Алексеев, С. С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования / С. С. Алексеев. – Москва : Статут, 1999.

Алексеев, С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения / С. С. Алексеев. – Москва : Норма, 2001.

Алексеев, С. С. Общая теория права / С. С. Алексеев. – Москва, 2008.

Алексеев, С. С. Тайна и сила права. Наука права : новые подходы и идеи. Право в жизни и судьбе людей / С. С. Алексеев. – 2-е изд. – Москва : Норма, 2009.

Байтин, М. И. Сущность права / М. И. Байтин. – Саратов, 2001. Ведяхин, В. М. Факторы формирования и реализации принципов права / В. М. Ведяхин, О. Е. Суркова. – Самара, 2005.

Вертий, М. Ю. Обычное право в контексте юридического плюрализма / М. Ю. Вертий. – Ростов-на-Дону, 2004.

Евдеева, Н. В. Интегративное правопонимание в современной России : основные концепции / Н. В. Евдеева. – Нижний Новгород, 2005.

Захаров, А. Л. Межотраслевые принципы права / А. Л. Захаров. – Самара, 2005.

Лейст, О. Э. Сущность права / О. Э. Лейст. – Москва, 2002.

Малько, А. В. Правовая жизнь общества / А. В. Малько, А. Е. Михайлов. – Саратов : Изд – во СгАП, 2007.

Мальцев, г. В. Понимание права. Подходы к проблеме / г. В. Мальцев. – Москва, 1999.

Матюхин, А. А. государство в сфере права: институциональный подход / А. А. Матюхин. – Москва, 2000.
Наш трудный путь к праву. – Москва : Норма, 2006.
Оль, П. А. Правопонимание: от плюрализма к единству / П. А. Оль. – Санкт-Петербург, 2005.

Глава 9. Принципы и функции права

1. Понятие принципов права
2. Виды принципов права
3. Функции права

1. Понятие принципов права

Принципы права – это основные исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

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

В.В. Лазарев дает следующее определение *«Принципы права* - это общеобязательные исходные нормативно-юридические положения, отличающиеся универсальностью, общей значимостью, высшей императивностью, определяющие содержание правового регулирования и выступающие критерием правомерности поведения и деятельности участников регулируемых правом отношений»[90]. Принципы права по своей сущности являются обобщенным отображением объективных закономерностей развития общества. Присущие принципам права свойства универсального и абстрактного освоения социальной действительности обусловливают их особенность в структуре правовой системы, механизме правового регулирования.

Для них характерно:

[90] Лазарев, В. В. Теория государства и права : учебник для вузов / В. В. Лазарев, С. В. Липень. — 5-е изд., испр. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

- это основополагающие, исходные положения, результат объективных общественных процессов;

- являются синтезирующими положениями, объединяющими связями, идеологической основой происхождения, образования, становления и функционирования правовых явлений;

- выражают и характеризуют самые главные черты права как регулятора социальных отношений;

- формируются и развиваются под воздействием исторических и политических факторов;

- отражают определенный уровень развития экономики, политики, идеологии, юридической практики;

- обладают признаками устойчивости, стабильности, постоянства;

- не соблюдение правовых принципов нарушает сам правоприменительный процесс;

- являются основой для правотворческой и правоприменительной деятельности в государстве;

- принципы права составляют основу для всех норм права;

- имеют более длительное действие, чем нормы права;

- формируют правовое мышление и правовую культуру, цементируют систему права.

Формы существования принципов права разнообразны: в виде исходных положений правовых теорий и концепций, как правовые ориентиры субъектов права, содержания правовых норм или их групп, требований правового регулирования, правовых ценностей и т.д. Принципы права в формально-юридическом аспекте находят отражение в нормах права, благодаря их формулированию в статьях нормативно-правовых актов или детализации в группе норм права и отображения в соответствующих статьях нормативно-правовых актов.

Назначение принципов права заключается в том, что они обеспечивают единообразное формулирование норм права, а также их влияние на

общественные отношения в форме правового регулирования и иных форм правового воздействия (информационного, ценностно-ориентационного, психологического, системообразующего). Действие принципов права не ограничивается только через правовую систему или механизм правового регулирования, они, кроме того, непосредственно воздействуют на возникновение и стабильное существование конкретных правоотношений, естественных прав человека. В развитых правовых системах принципы права чаще всего выполняют роль переходного звена от общественных отношений к системе права и правового регулирования.

Принципы нрава могут быть:

а) легализованы, т.е. закреплены в законе;

б) выведены из содержания и смысла законодательства;

в) сформулированы юридической практикой, например, «выслушаем и другую сторону», «res judicta» (решенный окончательно судом вопрос не подлежит рассмотрению вновь тем же судом или судом параллельной юрисдикции), «никто не может передать другому больше прав, чем он сам имеет», «бремя доказательства возлагается на сторону, предъявившую иск»; принципы не злоупотребления правом и др.

Все принципы права независимо от объема их нормативности оказывают специально-юридическое, т.е. регулятивное воздействие на поведение людей. Однако в отличие от конкретных предписаний они действуют двояко - опосредованно (через конкретные предписания, присутствуя в них, так сказать, «незримо») и непосредственно, т.е. выступают ориентирами поведения конкретных участников правоотношений. Тем самым как уникальные средства организации правовой жизни общества принципы права распространяют свое влияние на все области правового, охватывают своим содержанием как акты саморегуляции, так и те действия, которые непосредственно регламентированы юридическими предписаниями. Наложение правовых принципов на практические действия позволяет при отсутствии конкретных предписаний

закона, норм обычного или прецедентного права определять их соотносимость с природой права.

2. Виды принципов права

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

Общие или общеправовые принципы характерны для всех отраслей права. К ним относятся:

- законность (ч. 2 ст. 4 Конституции РФ, ст. 6. АПК РФ) - осуществление всех форм государственной деятельности, функционирование гражданского общества на основе и в соответствии с требованиями права, естественными правами и обязанностями человека, «в рамках закона и на основе закона»[9192];

- принцип справедливости (ст. 6 Конституции РФ), конкретизирующий требования справедливости применительно к правовым формам деятельности государства, его органов и должностных лиц, правовой деятельности участников, регулируемых правом отношений и выраженный в равном юридическом масштабе поведения, и в строгой соразмерности юридической ответственности допущенному правонарушению;

- формально-юридическое равенство граждан перед законом и судом (ст. 19 Конституции РФ, ст. 4 УК РФ), согласно которому все граждане независимо от национальности, пола, расы, религиозной и иной принадлежности, должностного положения имеют равные общегражданские права и обязанности, несут равную ответственность перед законом[93];

---

[91] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.garant.ru/

[92] «Арбитражно-процессуальный кодекс Российской Федерации» от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 22.04.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.05.2024) [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://www.garant.ru/

[93] «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 23.03.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2024) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.garant.ru/

- гуманизм (ст. 21 Конституции РФ, ст. 7 УК РФ) - доминирование в формулировании и функционировании правовой системы неотъемлемых естественных прав и свобод человека;

- демократизм (ст. 3 Конституции РФ), означающий, что право, законодательство адекватно отображает волю народа (общую волю), формируется через демократические институты народовластия;

- единство прав и обязанностей (ч. 2 ст. 6 Конституции РФ);

- равноправие (ст. 19 Конституции РФ), т.е. запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, половой, языковой, религиозной принадлежности.

Названные принципы действуют во всех без исключения отраслях права. Общеправовые, или общие принципы права являются разновидностью источников права. В качестве источников права общие принципы применяются практически во всех правовых системах, хотя и далеко не в одинаковой мере. Законодательство, сформировавшаяся практика (правовые традиции) стран как общего, так и континентального права допускают в процессе правоприменительной деятельности при отсутствии в законе конкретного юридического предписания, а также правового обычая или прецедента ссылаться на общеправовые принципы: справедливости, доброй совести, общих начал права и т.п. Для мусульманских правовых систем характерно разрешение судами дел при наличии пробела в законодательстве в соответствии с принципами шариата. В законодательстве ряда стран (к примеру, в Гражданском кодексе Испании) содержится прямое указание об отнесении общих принципов к источникам права. В качестве универсального источника общие принципы права применяются в международном праве. Статья 38 Статута Международного Суда гласит, что к числу применяемых судом источников относятся: «общие принципы права, признанные цивилизованными нациями»[94]. Основные (общие) принципы

[9494] Мешкова, И. Н. Французский язык для юристов. Статут международного суда ООН (B1-B2) : учебник для среднего профессионального образования / И. Н. Мешкова, О. А. Шереметьева. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

международного права сформулированы в Уставе ООН и более пространно - в Декларации о принципах международного права 1970 г. К их числу отнесены следующие принципы: неприменение силы или угрозы силой; мирного разрешения международных споров; невмешательства в дела, входящие во внутреннюю компетенцию государств; обязанность государств сотрудничать друг с другом; равноправия и самоопределения народов; суверенного равенства государств; добросовестного выполнения сторонами международных правоотношений, взятых на себя обязательств[95].

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

- принцип неотвратимости ответственности в уголовном, гражданском, административном праве;

- принцип состязательности и гласности судопроизводства (ст. 15 УПК РФ, ст. 9 АПК РФ);

- равенство сторон в гражданском, семейном праве (ст. 6 ГПК РФ);

- осуществление правосудия только судом,

- национальный язык судопроизводства,

- независимость судей и подчинение их только закону и др.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются *отраслевыми.* К ним относятся:

- принцип равенства сторон в имущественных отношениях в гражданском праве;

- презумпция невиновности в уголовном процессе (ст. 49 Конституции РФ, ст. 14 УПК РФ);

- презумпция виновности – в гражданском процессе;

---

[95] "Декларация о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций" (Принята 24.10.1970 Резолюцией 2625 (XXV) на 1883-ем пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.garant.ru/

- принцип разделения властей в конституционном праве (ст. 10 Конституции РФ);

- всеобщность защиты гражданских прав и полное возмещение убытков (ст. 12, 15 ГК РФ);

- принцип целевого характера использования земли в земельном праве;

- свобода труда и материальная заинтересованность в трудовом праве (ст. 37 Конституции РФ).

Другим критерием классификации принципов права выступает их функциональное назначение. Согласно данному подходу, принципы права делят на социально-правовые (общечеловеческие), политические, идеологические и специально-правовые.

С.С. Алексеев выделял такие принципы права, как законность, справедливость, юридическое равенство (всеобщности правосубъектности), социальная свобода, социальный, гражданский долг, объективная истина, ответственность за вину[96].

Профессор В.В. Оксамытный выделяет генеральные (общеправовые) принципы, цивилизационные (демократизм, справедливость, гуманизм) и специально-юридические (верховенство закона, презумпция невиновности)[97].

М.Н. Марченко классифицирует принципы права в зависимости от типа правовых систем на принципы, характерные для рабовладельческих, феодальных, капиталистических, социалистических правовых моделей[98].

3. Функции права

Понимание сущности и социального назначения права имеет важное значение не только для самого познания права, но и для решения многих

[96] Алексеев С.С., «Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности „Юриспруденция“» / [С. С. Алексеев и др.] ; отв. ред. В. Д. Перевалов. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Норма : ИНФРА-М, 2011. — 495 с.

[97] Оксамытный В.В. «Общая теория государства и права». Учебник. — Москва : ЮНИТИ-ДАНА, 2021. — 593 с. — ISBN 978-5-238-03499-7.

[98] Марченко М.Н., Теория государства и права : учебник / М. Н. Марченко. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Проспект, Изд-во Московского ун-та, 2023. — (Классический университетский учебник / Московский государственный университет им. М. В. Ломоносова). — ISBN 978-5-392-37245-4.

практических вопросов, связанных с политико-правовой жизнью. Многообразие определения права в юридической литературе подчеркивает его многогранный и сложноструктурный характер, характеризуя лишь его специфические признаки и черты. При отсутствии единого понятия права, разрозненные теории не могут служить эффективным средством познания сущности права. В связи с этим наиболее приемлемым путем (или средством) преодоления негативных последствий множественности и противоречивости определений права является выделение и рассмотрение его наиболее важных признаков. Именно благодаря наличию у права нормативности, общеобязательности, государственной обеспеченности и других признаков, а также характеру выполняемых им функций, раскрывается сущность, социальное назначение и ценность права.

Сущность и социальное назначение права проявляется в системе выполняемых им функций. Они отражают основные направления правового воздействия на общественные отношения в целях их упорядочения, урегулирования и придания им необходимой стабильности и единства.

Статус права в обществе следует характеризовать в двух тесно связанных аспектах. Во-первых, общесоциальном, в котором право рассматривается как явление культуры, оказывающее широкое неформальное влияние на весь комплекс общественных отношений. Во-вторых, собственно юридическом, в рамках которого право реализуется через специальную, присущую только ему систему средств. Поэтому функции права так же следует классифицировать.

К *общесоциальным функциям права* относятся следующие:

1. культурно-историческая функция. Право, как явление национальной и мировой культуры в присущей ему нормативной форме аккумулирует духовные ценности и достижения народа, человечества: права человека, демократию (народовластие), моральные (нравственные) устои общества, социальную справедливость;

2. воспитательная функция проявляется в способности права выражать определенную идеологию и оказать влияние на сознание и волю людей. Она направлена на воспитание высокого правосознания и формирование стимулов правомерного поведения;

3. функция социального контроля. Право в этом направлении оказывает воздействие на поведение субъектов, с одной стороны, в качестве средства стимулирования, поощрения (морального, материального), с другой - ограничения (удержание от совершения неправомерных действий) того или иного поведения;

4. информационно-ориентирующая функция. Право выступает мощным источником моральной ориентации субъектов. В этом смысле функция права - формировать социально полезную, положительную направленность субъективной стороны правомерного поведения. Через источники права - законы, постановления, указы и т.д. - люди получают информацию о социальных возможностях того или иного поведения, что помогает им достигать поставленных целей в рамках существующего правопорядка.

К собственно юридическим функциям права относятся две основные функции права: *регулятивная и охранительная.*

Суть *регулятивной* функции заключается в главном социальном назначении права – регулировать общественные отношения:

1) фиксировать субъективный состав правовых отношений;

2) определять круг жизненных обстоятельств (юридических фактов), с которыми нормы права связывают наступление тех или иных последствий;

3) формировать права и обязанности участников (субъектов) правоотношений.

В основе регулятивной функции права лежат управомочивающие (дозволяющие) и обязывающие (предписывающие) юридические нормы.

Регулятивная функция права реализуется через две свои разновидности: регулятивную динамическую и регулятивную статическую. В основе регулятивной динамической функции находятся правовые нормы,

закрепляющие посредством оформления их движения, развития. Они направлены на обслуживание средствами права тех или иных социальных процессов (например, гражданский, торговый оборот обслуживают такие институты права, как договор (сделка), поставка, кредит и т.д.).

Регулятивная статическая функция воздействует на общественные отношения посредством закрепления в отдельных правовых институтах правового статуса граждан и юридических лиц, формы правления и т.д.

Охранительная функция права направлена на охрану и защиту наиболее значимых общественных отношений и вытеснение нежелательных, чуждых данному обществу отношений. Она также имеет превентивное (предупредительное) действие. Ее назначение – предупреждать о негативных последствиях, которые могут наступить, если лицо не соблюдает установленные правом запреты. Таким образом, охранительная функция права влияет на поведение посредством информации о тех общественных отношениях, которые находятся под охраной государства, а также путем установления запретов, санкций и реализации юридической ответственности.

Проблематике *ценности права* в отечественной юридической науке много внимания уделял С.С. Алексеев[99]. Идейным стержнем его исследований являлся постулат о том, что право – социальное благо, социальная ценность. По его мнению, понять социальную ценность права – значит уяснить, раскрыть его положительную роль для личности и общества.

Представляя собой культурную ценность, право, по мнению С.С. Алексеева, обладает социальной, инструментальной и собственной ценностью.

Социальная ценность права обнаруживается в том, что оно обладает возможностью обеспечить не только устойчивый порядок в общественных отношениях, но и достигнуть точности и определенности в их содержании. Основное значение в этом принадлежит формальной определенности права.

---

[99] Алексеев С.С., «Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности „Юриспруденция“» / [С. С. Алексеев и др.] ; отв. ред. В. Д. Перевалов. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Норма : ИНФРА-М, 2011. — 495 с.

Благодаря этому свойству права правовое регулирование общественных отношений имеет четкие границы, позволяет отделить правомерное поведение от произвола. В опоре на государственное принуждение право позволяет достичь гарантированного результата – добиться такого порядка в жизни общества, который действует по всей стране, постоянно, неизменно, непрерывно во времени.

Инструментальная ценность права проявляется в том, что оно является мощным регулятивным инструментом, выступая средством решения разнообразных задач. Устанавливая систему типовых масштабов поведения и действий, право является главным инструментом обеспечения организованности общественной жизни.

Инструментальная ценность права раскрывает его служебную роль в обеспечении функционирования других социальных институтов – государства, социального управления, морали и т.д. право является опосредующим звеном при реализации рыночных институтов, институтов управления, демократии, культуры, выступает средством их воплощения в жизнь.

Собственная ценность права состоит в том, что право представляет собой глубинный элемент цивилизации, культуры, который вбирает в себя как важнейшие социальные ценности общества, так и общечеловеческие – свободу, справедливость и равенство людей. В этом качестве право посредством предоставления субъективных прав личности закрепляет и гарантирует свободу индивидов, позволяет добиваться активности в их поведении. Право выступает фактором прогресса, обновления в обществе, а также эффективным средством межгосударственного общения, решения планетарных проблем.

Таким образом, право обладает уникальной социальной, инструментальной и собственной ценностью, поскольку воплощает сплав фундаментальных устоев цивилизованного общества, закрепляет приоритеты

справедливости и свободы, противостоит произволу и обеспечивает устойчивую организованность общественной жизни.

Вопросы для самоконтроля

1.Понятие, виды функций права
2.Принципы права: природа, роль в правовом регулировании
3.Классификация принципов права

Тестовые задания

1. Система функций права всегда непосредственно связана с:

1) системой права;
2) системой государства;
3) системой правореализации;
4) системой норм.

2. Какой из перечисленных ниже не является принципом права?

1) презумпция правоты;
2) презумпция законности;
3) презумпция вины;
4) презумпция недопустимости доказательств, полученных незаконным путем.

3. Какой принцип права означает, что правовые нормы должны соответствовать объективным закономерностям развития общества, обеспечивать реализацию интересов большинства граждан?

1) принцип гуманизма;
2) принцип справедливости;
3) принцип демократизма;
4) принцип федерализма.

4. Вставьте пропущенное слово: «_____ - основные направления правового воздействия на общественные отношения в целях их упорядочения, урегулирования и придания им необходимой стабильности, единства и динамизма».

1) идейность права;
2) принципы права;
3) функции права;
4) сущность права.

5. Вставьте пропущенное слово: «_____ функция направлена на

охрану и защиту наиболее значимых общественных отношений и вытеснение нежелательных, чуждых данному обществу отношений»:

1) регулятивная;
2) оценочная;

3) дипломатическая;
4) охранительная.

6. В чем заключается социальная функция права?

1) закрепление правом условий осуществления свободной деятельности человека в бытовой, семейной и культурной сфере. Право предоставляет возможность и создает предпосылки развития человека, обеспечивая охрану

его жизни, неприкосновенность личности, предоставление свободного доступа к культурным памятникам и достижениям, а также к сфере образования;

2) обеспечивает политическую свободу граждан, регулирует общественные отношения при борьбе за государственную власть, дает возможность принимать участие в исполнении властных полномочий со стороны государства;

3) назначением является способствование повышению развития правовой культуры граждан, воспитания посредством применения правовых моделей поведения граждан. Проявление воспитательного воздействия на граждан заключается в применении мер правового воздействия на граждан.

7. Функция права, представляющая собой участие личности в общественных делах, возможности объединения с другими людьми в политические партии, общественные движения и организации, оказывать влияние лично или через представителей на органы государственной власти, которые занимаются принятием важных политических решений, предоставляют гарантию возможности с помощью различных способов выражать отношения общества к деятельности государства в различных сферах жизни:

1) охранительная функция;
2) регулятивная функция;
3) политическая функция;
4) экономическая функция.

8. Какой принцип закрепляет применение при регулировании отношений средств убеждения для необходимого предписанного поведения, а также соответствие между мерой наказания и характером содеянного?

1) принцип федерализма;
2) принцип гуманизма;
3) принцип равноправия;
4) принцип справедливости.

9. Какой из принципов права отражает принцип «нет наказания без вины»?

1) презумпция невиновности;

2) принцип справедливости;
3) принцип равенства перед законом;
4) принцип единства прав и обязанностей.

10. Среди специально-юридических функций права выделяют:
1) регулятивную функцию;
2) воспитательную функцию;
3) методологическую функцию;

11. Какой принцип предполагает уважение личности, предоставление всех условий для нормального существования и развития человека, утверждение прав и свобод человека?
1) законность;
2) гуманизм;
3) справедливость;
4) равноправие.

12. Какой принцип относится к отраслевым принципам права?
1) принцип равенства сторон;
2) законности;
3) гласности;
4) состязательности.

13. Наивысшим проявлением демократизма является:
1) участие представителей населения, трудовых коллективов, граждан в формировании правовой политики и совершенствовании законодательства;
2) наличие правоприменительных, в том числе правоохранительных, органов;
3) участие граждан в формировании представительных органов государственной власти посредством выборов депутатов;
4) непосредственное принятие законов населением государства.

14. К отраслевым видам принципов права, в соответствии с классификацией в зависимости от сферы распространения, относится принцип …
1) неотвратимости ответственности;
2) равенства сторон;
3) демократизма;
4) свободы труда.

15. К каким принципам права относится принцип равенства перед законом?
1) Общим;
2) Межотраслевым;
3) Отраслевым;

4) Институциональным.

16. Регулятивная функция права (несколько вариантов ответа):

1) обеспечивает развитие общественных отношений посредством наложения обязанностей по совершению активных положительных действий или установления запретов на совершение тех или иных поступков;

2) устанавливает меры юридической ответственности за нарушение установленных правил поведения;

3) вытекает из способности права предписывать, указывать варианты поведения и действий;

4) направлена на охрану и защиту наиболее значимых общественных отношений.

17. Функционирование права – это действие права, реализация его функций, воплощение их в общественных отношениях, а функции права (несколько вариантов ответа):

1) определяются сущностью права и его социальным назначением;

2) характеризуют необходимое воздействие права на общественные отношения. Иначе говоря, без такого воздействия общество на данном этапе не может обойтись;

3) направлены на осуществление наиболее важных, коренных задач, стоящих перед правом на данном этапе развития общества;

4) активно воздействуют на общественные отношения, на их упорядочение.

18. В зависимости от способов изложения виды принципов права могут быть (несколько вариантов ответа)?

1) прямо закрепленные в конкретном нормативном правовом акте;

2) косвенно закрепленные в конкретном нормативном правовом акте;

3) не закреплены в нормативном правовом акте.

19. Выберите верные утверждения (несколько вариантов ответа).

1) в юридической науке отсутствует единообразное понимание форм реализации функций права;

2) формами реализации функций права являются соблюдение, исполнение, использование и применение;

3) реализация функций права представляет собой достижение целей функций права, претворение их в жизнь, характеризующие выполнение правом своей социальной роли;

4) термины «реализация функций права» и «формы реализации функций права» тождественны.

20. В чем заключается принцип разделения властей (несколько вариантов ответа)?

1) в разделении государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную;

2) в независимости ветвей власти друг от друга;

3) в том, что каждая ветвь власти имеет свои полномочия;

4) в системе «сдержек и противовесов».

Практические задания

1. Определите, какие принципы права (справедливость, равенство, гуманизм, демократизм, законность) нарушены в ситуации, когда суд выносит разные решения по схожим делам, мотивируя это разными обстоятельствами, которые на самом деле не влияют на суть правоотношений. Приведите примеры из практики.

2. Представьте, что в обществе растет уровень преступности. Какие функции права (охранительная, регулирующая, воспитательная) должны быть усилены для решения этой проблемы? Обоснуйте свой ответ.

3. Сформулируйте и проанализируйте принципы права, которые должны быть заложены в законодательстве о защите окружающей среды. Каким образом эти принципы способствуют достижению целей экологической политики?

4. Представьте, что в стране принят новый закон, который направлен на борьбу с коррупцией. Какие функции права (охранительная, регулирующая, воспитательная) реализует этот закон? Какие принципы права должны быть заложены в основу этого закона, чтобы он был эффективным и справедливым?

5. Опишите, как реализуется функция права по регулированию общественных отношений в сфере экономической деятельности (например, в сфере заключения договоров). Приведите примеры.

Список литературы:

Алексеев, С. С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования / С. С. Алексеев. – Москва : Статут, 1999.

Алексеев, С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения / С. С. Алексеев. – Москва : Норма, 2001.

Алексеев, С. С. Общая теория права / С. С. Алексеев. – Москва, 2008.

Алексеев, С. С. Тайна и сила права. Наука права : новые подходы и идеи. Право в жизни и судьбе людей / С. С. Алексеев. – 2-е изд. – Москва : Норма, 2009.

Байтин, М. И. Сущность права / М. И. Байтин. – Саратов, 2001.

Ведяхин, В. М. Факторы формирования и реализации принципов права / В. М. Ведяхин, О. Е. Суркова. – Самара, 2005.

Вертий, М. Ю. Обычное право в контексте юридического плюрализма / М. Ю. Вертий. – Ростов-на-Дону, 2004.

Евдеева, Н. В. Интегративное правопонимание в современной России : основные концепции / Н. В. Евдеева. – Нижний Новгород, 2005.

Захаров, А. Л. Межотраслевые принципы права / А. Л. Захаров. – Самара, 2005.
Лейст, О. Э. Сущность права / О. Э. Лейст. – Москва, 2002.
Малько, А. В. Правовая жизнь общества / А. В. Малько, А. Е. Михайлов. – Саратов : Изд – во СгАП, 2007.
Мальцев, г. В. Понимание права. Подходы к проблеме / г. В. Мальцев. – Москва, 1999.
Матюхин, А. А. государство в сфере права: институциональный подход / А. А. Матюхин. – Москва, 2000. Наш трудный путь к праву. – Москва : Норма, 2006.
Оль, П. А. Правопонимание: от плюрализма к единству / П. А. Оль. – Санкт-Петербург, 2005.
Скурко, Е. В. Принципы права : монография / Е. В. Скурко. – Москва : Ось-89, 2008.
Сорокин, В. В. Понятие и сущность права в духовной культуре России / В. В. Сорокин. – Москва, 2007.
Субачев, В. В. Законные интересы / В. В. Субачев. – Москва : Норма, 2008 .
Сырых, М. В. Логические основания общей теории права / М. В. Сырых. – Т. 3. – Современное правопонимание. – Москва, 2007.
Шафиров, В. М. Естественно-позитивное право. Введение в теорию : монография / В. М. Шафиров. – Красноярск, 2004.

Глава 10. Нормы права

План

1. Понятие и признаки норм права
2. Структура норм права
3. Классификация норм права
4. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов
5. Юридико-технические нормы

1. Понятие и признаки норм права

Норма права - это общеобязательное правило поведения, внешне выраженное в законах, иных признаваемых и защищаемых государством формах и выступающее в качестве критерия: или правомерно-дозволенного, или предписанного (обязанного), или запрещенного поведения субъектов права.[100] Профессор Червонюк В.И.[101] под нормой права понимает

[100] «Теория государства и права» Учебник Под редакцией доктора юридических наук, профессора А.А. Клишаса
[101] Теория государства и права : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности 021100 "Юриспруденция"

общеобязательные, формально определенные предписания и принципы, устанавливающие меру должного и возможного поведения участников регулируемых отношений и выступающие критерием правомерности такого поведения.

Признаки нормы права:

1. Нормативность, т.е. правовая норма выступает абстрактным образцом (критерием), шаблоном, эталоном поведения людей в обществе.

2. Неперсонифицированность или общая направленность действия, связанного с распространением на всех и каждого субъекта права

3. Общеобязательность. Нормы права, это правила которые строго обязательны для всех людей и организаций, всех субъектов права. Другие нормы не имеют такой обязательности для всех.

4. Имеет государственно-властный характер. Правовая норма выступает властным предписанием, «командой, приказом власти», обязательным к исполнению.

6. Обязательность норм права обеспечивается государственным принуждением. Только правовые нормы охраняются государством.

7. Многократность действия правовой нормы – она рассчитана на неопределенное число случаев реализации правовых предписаний. После её реализации правовая норма не прекращает своего действия в отличие от актов применения права.

8. Обладает двойственным характером – продоставительно-обязывающим. Норма права устанавливаем меру возможного, дозволенного поведения и должного, обязывающего. Нормы права устанавливают для одних участников общественных отношений меру возможного поведения (субъективное право), а для других меру должного поведения (юридическую обязанность). Но каждый из субъектов права обладает и субъективными правами, и юридическими обязанностями.

9. Формальная определенность. Нормы права официально фиксируются государством в письменном виде, в специальной форме – в форме нормативно-правовых актов, судебного прецедента.

10. Норма права – элемент объективного права.

11. Системность. Нормы права существуют и действуют не поодиночке, а в комплексах, в составе целых правовых институтов, которые, в свою очередь, объединяются в более обширные подразделения – отрасли права. Из отраслей права складывается система права.

12. Внутренняя структурность нормы права – деление на элементный состав: диспозиция, гипотеза, санкция.

13. Норма права – есть результат интеллектуально-творческой деятельности специальных субъектов, формулирующих правовые требования поведения. Содержательно в ней выражена воля отдельных субъектов – государства, органов государственной власти, народа, социальные групп и образований.

2. Структура норм права

Структура правовой нормы показывает, из каких частей, элементов состоит норма права и как эти части связаны между собой. Принято различать логическую (идеальную) и реальную структуру нормы. Логическая структура – эта такая структура нормы, когда норма независимо от своего словесного изложения выступает в качестве общеобязательного правила поведения. В этой логической структуре выделяют три элемента:

1. *гипотеза* - указание на условия, при которых вступает в действие данная норма и реализуется правило поведения.[102] Здесь приводятся те обстоятельства, факты, при наступлении или не наступлении которых норма права действует. Гипотеза соотносит правило поведения с конкретным случаем, временем, местом, возрастом, сроками. Несовершеннолетний,

[102] Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. – .528 с.

достигший шестнадцати лет (гипотеза), может быть объявлен полностью дееспособным (диспозиция), если он работает по трудовому договору (продолжение гипотезы) (ст. 27 ГК РФ об эмансипации). В нормах семейного права имеются условия заключения брака: «Брак заключается в органах записи актов гражданского состояния» (п. 1 ст. 10 СК РФ) - условие места или органа заключения брака. «Права и обязанности супругов возникают со дня регистрации заключения брака...» (п. 2 ст. 10 СК) - условие момента возникновения брачного правоотношения.

2. *диспозиция* - указание на сами права и обязанности, т.е. правило поведения или мера дозволенного и должного поведения;[103]

3. *санкция* - указание на меры, обеспечивающие осуществление правила поведения, указанного в диспозиции.[104]

Моделью такой логической структуры является словесная схема: если…то…иначе.

Классификация элементов норм права.

Гипотезы классифицируют по наличию или отсутствию юридических фактов (обстоятельств):

- положительные - указывают на необходимость определенных условий для действия нормы;

- отрицательные - предполагают, что применение нормы права осуществляется в случае отсутствия обозначенных в гипотезе условий. Так, неоказание помощи больному медицинским работником рассматривается в качестве отрицательной гипотезы. За это устанавливается мера юридической ответственности.

По объему *гипотезы* бывают

- простые - описывают одно определенное условие (ст. 27 Конституции РФ, ч. 2 ст. 945 ГК РФ, п.2 ст.339 ГК РФ);

---

[103] «Теория государства и права» Учебник Под редакцией доктора юридических наук, профессора А.А. Клишаса

[104] А.С. Пиголкин Теория государства и права Учебник

- сложные, когда применение нормы зависит от обязательного наличия двух или более условий (п. 5 ст. 477 ГК РФ, ст. 101 СК РФ);

- альтернативные гипотезы описывают несколько вариантов условий, при которых действует данная норма. Для ее применения достаточно наличия хотя бы одного из условий (ст. 31 СК РФ, ч. 1 ст.135 ГПК РФ).

По форме различают:

- абстрактные гипотезы (общие), т.е. условия описаны в обобщенной форме;

- казуистические гипотезы частные) представляют собой описание конкретной ситуации с жизненными условиями.

Диспозиции по степени определенности бывают:

- абсолютно-определенные - содержат в себе указание на однозначный вариант поведения, права и обязанности определены предельно четко и не допускают уточнения, добавления (ст. 46, ст. 57 Конституции РФ, п.2 ст.339 ГК РФ);

- относительно-определенные - диспозиция, устанавливая права и обязанности участников общественных отношений, дает им возможность при этом уточнять их в каждом конкретном случае (ч. 1 ст.404, ст. 503 ГК РФ);

- бланкетная диспозиция - называет в общей форме, какие правила необходимо исполнять. Сами правила, их содержание необходимо искать в отдельном нормативно-правовом акте (ст.263; 264; 269; 349; 350 УК РФ).

По форме изложения диспозиции подразделяются на:

- описательные, когда модель возможного поведения подробно описывается в правовой норме (ч. 8 ст. 186 УПК РФ);

- простые, если указаны только сами права и обязанности без их подробного описания (ч. 5 ст. 29 Конституции РФ).

По характеру действий диспозиции делятся на:

- обязывающие;

- управомочивающие;

- запрещающие.

Санкции по степени определенности бывают:

- абсолютно определенные – имеют одну четкую меру наказания (ст. 463 ГК РФ);

- относительно определенная санкция, как правило, указывает высший и низший пределы одного определенного вида наказания (например, только вид наказания: лишение свободы на срок от 2 до 6 лет) с учетом тяжести совершения преступления, личности обвиняемого, других обстоятельств дела (ст. 107, 131, 223 УК РФ);

- в альтернативных санкциях дается указание не на один, а на два и более вида наказания и может быть применен только один вид наказания с учетом тяжести совершенного преступления, всех обстоятельств дела (ст.143, 163 УК);

- норма с кумулятивной санкцией допускает или обязывает применение к правонарушителям, помимо основного, дополнительного наказания (ст.200; 202; 203; 209; 210 УК РФ).

3. Классификация норм права

Классификация норм права осуществляется по следующим основаниям:

По социальному назначению и роли в правовой системе (или по способу воздействия на поведение людей):

1) регулятивные нормы (правила поведения) – определяют субъективные права и юридические обязанности субъектов права, условия их возникновения и действия:

а) управомочивающие нормы предоставляют субъекту право на совершение тех или иных действий, возможности поведения, гарантированные обязанностями других (п.1.2. ст.37 УК, п.1 ст.38 УК);

б) обязывающая норма возлагает на субъекта права обязанность совершать действия определенного характера. Например, ст.31. Семейного кодекса РФ, п.2 ст.67 ГК РФ;

в) запрещающая норма устанавливает запрет на совершение определенных действий, которые признаны законом как правонарушения (ст.575 ГК РФ Запрещение дарения, Правила дорожного движения Российской Федерации: приложение № 1 п.3 «Запрещающие знаки»).

В зависимости от выполняемых функций нормы права подразделяются на:

1) регулятивные нормы, которые содержат предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений;

2) охранительные нормы, которые направлены на защиту правопорядка, прав и свобод граждан. Они фиксируют меры принуждения и пресечения за нарушение запретов. Они также могут содержать условия и порядок освобождения от наказаний, например, большинство норм УК РФ (ст.44 УК РФ, ст.79-83 УК РФ, ст.279 УК РФ).

В зависимости от формы изложения правового содержания:

- Нормы-правила – большинство правовых норм, которые содержат логическую структуру нормы права – гипотезу, диспозицию, санкцию.

- Обеспечительные (нормы-гарантии) – содержат предписания, гарантирующие осуществление субъективных прав и обязанностей в процессе правового регулирования (ст.12 ГК РФ описывает способы защиты гражданских прав).

- Учредительные нормы (нормы-принципы) отражают исходные начала правового регламентирования общественных отношений, правового положения человека, закрепляют устои социально-экономического и общественно-политического строя. Это конституционные нормы (2 глава Конституции РФ), нормы, закрепленные в кодексах (ст.1 ГК РФ, ст.3 УК РФ).

- Декларативные нормы – содержат положения программного характера, определяют цели и задачи правового регулирования отдельных видов общественных отношений, содержат нормативные объявления, например, ст.7 Конституции РФ, ст.2 УК РФ.

- Дефинитивные нормы – формулируют определения тех или иных правовых явлений и категорий (ст.14, 15 УК РФ, ст.48, 107, 153, 195, 330, 420, ГК РФ).

- Коллизионные – устраняют возникающие противоречия между правовыми предписаниями (п.5 ст.3 ГК РФ, ст.7 ГК РФ, ст.15 Конституции РФ).

- Оперативные – устанавливают дату вступления нормативного акта в силу, прекращения его действий (ст.168 СК РФ).

По предмету правового регулирования различают нормы отраслей права, которые могут подразделяться на материальные и процессуальные. Материальные нормы определяют содержание прав и обязанностей субъектов права. Процессуальные нормы – регулируют порядок, процедуру исполнений материальных норм.

По методу правового регулирования нормы различают: императивные, диспозитивные, рекомендательные, поощрительные.

Императивные (авторитарные) – повелительные, строго обязательные предписания. Действуют независимо от усмотрения субъектов права (большинство норм УК РФ).

Диспозитивные – действуют лишь постольку, поскольку субъекты не установили своим соглашением иных условий своего поведения. Эта норма права дает сторонам регулируемого отношения возможность в отдельных случаях самим определять права и обязанности. Если стороны их не определили, то действует норма (ст.223, 334, 382, 384 ГК РФ, ст.37, 38, 39 УК РФ).

Рекомендательные нормы адресуются негосударственным предприятиям, устанавливают варианты желательного для государства поведения. Например, главы 4 и 6 ГК РФ содержат рекомендательные нормы в отношении акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью.

Поощрительные нормы – для поощрений добросовестного и продуктивного труда. Государство закрепляет определенные меры поощрения за полезный правомерный вариант поведения субъектов права

По действию в пространстве: различают нормы общего действия, которые распространяют свое действие на всей территории, (например, УК РФ действует на всей территории РФ) и нормы местного действия (Устав Оренбургской области).

По кругу лиц: общие, действуют в отношении всех граждан (УК РФ), специальные, распространяющие свое действие на четко очерченный круг лиц (нормы о ветеранах труда), нормы, касающиеся конкретного субъекта права, например, Президента РФ.

По действию во времени нормы права подразделяются на: нормы постоянного действия и нормы временного действия (на время чрезвычайного положения).

Нормы права дифференцируются на абстрактные и казуистические (ст.401 ГК РФ0. Абстрактная норма формулирует обобщающее абстрактное положение. Казуистическая норма прямо указывает тот единственный конкретный случай, при доказанности которого лицо не несет ответственности и указываются случаи, которые к категории непреодолимой силы не относятся.

4. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов

Основным источником (формой) права в РФ являются нормативные правовые акты, в текстах (разделах, частях, статьях) которых излагаются собственно правовые нормы. Однако норма права не тождественна статье закона, а структура последней не совпадает со структурой правовой нормы.

В одной статье нормативного акта (и даже - в одном нормативном акте) не могут быть выражены в полном объеме все элементы, из которых состоит правовая норма. При подготовке, принятии и издании нормативного акта

правовой материал по правилам законодательной техники группируется таким образом, чтобы акт был компактен, а его предписания легко воспринимаемыми. Поэтому при подготовке проекта закона или иного нормативного акта его текст делится на разделы, статьи, части статей; в кодексах - на главы, разделы или на общую и особенную части.

Объединение близких по своим предписаниям норм или их частей в одну статью или раздел нормативного акта позволяет избежать повторений и длинного текста. Изложение одной правовой нормы в разных нормативных актах иногда обусловлено различием компетенции органов, определяющих разные части правовой нормы. В разных статьях нормативных актов, а то и в разных кодексах содержатся материально-правовые и процессуальные нормы. В результате элементы одной нормы обычно размещаются в разных статьях нормативных актов, и, наоборот, одна статья может содержать части нескольких норм.

Частицы, элементы правовых норм находят выражение в статьях, пунктах, параграфах текстов нормативных актов в виде определений общего характера, обладающих рядом признаков нормы. Те из них, которые представляют собой логически завершенные, обязательные для соблюдения положения, называются нормативными предписаниями.

Формулировка многих правовых предписаний строго зависит от содержания выражаемых ими правовых норм; таковы, как отмечено, управомочивающие, обязывающие, запрещающие нормы права. Нормы права и статьи законов не всегда тождественны по той причине, что тексту нормативного акта, как и любому литературному произведению, нередко свойственны образность, ориентация на массовое правосознание, обращенность к общественному мнению. Так, для уголовного законодательства традиционны как бы неправильные формулировки: «преступление (хищение, вымогательство, убийство, клевета, хулиганство, разбой, мошенничество, получение или дача взятки, заведомо ложный донос

и т.д.) наказывается...», хотя на самом деле наказывается не преступление, а преступник (вор, убийца, взяточник, хулиган, мошенник, клеветник и т.п.).

Различие между нормами права и статьями законов заключается и в том, что в тексте нормативного акта могут содержаться не только нормативно-правовые предписания, но и индивидуальные распоряжения, а также обоснования нормативного акта, фактические утверждения, программные положения, призывы, декларации, правила общежития, морально-политические нормы и принципы.

Наконец, особое место в системе права и законодательства занимают содержащиеся в конституциях и других основных законах правовые предписания, предполагающие и требующие их конкретизации в текущем законодательстве. В действующей Конституции Российской Федерации содержатся положения, для реализации которых требуется принятие дополнительных законов.

В науке выделяются следующие способы изложения норм права в нормативных правовых актах:

- прямой способ – когда все три элемента логической структуры нормы права (гипотеза, диспозиция, санкция) включены в одну статью нормативного акта (1 норма права = 1 статье нормативного акта) – ст. 484, 814 ГК РФ или несколько правовых норм включены в одну статью (2 и более нормы права = 1 статье нормативного акта) – ст. 105 УК РФ;

- отсылочный способ – когда элементы нормы права изложены в нескольких статьях одного и того же нормативного акта. В статье содержатся не все структурные элементы, однако имеется отсылка к другим статьям акта, в которых содержится недостающая информация (1 норма права = 2 и более статьям нормативного акта) – ч. 1 ст. 463 и ст. 398 ГК РФ, ч. 1 ст. 116 УК РФ;

- бланкетный способ – когда элементы нормы права изложены в нескольких статьях различных нормативных актов (1 норма права = 2 и более статьям разных нормативных актов) – ст. 259 УК РФ, ст. 12.27 КоАП + ПДД.

В статье имеется указание на правило поведения или устанавливается юридическая ответственность за их нарушение, сами же правила поведения содержатся в другом нормативном акте (ссылка дается лишь на наименование акта или его главу).

5. Юридико-технические нормы

Основным критерием отличия технических норм от юридических является предмет правового регулирования. Технические нормы регулируют отношения между человеком и предметами (явлениями) внешнего мира, а юридические нормы регулируют общественные отношения, при которых одному социальному субъекту противостоит один или несколько других социальных субъектов. Однако в результате формирования отрасли технического регулирования и установления на уровне нормативных правовых актов предписаний, имеющих технический характер, возникли специфические технико-юридические нормы.

Техническое правило, облеченное в правовую форму, не теряя своего технического характера, приобретает качественные признаки правовой нормы. В юриспруденции такие нормы получили название «технико-юридические» (А.Ф. Черданцев[105]), иногда их называют «юридико-технические» (А.Б. Венгеров[106]) или «технико-правовые» (Н.И. Матузов[107]). А.В. Пчелкин[108] отмечает, что технико-юридические нормы появляются тогда, когда техническая деятельность и ее результаты перестают быть исключительно интересом частных лиц.

К технико-юридическим нормам относятся в основном нормы, действующие в материально-производственной и управленческой сферах (например, правила противопожарной безопасности, строительных работ,

---

[105] Теория государства и права : Учеб. для вузов 2001. - 429 с.

[106] Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. – .528 с.

[107] "ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: УЧЕБНИК" (Н.И. Матузов, А.В. Малько) (Юристъ, 2004)

[108] Технико-юридические нормы в современной России : Проблемы теории и практики : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.01

ГОСТов, стандартов, правила железнодорожного движения и иных видов транспорта). Остальные технические нормы, действующие в бытовой сфере, не опосредуются правом и их нарушение не влечет юридической ответственности (например, требования по эксплуатации телевизоров, компьютеров, пылесосов).

В системе правового регулирования технико-юридическим нормам отводится подчиненная роль. Это обусловлено тем, что они не могут служить общим основанием возникновения правоотношений, не обладают охранительной функцией. Обязательность технико-юридических норм обеспечивается санкциями бланкетных правовых норм, за исключением отдельных статей УК РФ, КоАП.

Технико-юридические нормы устанавливают требования относительно поведения людей по отношению к предметам внешнего мира (в большинстве случаев это требования к должному материальному результату поведения людей). Таким нормам присущи все признаки норм правовых: они исходят от государства; в них выражается государственная воля; их соблюдение обеспечивается возможностью государственного принуждения; они объективируются в специальных нормативных актах, издаваемых компетентными государственными или общественными (с санкции государства) органами, т.е. имеют и свою внешнюю форму выражения; они регулируют общественные отношения. Однако технико-юридические нормы обладают и собственной спецификой. Так, содержание диспозиции технико-юридической нормы выражается в нормативном правовом акте с помощью технического предписания. В отличие от иных правовых предписаний, выраженных предложением, для подписания технических предписаний могут использоваться математические знаки, формулы, таблицы, графические изображения.

Классификация технико-юридических норм проводится по различным критериям: 1) в зависимости от того, какие непосредственные цели они

преследуют (направленные на защиту человека и результатов его труда, а также окружающей природной среды от воздействия различных факторов, либо направленные на удовлетворение экономических интересов); 2) по функциональной роли в механизме правового регулирования (общие или специальные); 3) в зависимости от метода правового регулирования, нормативную основу которого они составляют (императивные, диспозитивные и рекомендательные); 4) по форме выражения предписания (обязывающие, запрещающие и управомочивающие); 5) в зависимости от способа изложения предписания (грамматические, графические, нормы-таблицы и нормы-формулы); 6) по юридической силе (нормы международных договоров; нормы федеральных законов; нормы указов Президента; нормы нормативно-правовых актов Правительства РФ; нормы подзаконных нормативно-правовых актов федеральных органов исполнительной власти; нормы нормативно-правовых актов органов исполнительной власти субъектов федерации; нормы нормативно-правовых актов органов местного самоуправления; нормы локальных источников, ГОСТы); 7) по сфере действия (общего действия и ограниченного действия).

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и признаки нормы права.
2. Что понимается под специализацией норм права? Виды специализации.
3. Понятие гипотезы нормы права и ее виды.
4. Понятие диспозиции нормы права и ее виды.
5. Понятие санкции нормы права и ее виды.
6. Способы изложения норм права. Отличия бланкетного и отсылочного способов изложения нормы права.
7. Классификация норм права по назначению и роли в правовом регулировании.
8. Императивные нормы права. Диспозитивные нормы права и их виды.
9. Специализированные нормы права, их виды.
10. Классификация норм права по характеру предписания.
11. Отличия нормы права от индивидуальных правовых предписаний.
12. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта

Тестовые задания

1. К главному признаку правовой нормы относится -
1) обязательность для исполнения всеми гражданами;
2) издание правительством;
3) принятие в порядке референдума;
4) применения в порядке, установленном правительством.

2. Что является отличительным признаком правовой нормы?
1) охрана интересов социально незащищённых слоёв населения;
2) формальная определённость;
3) избираемость применения;
4) направленность на установление справедливости;

3. Нормы права, в отличие от норм морали
1) отражают представление о гармонии человека с природой;
2) выражают общественное мнение;
3) препятствуют социальным изменениям;
4) содержатся в нормативных актах;

4. Какая из ниже перечисленных норм является моральной?
1) право на создание семьи;
2) право на сочувствие;
3) право на образование;
4) право на неприкосновенность частной жизни.

5. Чем обеспечивается выполнение норм права?
1) влиянием культуры;
2) правоприменителями;
3) общественным мнением;
4) государством.

6. Подберите надлежащее понятие к данному определению:
«Общеобязательное правило поведения, выраженное в законах, иных признаваемых государством источниках и выступающее в качестве критерия правомерно-дозволенного (а также запрещенного и предписанного) поведения субъектов права»
1) юридическая норма;
2) корпоративная норма;
3) обычай;
4) моральная норма.

7. Для каких нормативных регуляторов характерны общеобязательная нормативность и формальная определенность?
1) для правовых норм;
2) для моральных норм;
3) для корпоративных норм;

4) для религиозных норм.

8. Воспроизведите классическую структуру нормы права:

1) диспозиция, наказание, гипотеза;
2) гипотеза, диспозиция, санкция;
3) санкция, гипотеза, диспозиция;
4) санкция, диспозиция, следствие.

9. Выберете вариант, не являющийся признаком юридической нормы:

1) общеобязательная нормативность;
2) формальная определенность;
3) неперсонифицированность адресата;
4) персонифицированность адресата;

10. Назовите разновидности юридических норм, которые выделены на основе двух основных функций права:

1) императивные и диспозитивные;
2) запрещающие и управомачивающие;
3) регулятивные и охранительные;

11. По способам изложения выберите три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта, которые возможны:

1) Регулятивный способ;
2) Прямой способ;
3) Охранительный способ;
4) Отсылочный способ;
5) Бланкетный способ.

12. На какие виды делятся правовые нормы в зависимости от их характера (несколько вариантов ответа):

1) материальные;
2) семейные;
3) процессуальные;
4) гражданские.

13. «... - содержит одно обстоятельство, необходимое для действия нормы». Данная характеристика принадлежит следующей гипотезе:

1) сложная гипотеза
2) альтернативная гипотеза
3) абстрактная гипотеза
4) простая гипотеза
5) казуистическая гипотеза

14. Укажите, какого вида диспозиции не существует:

1) ссылочной;
2) бланкетной;
3) альтернативной;
4) правовосстановительной.

15. Регулятивные нормы права подразделяются на несколько видов. Выберете из предложенных тот, который к ним не относится:

1) обеспечительные;
2) управомочивающие;
3) обязывающие;
4) запрещающие.

16. Характеристика какой разновидности норм права изложена ниже: «…: непосредственно направлены на регулирование фактических отношений, возникающих между различными субъектами, путем предоставления им прав и возложения на них обязанностей».

1) учредительные;
2) охранительные;
3) декларативные;
4) дефинитивные;
5) регулятивные.

17. «Нормы фиксирующие меры государственного принуждения, которые применяются за нарушение правовых запретов», это:

1) учредительные;
2) охранительные;
3) декларативные;
4) дефинитивные;
5) регулятивные;

18. Характеристика какой разновидности норм права изложена ниже: «…: призваны устранять возникающие противоречия между правовыми предписаниями».

1) декларативные;
2) дефинитивные;
3) регулятивные;
4) оперативные;
5) коллизионные.

19. «Нормы, имеющие сугубо строгий, властно-категоричный характер, не допускающий отклонений в регулируемом поведении», это:…

1) императивные;
2) диспозитивные;
3) рекомендательные;

4) общего действия;
5) ограниченного действия.

20. Характеристика какой разновидности норм права изложена ниже: «…: действуют в рамках отдельных государственных, общественных или частных структур»

1) диспозитивные;
2) рекомендательные;
3) общего действия;
4) ограниченного действия;
5) локальные нормативные предписания.

Практические задания

1. Определите структуру следующей нормы права: «По достижении пенсионного возраста гражданин имеет право на получение пенсии, если это право не возникло раньше при наличии необходимого трудового стажа либо в иных предусмотренных законом случаях».

2. В пп. 1 п. 5 ст. 7 Федерального закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» говорится: «Если установлено, что при соблюдении потребителем установленных правил использования, хранения или транспортировки товара (работы) он причиняет или может причинить вред жизни, здоровью и имуществу потребителя, окружающей среде, изготовитель (исполнитель, продавец) обязан незамедлительно приостановить его производство (реализацию) до устранения причин вреда, а в необходимых случаях принять меры по изъятию его из оборота и отзыву от потребителя».

Определите структуру данной нормы права.

3. Определите санкцию и ее вид в следующей правовой норме: «Убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку, — наказывается лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового» (Уголовный кодекс Российской Федерации ст. 105).

4. П. 1 ст. 76 Земельного кодекса Российской Федерации гласит: «Юридические лица, граждане обязаны возместить в полном объеме вред, причиненный в результате совершения ими земельных правонарушений».

Добавьте в указанную статью словную карательную санкцию.

5. Статья 28 Конституции Российской Федерации гласит: «Каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания, включая право использовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними».

Переформулируйте указанную статью таким образом, чтобы в ней содержались три классических элемента номы права: гипотеза, диспозиция, санкция.

Список литературы

Алексеев, С. С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования / С. С. Алексеев. – Москва, 1999.
Алексеев, С. С. Общая теория права / С. С. Алексеев. – Москва, 2008.
Бахрах, Д. Н. Действие норм права во времени / Д. Н. Бахрах. – Москва : Норма, 2004.
Берг, О. В. Некоторые вопросы теории норм права / О. В. Берг // государство и право. – 2003. – № 4.
Власенко, Н. А. Коллизионные нормы в советском праве / Н. А. Власенко. – Иркутск, 1984.
Глушаченко, С. Б. К вопросу о логической структуре российской правовой нормы / С. Б. глушаченко, Е. В. Пузырева // Актуальные вопросы истории и теории государства и права. – 2005. – № 1.
Гущина, А. Поощрительные нормы российского права / А. гущина. – Санкт-Петербург, 2003.
Кулапов, В. Л. Рекомендательные нормы советского права / В. Л. Кулапов. – Саратов, 1987. 241
Лапшин, И. С. Диспозитивные нормы права: монография / И. С. Лапшин. – Нижний Новгород, 2002.

Глава 11. Источники (форма) права

1. Понятие и виды источников (форм) права
2. Нормативно-правовой акт: понятие, признаки
3. Понятие, признаки и виды законов
4. Понятие и виды подзаконных нормативных правовых актов
5. Пределы действия нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Правовые иммунитеты
6. Решения Конституционного Суда РФ в системе источников российского права

1. Понятие и виды источников (форм) права

Одним из важнейших признаков права как социального регулятора поведения является его формальная определенность, т.е. объективная выраженность в какой-либо форме. Без внешнего закрепления невозможно доказать реальное существование права, невозможно требовать его неукоснительного соблюдения субъектами права и обеспечения государственным принуждением. Как верно отмечает проф. А.Б. Венгеров[109]

[109] Венгеров, А. Б. Теория государства и права : учебник / А. Б. Венгеров. - 16-е изд., стер. - Москва

«…в XX веке по критерию формы права исчезает разница между естественно-правовыми положениями, вытекающими из самого существования человека (его основными правами и свободами), и другими правовыми положениями. Форма становится единой для всех сфер права - объективированное закрепление получают все правила поведения в актах и иных источниках».

Но для того, чтобы право возникло и получило свое формальное закрепление, ему объективно предшествуют соответствующие источники, порождающие его. Ещё в XIX веке Г.Ф. Шершеневич[110] писал, что источники права – это силы, творящие право; материалы, положенные в основу законодательства (как римское право); предшествующие исторические памятники; средства познания права.

Традиционно понятие источника права рассматривается в трех аспектах: выделяют источники права в материальном смысле (материальные условия жизни общества, которые объективно вызывают необходимость их правового регулирования); в гносеологическом или философском (идеологическом) смысле – т.е. совокупность идей, представлений, взглядов ученых и мыслителей на право, правосознание людей, правовая культура и правовая доктрина; в формально-юридическом смысле (формы права – законы, договоры, религиозные тексты).

Проблема соотношения категорий «источник права» и «форма права» остается актуальной и неразрешенной в науке. Так, Радько Т.Н.[111], Чашин А.Н.[112], Мелехин А.В.[113] обозначают их как источники (формы) права. В обратном порядке форма (источник) права их представляют Марченко М.Н.[114], Протасов В.Н.[115], Иванов А.А.[116], Мухаев Р.Т.[117] Следует понимать,

---

[110] «Общая теория права» Учеб. пособие Для студентов, аспирантов и преподавателей юрид. вузов (По изд. 1910-1912 гг.) В 2 т.
[111] «Теория государства и права»: учебник для бакалавров
[112] «Теория государства и права»: учебник : [12+] / А. Н. Чашин. - 3-е изд., перераб. и доп. - Москва
[113] «Теория государства и права»: учеб. / А. В. Мелехин. — М. : Маркет ДС, 2007. — 640 с. (Университетская серия).
[114] «Теория государства и права»: учебник М. Н. Марченко. - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва : Проспект : Изд-во Московского ун-та, 2018. - 636

что данные понятия тесно связаны друг с другом, но в смысловом и функциональном значении не совпадают.

Форма права есть способ выражения феномена права в объективной действительности. Именно форма дает бытие всему сущему и идеям. Если форма права показывает закрепление и выражение содержания права вовне, то источник права является самим исходным началом его возникновения. По форме право – это письменные документы или иные внешние модели, в которых закреплены и содержатся нормативные предписания. Источник права – это то, что обуславливает и лежит в основе правовых норм, и оно не только напрямую связано с волей законодателя.

Если рассматривать источник права только в формально-юридическом смысле, то он будет совпадать с формой права. По сути тождественность данных понятий будет присутствовать в тех случаях, когда они оба рассматриваются как способы выражения государственной воли, как способы установления правовых велений.

Исторически сложилось множество форм (источников) права: правовые обычаи, нормативно-правовые акты, договоры с нормативным содержанием, судебные и административные прецеденты, религиозные тексты, правовые доктрины, юридическая практика, принципы права, правосознание и судебное усмотрение. На выбор и признание того или иного источника права в качестве преобладающего в разных правовых системах оказывают влияние множество факторов: исторические особенности развития государств, территориальное расположение государств и внешние связи, правовая культура и менталитет, религия, национальный состав и др.

Исторически первой формой права (или источником права в формально-юридическом смысле) явился *правовой обычай.* Это есть

---

[115] Протасов, В. Н. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / В. Н. Протасов. — 2-е изд. — Москва

[116] «Теория государства и права» : учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 021100 "Юриспруденция" : для курсантов и слушателей образовательных учреждений МВД России юридического профиля

[117] Мухаев, Р. Т. «Теория государства и права» : учебник для вузов / Р. Т. Мухаев. — 3-е изд., перераб. и доп. — Москва

сложившееся путем многократного применения правило поведения, санкционированное государством. Не каждый обычай является правовым, а только тот, который получил одобрение государства в виде ссылки на него в законодательстве.

Государственное санкционирование обычая производится двумя способами:

а) путем указания на обычай в нормативно-правовом акте (отсылки к обычаю);

б) использованием обычая в качестве нормативной основы судебного решения. Если норма (правило) обычая полностью воспроизведена в тексте нормативно-правового акта или положена в основу судебного прецедента, то качества самостоятельного источника права обычай не обретает.

В российской правовой системе роль правового обычая как источника права незначительна, хотя в дореволюционном праве он играл значимую роль. Ст. 5 ГК РФ закрепляет, что «обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе». Так, обычаи делового оборота используются при регулировании периодов поставки товара (ч. 1 ст. 508 ГК РФ), при выборе поставщиком вида транспорта, при выполнении обязательств по поставке товара (ч. 1 ст. 510 ГК РФ). Ссылки на применение международного обычая имеются в Консульском уставе, Кодексе торгового мореплавания (ч. 1 ст. 138). Систематизацию и опубликование деловых обыкновений в РФ осуществляют торгово-промышленные палаты.

Правовые обычаи широко используются в современных правовых системах США, Англии, ФРГ, в мусульманском праве. Велико значение обычая в развивающихся странах Азии, Африки и Океании. Источником международного права обычай признан Конвенцией ООН о международной купле-продаже товаров 1980 г.

Прецедент (praecedens – предшествующий) – это есть правовой случай, который имел место в прошлом и является примером для аналогичных действий в настоящем.[118] В.Н. Протасов[119] понимает под *юридическим прецедентом* (судебным или административным) - решение судебного или административного органа, которое послужило образцом (эталоном, примером) при рассмотрении подобного (аналогичного) дела и стало юридическим правилом. Более полное определение представлено у Радько Т.Н.[120] «судебный прецедент – это судебное решение высшего органа судебной власти по конкретному делу, вынесенное в рамках определенной юридической процедуры, содержащее правоположение, опубликованное в официальных сборниках и служащее обязательным правилом применения для аналогичных дел в будущем».

Выделяют два вида юридических прецедентов: *судебный прецедент* – это нормативное положение, принимаемое за образец при последующем рассмотрении аналогичных дел судами той же или нижестоящей инстанции.[121] *Административный прецедент* – это разрешение, принятое административным органом по конкретному делу, которое становится правилом для рассмотрения подобных дел в будущем.[122] Признание прецедента в качестве источника права позволяет суду выполнять правотворческие функции в независимости от того, существует соответствующая правовая норма или нет.

Судебному прецеденту присущ ряд отличительных признаков:

- судебный прецедент создается только высшими судебными органами;

- оформление судебного прецедента происходит в определенной юридической процедуре;

---

[118] А.В. Мелехин ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: учебник с учебно-методическими материалами (второе дополненное и переработанное издание). – М.: 2009.

[119] Протасов, В. Н. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / В. Н. Протасов. — 2-е изд. — Москва

[120] «Теория государства и права»: учебник для бакалавров

[121] Проблемы теории права и правореализация: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению "Юриспруденция" и специальности "Юриспруденция"

[122] Теория государства и права : учебник / Российский университет дружбы народов, Юридический институт; под ред. д.ю.н., проф. А.А. Клишаса. – М.: Статут, 2019. – 512 с.

- судебный прецедент обладает признаком обязательности исполнения;

- судебный прецедент подлежит официальному опубликованию в специальных сборниках.

Важным источником права судебный прецедент в настоящее время является в странах, в которых получило распространение англо-саксонское общее право (Англия, США, Канада, Австралия). Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах. С помощью прецедентов суды официально закрепляют уже фактически сложившиеся в обществе нормы. Суд может создавать прецедент как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии. Прецеденты устанавливаются не всеми судами, а только высшими судебными инстанциями. В Англии к таким инстанциям относятся Высокий суд, Апелляционный суд, палата лордов.

В странах романо-германской правовой системы судебный прецедент рассматривается как дополнительный источник права после нормативно-правовых актов. В ряде европейских стран (Франция, Швейцария, Португалия, Германия, Италия) прецеденты получили законодательное закрепление и публикуются в специальных сборниках судебной практики. В российской правовой системе судебный прецедент официально источником права не признан. Хотя, как отмечается в литературе, тенденция к такому признанию имеется.

Как источник (форма) права *нормативный договор* – есть двух- или многостороннее соглашение, заключенное между равноправными субъектами права, содержащее нормы права.[123] Договор с нормативным содержанием действует непосредственно, обязателен для участников соглашения, может быть подкреплен мерами принуждения. Он не может противоречить действующему законодательству, а призван дополнять и конкретизировать их.

[123] "ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: УЧЕБНИК" (Н.И. Матузов, А.В. Малько) (Юристъ, 2004)

Однако нужно отличать договор как источник права (нормативный договор) от правового договора как индивидуального юридического акта (например, договор купли-продажи в гражданском праве), который устанавливает не юридические правила, а конкретные юридические права и обязанности конкретных субъектов. Нормативно-правовым договором выступает соглашение субъектов права, которое содержит новые юридические правила.

Нормативные договоры подразделяются на два вида: договоры о компетенции (о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами власти и органами государственной власти субъектов федерации; коллективные договоры) и договоры о взаимодействии (международные договоры по вопросам политического, экономического сотрудничества; учредительные договоры; нормоустанавливающие договоры о борьбе с терроризмом, о противодействии экстремисткой деятельности и др.).

Наибольшее значение договор как источник права имеет для международного и конституционного права, с развитием рыночных отношений получает распространение в сфере гражданского и трудового права.

Как источник (форма) права *религиозные тексты* представляют собой свод религиозных правил, которые государство санкционирует и придает им обязательную силу. Такое закрепление происходит в процессе взаимодействия светской и духовной власти, формируется исторически длительно. Характерным является принцип, что принимаемые нормативно-правовые акты не могут противоречить религиозным текстам.

В настоящее время религиозные тексты сохранили своё юридическое значение в таких правовых системах, как:

- мусульманское право (Коран, Сунна, иджма, кияс) в странах Саудовской Аравии, Пакистане, Иране, Ираке и др.;

- индусское право (веды и дхармашастры) в Индии, Сингапуре, Бирме;

- иудейское право в Израиле (Тора);

- каноническое право Ватикана.

Правовая доктрина как источник (форма) права – это совокупность идей и высказываний наиболее авторитетных правоведов-ученых, изложенных ими в научных трудах, признаваемых государством в качестве формы и источника права при разрешении юридических споров.[124] Радько Т.Н.[125] раскрывает правовую доктрину, как «совокупность идей и высказываний наиболее авторитетных ученых-юристов, изложенных ими в научных трактатах, которые вследствие признания их государством и его органами могут быть использованы в решении правовых вопросов».

Существенное значение правовая доктрина имела для права Древнего Рима, где известным римским юристам предоставлялось право давать разъяснения, обязательные для судов. В настоящее время доктрина признается источником в мусульманском праве (иджма), англо-саксонской правовой системе. В странах континентального права правовая доктрина чаще признается в качестве субсидиарного источника права. Гражданское законодательство Швейцарии, Франции допускает в случае пробела в праве ссылаться на мнения известных специалистов в данной сфере. В России правовая доктрина в качестве формы (источника) права не используется.

Принципы права как источник (форма) права используются в большинстве правовых систем современности. Правовые принципы – это исходные начала, универсальные правовые идеи, закрепленные в законодательстве.[126] Они как источник права предшествуют нормам права, выступают их своеобразным фундаментом. Обладают устойчивостью и стабильностью, влияют на всю систему права в целом. Как отмечает Ж.-Л. Бержель[127], «юридические правила могут быть сформулированы и могут развиваться только с оглядкой на общие принципы права».

---

[124] Теория государства и права : учебник / Российский университет дружбы народов, Юридический институт; под ред. д.ю.н., проф. А.А. Клишаса. – М.: Статут, 2019. – 512 с.
[125] «Теория государства и права»: учебник для бакалавров
[126] "ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: УЧЕБНИК" (Н.И. Матузов, А.В. Малько) (Юристъ, 2004)
[127] Бержель, Жан-Луи. Общая теория права / Жан-Луи Бержель; Под общ. ред. В.И. Даниленко. - Москва

В российском законодательстве в ст. 6 ГК РФ имеется непосредственное указание на применение принципов права. Так, при отсутствии нормы права, нормативного договора или обычая делового оборота применяется аналогия права, т.е. права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости. Подобная норма имеет место и в ст. 1 ГПК РФ.

Важное место в системе источников (форм) права занимает *нормативно-правовой акт*. Для стран континентальной правовой системы или системы «писанного», позитивного права он является основным и регламентирует большинство общественных отношений, попадающих в сферу действия права.

Более подробно нормативно-правовой акт как источник (форма права) будет рассмотрен в следующем параграфе.

2. Нормативно-правовой акт: понятие, признаки

Нормативно-правовой акт – это официальный документ, издаваемый специально уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами, устанавливающий, изменяющий или отменяющий правовые нормы, носящий общеобязательный неперсонифицированный характер и обеспечиваемый государственным принуждением. Радько Т.Н. [128] относит нормативно-правовой акт к наиболее совершенному источнику права и определяет его как «официальный документ компетентного органа власти, направленный на установление новых, изменение действующих или отмену устаревших правовых норм.

Таким образом, нормативно-правовой акт обладает следующими признаками:

а) содержит норму права;

б) представляет собой официальный письменный акт-документ;

[128] «Теория государства и права» (2000)

в) является результатом особой правотворческой деятельности государства (должностных лиц);

г) носит общеобязательный, неперсонифицированный характер, рассчитан на постоянное либо длительное действие;

д) имеет особый процедурный порядок подготовки, принятия, опубликования и вступления в силу;

е) направлен на регулирование наиболее значимых общественных отношений, получивших массовое распространение.

Нормативно-правовой акт может приниматься также путем референдума или в порядке делегированного законодательства, но с участием государства и выражением его воли.

Нормативно-правовые акты следует отличать от другой разновидности правовых актов - индивидуальных юридических, а главное - от актов применения права. Их объединяет общая юридическая природа, и те, и другие содержат государственно-властные предписания и являются правовыми. У актов применения эти предписания имеют индивидуальный, конкретный (по субъектам и содержанию) характер, и они не содержат норму права, а лишь однократно применяют правовые предписания к конкретному субъекту.

К достоинствам нормативно-правового акта относится: системность, неперсонифицированный характер, четкая форма внешнего выражения, минимальный круг субъектов правотворчества, более оперативное правовое регулирование и реагирование на правовые потребности общества. Недостатками выступают: стереотипность поведения, высокая степень абстрактности, длительный период принятия и согласования, отстают от динамизма самой общественной жизни.

Нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты.

3. Понятие, признаки и виды законов

Верховенством среди всех нормативно-правовых актов обладает закон. *Закон* – это нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке высшим законодательным, представительным органом власти или народом по наиболее важным вопросам общественного развития.[129]

Закон обладает следующими признаками:

а) принимается высшими законодательными (представительными) органами государственной власти или в порядке референдума народом;

б) ему присуща высшая юридическая сила и верховенство относительно других источников права;

в) принимается, изменяется и дополняется в особом процедурном порядке (изменения и дополнения в закон вносятся только законом);

г) регулирует наиболее важные общественные отношения;

д) обязателен для исполнения, подкреплен государственным принуждением;

е) имеет письменную форму с соответствующими реквизитами;

ж) должен отражать волю и интересы общества в целом;

з) исключительно нормативен (содержит только нормы права, в отличие от других нормативно-правовых актов, которые могут иметь и индивидуально-властные предписания).

Законы, в свою очередь, делятся на *конституционные, органические и обычные***.** К числу конституционных относятся:

а) *Конституция* Российской Федерации (или основной закон страны);

б) *Законы (ФКЗ) о поправках в Конституцию* Российской Федерации (например, изменение статей глав 3-8 производится принятием ФКЗ о внесении поправок и дополнений в Конституцию);

в) *Федеральные конституционные законы (ФКЗ)* – регламентируют основополагающие вопросы государственного строя, общества и личности,

---

[129] Теория государства и права : учебник / Российский университет дружбы народов, Юридический институт; под ред. д.ю.н., проф. А.А. Клишаса. – М.: Статут, 2019. – 512 с.

имеют особую процедуру принятия (например, «О референдуме Российской Федерации» от 28.06.2004 г. № 5-ФКЗ; «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации» от 07.02.2011 г. № 1-ФКЗ).

В Конституции РФ 1993 г. предусмотрено издание следующих конституционных законов - о Правительстве РФ[130], о Конституционном Суде РФ[131] и др. Конституционные законы имеют более сложную, чем обыкновенные законы, процедуру принятия. В РФ на принятый конституционный закон не может быть наложено вето Президента.

Обыкновенные законы подразделяются на *кодификационные* (Основы законодательства, отраслевые Кодексы – УК РФ, ГК РФ, УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, КоАП РФ и др.) и *текущие (*тематические федеральные законы*).*

Самостоятельный характер носят Законы о ратификации и денонсации международных договоров и рекомендательные (модельные) законы.

В федеративном государстве законы разделяют на *федеральные* (общефедеральные) и *законы субъектов Федерации.* К числу последних относятся: Уставы (конституции) краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов (республик); Законы субъектов РФ; региональные отраслевые кодексы. Субъекты РФ принимают свои законы по предметам совместного ведения с РФ (ч. 2 ст. 76 Конституции РФ) и по вопросам, относящимся к их собственному ведению. В современных федеративных государствах преобладает принцип верховенства федерального закона над законами субъектов федерации.

По субъектам правотворчества законы делятся на законы, принятые народом на референдуме и законы, принятые представительным (законодательным) органом власти в рамках законотворческого процесса.

По времени действия законы могут быть постоянными и временными. По характеру - текущими и чрезвычайными (связаны с природными, экологическими, социальными и иными чрезвычайными обстоятельствами).

---

[130] Федеральный конституционный закон от 06.11.2020 N 4-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации"

[131] Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 31.07.2023) "О Конституционном Суде Российской Федерации"

4. Понятие и виды подзаконных нормативных правовых актов

Подзаконный нормативно-правовой акт - это такой вид нормативно-правового документа, который издается полномочным органом на основе и во исполнение закона.[132] Поэтому главным признаком подзаконного нормативно-правового акта должна быть его непосредственная связь с основным законом, не противоречие ему. К общим признакам подзаконного нормативно-правового акта относятся:

а) основывается на законе (закон – основной источник права, подзаконный акт – производный);

б) не должен противоречить закону (содержательная зависимость);

в) упрощенный порядок принятия, опубликования и введения в действие;

г) носит более оперативный, динамичный характер, быстрее, чем закон, реагирует на изменения общественной жизни;

д) в отличие от законов имеет более узкое (видовое) значение;

е) иерархичность (вертикальная субординация);

ж) чаще издаются исполнительными органами власти.

В Российской Федерации подзаконными нормативно-правовыми актами являются (по иерархии):

а) *Указы Президента РФ* нормативного содержания*;*

б) *нормативные акты Правительства РФ (постановления);*

в) *нормативные акты центральных органов исполнительной власти* (приказы, положения, уставы федеральных министерств, государственных комитетов и ведомств, служб, агентств);

г) *постановления палат Федерального Собрания РФ* по определенным вопросам;

д) *нормативные акты органов местного самоуправления*.

---

[132] Теория государства и права : учебник / Российский университет дружбы народов, Юридический институт; под ред. д.ю.н., проф. А.А. Клишаса. – М.: Статут, 2019. – 512 с.

На уровне субъектов РФ – акты исполнительных органов власти субъектов РФ, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов федерального значения, акты органов местного самоуправления.

Особой разновидностью подзаконных нормативно-правовых актов можно считать локальные нормативные акты (уставы, положения и др.), действующие только в пределах определенного предприятия, учреждения, организации.

По форме подзаконные нормативно-правовые акты делятся на – указы, постановления, решения, регламенты, приказы, инструкции и др.

5. Пределы действия нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Правовые иммунитеты

Действие во времени определяется моментами вступления нормативного правового акта в силу и утраты им юридической силы.

Нормативно-правовые акты могут *вступать в силу.*

а) с момента принятия;

б) с момента опубликования;

в) со времени, указанного в самом нормативном акте или в специальном акте о введении его в действие (таким временем может быть момент опубликования);

г) по истечении нормативно установленного срока со дня их опубликования;

д) с появлением условий, на которые был рассчитан акт.

Утрата юридической силы или прекращение действия нормативного акта происходит вследствие:

а) истечения срока, заранее установленного в самом нормативном акте;

б) прямой официальной отмены действующего нормативно-правового акта;

в) замены одного нормативно-правового акта другим актом, устанавливающим новые правила регулирования той же социальной сферы.

По общему правилу *закон обратной силы не имеет,* то есть он не распространяется на правоотношения, возникшие до его вступления в силу. На практике это означает, например, что суд даже во время действия нового закона будет решать дело в соответствии с прежним законом, если имущественный спор возник до вступления в силу нового закона.

Исключением может являться ретроспективная или обратная сила закона – это распространение действия закона на общественные отношения, возникшие до его принятия или вступления в юридическую силу. Такое исключение возможно если:

а) имеется указание на это в самом акте;

б) закон устраняет или смягчает уголовную и административную ответственность.

В порядке исключения может быть применен также еще один принцип действия нормативно-правового акта во времени - «переживание закона», когда закон, утративший юридическую силу, по специальному указанию нового закона может продолжать прежнее регулирование некоторых вопросов.

Таким образом, нормальным, типичным принципом действия закона во времени является *принцип немедленного действия***,** когда закон с момента вступления его в силу действует только «вперед»: ревизии сложившихся до него правовых отношений он не производит.

В пространстве нормативно-правовые акты в зависимости от своего вида могут действовать трояким образом:

а) распространяться на всю территорию государства;

б) действовать лишь на какой-то точно определенной части страны;

в) предназначаться для действия за пределами государства, хотя в соответствии с принципами государственного суверенитета общее правило таково, что законы того или иного государства действуют лишь на его территории.

При этом под государственной территорией понимается часть земной поверхности (включающая в себя сушу, недра, воздушное и водное

пространство), которая находится под суверенитетом данного государства и на которую государство распространяет свою власть. Суверенитет государства распространяется также на здания и территорию своих посольств в других государствах, а также водные, подводные, воздушные объекты принадлежащие государству и находящиеся за его пределами. Порядок, в соответствии с которым законы не распространяются на то или иное пространство или лиц, называется *экстерриториальностью.* Принцип экстерриториальности означает, что в пределах границ любого государства в соответствии с нормами международного права могут находиться участки территории и лица, на которых не распространяется юрисдикция данного государства.

Действие нормативно-правового акта по кругу лиц подчиняется общему правилу: он распространяется на всех лиц, находящихся на территории его действия. Из этого правила также имеются исключения:

а) иностранные граждане и лица без гражданства не могут быть субъектами ряда правоотношений (например, замещать государственные должности в органах государственной власти);

б) иностранные граждане, наделенные дипломатическим иммунитетом и пользующиеся правом экстерриториальности, не несут уголовной и административной ответственности по российскому законодательству;

в) некоторые нормативно-правовые акты Российской Федерации распространяют свое действие и на тех граждан России, которые находятся за ее пределами (например, Закон о гражданстве, Уголовный кодекс).

Круг лиц, на которых распространяет свое действие тот или иной нормативно-правовой акт, может определяться также по признаку пола, возрасту (несовершеннолетние), родственных отношений (государственная служба), по профессиональной принадлежности (военнослужащие), по состоянию здоровья (инвалиды) и др.

*Правовые иммунитеты (*лат. immunitus - освобождение от чего-либо) - исключительное право, предоставленное определенной категории лиц, не

подчиняться некоторым общим законам в целях выполнения ими особых полномочий.[133] Как особые льготы и привилегии в обязанностях и ответственности правовые иммунитеты устанавливаются нормами международного права, конституцией, законами.

Для иммунитетов характерны следующие общие черты.

Во-первых, все они создают специальный юридический режим, который способствует исходя из особых условий расширению возможности удовлетворения такими лицами тех или иных потребностей (например, дипломатический иммунитет).

Во-вторых, они призваны быть правостимулирующими средствами, побуждающими к определенному поведению и обозначающими собой положительную правовую мотивацию (например, депутатский иммунитет).

В-третьих, являются гарантиями социально полезной деятельности, способствуют осуществлению тех или иных обязанностей.

В-четвертых, названные средства выступают своеобразными изъятиями, правомерными исключениями, установленными в специальных юридических нормах.

В-пятых, представляют собой формы проявления дифференциации юридического упорядочения социальных связей.

Наряду с общими признаками льгот и привилегий иммунитеты имеют свои сугубо специфические признаки, позволяющие говорить об их самостоятельной юридической природе.

Во-первых, если привилегии в большей мере воплощаются в преимуществах, в так называемых положительных льготах, то иммунитеты, наоборот, существенно проявляются в виде отрицательных льгот

---

[133] Теория государства и права : учебник / Российский университет дружбы народов, Юридический институт; под ред. д.ю.н., проф. А.А. Клишаса. – М.: Статут, 2019. – 512 с.

(освобождение от выполнения отдельных обязанностей - уплаты налогов, пошлин, свидетельский иммунитет и т.п., освобождение от ответственности).

Во-вторых, целью иммунитетов является обеспечение выполнения международных, государственных и общественных функций, служебных официальных обязанностей.

В-третьих, круг лиц, на которых распространяется иммунитет, должен быть четко определен в нормах международного права, Конституциях и законах. Например, российское законодательство к числу подобных лиц относит дипломатический и консульский корпус, Президента РФ, депутатов Государственной Думы, зарегистрированных кандидатов в депутаты, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, членов избирательных комиссий с правом решающего голоса, членов комиссий по проведению референдума с правом решающего голоса, Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя, аудиторов и инспекторов Счетной палаты РФ, судей, народных, присяжных и арбитражных заседателей, прокуроров, следователей прокуратуры и других.

Правовые иммунитеты весьма многообразны. Их можно классифицировать по различным критериям. Так, в зависимости от природы реализуемых ими функций правовые иммунитеты подразделяются на международные, государственные и общественные; в зависимости от сферы их осуществления – на межгосударственные и внутригосударственные; в зависимости от их характера – на материально-правовые (например, освобождение от обложения налогами; право беспошлинного ввоза личного имущества, так называемые фискальные иммунитеты и другие) и процессуально-правовые (неприкосновенность депутатов, иммунитет судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов и т.п.); в зависимости от того, на что направлен иммунитет - личная неприкосновенность, неприкосновенность служебных и жилых помещений,

неприкосновенность имущества, служебной переписки, архивов и иных документов, судебно-процессуальный и свидетельский иммунитет и т.д.

6. Решения Конституционного Суда РФ в системе источников российского права

Наиболее близкими к прецедентному праву в РФ выступают решения Конституционного Суда, которые не подлежат обжалованию, вступают в силу после провозглашения, публикуются в специальных изданиях и обязательны на всей территории РФ для всех представительных, исполнительных и судебных органов власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, должностных лиц, граждан и общественных организаций. Правоприменители нередко обращаются к данному источнику для устранения пробелов в законодательстве или разрешения коллизионных ситуаций. В литературе используется такое понятие, как «нормативное судебное решение», а не судебный прецедент. Под *нормативным судебным решением* понимается официальный акт-документ правотворчества, который принимается высшим судом в процессе правоприменительной деятельности, нормоконтроля или официального нормативного толкования.

В науке, по-прежнему, не существует единообразного подхода к юридической природе решений Конституционного Суда:

- это интерпретационная деятельность суда в отношении Конституции РФ;

- это акт «негативного правотворчества», т.е. наличие возможности признания судом акта или нормы неконституционной, и соответственно требование её отмены или изменения;

- это прецедентно-преюдициальный источник права.

По мнению таких ученых, как С.А. Авакьян[134], Н.В. Витрука[135], Г.А. Гаджиева[136], Б.С. Эбзеева[137], М.Н. Марченко[138], В.Д. Зорькина[139] решения Конституционного Суда РФ следует относить к источникам права, т.к. в ходе толкования правовых норм Конституции выявляется её новое содержание и новое регулирование общественных отношений. Подобные решения восполняют пробелы или неясности норм Конституции. Нормативность данных решений имеет особое значение – в них разрешается конкретный спор и вырабатывается норма поведения для участников аналогичных правоотношений, что, по сути, и выступает прецедентом. Подобная норма носит характер отрицания прежнего регулирования («негативное правотворчество»), т.к. возникает новое правило на новых принципах. Кроме того, решения Конституционного Суда окончательны и не подлежат обжалованью, вступают в силу немедленно, действуют непосредственно, не требуют подтверждения и подписи Президента РФ, акт о неконституционности нельзя пересмотреть, они обязательны для всей территории РФ, распространяются на аналогичные случаи.

Противниками данной позиции выступают С.Л. Зивс[140], В.С. Нерсесянц[141], М.И. Байтин[142], О.Е. Кутафин[143] и др., которые считают, что прерогативы Конституционного Суда не выходят за пределы толкования конституционных положений и выражения правовой оценки нормативно-правового акта на соответствие его конституционным нормам. Закрепление

---

[134] Авакьян С. А. Конституционное право России. Учебный курс : учеб. посо* бие : в 2 т. / С. А. Авакьян. — 5*е изд., перераб. и доп. — М.

[135] Конституционное правосудие : судебно-конституционное право и процесс : учебное пособие / Н. В. Витрук

[136] Гаджиев, Гадис Абдуллаевич. Онтология права: (критическое исследование юридического концепта действительности)

[137] Эбзеев Б. С. Конституционное право России : учебник. — Москва : Проспект, 2019. — 768 с.

[138] Теория государства и права [Текст] : учебник / М. Н. Марченко. - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва : Проспект : Изд-во Московского ун-та, 2018. - 636

[139] Конституционно-правовое развитие России / В. Д. Зорькин. - Москва

[140] Источники права / С. Л. Зивс. - Москва : Наука, 1981. - 239 с.; 20 см.

[141] Нерсесянц В. С. Теория права и государства. — М. : Норма | И Н Ф РА-М , 2013.— 272 с. — (Краткие учебные курсы юридических наук).

[142] Сущность права : (Соврем. норматив. правопонимание на грани двух веков) / М. И. Байтин; М-во образования Рос. Федерации.

[143] Конституционное право России : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности "Юриспруденция"

за ними характера прецедентного источника права противоречило бы концепции разделения властей и ослабляло статус законодательных органов власти, провоцировало судебный произвол.

По мнению А.Б. Венгерова[144] решения Конституционного Суда РФ являются особым источником права, который нельзя ставить в один ряд с актами правотворчества, т.к. конкретизация содержания правовой нормы не является собственно законотворчеством. Это самостоятельный особый процесс развития и формирования права. Т.Я. Хабриева[145] указывает, что постановления Конституционного Суда носят нормативно-интерпретационный характер, обобщенный и общеобязательный.

Как считает Радько Т.Н.[146], чтобы признать решения Конституционного Суда РФ самостоятельным прецедентным источником права необходимо закрепить ряд признаков и характеристик – порядок их вступление в силу, сроки опубликования, механизм исполнения.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и виды форм (источников) права.
2. Судебный прецедент как источник права. Административный прецедент.
3. Нормативный правовой акт: общая характеристика.
4. Правовой обычай как источник права.
5. Соотношение правового обычая и закона.
6. Нормативный договор как источник права.
7. Правовая доктрина как источник права.
8. Право в системе социального регулирования. Виды социальных регуляторов.
9. Социальные и технические нормы: понятие, признаки, взаи мосвязь.
10. Соотношение права с обычаями.
11. Соотношение права с нормами религии.
12. Соотношение права с корпоративными нормами.
13. Соотношение права с политическими нормами.
14. Соотношение права и морали: единство, различия и взаимодействие

Тестовые задания

---

[144] Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. – .528 с

[145] Хабриева, Т. Я. Теория современной конституции / Т. Я. Хабриева, В. Е. Чиркин. — Москва : Норма, 2019. — 320 с.

[146] Теория государства и права : учебник / Т. Н. Радько ; М-во образования и науки Российской Федерации, Московская гос. юридическая акад. - 2-е изд. - Москва : Проспект, 2010. - 744 с.

1. Как называется способ, с помощью которого закрепляются нормы права:
1) применением права;
2) отраслью права;
3) источником права;
4) юридическими фактами.

2. Что является характеристикой источников права:
1) обязательность только для части населения;
2) официальный характер;
3) принятие негосударственными организациями;
4) неформальный характер.

3. Что такое нормативно-правовой акт:
1) письменный документ;
2) устное соглашение;
3) негласное правило;
4) договор между людьми.

4. Что такое судебный прецедент:
1) особый случай;
2) нарушение закона;
3) решение суда по конкретному делу;
4) использование закона при вынесении решения суда.

5. Какой официальный документ имеет наивысшую силу в России:
1) Конституция РФ;
2) федеральный закон РФ;
3) закон субъекта РФ;
4) указ Президента РФ.

6. Что не относится к основным источникам права:
1) естественное право;
2) законопроект;
3) судебный прецедент;
4) правовой обычай.

7. Что не является нормативно-правовым актом:
1) решение профсоюзного комитета;
2) постановление правительства;
3) конституция;
4) все перечисленные.

8. Форма права – это:
1) разновидность права;
2) внешнее выражение права;
3) процесс создание права;
4) соблюдение права.

9. Какую группу явлений можно отнести к источникам права:
1) объективная реальность, воля государства, воля граждан;
2) воля группы лиц, случайное стечение обстоятельств;
3) представления об идеальном устройстве общества.

10. Как называются нормативно-правовые акты, издаваемые Президентом РФ:
1) постановлениями;
2) законами;
3) указами;
4) распоряжениями.

11. Что относят к правовым обычаям:
1) традиции;
2) доктрина;
3) санкционированные государством и многократно повторяющиеся правила поведения;
4) общие принципы права.

12. Как называются нормативно-правовые акты, издаваемые министерствами:
1) указы;
2) приказы;
3) решения;
4) договоры.

13. Как называются нормативно-правовые акты, издаваемые Правительством РФ:
1) указами;
2) постановлениями;
3) декретами;
4) законами.

14. Какой нормативно-правовой акт не относится к законам:
1) основы законодательства;
2) кодекс;
3) устав образовательного учреждения;
4) устав субъекта РФ.

15. Гражданский, Уголовный, Семейный кодексы являются примерами:
1) федеральных конституционных законов;
2) текущих (обычных) федеральных законов;
3) постановлений;
4) указов.

16. Высшей силой обладают:
а) законы;
б) определения Верховного суда;
в) резолюции ООН;
г) письма избирателей.

17. Какие законы существуют в РФ:
1) законы субъектов РФ;
2) законы муниципальных образования;
3) законы обществ с ограниченной ответственностью;
4) законы отдельных социальных групп.

18. Какой нормативно-правовой акт имеет для остальных высшую юридическую силу:
1) указ;
2) постановление;
3) кодекс;
4) приказ.

19. Президент РФ:
1) принимает федеральные законы;
2) одобряет федеральные законы;
3) утверждает федеральные законы;
4) подписывает федеральные законы.

20. Совет Федерации Федерального собрания РФ:
1) одобряет федеральные законы;
2) принимает федеральные законы;
3) утверждает федеральные законы;
4) подписывает федеральные законы.

Практические задания

1. В коммерческой фирме «Степные ежики» было вывешено объявление: «Внимание! Курение запрещено! За курение в помещениях фирмы — штраф 1500 рублей». Охарактеризуйте юридическую силу данного объявления.

При каких условиях его можно считать правовым актом? На кого будет распространяться действие данного акта?

2. В небольшом горном поселении сложилась традиция, согласно которой спор о земельных участках решается старшиной на основании устных рассказов о прецедентах, произошедших ранее и передаваемых из поколения в поколение. Является ли эта традиция источником права? Обоснуйте свой ответ, указав на признаки, присущие источникам права.

3. Международное соглашение о сотрудничестве в области экологии ратифицировано государством. Как этот договор может стать источником права в национальной правовой системе? Какие условия необходимы для его применения? Дайте развернутый ответ.

4. В стране принят новый уголовный кодекс, в котором содержатся нормы, противоречащие международным конвенциям о правах человека. Какие источники права имеют приоритет в данной ситуации? Как разрешить это противоречие? Дайте развернутый ответ.

5. В юридическом журнале опубликована статья о перспективах развития правовой реформы. Является ли эта статья источником права? Если да, то в каком смысле? Дайте развернутый ответ.

Список литературы

Бошно С.В. Доктринальные и другие нетрадиционные формы права // Журнал российского права. 2003. № 1.
Бошно С.В. Нормативные правовые акты Российской Федера ции. М., 2005.
.Бошно С.В. Формы российского права: монография. М., 2004.
Власенко Н.А. Кризис права: проблемы и подходы к решению // Журнал российского права. 2013. № 8.
Власенко Н.А. Разумность и право: связь явлений и пути исследования // Журнал российского права. 2011. № 11.
Власенко Н.А. Разумность и определенность в правовом регулировании. М., 2015. 238 Тема 9. Основные понятия о праве
Вопленко Н.Н. Источники и формы права: учеб. пособ. Волгоград, 2004.
Вопленко Н.Н. Право в системе социальных норм: учеб. пособ. Волгоград, 2003.
Головкин Р.Б. Право в системе нормативного регулирования современного российского общества: монография. Владимир, 1999.
Григорьев Ф.А. Акты применения права. Саратов, 1995.
Гук П.А. Судебный прецедент: теория и практика. М., 2009.
Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1998.
Дворникова О.А. Религия и закон: проблемы взаимодействия // Журнал российского права. 2009. № 5.
Дженкс Э. Английское право. М., 1947.
Загайнова С.К. Судебный прецедент: проблемы правопонимания. М., 2002.
32. Залужный А.Г. Право. Религия. Закон. М., 2008.

Глава 12. Система права

1. Понятие и основные элементы системы права
2. Структура системы права
3. Отрасль права. Предмет и методы правового регулирования
4. Система права и система законодательства

1. Понятие и основные элементы системы права

Под *системой права* понимается определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объективно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений. Алексеев С.С.[147] определял систему права, как внутреннее строение права, отражающее объединение и дифференциацию юридических норм. Она не результат произвольного усмотрения законодателя, а своего рода слепок с действительности. Фактический социальный строй общества, государства определяет, в конечном счете, ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения. *Структура права* - это юридическое выражение структуры данного общества. В этом заключается объективная социальная обусловленность системы права, ее детерминация экономическими, культурными, национальными и иными факторами. Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой. К особенностям системы права следует отнести:

- это результат воли государства и научной интерпретации,

- имеет доктринально-теоретическую основу, выступает научной конструкцией,

- обусловлена национальными особенностями, правовыми обычаями и традициями,

- выступает элементом национальной правовой системы и правовых семей,

[147] Теория государства и права : учебник /автор Алексеев С.С. отв. ред. В. Д. Перевалов. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Норма : ИНФРА-М, 2025. — 552 с.

- детерминирована типом права и концепциями правопонимания,

- внутренне структурирована,

- способствует стабильности правопорядка.

Система права характеризуется такими чертами, как абстрактность, единство, различие, взаимодействие, способность к делению, объективность, согласованность, материальная обусловленность, иерархичность, динамизм и стабильность структурных элементов. Единство юридических норм, образующих право, определяется: во-первых, единством выраженной в них государственной воли; во-вторых, единством правовой системы, в рамках которой они существуют и действуют; в-третьих, единством механизма правового регулирования, его исходных принципов; в-четвертых, единством конечных целей и задач. В то же время нормы права различаются по своему конкретному содержанию, характеру предписаний, сферам действия, формам выражения, предмету и методам регулирования, санкциям и т.д. Поэтому они подразделяются на отдельные части - отрасли, институты. В основе такого обособления лежат указанные выше особенности, и, прежде всего, разнообразие, специфика самих общественных отношений.

Д.М. Азми[148] выделяет несколько оснований классификаций систем права:

- в зависимости от правовых систем – романо-германская, система общего права, религиозные, традиционные,

- по структурному критерию – основное право (право-принципы), частное право, публичное право,

- в соответствии с формационным и цивилизационным подходами типологии права – например, система права рабовладельческих государств, феодальных, буржуазных, социалистических государств.

2. Структура системы права

[148] Теория государства и права: учебник для юридических вузов и Т34 факультетов / под ред. Д.М. Азми. В. Б. Исакова. — Москва : Норма : ИНФРА'М, 2020. — 656 с.

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

Правовая норма - первичный элемент системы права. Это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера.

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

Правовые институты призваны регламентировать отдельные участки, фрагменты, стороны общественной жизни. Институт - составная часть, звено отрасли (институт необходимой обороны, институт крайней необходимости, институт исковой давности, институт дарения, сделки). Правовые институты делятся по отраслям права на гражданские, уголовные, административные, финансовые и т.д. Отраслевая принадлежность правовых институтов - наиболее общий критерий их дифференциации. По этому же признаку они подразделяются на материальные и процессуальные. Далее институты классифицируются на отраслевые и межотраслевые (или смешанные), простые и сложные (или комплексные, включающие субинституты), регулятивные, охранительные и учредительные (закрепительные).

Отрасль права[149] представляет собой обособившуюся внутри системы права совокупность однородных правовых норм, регулирующих определенную область (сферу) родовых общественных отношений.

Хотя все отрасли права взаимосвязаны и проникнуты органическим единством, они не равнозначны по своему значению, объему, роли в процессе воздействия на общественные отношения. Такое положение объясняется тем, что различные сферы этих отношений далеко не одинаковы по широте и составу. Поэтому в рамках наиболее крупных правовых

[149] Морозова, Л. А. Теория государства и права : учебник / Л. А. Морозова. — 6-е изд., перераб. и доп. — Москва : Норма : ИНФРА-М, 2024. — 464 с.

отраслей выделяются *подотрасли*. Например, в гражданском праве - авторское право, патентное. Эти подотрасли регулируют отдельные массивы общественных отношений, характеризующихся своей спецификой и известной родовой обособленностью.

Система законодательства представляет собой совокупность нормативных правовых актов, в которых объективируется содержание права. Тесно взаимодействуя между собой, система права и система законодательства различаются по следующим основаниям. Система права складывается объективно, в то время как система законодательства во многом носит субъективный характер и зависит от целенаправленной деятельности законодателя. Система права отражает внутреннюю структуру, содержание права, система законодательства выражает структуру внешнего проявления, то есть формы права. Исходным элементом системы права является норма права, а системы законодательства – нормативный правовой акт. Кроме того, система законодательства по объему шире, чем система права. Наконец, система права выступает как первичное, исходное начало по отношению к системе законодательства.

3. Отрасль права. Предмет и методы правового регулирования

Отрасль права представляет собой обособившуюся внутри системы права совокупность однородных правовых норм, регулирующих определенную область (сферу) общественных отношений.

Для образования самостоятельной отрасли права имеют значение следующие условия: а) степень своеобразия тех или иных отношений; б) их удельный вес; в) невозможность урегулировать возникшие отношения с помощью норм других отраслей; г) необходимость применения особого метода регулирования. Качественная однородность той или иной сферы общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права. В основе деления права на отрасли лежат два критерия: 1) предмет правового регулирования; 2) метод правового регулирования.

Под предметом понимается то, что регулирует право, т.е. определенные сферы общественных отношений. В структуру *предмета правового регулирования* входят следующие элементы: а) субъекты - индивидуальные и коллективные; б) их поведение, поступки, действия; в) объекты (предметы, явления) окружающего мира, по поводу которых люди вступают во взаимоотношения; г) социальные факты, выступающие причинами возникновения или прекращения соответствующих отношений.

Под *методом* понимаются определенные приемы, способы, средства воздействия права на общественные отношения. В целом правовой метод представляет собой известный набор юридического инструментария, посредством которого государственная власть оказывает необходимое воздействие на волевые общественные отношения в целях придания им желательного развития. Следовательно, от методов в значительной мере зависит эффективность правового регулирования, достижение выдвигаемых при этом целей.

В общее понятие метода правового регулирования входят следующие компоненты: а) установление границ регулируемых отношений, что, в свою очередь, зависит от ряда объективных и субъективных факторов (особенности этих отношений, экономические и иные потребности, государственная заинтересованность и др.); б) издание соответствующих нормативных актов, предусматривающих права и обязанности субъектов, предписания о должном и возможном их поведении; в) наделение участников общественных отношений правоспособностью и дееспособностью; г) определение мер ответственности.

Предмет является главным, материальным критерием разграничения норм права по отраслям, поскольку он имеет объективное содержание, предопределен самим характером общественных отношений. Метод же служит дополнительным, юридическим критерием. Однако не следует считать, что он не имеет самостоятельного значения. Оба критерия играют

важную роль в построении системы права, тесно взаимодействуют друг с другом.

Конституционное право. Это первая и ведущая отрасль, определяемая как совокупность юридических норм и институтов, опосредующих наиболее важные, исходные государственные отношения. В круг ее ведения входят такие вопросы, как формирование и структура представительной, исполнительной и судебной власти, принципы их деятельности, политическая система, экономическая основа, формы собственности, федеративное устройство, административно-территориальное деление, избирательная система, правовое положение (статус) граждан, их права, свободы и обязанности, общественный строй и др.

Административное право. Регулирует сферу управленческой, исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов, общественных организаций и должностных лиц (правительства, министерств, ведомств, президентских структур, предприятий, учреждений, местных администраций). Основной метод - власть и подчинение, императивные приказы, указания, иерархия и субординация по службе, ответственность за порученный участок.

Финансовое право. Предмет данной отрасли - финансовые отношения, формирование и исполнение бюджета, денежное обращение, банковские операции, кредиты, займы, налоги. Нормы финансового права тесно связаны с конституционным и административным правом, так как сферы этих трех отраслей во многом переплетаются. Финансовая деятельность в значительной мере носит исполнительно-распорядительный характер. Методы регулирования - контроль, ревизии, властные предписания.

Гражданское право. Наиболее крупная отрасль, регулирующая обширную область имущественных и личных неимущественных отношений (имя, честь, достоинство, авторство). Весь гражданский оборот, хозяйственная деятельность предприятий, организаций, учреждений и граждан осуществляются на основе норм гражданского права (владение,

пользование и распоряжение собственностью, ее приобретение и отчуждение, купля, продажа, дарение, наследование, передача в аренду, на хранение, в залог; пересылка, транспортировка, взаимные поставки сырья и продукции производителями и потребителями). Субъекты гражданско-правовых отношений равны. Основной метод регулирования - диспозитивный, метод равенства.

Уголовное право. Совокупность норм, определяющих, какие общественно опасные действия и поступки следует считать уголовно наказуемыми; правомочия компетентных органов по отношению к лицам, совершившим преступления, основания и условия привлечения их к ответственности; принципы карательной политики государства, виды и систему санкций, составы конкретных деяний, формы и степень вины и т.д. Основной нормативный акт - Уголовный кодекс. Метод регулирования - императивно-запретительный.

Уголовно-процессуальное право. Отрасль, регулирующая деятельность суда, прокуратуры, органов предварительного следствия и дознания по раскрытию и рассмотрению уголовных дел, определяет процессуальные формы этой деятельности, права и обязанности участвующих в ней субъектов (подследственных, подсудимых, свидетелей, потерпевших, экспертов, представителей обвинения и защиты), их правовое положение. Ведущие методы регулирования - императивный и метод равенства сторон, которые тесно взаимосвязаны между собой.

Гражданское процессуальное право. Совокупность норм, регулирующих деятельность органов правосудия и других участников процесса при разрешении споров о праве гражданском, а также по трудовым, семейным, личным, финансовым и иным делам.

Деление права на *частное и публичное* сложилось в юридической науке и практике давно - его проводили еще римские юристы. Широко известно высказывание древнеримского юриста Ульпиана о том, что публичное право есть то, которое относится к положению Римского государства, тогда как

частное - к пользе отдельных лиц. Публичное право - это область государственных дел, а частное право - область частных дел. Однако до сих пор наука не выработала четких критериев, позволяющих провести границу между публичным и частным правом. Предлагается исходить из анализа совокупности признаков: интересы, подлежащие защите; правовое положение субъектов правовых отношений; предмет правового регулирования; методы правового регулирования; характер санкций.

Публичное право связано с публичной властью, носителем которой является государство, характеризуется императивностью норм, иерархичностью субъектов публичных отношений, карательным характером санкций (конституционное право, уголовное, уголовно-процессуальное, административное, финансовое, военное). Частное право «обслуживает» в основном потребности частных лиц (физических и юридических), не обладающих властными полномочиями и выступающих в качестве свободных и равноправных собственников. Для субъектов характерно равенство правового положения, диспозитивное содержание норм права, правовосстановительный характер ответственности (гражданское право, трудовое, семейное, торговое, предпринимательское, кооперативное и т.д.).

Следует при этом иметь в виду, что частное право не может существовать без публичного, поскольку последнее призвано охранять и защищать первое. В общей правовой системе они тесно взаимосвязаны и их разграничение до некоторой степени условно. В некоторых странах такое подразделение вообще отсутствует. В английском праве, не знавшем рецепции римского права, исторически сложилось деление права на общее право и право справедливости.

Материальное право - это совокупность норм, регулирующих содержательную сторону общественных отношений. Материальные нормы устанавливают права и обязанности в рамках управленческих, имущественных, трудовых, семейных и т.д. отношений. *Процессуальное право* - это совокупность правовых норм, регулирующих общественные

отношения, возникающие в процессе осуществления и защиты норм материального права. В науке сложилось две концепции о соотношении материального и процессуального права. Первая исходит из исключительно обслуживающего характера процессуальных норм, которые имеют вторичный характер. Вторая признает за нормами процессуального права самостоятельное значение. Очевидно, что исторически возникновение и развитие процессуальных норм зависело от материальных. И в настоящее время можно говорить о наличии непосредственной зависимости содержания норм процессуального право от норм соответствующей материальной отрасли. Вместе с тем, между материальным и процессуальным правом имеются двусторонние, тесные правовые связи и взаимное влияние. Обладая самостоятельностью ни материальное, ни процессуальное право, тем не менее, не может существовать друг без друга.

Международное право не входит ни в одну национальную систему права, поэтому ни одно государство мира не может считать его своим. Оно занимает особое (наднациональное) место, поскольку регулирует не внутригосударственные, а межгосударственные отношения. В нем выражается коллективная воля народов, выступающих субъектами данного права. Его нормы и институты закрепляются в различных международных договорах, соглашениях, уставах, конвенциях, декларациях, документах ООН. Эти акты определяют взаимные права и обязанности государств - участников мирового сообщества, принципы их взаимоотношений, поведение на международной арене.

В науке отсутствует единый подход к проблеме соотношения международного и национального права. Так, например, представители монистических концепций признают либо примат международного права, либо - внутригосударственного, считая международное право его продолжением. Дуалистические концепции, признавая самостоятельность обеих правовых систем (по источникам, субъектам, предметам правового

регулирования), исходят также либо из примата внутригосударственного, либо международного права.

В настоящее время Россия законодательно закрепила примат норм международного права. В Конституции РФ установлено, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (ч. 4 ст. 15). Однако такой примат норм международного права не является абсолютным. Государство, в конечном итоге, само решает, какие нормы международного права оно признает и поддерживает, то есть какие договоры оно подписывает и ратифицирует.

4. Система права и система законодательства

В литературе справедливо отмечается, что система права и система законодательства - это две стороны одного и того же феномена - объективного права. Выведение системы права за рамки системы законодательства означает и выведение ее за рамки самого права. И в принципе правильна характеристика их соотношения как содержания и формы права.

Вместе с тем система права и система законодательства - это хотя и тесно связанные, но разные системы. У них разное целевое назначение и разное строение.

Система права[150] - это объективно существующее строение права, характеризующееся внутренней согласованностью, взаимообусловленностью и взаимодействием составляющих его норм, объединённых по соответствующему основанию в отдельные отрасли, институты и другие правовые общности. Система права характеризует внутреннюю структуру

[150] Мухаев, Р. Т. Теория государства и права : учебник для вузов / Р. Т. Мухаев. — 3-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 555 с.

права, определяет основополагающие принципы объединения и дифференциации юридических норм. Фактически система права характеризует строение (элементы и структуру) правовой информации (содержания права) и обеспечивает действие права как информационно-регулятивной системы.

Система законодательства – это совокупность всех нормативных правовых актов, действующая в конкретном государстве и отличающаяся взаимосвязанностью и иерархичностью составляющих её элементов (законов, указов, постановлений, положений, инструкций, распоряжений). Система законодательства характеризует строение носителя правовой информации, и задача ее состоит в том, чтобы обеспечивать надежное хранение этой информации и ее эффективное использование.

В литературе отмечается, что система права является объективным основанием системы законодательства, что система законодательства должна строиться законодателем на основе системы права. Однако развитие системы законодательства, ее совершенствование заключается не в том, чтобы все более копировать систему права, походить на нее, а в том, чтобы наиболее полно реализовывать свое служебное предназначение по отношению к системе права: обеспечивать ясность и доступность правовой информации, устанавливать четкую иерархию юридических норм по их юридической силе, наиболее полно и правильно учитывать особенности государственного устройства страны и т. д.

Система законодательства [151](а под «законодательством» в контексте данной проблемы следует понимать всю совокупность нормативно-правовых актов вплоть до других официальных форм выражения права) - результат специальной деятельности полномочных органов (имеющих «право на правотворчество»), и в этом плане она может быть более совершенна или менее.

---

[151] Денисов Ю.А., Каск Л.И., Козлов В.А, Явич Л.С., Отв. ред.: Королев А.И., Явич Л.С.:/Теория государства и права. Учебник- перераб. и доп. — Ленинград: 1987. — 500 с.

Соотношение системы права и системы законодательства:

1) Система права складывается объективно, отражая уровень и качество развития общественных отношений, а система законодательства – субъективно, т.к. напрямую зависит от воли законодателя.

2) Если элементами системы права являются нормы, институты, отрасли, то элементы системы законодательства - нормативно-правовые акты и составляющие их элементы (разделы, главы, статьи, пункты и др.). Отраслей права количественно меньше, чем отраслей законодательства.

3) Структура системы законодательства строится как «по вертикали» (принцип субординации), так и «по горизонтали» (принцип координации). В основе иерархии нормативно-правовых актов (вертикальная структура) всегда лежит Конституция. Горизонтальное строение характеризуется наличием разветвленной системы законодательных отраслей.

4) Преобладает точка зрения, что система права носит первичный характер, а система законодательства – вторичный, производный.

5) Система права отражает внутреннее строение права и близка к понятию «содержание права», система законодательства отражает форму внешнего выражения права.

6) Исходным элементом системы права выступает норма права, в системе законодательства ей соответствует статья нормативного акта.

7) Отраслей законодательства значительно больше, чем отраслей права. Соответственно система законодательства по объему шире, чем система права.

8) Система права выступает информационно-регулятивной системой, система законодательства – форма хранения правовой информации.

9) Система права является результатом научно-доктринальной деятельности. Система законодательства формируется специально уполномоченными органами власти и имеет юридическое оформление.

Своеобразием отличаются системы законодательства в федеративных государствах. Примером здесь может служить законодательство России, в

состав которого входят как общефедеральное законодательство, так и законодательные подсистемы субъектов Федерации.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие системы права. Элементы системы права. 2. Критерии деления системы права на отрасли права. 3. Предмет правового регулирования. 4. Методы правового регулирования. 5. Понятие и признаки отрасли права. 6. Виды отраслей российского права. 7. Понятие и признаки института права. 8. Материальное и процессуальное право. 9. Соотношение системы права и системы законодательства. 10. Деление системы права на публичное и частное право. 11. Взаимосвязь системы права и правовой системы. 12. Внутригосударственное право Российской Федерации и международное право

Тестовые задания

1.Внутреннее строение права, его части и элементы составляют понятие…

1) Правовая система
2) Система права
3) Правовой институт
4) Правовая отрасль

2. Что означает принцип единства системы права?

1) Все нормы права должны быть одинаковыми
2) Все нормы права взаимосвязаны и не противоречат друг другу
3) Право должно регулировать только одну сферу общественных отношений
4) Право существует независимо от государства

3. Какой элемент не является частью системы права?

1) Норма права
2) Отрасль права
3) Государственные организации
4) Субинститут

4. Что представляет собой подотрасль права?

1) Самостоятельная отрасль права
2) Часть отрасли права, регулирующая однородные общественные отношения
3) Совокупность всех норм права в государстве
4) Международные правовые акты

5. Какая из перечисленных является подотраслью гражданского права?

1) Административно-процессуальное право
2) Авторское право
3) Таможенное право
4) Уголовно-исполнительное право

6. Что из перечисленного не является подотраслью административного права?

1) Административно-процессуальное право
2) Муниципальное право
3) Таможенное право
4) Арбитражное право

7. Какой из перечисленных институтов является процессуальным?

1) Институт собственности
2) Институт доказательств
3) Институт брака
4) Институт наследования

8. Системообразующими факторами построения системы права выступают…

1) Предмет и метод правового регулирования
2) Средства правого регулирования
3) Содержание правого регулирования
4) Объект правового регулирования

9. Какой из перечисленных признаков характерен для императивного метода?

1) Допустимость изменений по соглашению сторон
2) Обязательность выполнения предписаний
3) Возможность свободного выбора поведения
4) Отсутствие санкций за неисполнение норм

10. Выдача премии за выполнение плана работы является примером..

1) Метода равенства сторон
2) Диспозитивного метода
3) Метода поощрения
4) Рекомендательного метода

11. Совокупность правовых норм, регулирующих деятельность государственных органов, области государственного управления составляют..

1) Частное право
2) Публичное право
3) Международное право
4) Гражданское право

12. Какие общественные отношения регулируются экологическим правом?

1) Отношения, связанные с использованием природных ресурсов
2) Отношения между работниками и работодателями
3) Отношения, связанные с совершением преступлений
4) Отношения между продавцом и покупателем

13. Какая отрасль права тесно связана с сельскохозяйственным правом?

1) Уголовное право
2) Земельное право
3) Трудовое право
4) Международное частное право

14. Какой из перечисленных документов имеет высшую юридическую силу в системе законодательства РФ?

1) Федеральный закон
2) Конституция РФ
3) Указ Президента РФ
4) Постановление Правительства РФ

15. Какой из перечисленных субинститутов относится к административному праву?

1) Субинститут административных наказаний
2) Субинститут наследования по завещанию
3) Субинститут аренды жилых помещений
4) Субинститут авторского права

16. Какую роль выполняют субинституты в системе права?

1) Обеспечивают общее регулирование всех общественных отношений
2) Детализируют и конкретизируют регулирование внутри правового института
3) Заменяют правовые институты в случае их отсутствия
4) Регулируют международные отношения

17. Какая из перечисленных отраслей права является кодифицированной?

1) Финансовое право
2) Гражданское право
3) Коммерческое право
4) Обычное право

18. К частному праву не относится:

1) Конституционное право
2) Семейное право
3) Предпринимательское право
4) Трудовое право

19. Какая отрасль законодательства является специализированной?

1) Уголовное право
2) Административное право
3) Семейное право
4) Муниципальное право

20. Какой вид правоотношений не регулируется семейным правом?

1) Опека и попечительство
2) Имущественные отношения между членами семьи
3) Налогообложение имущества, находящегося в собственности супругов
4) Выплата алиментов

Практические задания

Задание №1.

Дайте характеристику предмету правового регулирования гражданского права, трудового права, уголовного права. Оформите в виде таблицы.

Задание №2.

Как соотносятся две важных отрасли права: гражданское и административное право, в контексте защиты прав граждан и организаций в Российской Федерации? Выявите основные различия (по субъектам, способам защиты прав, по целям).

Задание №3.

Составьте схему «Институты права» на основе известных Вам критериев их дифференциации. Приведите примеры каждого вида правового института.

Задание №4.

Изучите статьи 35, 45 и 46 Конституции РФ. Проанализируйте влияние положений указанных статей Конституции на гражданское право. Обсудите данный вопрос в группе.

Задание №5.

Определите метод правового регулирования, используемый в следующих нормах:

- Статья 67 Трудового Кодекса Российской Федерации: «Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами.»
- Статья 464 Гражданского Кодекса Российской Федерации: «В случае, когда принадлежности или документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором.»
- Статья 32 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»: «Потребитель вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работ (оказании услуг) в любое время при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, связанных с исполнением обязательств по данному договору.»

Список литературы

1. Алексеев С.С. Структура советского права. М., 1975.
2. Байтин М.И., Петров Д.Е. Система права: к продолжению дискуссии // Государство и право. 2003. № 1.
3. Баранов В.М., Поленина С.В. Система права, система законодательства и правовая система. Н. Новгород, 2000.
4. Кашанина Т.В. Структура права. М., 2015.
5. Киримова Е.А. Правовой институт: понятие и виды. Саратов, 2004.
6. Лившиц Р.З. Отрасль права – отрасль законодательства // Советское государство и право. 1984. № 2.
7. Марченко М.Н. Советское и постсоветское государство и право (сравнительно-правовое исследование). М., 2017.
8. Мозолин В.П. О системе российского права // Государство и право. 2003. № 1.
9. Общая теория государства и права: Академический курс: в 3 т. / отв. ред. М.Н. Марченко. Т. 2: Право. М. 2013.
10. Поляков А.В., Тимошина Е.А. Общая теория права. 2-е изд. СПб., 2015.

Глава 13. Механизм правового регулирования

1. Предмет правового регулирования

С.С. Алексеев определял под *предметом правового регулирования* - разнообразные общественные отношения, которые объективно, по своей природе могут поддаваться нормативно-организационному воздействию и в существующих условиях требуют такого воздействия, осуществляемого при

помощи юридических норм и всех иных юридических средств, образующих механизм правового регулирования. А.В. Малько [152] понимает под предметом правового регулирования определенные общественные отношения, которые подпадают под регулирование правом или находятся под его юрисдикцией.

Отношения, входящие в предмет правового регулирования, должны поддаваться правовому регулированию и объективно нуждаются в нем. Объективная необходимость правового регулирования предполагает наличие такого критерия, как социальная значимость отношений и невозможность их урегулирования при помощи других социальных норм. Понятие предмета правового регулирования в федеративных государствах находит отражение в разграничении предметов ведения. С помощью понятия «предметы ведения» устанавливаются сферы «политических», «публичных» возможностей федерального и регионального уровней государственной власти, которые должны исходить из степени значимости той или иной сферы общественных отношений для всего государства в целом или для отдельных субъектов федерации. Под предметами ведения можно понимать сферы общественных отношений, регулирование и осуществление которых, исходя из степени социальной значимости и принципа целесообразности при фактической реализации, закреплено за федеральным и (или) региональным уровнем государственной власти.

Право не должно и не может регулировать все общественные отношения и все социальные связи людей. Поэтому необходимо четко отграничивать сферу правового регулирования, общественные отношения, которые должны обладать следующими критериями:

- с содержательной стороны они должны представлять, как индивидуальные интересы членов общества, так и интересы общесоциальные;

[152] Малько А.В., Саломатин А.Ю. Теория государства и права: Учеб. пособие / Предисл. акад. РАН

- в них реализуются взаимные интересы их участников, которые в конечном итоге выражаются в корреспондирующих взаимных правах и обязанностях, взаимной ответственности;

- они строятся на основе согласия выполнять определенные правила, признания обязательности этих правил;

- они требуют соблюдения правил, обязательность которых подкреплена достаточно действенной силой.

Под правовое регулирование подпадают следующие группы общественных отношений:

1) отношения людей по обмену материальными и духовными ценностями (имущественные);

2) отношения по властному управлению обществом (государственное управление, политические отношения);

3) отношения по обеспечению правопорядка (призваны обеспечить нормальное протекание процессов обмена ценностями и процессов управления в обществе).

Общественные отношения, входящие в эти группы составляют предмет правового регулирования, поскольку по своей природе могут поддаваться нормативно-организационному воздействию и требуют правового регламентирования. В рамках вышеназванных сфер существуют пределы правового регулирования, которые подразделяются на объективные и субъективные: объективные зависят от природных, технических, социальных и иных факторов, которые делают невозможным воздействия права на те либо иные общественные отношения (отсутствие технической возможности, финансово-материальных средств и др.), субъективные всегда зависят от воли законодателя, не желающего по тем или иным причинам регулировать определённые общественные отношения[1]

В рамках теории государства и права проводится четкое разграничение категорий «правовое регулирование» и «правовое воздействие». Под правовым воздействием понимается результативное, нормативно-

организационное влияние на общественные отношения как правовых средств, так и иных правовых явлений (правосознания, правовой культуры, юридического процесса). Правовое регулирование выступает одной из форм воздействия права на общественные отношения с помощью специальных правовых средств – норм права, правоотношений, актов реализации права. Понятие «правовое воздействие» шире «правового регулирования». Правовое воздействие представляет собой не только специально-юридическое влияние права на общественную жизнь, но и информационно-психологическое, воспитательное, социальное и иное.

2. Методы правового регулирования

Разнообразие общественных отношений, входящих в сферу правового регулирования, порождает различия в методах и способах. *Метод правового регулирования* – это совокупность принципов, приемов и средств воздействия права на определенный род общественных отношений с учетом взаимного положения субъектов права. Л.А. Морозова[153] под методом правового регулирования понимает способы, приемы, средства, регламентирующие общественные отношения.

Метод правового регулирования отвечает на вопрос, как, каким образом право осуществляет свою регулятивную роль. Метод правового регулирования является одним из важных критериев разграничения прав на отрасли, он позволяет правильно определить правовое положение субъектов права, порядок и особенности возникновения правоотношений, средства обеспечения реализации правовых требований и санкций.

Методы правового регулирования можно классифицировать на централизованные и децентрализованные. ***Метод децентрализованного регулирования*** (автономный, диспозитивный) – построен на координации целей и интересов сторон в общественном отношении субъектов

[153] Морозова, Л. А. Теория государства и права : учебник / Л. А. Морозова. — 6-е изд., перераб. и доп. — Москва : Норма : ИНФРА-М, 2024. — 464 с.

гражданского общества, удовлетворяющих свои частные интересы (в сфере отраслей частноправового характера). ***Метод централизованного*** (императивного, авторитарного) ***регулирования*** – базируется на отношениях субординации между участниками общественного отношения. В этих отношениях приоритетным является общественный интерес. Централизованные, императивные методы используются в публично-правовых отраслях (в конституционном, административном, уголовном праве).

Императивный метод (властный, авторитарный*)*- воздействие на общественные отношения, когда субъекту предписывается строго заданный вариант поведения и он не имеет возможности уклониться от его осуществления под угрозой применения мер принуждения. Данный метод преобладает в публичных отраслях права (уголовном, административном, налоговом), где имеют место отношения власти и подчинения. Для него характерно: подчиненность субъектов правоотношений, наличие точных предписаний поведения, недопустимость выбора алгоритма поведения, обеспечение с помощью карательных санкций.

Диспозитивный метод (автономный)- при регулировании отношений между субъектами предусматриваются лишь общие рамки возможного поведения, при этом внутри них субъекты вправе самостоятельно предусмотреть иной вариант поведения по своему усмотрению, в том случае, если таким правом они не воспользовались, их отношения будут регулироваться согласно общим предписаниям. Данный метод преобладает в отраслях частного права (гражданского, семейного), основанных на равенстве сторон. В основе диспозитивного метода лежат принципы равенства субъектов правоотношений, возможность выбора варианта поведения или действия в границах правовой нормы, правовосстановительные санкции.

К дополнительным методам правового регулирования относятся поощрительный, рекомендательный, альтернативны и другие. Так, согласно

поощрительному методу субъекту предписывается определённый вариант поведения, при этом за качественно совершённое исполнение предусмотрена мера дополнительного благоприятного воздействия (льгота, поощрение). В соответствии с рекомендательным методом субъекту определяется возможный вариант поведения, но он не обязан его придерживаться и может свободно уклониться от исполнения.

3. Материальное и процессуальное право

Материальное право – юридическая дефиниция, обозначающая правовые нормы, с помощью которых государство воздействует на общественные отношения, прямо и непосредственно регулируя общественные отношения. Нормы материального права закрепляют формы собственности, определяют порядок образования и структуру государственных органов, устанавливают правовой статус граждан, основания и пределы ответственности за правонарушения и т.д.

Объектом материального права выступают отношения, которые могут быть по своему характеру: хозяйственными, имущественными, трудовыми, семейными и иные. Фактическое (материальное) содержание данных отношений составляет объективную основу, применительно к которой нормы материального права определяют взаимные права и обязанности их участников. *Материальное право* представляет собой совокупность правовых нормам, которые упорядочивают поведение индивидов, организаций в различных социальных сферах путем непосредственного правового регулирования.

Материальное право – это понятие, обозначающее совокупность правовых норм, регулирующих содержательную сторону реальных общественных отношений. С помощью этих норм государство воздействует на общественные отношения путем прямого, непосредственно правового регулирования, в материально-правовых нормах непосредственно формулируются права и обязанности участников правоотношений. Иными

словами, предметом правового регулирования норм материального права являются общественные отношения, связанные с материальными условиями жизни общества.

К отраслям материального права относятся:

- Конституционное право – одна из наиболее важнейших отраслей права, представляющая совокупность норм, регулирующих общественные отношения, в сфере организации государственной власти, закрепляя и устанавливая основы конституционного строя, основные права и свободы личности, основы организации высших органов законодательной, исполнительной и судебной власти и местного самоуправления.

- Административное право – совокупность норм, регулирующих отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления.

- Гражданское право - это одна из наиболее объемных отраслей права, регулирующая имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения, в том числе, отношения собственности, обязательственные, складывающиеся между физическими и юридическими лицами, государством и муниципальными образованиями как участниками гражданского оборота.

- Финансовое право – совокупность норм, регулирующих отношения, возникающие в процессе финансовой деятельности в государстве. В него в некоторых частях, входит банковское, бюджетное, налоговое, страховое право и другие подотрасли права.

А также к материальным отраслям права можно отнести жилищное право, семейное, трудовое, право социального обеспечения, уголовное право, экологическое и др.

Процессуальное право - совокупность правовых норм, определяющих процедуры, процессы исполнения норм материального права, которые регламентируют порядок рассмотрения и разрешения уголовных,

гражданских, арбитражных дел, а также дел об административных правонарушениях и дел, рассматриваемых в порядке конституционного судопроизводства. Нормы процессуального права также регулируют отношения, возникающие в процессе правотворчества (обсуждение законопроектов и др.), регламентируют процедуру правоприменения - порядок назначения пенсии, обмена жилых помещений, выделения земельного участка или предусматривают порядок заключения сделок, наследования и др. В континентальной правовой семье процессуальное право в основном выполняет служебную роль по отношению к материальному праву, в семье общего права данное соотношение меняется на оборот.

Процессуальные отрасли права объединяют следующие особенности:

- единство предмета правового регулирования (деятельность, прежде всего компетентных государственных органов и должностных лиц, наделенных властными юрисдикционными полномочиями);

- единство метода правового регулирования (императивный характер большинства правовых предписаний, отношений власти— подчинения между большинством субъектов);

- единство целей (обеспечение законности, обоснованности, эффективности как самого юрисдикционного процесса, так и его результатов, т.е. надлежащей реализации соответствующих материально-правовых норм);

- особый состав субъектов процессуальной деятельности (органы и должностные лица, обладающие властными полномочиями в правоохранительной сфере, среди которых высшее положение занимает суд, правомочный во всех случаях принимать окончательное решение);

- наличие общих для всех видов юридического процесса принципов.

Таким образом, *процессуальное право* можно определить, как совокупность (систему) правовых норм, регламентирующих порядок, форму юрисдикционной правоприменительной деятельности компетентных государственных органов и должностных лиц, направленной на реализацию норм различных отраслей материального права.

Соответственно нормы материального права не могут реализовываться без норм, определяющих порядок, процедуры их применения. И обеспечивает это важнейшее свойство права – взаимосвязь материальных и процессуальных начал – именно системность права. На предмет процессуальной отрасли права существенное влияние оказывает характер предмета той материальной отрасли, с которой данная процессуальная отрасль наиболее тесно связана. Подобная обусловленность определяется, прежде всего, назначением любой процессуальной отрасли - обеспечить реализацию правовых норм материальных отраслей. Вместе с тем необходимо подчеркнуть, что при всей зависимости процессуальных отраслей от соответствующих им материальных, первые отнюдь не могут рассматриваться как производные от вторых. Каждая процессуальная отрасль сохраняет свое самостоятельное положение, хотя ее предмет и формируется под влиянием особенностей группы общественных отношений, которая составляет предмет правового регулирования одноименной материальной отрасли, поэтому предмет процессуальной отрасли права выглядит более сложным в структурном отношении, нежели предмет материальной отрасли.

4. Частное и публичное право

Данные структурные образования права были сформулированы в римском праве. По мнению римского юриста Ульпиана, публичное право «относится к положению римского государства», а частное «относится к пользе отдельных лиц».

Частное право представляет собой упорядоченную совокупность юридических норм, охраняющую и регулирующую отношения между частными лицами. Частное право регулирует отношения между людьми и их организациями как между юридически равными субъектами. Эти отношения возникают по инициативе сторон для удовлетворения их потребностей. Стороны сами, по своей воле и без принуждения возлагают на себя права и обязанности.

Основная сфера регулирования частного права – это имущественные и личные неимущественные отношения между субъектами правоотношений. При этом субъекты характеризуются равенством, их деятельность не носит публичного характера. Предметом российского частного права является система норм, которая регулирует данную сферу правоотношений. Для нее характерна свобода и частная инициатива, что проявляется в самой специфике правоотношений, регулируемых действующим законодательством. Традиционно к частным отраслям права относятся гражданское, семейное, трудовое право и др.

Публичное право отличается от частного тем, что регулирует властные правоотношения, возникающие в сфере деятельности органов власти и управления. Публичное право – совокупность юридических отраслей, регламентирующих правовые отношения, связанные с обеспечение публичного общегосударственного интереса, стороны которых находятся в системе отношений власти и подчинения, то есть обладают неравным правовым статусом. Публичность как понятие, от латинского слова «publicus» – общественный, гласный, открытый, несет в себе емкое содержание. Публичное право связано с осуществлением государственной власти и регулирует так называемые вертикальные отношения – отношения между государством, его органами, с одной стороны, и гражданами, и иными субъектами права – с другой. Публичное право характеризует преимущественное использование публично-правового метода правового регулирования, выраженного в императивном властном воздействии, используемом в процессе упорядочения отношений в публичной сфере. Публичными отраслями права выступают конституционное, административное, процессуальные отрасли права.

Наиболее характерными признаками публичного права являются: одностороннее волеизъявление, то есть, возникают по воле одного из субъектов права, а точнее государства в лице государственных органов и должностных лиц; субординация субъектов и правовых актов говорит о

строгой иерархичности и подчиненности субъектов права и правовых актов, регулирующих данные отношения; преобладание императивных норм, а именно возложение на органы власти государства, как одного из субъектов публичного права властных полномочий в сфере правового регулирования, а на человека и гражданина, как на второго субъекта, соответствующих обязанностей; ориентация на удовлетворение общественного интереса по средствам выполнения функций государства, направленных на удовлетворение общественных интересов.

Вопрос о соотношении частного и публичного права имеет как теоретическое, так и практическое значение. По мнению Ю.А. Тихомирова, О.С. Иоффе[154] дуализм частного и публичного права изначально содержит в себе противоречия. Во-первых, право, как регулятор общественных отношений призвано отражать и защищать одновременно все интересы, как частные, так и публичные. Во-вторых, хотя в публичном отношении реализуется общественный интерес, его участники так или иначе реализуют и удовлетворяют свои собственные интересы. Например, в соответствии со ст. 45 НК РФ1 налогоплательщик обязан платить налоги. Эта обязанность, безусловно, носит публичный характер. Между тем налогоплательщику свойственно нежелание платить налоги и стремление минимизировать их размер. Конституционный суд РФ, анализируя такую ситуацию, признал правомерными «действия налогоплательщика, которые заключаются в использовании предоставленных налогоплательщику законом прав, связанных с освобождением на законном основании от уплаты налога или с выбором наиболее выгодных для него форм предпринимательской деятельности и соответственно - оптимального вида платежа» В-третьих, индивидуальная свобода и интересы не могут быть безграничными.

Частное право не может осуществляться без публичного, так как последнее служит для охраны и защиты первого. В современной

[154] О.С.Иоффе Избранные труды. /4 т. Том 1. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Ответственность по гражданскому праву. изд «Юридический центр», 2003.-574 с.

правоприменительной практике все чаще встречаются случаи участия субъектов частного права в публичных правоотношениях и наоборот. Субъектами частного права являются физические и юридические лица, субъектами публичного права – государство и представляющие его должностные лица. Главным отличием субъекта публичного права, является то, что его компетенция определяется уставом и набором полномочий, а именно прав и обязанностей.

Частное право не может осуществляться без публичного, так как последнее служит для охраны и защиты первого. В современной правоприменительной практике все чаще встречаются случаи участия субъектов частного права в публичных правоотношениях и наоборот. Субъектами частного права являются физические и юридические лица, субъектами публичного права – государство и представляющие его должностные лица. Главным отличием субъекта публичного права, является то, что его компетенция определяется уставом и набором полномочий, а именно прав и обязанностей.

Вопросы для самоконтроля

1. Социальное регулирование в современном обществе, его виды.
2. Правовое регулирование, его особенности.
3. Стадии правового регулирования.
4. Правовое воздействие.
5. Инструментарии (средства) правового регулирования.
6. Способы и типы правового регулирования.
7. Методы правового регулирования.
8. Индивидуальное правовое регулирование.
9. Разрешительный тип правового регулирования.
10. Общедозволительный тип правового регулирования.
11. Дозволительно-обязывающий тип правового регулирования.
12. Процедурный механизм действия права.

Тестовые задания

1. Предметом правового регулирования в механизме правовой регламентации выступают:

1) нормы права
2) общественные отношения
3) правоотношения
4) социально-моральные и семейные отношения
5) все ответы верны

2. Непосредственное воздействие в механизме правового регулирования оказывается на:
1) общественные отношения
2) правовые отношения
3) поведение людей
4) правовые последствия
5) вынесение правоприменительного акта

3. Механизм правового регулирования включает в себя:
1) систему правых средств
2) систему правовых норм
3) систему юридических фактов
4) систему правовых отношений
5) систему юридически значимых последствий

4. Методами механизма правового регулирования являются:
1) децентрализованный метод
2) метод дозволения
3) императивный метод
4) метод поощрения
5) все ответы верны

5. Конкретными способами правового регулирования выступают:
1) запрещение
2) дозволение
3) обязывание
4) рекомендование
5) все ответы верны

6. Способы механизма правового регулирования классифицируются на:
1) регулятивно статические
2) регулятивно динамические
3) регулятивно нейтральные
4) регулятивно статические и регулятивно динамические
5) способы механизма правового регулирования не классифицируются

7. К типам правового регулирования относятся следующие положения:
1) дозволено всё, кроме прямо запрещенного в законе
2) запрещено всё, кроме прямо разрешенного
3) разрешено всё, что необходимо
4) запрещенное допустимо для определённых лиц
5) все ответы верны

8. Механизм правового регулирования как система:

1) основан на постоянном взаимодействии и взаимосвязи входящих в него элементов
2) элементы механизма носят произвольный и хаотичный характер
3) необходимая совокупность элементов определяется конкретной жизненной ситуацией
4) элементы механизма определяются правоприменительным органом
5) все ответы верны

9. В сферу действия механизма правового регулирования попадают:
1) всевозможные социальные связи
2) общественно значимые отношения
3) религиозные верования и взаимодействия людей в обыденной жизни
4) массовые представления о праве
5) все ответы верны

10. Механизм правового регулирования:
1) нормативно определен в Конституции Российской Федерации
2) установлен федеральным законодательством
3) регламентирован судебными актами высших судебных органов
4) имеет доктринальную разработку
5) закреплён подзаконными нормативными правовыми актами

11. В предмет механизма правового регулирования включается:
1) правовое регулирование
2) правовое воздействие
3) правовое влияние
4) правовое регулирование и правовое воздействие
5) правовое воздействие и правовое влияние

12. Удовлетворение интересов субъектов в механизме правового регулирования обеспечивается за счёт преодоления:
1) объективных препятствий
2) субъективных препятствий
3) объективных и субъективных препятствий
4) препятствия для удовлетворения интересов субъектов отсутствуют
5) нет правильного ответа

13. В качестве правовых средств механизма правового регулирования выступают:
1) нормы права и юридические факты
2) правоприменительные акты
3) договоры
4) субъективные права и юридические обязанности
5) все ответы верны

14. Правовые средства:
1) выражают собой юридические способы обеспечения интересов субъектов права
2) определяют действие права
3) имеют юридическую силу
4) поддерживаются государством
5) все ответы верны

15. Правовые средства могут быть:
1) конституционными
2) гражданскими
4) административными
5) уголовными
5) правовые средства присутствуют в каждой отрасли права

16. Исходным формальным структурным элементом механизма правового регулирования является:
1) гипотеза и диспозиция
2) диспозиция и санкция
3) норма права
4) норма принцип
5) норма дефиниция

17. Механизм правового регулирования и механизм государства:
1) соотносятся между собой как идентичные и тождественные понятия
2) это противоположные и противоречащие друг другу понятия
3) механизм государства и механизм правового регулирования взаимосвязаны и взаимодействуют между собой
4) механизм правового регулирования способен существовать без участия механизма государства
5) нет правильного ответа

18. Стадиями механизма правового регулирования являются:
1) норма права и юридический факт или фактический состав
2) правоотношение
3) акты реализации прав и обязанностей
4) охранительный правоприменительный акт
5) все ответы верны

19. Что из ниже перечисленного запускает действие механизма правового регулирования:
1) норма права
2) юридический факт или фактический состав
3) правоотношение
4) акты реализации прав и обязанностей

5) охранительный правоприменительный акт

20. Повышение эффективности механизма правового регулирования достигается за счёт:
1) совершенствования правотворчества
2) совершенствования правоприменения
3) повышение уровня правового образования
4) повышение уровня правовой культуры
5) все ответы верны

Практические задания

1. В ходе научной дискуссии студент «А» утверждал, что механизм правового регулирования присущ только правовому государству. Противоположного мнения придерживался студент «В», указывая на то, что этот механизм характерен и для тоталитарного государства. Кто из студентов в возникшем споре прав?

2. Следует ли рассматривать обеспечение правопорядка в виде конечной цели действия механизма правового регулирования? В случае отрицательного ответа, укажите цель механизма правового регулирования самостоятельно. В обоих случаях приведите подтверждающую аргументацию.

3. 16 –летний гражданин «Д» обратился в суд с обжалованием действий государственного органа по поводу отказа в государственной регистрации прав на недвижимое имущество. Судебным решением было также отказано гражданину «Д» в признании незаконных действий государственного органа и регистрации прав на недвижимое имущество. Определите недостающий элемент механизма правового регулирования, на основании которого гражданину «Д» было дважды отказано в регистрации прав.

4. Выпускники школ «А» и «Б» подали все необходимые документы для поступления в ВУЗ. По прошествии определенного времени выпускник «Б» был зачислен в качестве студента, а выпускник «А» нет. Отсутствие, какого структурного элемента механизма правового регулирования не позволило выпускнику «А» обучаться в данном ВУЗе и реализовать свое право на получение высшего образования?

5. Назовите форму реализации права и одновременно этап (элемент) механизма правового регулирования, который будет способствовать преодолению обстоятельств, препятствующих реализации субъективного права. Возвращаясь к выше приведенной ситуации, уточните, что может предпринять выпускник «А» для того, что бы вновь попытаться стать студентом Вуза, если исходить из того, что все данные при поступлении у выпускников «А» и «Б» были одинаковые?

Список литературы
1. Алексеев С.С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. М., 1989.
2. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в Советском государстве. М., 1966.
3. Алексеев С.С. Общая теория права. М., 2008.
4. Малько А.В., Морозова И.С. Льготы в российском праве. Саратов, 2004.
5. Малько А.В., Суменков С.Ю. Привилегии и иммунитеты как осо бые правовые исключения. Пенза, 2005.
6. Малько А.В. Механизм правового регулирования // Правоведе ние. 1996. № 6.
7. Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. М., 2010.
8. Шундиков К.В. Механизм правового регулирования. Саратов, 2001.

Глава 14. Основные правовые системы современности

План

1. Понятие и классификация современных национально – правовых систем
2. Романо–германская правовая семья
3. Семья общего прецедентного права
4. Религиозные и традиционные правовые семьи

1. Понятие и классификация современных национально – правовых систем

Под *правовой системой* понимают совокупность права (законодательства), правовой идеологии и судебной практики.[155] По отношению к конкретным странам используют понятие *национально-правовая система*, т.к. в каждой стране с собственно правом важную роль играют определенная судебная практика, правовая идеология, исторический путь формирования права. Следует отличать понятие система права от понятия правовая система. Система права является частью понятия правовая система. Система права конкретной страны реализуется через определенную судебную практику, соотносится с правовой идеологией данного государства, образуя национальную правовую систему государства.

[155] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024. — 620 с.

Рассмотрим наиболее распространенные классификации правовых семей. Первое направление представлено в работах известного французского юриста Рене Давида.[156] Он выдвинул идею выделения трех правовых семей: романо-германской, англо-саксонской, социалистической. К ним примыкает остальной юридический мир под названием «религиозные и традиционные системы». В основе классификации Р. Давида лежат два критерия – идеологический и юридико-технический (юридическая техника).

Идеологический критерий – правовые системы, принадлежащие к одной и той же правовой семье должны опираться на одинаковые философские, религиозные воззрения данного общества, политическую, экономическую и социальную структуру общества.

Юридическая техника – второй критерий – это методы, средства, правила которые применяются для разработки, оформления, публикации и систематизации законодательства.

Если методы работы юристов разных стран, источники права и юридический словарь различных правовых систем в основной своей части совпадают, то эти правовые системы относятся к одной и той же правовой семье.

В настоящее время наибольшее распространение получила классификация К. Цвайгерта и Х. Кётца[157] в основе которой лежит понятие «правового стиля». Отдельные правопорядки и целые группы правопорядков обладают своим определенным стилем. Авторы выделили пять факторов, которые определяют правовой стиль: историческое развитие правовой системы, специфика юридического мышления, правовые институты, которые играют существенную роль в правовой системе, правовые источники и методы их толкования, идеологические факторы: политические, экономические или правовые аспекты религиозных учений. Наиболее ярко это видно на примере социалистического права.

---

[156] Давид Р. Д. Основные правовые системы современности /Пер. с фр. и вступ. ст. В. А. Туманова.— М.: Прогресс, 1988.—496 с

[157] К. Цвайгерт, Х. Кётц. Сравнительное частное право — Москва : Международные отношения, 2019. — 728 с.

Таким образом, авторы сгруппировали все национально-правовые системы в восемь правовых кругов: романская, германская, скандинавская, общего права, социалистического права, права стран Дальнего Востока, исламского права, индусского права.

2. Романо–германская правовая семья

Романо-германская правовая семья сложилась на основе рецепции (восприятия, заимствования) римского права в XII – XVI вв. и получила распространение в континентальной Европе.

Особенности этой семьи состоят в следующем:

- основным источником права служит нормативный правовой акт (закон);

- существует единая иерархическая система источников права;

- система признает деление на публичное и частное право, а также на отрасли права;

- законодательство носит кодифицированный характер;

- существует общий понятийный фонд, т.е. сходство основных понятий и категорий;

- относительно единая система правовых принципов;

- в законодательстве ведущая роль принадлежит конституции, обладающей высшим юридическим авторитетом. Существует и система кодексов, например, гражданский, уголовный, процессуальный. Среди источников права большое место отводится подзаконным актам, обычаям и судебной практике. Однако прецедент не характерен для этой семьи, а судебная практика скорее служит вспомогательным источником, чем самостоятельным, и следование решению кассационной инстанции не обязательно для других судов, хотя и может восприниматься в качестве образца для решения аналогичных дел.

Серьезное значение придается международному праву, нередко провозглашается его приоритет перед внутригосударственным правом

(Германия, Россия). Рассматриваемой семье присущ и конституционный контроль в виде специальных конституционных судов или аналогичных органов.

Что касается обычая, то он имеет, как правило, ограниченное действие. Но его применение допускается в сфере частного права и нередко не только в дополнение к закону, но и кроме закона, если закон не регулирует ту или иную ситуацию.

3. Семья общего прецедентного права

Семья общего (прецедентного) права (англосаксонская) существенно отличается от романо-германской правовой семьи. Здесь главным источником права выступает судебный прецедент, т.е. норма, сформулированная судьями в процессе рассмотрения дела. При этом прецеденты строго обязательны для других судей при разбирательстве аналогичных дел. Отсюда следует, что главными творцами права в этой семье являются судьи, которые, обобщая практику и руководствуясь уже сложившимися отношениями, вырабатывают на этой основе своеобразные юридические принципы – прецеденты, составляющие систему общего права.

Помимо указанных, семье общего права присущи следующие особенности:

1. своеобразное понимание норм права – они не отделены от судебного решения, поэтому носят казуистический характер. Каждому новому делу нужна новая норма права, но создавать прецеденты вправе не любые суды, а лишь Верховный суд Англии, состоящий из Высокого суда, Суда короны и Апелляционного суда. Прецеденты может создавать палата Лордов, выполняющая помимо прочего и судебные функции;

2. специфика структуры права: ей неизвестно деление на частное и публичное, а отрасли права не выражены четко. В структуре английского права выделяют: а) прецедентное право; б) право справедливости; в) статутное право. Право справедливости представляет собой совокупность

норм, сформировавшихся из решений Лорд-канцлера, который действовал от имени короля при рассмотрении жалоб на решения обычных королевских судов. При этом его решения основывались на «королевской справедливости», восполняли пробелы в общем праве и вносили коррективы в деятельность королевских судов. Статутное же право - это право парламентского происхождения;

3. придание важного значения формам судопроизводства, процессуальным нормам, источникам доказательств;

4. большая автономия судебной власти по отношению к другим ветвям власти. Это выражается не только в правотворческих полномочиях судебной власти, но и в отсутствии прокуратуры и административной юстиции;

5. некодифицированный характер законодательства. В последние десятилетия были приняты парламентом акты, консолидирующие правовые нормы в институты и отрасли (прежде всего гражданское право), тем не менее английское право продолжает оставаться прецедентным по своему характеру.

Как уже отмечалось, в структуре общего права можно выделить группу английского права, куда входят Великобритания, Канада, Новая Зеландия, Австралия, некоторые бывшие английские колонии, а также право США, которое имеет своим источником английское право, но отличается большим своеобразием. Оно проявляется в следующем:

- в отличие от Великобритании в США имеется федеральная Конституция;

- в дуализме правовой системы, поскольку наряду с прецедентным правом действует система законодательства. Но законодательные нормы входят в правовую систему США лишь после их неоднократного применения и истолкования судами, и ссылки делаются на судебные решения;

- в федеральной системе США штаты обладают существенной самостоятельностью, и суды одного штата не обязательно должны ссылаться на судебные решения другого штата, а могут принять иные решения;

- в значительной маневренности, гибкости, приспособляемости права к изменяющимся условиям, так как высшие судебные инстанции не связаны собственными прецедентами;

- в кодифицированном характере законодательства многих штатов, например, уголовные кодексы действуют во всех штатах, во многих приняты гражданские и гражданские процессуальные кодексы, а в некоторых штатах - и уголовно-процессуальные;

- в наличии судебного контроля за законностью федеральных законов и законов, принимаемых на уровне отдельных штатов. Особую роль здесь играет Верховный Суд США, имеющий право толкования Конституции страны, а высшие судебные инстанции штатов – конституции своих штатов.

4. Религиозные и традиционные правовые семьи

К *религиозным правовым семьям* можно отнести: мусульманское право (ислам), индусское право (индуизм), еврейское право (иудаизм), традиционное право Китая и Японии, исходящее из конфуцианского мировоззрения. Для религиозных правовых семей характерно, что право здесь представляет собой часть единой и универсальной системы регулирования общественных отношений. Нет четкого разграничения на правила правовые, моральные и религиозные. Понимание права в религиозных системах шире, чем в светских. Право в них охватывает все стороны жизни человека, а не только юридические отношения. Важнейшим источником религиозного права являются божественные откровения, священные писания.

Общая характеристика мусульманского права:

Норма права воспринимается, как правило, адресованное всем мусульманам Аллахом, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. В силу божественного происхождения этого правила оно не подлежит изменению, но нуждается в разъяснении и толковании для практического использования. По содержанию нормы мусульманского права

не носят предписывающего или запрещающего характера, а представляют собой обязанность, долг совершать те или иные поступки. Так, мусульманское право определяет молитвы, которые мусульманин должен знать; посты, которые должен соблюдать; милостыни, которые необходимо подавать; паломничества, которые надо совершать. При этом нельзя принуждать к соблюдению установленных правил.

Выделяют четыре главных источника мусульманского права: Коран – священная книга мусульман, где собраны речи и проповеди пророка Мухаммеда; она посвящена вопросам религии, нравственности и лишь в очень незначительной части затрагивает вопросы правовых взаимоотношений мусульман. Сунна – сборник преданий о жизни пророка, его образе мыслей и действий. В сунне также доминируют нравственно религиозные положения. Она содержит, по существу, интерпретации и пояснения правил Корана. Иджма – согласие мусульманского сообщества об обязанностях мусульманина. Кияс – суждение по аналогии, т.е. применение к новым сходным случаям правил, установленных Кораном, Сунной и иджмой.

К второстепенным источникам относятся закон, который не может противоречить исламу и религиозно-правовой доктрине. Судья при рассмотрении дела ссылается не на Коран или Сунну, а лишь на автора, авторитет которого общепринят.

В структуре мусульманского права отсутствует публичное и частное право, однако в современный период выделяются в качестве основных отраслей уголовное, судебное и семейное право. Мусульманское уголовное право различает твердо установленные наказания (за воровство, убийство, прелюбодеяние, употребление спиртных напитков) и дискреционные, назначаемые по усмотрению судьи, который может наказать за любое другое нарушение закона.

Семейное право представлено «правом личного статуса» и регулирует не только семейные, но и наследственные и некоторые другие отношения.

Семья мусульманского права включает Иран, Ирак, Пакистан, Саудовскую Аравию, Ливан, Судан. В ряде мусульманских государств мусульманское право сохранило свое значение лишь в отдельных сферах (Алжир, Египет, Сирия), но в Турции, например, которая провозгласила себя светским государством, нормы мусульманского права значительно потеснены нормами, заимствованными из романо-германским правовой семьи.

Индусская правовая семья основана на своеобразном религиозном комплексе – индуизме и составляет одну из религиозно-традиционных семей права. К этой семье относятся правовые системы государств: Бангладеш, Непала, Гайаны, Бирмы, Сингапура, Малайзии, некоторых стран восточного побережья Африки, например, Танзании, Уганды, Кении.

Индусская система права сформировалась более двух тысяч лет назад и, пройдя сложный путь развития, сохранила свое регулирующее значение до наших дней.

Для этой правовой системы характерны:

- связь с кастовой системой, основной догмой которой является положение о том, что все люди с рождения разделены на определенные социальные иерархические группы – касты, каждая из которых имеет свои права, обязанности, свое миропонимание и мораль. Касты живут по своим обычаям, и собрание касты голосованием разрешает споры внутри своей группировки, применяя меры принуждения. Наиболее суровое из них – отлучение от касты.

- Источником права и религии считаются веды – сборники индийских религиозных песен, молитв, гимнов, содержащих, по существу, правила поведения.

Индусское право основывалось на обычаях в регулировании вопросов права наследования, правового режима имущества отдельных членов неразделенной семьи и раздела семейного имущества.

После обретения Индией и другими британскими колониями независимости происходил процесс кодификации индусского права, был принят ряд законов, унифицировавших брачное право индусов и приспособивших его к современному мировоззрению, были приняты законы об опекунстве несовершеннолетних, о наследовании, об усыновлении и др., которыми современные судьи руководствуются при рассмотрении конкретных дел. Что касается кастовых дел, то суд не вправе пересматривать кастовые правила, но лишь следит за их соблюдением и правильным применением.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что понимается под категорией «национальная правовая система»?
2. Каково соотношение понятий «правовая система» и «правовая культура»?
3. В чем специфика категории «правовая семья»?
4. Какие классификации национальных правовых систем Вам известны?
5. Что такое «рецепция римского права»?
6. Отличие романской ветви от германской ветви континентальной правовой системы.
7. Причины распространения романо-германских правовых традиций на правовой карте мира.
8. Каковы основные отличительные особенности романо-германской правовой семьи?
9. Основные черты общего права.
10. Основные исторические вехи становления общего права.
11. Соотношение прецедента как источника права и закона в современной англосаксонской правовой семье.
12. Особенности современного американского права, его отличия от английского права.
13. Что такое традиционное общество? Каковы его основные характеристики?
14. Что такое обычное право? Его основные характеристики.
15. Основные пути трансформации обычного права (на примере мусульманского, индусского и обычного права стран Тропической Африки)

Тестовые задания

1 Как соотносятся понятия «система права» и «правовая система»?

1) эти понятия тождественны;
2) первое является элементом второго;
3) второе охватывается первым;
4) эти понятия самостоятельны и не связаны между собой.

2 Англо-саксонская правовая семья включает в себя элементы:
1) отрасли и институты права;
2) публичное и частное право;
3) общее право и право справедливости;
4) законы и подзаконные акты.

3 Основной источник права в романо-германской правовой системе – это:
1) прецедент;
2) договор;
3) нормативный акт;
4) правовой обычай.

4 К какой правовой системе ближе российское право по характеру доминирующих источников?
1) к социалистической;
2) к романо-германской;
3) к славянской;
4) к системе общего права.

5 В чем состоит специфика российской правовой системы?
1) в значительной роли судебной власти;
2) включает в себя элементы всех систем;
3) не признает деления права на публичное и частное;
4) признает верховенство закона.

6 Назовите страну, право которой относится к континентальной правовой системе:
1) Соединенные штаты Америки;
2) Польша;
3) Австралия;
4) Китай.

7 Категория, характеризующая уровень правового развития страны:
1) система права;
2) механизм правового регулирования;
3) система законодательства;
4) правовая система.

8 Категория, характеризующая относительное единство правовых систем:
1) национальная правовая система;
2) группа правовых систем;
3) правовая семья;
4) система права.

9 Какое из указанных явлений может характеризоваться как правовая семья?
1) семейное право;
2) материальное право;
3) публичное право;
4) общее право.
10. В структуру правовой системы не входят:
1) правовые теории;
2) источники права;
3) правовая деятельность;
4) правовая культура.

11. Сколько национальных правовых систем существует в настоящее время в мире:
1) около 10;
2) не более 50;
3) примерно 100;
4) более 200?

12. Правовая семья обычно понимается как совокупность:
1) государств, расположенных в одном регионе;
2) правовых систем, основанная на общности источников и структуры права;
3) стран, где проживает население одной национальности или исповедующее одну религию.

13. За основу классификации правовых систем принимаются, как правило, следующие критерии:
1) правовое сознание;
2) юридическая техника;
3) расовый и языковой признаки;
4) уровень правовой развитости общества.

14. Романо-германскую правовую семью иначе называют семьей:
1) канонического права;
2) континентального права;
3) римского права;
4) германского права.

15. Что из нижеперечисленного не является источником права в романо-германской правовой семье:
1) международное право;
2) судебный прецедент;
3) нормативно-правовой акт;
4) правовой обычай;

5) принципы права?

16. Типичным признаком какой правовой семьи служит деление права на публичное и частное:
1) традиционной;
2) англосаксонской;
3) романо-германской;
4) социалистической?

17. Особенностями англосаксонской правовой семьи являются:
1) деление права на частное и публичное;
2) преимущество процессуального права перед нормами материального права;
3) строгое структурирование права по отраслям.

18. К религиозной правовой семье не относятся национальные правовые системы:
1) Израиля;
2) Ирана;

19. Индусское право – это:
1) право Индии;
2) право общины, исповедующей индуизм;
3) Италии;
4) Индии.
5) часть буддизма.

20. Правовая система США отличается от правовой системы Великобритании:
1) отрицанием значения деления права на отрасли;
2) наличием писаной конституции;
3) наличием судебного прецедента как основного источника права;
4) использованием норм канонического права.

Практические задания

1. В системе права данной правовой семьи приоритетное значение придается процессуальным нормам, формам судопроизводства, источникам доказательств, так как они составляют одно временно и механизм правообразования и механизм правореализации. О каком типе правовой системы идет речь?

2. Вставьте пропущенное слово: «Основная идея разделенности людей с момента рождения на социальные иерархические группы, каждая из которых имеет свою систему прав и обязанностей, особую мораль, характерна для _____ правовой системы».

3. Заполните сравнительную таблицу:

Признак для	Англо-саксонская	Романо-	Мусульманская

сравнения	правовая система	германская правовая система	правовая система
Основной источник права			
Структура права			
Особенности норм права			
Характер законодательства			

4.Сгруппируйте перечисленные национальные правовые системы по типам (семьям): романо-германские, англо-американские, латиноамериканские, индусские, мусульманские. Германия, Малайзия, Канада, Россия, Иран, Бразилия, Иордания, Швейцария, Сингапур, Чили, Сомали, Бельгия, Италия, Австралия, Португалия, Кувейт, Великобритания, Индия, США, Аргентина, Ирландия.
5. Составьте аналитическую таблицу, отражающую различные подходы к типологии правовых систем.

Список литературы
Бернам, У. Правовая система СшА / У. Бернам. – Москва, 2006.
Бехруз, Х. Сравнительное правоведение / Х. Бехруз. – Москва, 2008.
Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид, К. Жоффре-Спинози. – Москва : Междунар. отношения, 1999.
Марченко, М. Н. Сравнительное правоведение. Общая часть / М. Н. Марченко. – Москва : Зерцало, 2001.
Лукьянова, Е. г. глобализация и правовая система России (основные направления развития) / Е. г. Лукьянова. – Москва : Норма, 2006.
Марченко, М. Н. Правовые системы современного мира / М. Н. Марченко. – Москва, 2001.
Правовые системы стран мира / под ред. А. Я. Сухарева. – Москва, 2001.
Решетников, Ф. М. Правовые системы стран мира / Ф. М. Решетников. – Москва, 1993.
Саидов, А. Х. Сравнительное правоведение / А. Х Саидов. – Москва, 2000.

Глава 15. Правовые отношения

План

1. Понятие и основные признаки правоотношений
2. Структура (состав) правовых отношений
3. Классификация (виды) правоотношений
4. Понятие и классификация юридических фактов

1. Понятие и основные признаки правоотношений

Будучи частью общества человек не может не вступать во взаимодействие с иными лицами порождая тем самым общественные отношения или социальные связи. Посредством участия в таких отношениях (связях) он способен удовлетворить свои экономические, политические, социальные, идеологические и иные потребности и интересы. Наиболее важные и значимые из них опосредуются правом и трансформируются правовые отношения.

В самом общем смысле *правовые отношения* определяются как общественные отношения, урегулированные нормами права. Расширительно под *правовыми отношениями* понимаются урегулированные нормами права общественные отношения, участники которых являются носителями субъективных прав и юридических обязанностей, охраняемых и гарантируемых государством.[158] Связь общественных отношений и права является безусловным фактом существования правовых отношений.

Радько Т.Н., Морозова Л.А. формулируют понятие *правовых отношений* как «юридическую связь между его субъектами, основным содержанием которой являются субъективные права и юридические обязанности, и которая возникает на основе норм права в случае наступления предусмотренных нормой юридических фактов». [159]

По мнению Лукъяновой Е.Г. *правовое отношение* – это есть социальное взаимодействие (общественное отношение), субъекты которого связаны взаимными субъективными правами и обязанностями. [160]

В.Н. Протасов определяет *правоотношение* как «охраняемое государством волевое индивидуализированное общественное отношение,

---

[158] Пиголкин, А. С. Теория государства и права : учебник для вузов / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев ; под редакцией А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 516 с.

[159] Радько, Тимофей Николаевич. Теория государства и права : учебник для бакалавров по специальности "Юриспруденция" / Т. Н. Радько, В. В. Лазарев, Л. А. Морозова ; Моск. гос. юрид. ун-т им. О. Е. Кутафина. - Москва : Проспект, 2015. - 562 с.

[160] Лукьянова, Е. Г. Теория государства и права : учебник / Е. Г. Лукьянова. – М. : Норма : Инфра-М, 2023. – 230 с.

участники которого связаны взаимными юридическими правами и обязанностями».[161]

Наиболее характерными признаками правовых отношений являются:

- это есть особая разновидность общественных отношений, в результате которых экономические, социальные, политические и другие отношения опосредуются юридической формой взаимодействия его участников. Правовые отношения могут возникать исключительно между людьми, т.к. вещи, животные выступают объектами, а не субъектами права.

- правовое отношение возникает вследствие воздействия правовых норм на поведение людей. По общему правилу правоотношения возникают на основе норм права (или на основе договора нормативного содержания, или правового обычая). Не только нормы права воздействуют на правовые отношения, т.к. являются непосредственно их юридической базой, но и правоотношения оказывают влияние на нормы права;

- по сути, правоотношение выступает непосредственной фактической реализацией субъективных прав;

- правоотношения возникают по поводу определенных благ или ценностей;

- предпосылками или необходимыми условиями возникновения и осуществления правоотношений выступают субъекты права, нормы права и юридические факты;

- правовые отношения носят исключительно волевой характер. Для возникновения правоотношений обязательно необходима воля его участников, например, при вступлении в брак, при заключении сделки купли-продажи. Для некоторых правоотношений достаточно наличие воли одного лица (возбуждение уголовного дела, привлечение к административной ответственности). Сознательно-волевой характер правоотношений проявляется в двух аспектах – правоотношения возникают на основе норм

[161] Протасов, В. Н. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / В. Н. Протасов. — 2-е изд. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 368 с.

права, возникающих по воле законодателя, и реализация юридических прав и обязанностей осуществляется по воле отдельных лиц;

- правоотношение – это есть сложная юридическая связь между субъектами данных отношений с корреспондирующими субъективными правами и юридическими обязанностями. Носитель субъективного права является лицом управомоченным, а носитель юридической обязанности – лицом обязанным. Производной от субъективного права выступает юридическая обязанность;

- связь субъектов в правовых отношениях носит индивидуализированный характер, либо поименный, либо по социальному статусу (продавец и покупатель, кредитор и должник);

- правоотношения поддерживаются государственным принуждением, которое становится необходимым в случае нарушения правовых предписаний или неисполнения юридических обязанностей. В большинстве же случаев участники правоотношений действуют добропорядочно.

Условия и обстоятельства, при наличии которых возникают, изменяются или прекращаются правоотношения называются предпосылками возникновения правоотношений. Все предпосылки подразделяют на общие (материальные) и специальные (юридические). К первым общим предпосылкам относятся собственно фактические общественные отношения и связи, подлежащие правовой регламентации: объекты (благо или ценности); заинтересованные лица (стороны); поведение участников; интересы и потребности людей; воля участников. Специальные или юридические предпосылки – это совокупность правовых условий, без наличия которых правоотношение не может возникнуть или прекратиться. К ним относятся юридические факты, нормы права, правосубъектность, юридические состояния и квазифакты.

2. Структура (состав) правовых отношений

Состав (структура) правоотношений состоит из нескольких элементов:

- субъекты (участники) правоотношений;

- объекты правоотношений;

- содержание правоотношения, включающего субъективные права и юридические обязанности.

Субъект правоотношений – это физические и юридические лица, а, также, публичные образования и социальные общности, которые могут являться участниками правоотношений и выступать в качестве носителей субъективных прав и юридических обязанностей.[162] Субъект правоотношений является одновременно и субъектом права, который реализовал свою правосубъектность и стал участником конкретного правого отношения. При этом не всякий субъект права – участник того или иного правоотношения.

Субъектами правоотношений выступают физические (индивидуальные) лица, юридические лица, организации (коллективные лица), государство и его органы (публичные образования), муниципальные органы, социальные общности – народ, нация.

Физические лица - это граждане, иностранцы, лица без гражданства (апатриды), лица с двойным гражданством (бипатриды). Физическое лицо, как субъект правовых отношений обладает общим (конституционным), специальным и индивидуальным статусом.

Среди коллективных лиц, как участников правоотношений, выделяются общественные объединения, политические партии, профсоюзы, коммерческие (производственные кооперативы, хозяйственные общества, государственные и муниципальные предприятия) и некоммерческие организации (потребительские кооперативы, религиозные организации). Общественные организация выступают субъектами правоотношений, если

[162]Гавриков, В. П. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / В. П. Гавриков. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 461 с.

они зарегистрированы в органах юстиции, как добровольные, некоммерческие, самоуправляющиеся объединения граждан или юридических лиц негосударственного характера. Их правоспособность и дееспособность зависят напрямую от их целей и задач.

Особый круг субъектов составляют юридические лица. Согласно статьи 48 ГК РФ к обязательным признакам юридического лица относятся: это организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении и оперативном управлении обособленное имущество, отвечают по своим обязательствам этим имуществом, могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и лично неимущественные права и нести обязанности, могут выступать истцом и ответчиком в суде.

К публичным образованиям как субъектам правоотношений относятся: государство, субъекты РФ, государственные органы, государственные учреждения, органы местного самоуправления. Среди государственных структур можно выделить государственные органы, государственные организации, обладающие властными полномочиями. Государство выступает в качестве субъекта в международных и межгосударственных отношениях, в государственно-правовых отношениях РФ и её субъектов, в уголовно-правовых отношениях, в гражданско-правовых отношениях по поводу федеральной собственности, заключает гражданско-правовые договоры на приобретение вооружения, осуществляет закупки товаров для государственных нужд.

К социальным общностям относятся народ, нация, население региона, трудовой коллектив. Так, субъектом непосредственного правотворчества путем референдума выступает народ, он же является носителем государственного суверенитета.

Субъект правоотношений должен обладать правосубъектностью, т.е. способностью быть субъектом права, состоящей из правоспособности, дееспособности и деликтоспособности.

Правосубъектность представляет собой общественно-юридическое свойство лиц и рассматривается в двух аспектах: как субъективное юридическое право («право на право») и как юридическую возможность.

Правосубъектность органов государственной власти определяется в рамках установленной для них компетенции. Так, государственные органы имеют правомочия на совершение односторонних действий, которые порождают, изменяют и прекращают правоотношения. Они обладают правом издания актов применения права. Но одновременно государственные органы могут выступать стороной в гражданско-правовых сделках как равноправные субъекты наряду с другими участниками правоотношений.

Правоспособность представляет собой способность лица иметь в силу норм права субъективные права и юридические обязанности, т.е. быть участником правоотношений.[163] Правоспособность у физических лиц возникает с момента рождения человека и прекращается его смертью. Правоспособность служит важной предпосылкой правообладания, но реального блага ещё не дает. Так, общая гражданская правоспособность лица возникает в момент его рождения, и участником гражданско-правового отношения (например, правоотношения наследования) может быть даже младенец. Закон закрепляет также право ещё не родившегося на момент смерти наследодателя ребенка стать его законным наследником.

Правоспособность признается в равной мере за всеми лицами и не зависит от пола, расы, национальности, возраста.

Правоспособность физических лиц подразделяется на общую, отраслевую и специальную. Общая правоспособность – это возможность иметь любые права и обязанности, предусмотренные действующим законодательством. Она признается государством за лицами с момента их рождения. Отраслевая правоспособность – это возможность приобретать права и обязанности в тех или иных отраслях права (уголовная, брачная,

[163] Ромашов, Р. А. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / Р. А. Ромашов. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 478 с.

избирательная). Специальная правоспособность – это способность, для осуществления которой требуются специальные знания и умения (президент, судья, прокурор, криминалист). Возникновение специальной правоспособности всегда связано с соответствием лица определенным критериям и особым условиям.

Правоспособность у юридических лиц возникает с момента регистрации устава и внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц и прекращается в случае ликвидации юридического лица и исключения его из реестра. Специальная правоспособность юридического лица закрепляется в уставе, где определяются его особые цели и виды деятельности.

Дееспособность – это способность своими действиями приобретать и осуществлять субъективные права и создавать для себя юридические обязанности, а также исполнять их.[164] По мнению В.Н. Протасова «дееспособность - это обусловленная правом способность своими собственными действиями (бездействием) приобретать субъективные юридические права и обязанности, осуществлять и прекращать их». [165]

Дееспособность физического лица непосредственно зависит от таких факторов, как:

- состояние здоровья. Так, согласно статье 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства (слабоумия, эпилепсии, шизофрении) не может понимать своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным, и над ним устанавливается опека.

- семейное положение (например, лица, находящиеся в близком родстве или свойстве, не могут состоять в непосредственном подчинении друг у друга на государственной службе);

- наличие гражданства, т.к. не граждане не обладают активным и пассивным избирательным правом (за исключением выборов в органы

[164] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024. — 620 с

[165] Протасов, В. Н. Теория государства и права : учебник и практикум для вузов / В. Н. Протасов. — 2-е изд. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 368 с.

местного самоуправления), ограничены в правах собственности на отдельные категории земель;

- правового статуса лица, т.к. лица, отбывающие наказание в местах лишения свободы ограничены в избирательных правах;

- достигнутый возраст. Полная дееспособность возникает с момента достижения совершеннолетия, т.е. с 18 лет. Полностью дееспособным может быть признано (эмансипировано) также лицо в возрасте 16 лет, если оно работает по трудовому договору (контракту) или осуществляет предпринимательскую деятельность (с согласия родителей, усыновителей или попечителя) или вступило в брак. Частичная дееспособность бывает у лиц с 6 до 18 лет. Она подразделяется на частичную дееспособность малолетних с 6 до 14 лет (ч. 2 ст. 28 ГК РФ) и частичную дееспособность несовершеннолетних с 14 до 18 лет (ч. 2 ст. 26 ГК РФ). Ограниченная дееспособность устанавливается по решению суда в отношении лиц, достигших совершеннолетия по основаниям, предусмотренным статьей 30 ГК РФ (злоупотребление спиртными напитками и наркотическими веществами). Полной недееспособностью обладают дети до 6 лет, а также достигшие совершеннолетия, но признанные судом недееспособными на основании ст. 29 ГК РФ.

Дееспособность юридического лица возникает одновременно с правоспособностью, т.е. с момента регистрации юридического лица. Дееспособность юридических лиц является специальной т.к. зависит от его организационно-правовой формы, уставных целей, установленной компетенции, полученных специальных разрешений (лицензий).

В юридической литературе выделяется особая форма дееспособности – *трансдееспособность*, которую Радько Т.Н., определяет, как способность своими действиями создавать для других лиц права и обязанности, возникающие в результате действия других лиц.[166] Например, сделка,

[166] Радько, Тимофей Николаевич. Теория государства и права : учебник для бакалавров по специальности "Юриспруденция" / Т. Н. Радько, В. В. Лазарев, Л. А. Морозова ; Моск. гос. юрид. ун-т им. О. Е. Кутафина. - Москва : Проспект, 2015. - 562 с.

совершаемая представителем или комиссионером от имени представляемого, или договор купли-продажи недвижимости, совершенный законным представителем от имени ребенка, душевнобольного, лишенного дееспособности.

Деликтоспособность представляет собой урегулированную законом способность лица нести юридическую ответственность (исполнять соответствующие юридические обязанности) за совершенные противоправные деяния (деликты).[167] У физических лиц деликтоспособность напрямую зависит от возраста и применительно к различным отраслям права наступает по-разному. Например, в уголовном праве наступает с: 14 лет – в случае совершения особо тяжкого и тяжкого преступлений, 16 лет – за все иные преступления, предусмотренные Особенной частью УК РФ. В административном праве деликтоспособность наступает с 16 лет, в гражданском праве – с 18 лет (исключение – вступление в брак до совершеннолетия или эмансипация). У юридических лиц деликтоспособность возникает также с момента государственной регистрации.

Объект правоотношений – это то, по поводу чего складывается правоотношение: материальные и нематериальные (духовные) блага или поведение лиц, в связи, с чем возникают субъективные права и реализуются юридические обязанности участников правоотношений. [168]

Несмотря на многочисленность точек зрения, выделяется две основные теории понимания объекта правоотношения: монистическая (ее авторы отстаивают единый объект правоотношения) и плюралистическая (в ней признается множественность объектов правоотношения).

Согласно монистической теории, объектом правоотношения является поведение (или деяние) сторон, т.к. именно оно регулируется в норме права и выступает формой реагирования на юридический факт (проф. О.С. Иоффе)

---

[167] Теория государства и права. Общая часть : учебник для вузов / А. П. Альбов [и др.] ; под общей редакцией А. П. Альбова. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 162 с.

[168] Бялт, В. С. Теория государства и права в схемах : учебник для вузов / В. С. Бялт. — Москва : Издательство Юрайт, 2025. — 447 с.

или то фактическое общественное отношение, на которое правоотношение воздействует (проф. Ю.К. Толстой). Согласно данному подходу у всех правовых отношений общий объект – объект-действие/бездействие.

Ученые, признающие множественность объектов правоотношений, по-разному определяют его понятие. Так, известный российский правовед проф. Н.Г. Александров под объектом правоотношения понимал «тот имущественный объект, по поводу которого существует данное отношение между субъектами». Иное определение давал проф. С.С. Алексеев. Он считал объектами правоотношений «те явления (предметы) окружающего нас мира, на которые направлены субъективные юридические права и обязанности». Данный подход рассматривает объект как благо, которых может быть несколько.

В плюралистической теории к объектам правоотношений относят следующие материальные и нематериальные блага:

1) материальные блага (вещи, имущество, иные ценности);

2) продукты духовного творчества (результаты авторской, изобретательской и др. деятельности);

3) личные нематериальные блага (жизнь, здоровье, имя, честь, достоинство);

4) ценные бумаги, деньги и официальные документы (ст. 140, 143 ГК РФ);

5) животные (ст. 137 ГК РФ);

6) информация, коммерческая и государственная тайна (ст. 139 ГК РФ);

7) поведение, действия участников правоотношений, результаты их действий, различные услуги (договор перевозки, юридическое консультирование).

В литературе имеются попытки объединить монистический и плюралистический подходы к объекту правоотношения, когда фактическое правомерное поведение называют «юридическим объектом» правоотношения (или предметом правоотношения), а связанные с этим поведением различные

материальные и духовные блага - «материальным объектом» (например, проф. Л.И. Спиридонов). В другом случае, напротив, предметом правоотношения полагают материальное или нематериальное благо, а объектом - разнообразные фактические общественные отношения (проф. А.Г. Братко).

Категорию «объект правоотношения» следует отличать от категории «объект права». Под объектом права понимается предмет правового регулирования - социальная сфера, подвергаемая правовому воздействию.

В современной юриспруденции не признается объектом правоотношения человек (который может быть лишь субъектом правоотношения). Вместе с тем история общества знает рабовладельческие отношения, при которых раб был объектом купли-продажи («говорящей вещью»).

Содержание правовых отношений составляют субъективные права и юридические обязанности. В юридической литературе различают юридическое и фактическое содержание правоотношений. Юридическое содержание составляют непосредственно субъективные права и юридические обязанности участников. Как определяет Радько Т.Н. «юридическое содержание – это возможность совершения определенных действий управомоченным лицом или необходимость выполнения тех или иных действий обязанным лицом, а также необходимость соблюдения запретов, установленных нормами права». Фактическое содержание формирует конкретные действия (поведение) субъектов правоотношений.

В науке сложились следующие подходы к пониманию содержания правовых отношений:

1. Формой правоотношения являются субъективные юридические права и обязанности, а его содержанием - фактическое правомерное поведение субъектов, которое эти права и обязанности реализует (проф. В.Н. Щеглов, проф. Л.С. Явич и др.).

2. Проф. С.С. Алексеев называет субъективные юридические права и обязанности «юридическим содержанием» правоотношения, а фактическое

правомерное поведение субъектов - «материальным содержанием». При этом автор полагает, что оба эти содержания являются элементами правоотношения и наряду с ними выделяет другие элементы - субъекты и объект правоотношения.

3. Проф. О.С. Иоффе выделял в правоотношении вообще три содержания - юридическое, материальное и идеологическое.

4. Правоотношение в целом выступает как форма регулируемого нормами права общественного отношения, а последнее является содержанием правоотношения (проф. О.А. Красавчиков, проф. Б.Л. Назаров и др.). Содержание (общественное отношение) находится за пределами своей формы (правоотношения), является внешним содержанием.

Субъективное право определяется в правовой науке как гарантируемые законом вид и мера возможного или дозволенного поведения лица. Радько Т.Н. определяет субъективное право, как возможное поведение, реализация которого целиком зависит от усмотрения управомоченного лица, от его воли и желания. А *юридическая обязанность* - это вид и мера должного или требуемого поведения, юридически закрепленная и обеспеченная государством. По сути, юридическая обязанность - есть необходимое поведение субъектов правоотношений, установленное для обязанного лица. В основе субъективного права лежит юридически обеспеченная возможность; в основе обязанности - юридически закрепленная необходимость и должное поведение.

Субъективное право включает в себя следующие полномочия:

- право на собственные положительные действия или возможность управомоченного субъекта самому совершать положительные действия (собственник имущества имеет право распоряжения имуществом по своему усмотрению);

- право пользования основывается на возможности использовать в личных целях определенные социальные блага (сервитут);

- право требовать соответствующего должного поведения от обязанного лица, а именно – совершать определенные действия (возврат долга), воздерживаться от их совершения (не посягать на чужую собственность). Требование – это право на чужие действия/бездействия;

- право притязания заключается в возможности понуждения обязанной стороны исполнения обязательств путем применения государственного принуждения.

Субъективное право может выступать как право-поведение, право-пользование, право-требование, право-притязание.

Структура юридической обязанности соответствует структуре субъективного права (являясь как бы его обратной стороной) и также включает в себя четыре компонента:

- необходимость воздержаться от определенных действий, которая выражается в форме бездействия (не нарушать правовые предписания, закрепленные в Особенной части УК РФ);

- необходимость совершать активные действия, предусмотренные обязанностью. Для правообязанного лица это означает отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного лица (должник обязан возвратить кредитору кредит и уплатить проценты);

- обязанность претерпевать меры государственного принуждения и нести ответственность за неисполнение возложенных законом обязанностей;

- необходимость не препятствовать правомочной стороне, пользоваться принадлежащим ему благом.

Юридическая обязанность устанавливается как в интересах управомоченного, так и в интересах государства в целом. Она - гарант их осуществления. Вместе с тем, субъективное право и юридическая обязанность - это парные и равноэлементные категории, которые в рамках конкретных правоотношений строго соответствуют и корреспондируют друг другу.

3. Классификация (виды) правоотношений

Существуют разные критерии классификации правовых отношений.

По отраслевой принадлежности можно различать *государственно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые, налоговые, семейные* и другие правоотношения.

В зависимости от функционального назначения – на *регулятивные* и *охранительные.* Регулятивные правоотношения складываются в рамках правомерного поведения участников на основе реализации регулятивных норм права. Охранительные правоотношения возникают в результате нарушения субъектами норм права путем неправомерного поведения. В свою очередь, регулятивные правоотношения подразделяются на правоотношения активного типа (возникают на основе реализации обязывающих и управомочивающих норм, например, по договору поставки одна сторона отгружает товар, другая его принимает) и правоотношения пассивного типа (возникают на основе запрещающих норм, например, в случае лишения родительских прав они больше не должны вмешиваться в жизнь ребенка).

По степени индивидуализации или конкретизации субъектов права разграничивают *относительные,* в которых поименно определены все участники правоотношения, и *абсолютные,* в которых индивидуализирована лишь одна сторона - управомоченная (например, правоотношение собственности, организация лотерей).

По характеру правоотношения делятся на *материальные* и *процессуальные.* Материальные правоотношения возникают на основе норм материального права (конституционного, земельного, семейного, гражданского и др.). Процессуальные правоотношения складываются на основе норм процессуального права (уголовно-процессуального, гражданско-процессуального, арбитражно-процессуального). Например, допрос потерпевшего, свидетеля в ходе судебного заседания.

В зависимости от сферы правового регулирования правовые отношения могут быть *частноправовые и публичноправовые.*

Частноправовые – это правоотношения, которые строятся на договорных свободных началах (например, благотворительная помощь). Публично-правовые отношения – это правоотношения, которые строятся на субординации, иерархическом положении участников, закрепленных в специальных актах и компетенциях (конституционное, налоговое, административное право).

По характеру взаимоотношений сторон правоотношения делятся на *простые и сложные.* Сложные правоотношения могут иметь в своем составе несколько участников с комплексом субъективных юридических прав и обязанностей. Простые правоотношения – это правоотношения, в которых у одного участника имеются только права, а у другого - только обязанности (например, налоговый орган – налогоплательщик, кредитор – должник).

В зависимости от количества участников правоотношения подразделяются на *односторонние, двусторонние и многосторонние.* Особенностью односторонних правоотношений является то, что каждая их сторон правоотношений имеет по отношению к другой или только права, или только обязанности (например, договор дарения). Характерной чертой двусторонних правоотношений является наличие у сторон, участников правоотношений взаимных корреспондирующих прав и обязанностей (договор подряда, найма, купли-продажи, брак). В многосторонних правоотношениях имеется несколько (три и более) сторон и наличие у каждой из них прав и обязанностей по отношению друг к другу (сделки с посредником, акционерное общество – акционеры).

По продолжительности действия правоотношения делятся на *длящиеся правоотношения и кратковременные.* Длящиеся правоотношения – это правовые отношения длительные и не определенные точно во времени (гражданство, брак). Кратковременные – это правоотношения краткосрочные или одномоментные (голосование на выборах, розничная купля-продажа).

4. Понятие и классификация юридических фактов

Для возникновения, изменения и прекращения правоотношений требуется не только воля и интересы лица, но и определенные жизненные обстоятельства, факты. Не все жизненные факты играют роль предпосылок правоотношений, а только те, которые закреплены в норме права и с которыми законодатель связывает возможность осуществления субъектами субъективных прав и юридических обязанностей.

Своим существованием термин «юридический факт» обязан видному германскому правоведу Фридриху Карлу фон Савиньи, который в своем труде «Система современного римского права» (1840 г.) писал: «Я называю события, вызывающие возникновение или окончание правоотношений, юридическими фактами».

Юридические факты - это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правовых отношений. Марченко М.Н. дает следующее определение юридическим фактам – это такие сформулированные в гипотезах правовых норм жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, существование, изменение или прекращение правовых отношений.

К характерным чертам юридических фактов можно отнести*:*

1. Представляют собой различные жизненные обстоятельства, условия и факты.

2. По своей социальной природе юридические факты - это обычные жизненные обстоятельства, которые сами по себе не обладают свойством вызывать юридические последствия. Такое качество придается им юридическими нормами, только после юридического закрепления. Юридические факты - это общественно-юридические явления.

3. Юридические факты служат непременным условием возникновения, изменения или прекращения правовых отношений. Юридический факт выполняет роль «пускового механизма» по отношению к норме права, он запускает ее абстрактное содержание в действие. В этом плане юридические

факты можно рассматривать как звенья, связующие нормы права и правовые отношения.

4. Указания на юридические факты и их описание содержатся в гипотезах юридических норм.

5. Наряду с нормами и субъектами права юридические факты выступают одной из предпосылок возникновения правоотношений.

6. Юридические факты влекут за собой субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений.

7. Закрепляются государством в лице законодателя и обеспечиваются государственным принуждением.

Юридические факты, как и всякие жизненные обстоятельства, весьма разнообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям:

1) по характеру порождаемых юридических последствий - *правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.* Правообразующие – это обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение юридических прав и обязанностей (заключение брака, рождение ребенка, утверждение в должности). Правоизменяющие – это те обстоятельства, которые трансформируют содержание правоотношений. Правопрекращающие – это те обстоятельства, которые предусматривают прекращение правоотношений (расторжение трудового договора, расторжение брака);

2) по характеру действия - *факты однократного действия* (истечение срока, нанесение материального ущерба) и *факты-состояния* (состояние в родстве, состояние нетрудоспособности);

3) по характеру связи с индивидуальной волей участников правоотношения - *юридические действия (*бездействие) и *юридические события.*

События – обстоятельства, не зависящие от воли людей. События могут быть *абсолютными и относительными.* Абсолютные события вообще не связаны с волей человека (например, стихийное бедствие, пожар,

эпидемия, смерть). Относительными являются события, которые не зависят от воли участников именно данного правоотношения, но зависят от воли других людей. Например, возгорание дома в результате нарушения норм техники безопасности.

Действия – это обстоятельства, напрямую обусловленные деятельностью людей, с их сознанием и волей. В зависимости о характера взаимоотношений с нормами права действия подразделяются на *правомерные и неправомерные.* Правомерными являются такие поступки людей, которые совершаются на основе правовых предписаний и полностью соответствуют им. Правомерные действия подразделяются на юридические акты (договоры, соглашения) и юридические поступки (оказание помощи лицу, терпящему бедствие, возврат собственнику утерянной вещи). Особенностью юридических актов выступает то, что они совершаются именно, чтобы породить правовые отношения и нередко носят властный характер (акты органов исполнительной власти, судебные решения или договор купли-продажи, дарения). Юридические поступки – это действия лиц, с совершением которых закон связывает наступление юридических последствий независимо от воли, желания других лиц (создание художественного произведения, находка клада).

Неправомерные действия – это такие поступки людей, которые противоречат нормам права и напрямую нарушают их. По степени общественной опасности неправомерные действия подразделяются на преступления (уголовные правонарушения), административные и дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения (деликты).

4) по степени определенности юридические факты делятся на *определенные и относительно определенные.* Определенные – это те юридические факты, которые исчерпывающе описывают юридические обстоятельства в нормах права и не требуют расширительного толкования и дополнений (указание на возраст, стаж). Относительно определенные – это

те, которые нуждаются в определенной конкретизации в процессе реализации права (бланкетные и отсылочные положения).

5) в зависимости от степени сложности юридические факты делятся на *единичные юридические факты и фактические составы* (системы юридических фактов). Фактический (юридический) состав представляет собой совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения и изменения правовых отношений. Фактический состав может быть простым (условия относятся к одной отрасли права – заключение брака), сложным (юридические факты принадлежат к разным отраслям права – усыновление ребенка), завершенным или незавершенным, в зависимости от накопления необходимых юридических фактов.

Особыми видами юридических фактов являются правовые состояния и квазифакты. Правовые состояния – это длящиеся жизненные обстоятельства, которые непрерывно или периодически порождают определенные правовые последствия. К таковым правовым состояниям относят: гражданство, нетрудоспособность, стаж, родство, брак. В этом случае и само правоотношение может рассматриваться в качестве юридического факта (Р.Т. Мухаев).

Квазифакты – это те жизненные ситуации, которые могут иметь вероятностный характер, но рассматриваются нормами права в качестве оснований для возникновения, изменения и прекращения правоотношений. К квазифактам относятся преюдиции, правовая фикция, правовая.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое правоотношение? Назовите признаки правоотношения, общие с другими видами общественных отношений, и специфические, присущие только правоотношениям. 2. Понятие субъект правоотношения. Назовите и охарактеризуйте его виды.
3. Изучите ст. 19, 20, 54 ГК РФ и расскажите, каким образом осуществляется индивидуализация физических и юридических лиц.
4. В чем разница между правоспособностью и дееспособностью?
5. Изучите ст. 21–41 ГК РФ и охарактеризуйте дееспособность малолетних в возрасте от шести до 14 лет и дееспособность несовершеннолетних в

возрасте от 14 до 18 лет. Назовите основания и по следствия ограничения дееспособности и признания лица недееспособным. Предполагает ли патронаж, предусмотренный ст. 41 ГК РФ, ограничение дееспособности?
6. Изучите ст. 63 гл. 10 и гл. 42 ТК РФ и расскажите, в чем заключаются ограничения трудовой дееспособности несовершеннолетних.
7. Что такое деликтоспособность? Найдите в УК РФ составы преступлений, ответственность за которые наступает с 14, 16 и 18 лет.
8. Изучите ст. 454, 606, 702 ГК РФ. Выделите и охарактеризуйте элементы правоотношений, предусмотренных данными статьями. Назовите юридические факты, на основании которых они возникают, определите их вид.
9. Изучите ст. 125, 142, 166 УК РФ. Выделите и охарактеризуйте элементы правоотношений, предусмотренных данными статьями. Назовите юридические факты, на основании которых они возникают, определите их вид.
10. Что такое объект правоотношения?
11. Приведите примеры безобъектных правоотношений.12. Приведите примеры фактических составов, необходимых для возникновения каких-либо правоотношений

Тестовые задания

1. **Что такое правовые отношения?**
   1) Отношения между людьми, основанные на моральных принципах
   2) Общественные отношения, регулируемые нормами права
   3) Отношения, возникающие в результате экономической деятельности
   4) Все вышеперечисленное

2. **Какой из нижеперечисленных элементов не входит в структуру правовых отношений?**
   1) Субъект
   2) Объект
   3) Юридическая обязанность
   4) Преюдиция

3. **Кто может быть субъектом правовых отношений?**
   1) Только физические лица
   2) Только юридические лица
   3) Физические и юридические лица, а также государство
   4) Только государственные органы

4. **Что такое юридическое лицо?**
   1) Организация, обладающая правами и обязанностями
   2) Физическое лицо, выступающее в гражданском обороте
   3) Группа физических лиц, объединённых для достижения общей цели
   4) Все вышеперечисленное

5. Что означает термин "дееспособность"?

1) Способность лица иметь права и обязанности
2) Способность лица осуществлять свои права и исполнять обязанности
3) Способность лица участвовать в судебных разбирательствах
4) Способность лица быть привлеченным к ответственности

6. Какое качество субъекта правоотношений возникает с момента рождения и заканчивается смертью?

1) Деликтоспособность
2) Дееспособность
3) Правоспособность
4) Сделкоспособность

7. Какой из следующих примеров не является правовым отношением?

1) Заключение трудового договора
2) Оказание помощи пострадавшему на улице
3) Выплата налогов в бюджет
4) Получение паспорта

8. Какой вид правовых отношений возникает при заключении договора аренды?

1) Гражданско-правовые отношения
2) Трудовые отношения
3) Административные отношения
4) Конституционные отношения

9. Что такое эмансипация?

1) Освобождение от обязательств
2) Признание дееспособности несовершеннолетнего
3) Процесс получения гражданских прав
4) Упразднение правового статуса

10. Кто имеет право объявить несовершеннолетнего эмансипированным?

1) Орган опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей
2) Родители или опекуны
3) Трудовая инспекция
4) Местная администрация

11. Возможность лица действовать по своему усмотрению в пределах, установленных законом – это:

1) Юридическая обязанность
2) Субъективное право
3) Юридическое право
4) Гражданское право

12. Какой из следующих примеров не является субъективным правом?

1) Право на образование
2) Право на свободу передвижения
3) Обязанность платить налоги
4) Право на защиту чести и достоинства

13. Что такое юридическая обязанность?

1) Возможность лица действовать по своему усмотрению
2) Необходимость совершения определенных действий или воздержания от них в рамках закона
3) Право выбора поведения без ограничений
4) Моральная ответственность за свои действия

14. Какая гарантия обеспечивает исполнение юридической обязанности?

А. Моральная поддержка общества
Б. Принудительные меры со стороны государства
В. Самостоятельные действия субъекта
Г. Международная защита

15. Какой из следующих примеров не является юридической обязанностью?

1) Обязанность поддерживать чистоту в своем дворе
2) Обязанность заботиться о сохранении исторического и культурного наследия своего государства
3) Обязанность родителей заботиться о своих детях и их воспитании
4) Обязанность выполнять условия трудового договора

16. Ценные бумаги и документы являются…

1) Объектом правоотношений
2) Субъектом правоотношений
3) Формой правоотношений
4) Юридическим фактом

17. Какой пример юридического факта не является событием?

1) Пожар
2) Поджог
3) Наводнение
4) Землетрясение

18. Судебный приговор является примером…

1) События
2) Факта-состояния
3) Юридического поступка

4) Юридического акта

19. Какой из следующих примеров является юридическим составом?

1) Возникновение исключительных прав на изобретение
2) Прекращение брака через суд
3) Заключение договора купли-продажи недвижимости
4) Все вышеперечисленные
5)

20. Что не является предпосылкой возникновения правоотношений?

1) Интересы и потребности людей
2) Норма права
3) Юридический факт
4) Личные убеждения участников правоотношений

Практические задания

Задание №1.

Соотнесите понятия «содержание правоотношений» и «структура правоотношений». Назовите элементы, составляющие эти понятия. Раскройте сущность данных элементов.

Задание №2.

Исследуйте понятие «эмансипация». Изучите статью 27 ГК РФ. Эмансипация.

- Каково гражданско-правовое значение института эмансипации?
- Определите порядок и последствия эмансипации.

Задание №3.

Проанализируйте ситуацию:

Гражданин Иванов заключил договор аренды квартиры с гражданином Петровым. Согласно условиям договора, Иванов обязуется ежемесячно вносить арендную плату в размере 30 000 рублей до 5-го числа каждого месяца, а Петров обязуется предоставить квартиру в пользование и обеспечить ее надлежащее состояние.

Через два месяца Иванов перестал вносить арендную плату, мотивируя это тем, что Петров не устраняет поломку в системе отопления квартиры. Петров, в свою очередь, утверждает, что обязанность по ремонту возникает только после письменного уведомления об аварии, которого он не получал.

Дайте ответ на следующие вопросы:

- Какую юридическую обязанность нарушил Иванов? Укажите признаки юридической обязанности, которые подтверждают ваш ответ.
- Какую юридическую обязанность должен был выполнить Петров? Соответствует ли его поведение требованиям закона?
- Какие правовые последствия могут наступить для каждой из сторон в данной ситуации?

Задание №4.

В каких случаях возникает трансдееспособность и каковы ее особенности? Приведите примеры.

Задание №5.

Решите задачу:

16-летний Игорь, будучи учеником 10-го класса, решил приобрести новый смартфон стоимостью 50 000 рублей. Он посетил магазин электроники, выбрал модель и оплатил покупку наличными деньгами. Продавец, зная возраст Игоря, спросил его, согласен ли он на покупку, и Игорь подтвердил свое согласие.

Через неделю родители Игоря узнали о покупке и потребовали от магазина вернуть деньги, мотивируя это тем, что их сын является несовершеннолетним и не имеет права самостоятельно совершать такие сделки. Магазин отказался возвращать деньги, заявив, что телефон уже использован и не подлежит возврату как товар надлежащего качества.

Дайте ответ на следующие вопросы:

- Какой вид дееспособности имеет Игорь? Какие сделки он может совершать самостоятельно?
- Является ли данная сделка действительной? Обоснуйте ответ.
- Какие правовые последствия могут наступить для сторон (Игоря и магазина) в данной ситуации?
- Какие действия могли бы предпринять родители Игоря для защиты его интересов?

Список литературы

1. Архипов С.И. Субъект права: теоретическое исследование. СПб., 2004.
2. Варламова Н.В. Правоотношение: философский и юридический подходы // Правоведение. 1991. № 4.
3. Варламова Н.В. Субъективное право и смежные юридические категории // Российский ежегодник теории права. 2010. № 3 / под ред. А.В. Полякова. СПб.: Изд. дом СПбГУ, 2011.
4. Гревцов Ю.И. Правовые отношения и осуществление права. Л., 1987.
5. Дудин А.П. Диалектика правоотношения. Саратов, 1983.
6. Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Л., 1949.
7. Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М., 1961.
8. Исаков В.Б. Юридические факты в российском праве. М., 1998.
9. Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958.
10. Магазинер Я.М. Избранные труды по общей теории права. СПб., 2006.
11. Протасов В.Н. Правоотношение как система. М., 1991.
12. Рыбалов А.О. Абсолютные права и правоотношения // Право ведение. 2006. № 1. 396 Тема 16. Правоотношение
13. Синицын С.А. Абсолютные и относительные субъективные гражданские права: проблемы теории // Журнал российского права. 2016. № 2.

Глава 16. Правотворчество

1. Понятие правообразования и правотворчества
2. Субъекты правотворчества
3. Виды правотворческой деятельности
4. Основные принципы правотворчества
5. Законотворчество: понятие и стадии
6. Порядок опубликования и вступления в силу нормативно-правовых актов
7. Систематизация нормативных правовых актов

1. Понятие правообразования и правотворчества

Одной из важнейших сторон деятельности государства выступает правотворческий процесс, который носит всегда активную динамичную форму и имеет своей целью совершенствование законодательства, приспособление его к изменяющимся общественным отношениям. В каждом государстве и национальной правовой системе, на каждом этапе исторического и политического развития правотворчество обладает своими особенностями, но всегда оно имеет одну цель - исключительно направлено на создание новых норм права и эволюцию уже действующих правовых положений в рамках сложившейся системы права.

Правотворчество – это деятельность специально уполномоченных на то органов государства или всего народа по изданию, изменению или отмене норм права путем принятия, корректировки, систематизации либо отмены нормативных правовых актов[169]. Как отмечает Марченко М.Н. *правотворчество* – это есть процесс возведения государственной воли в закон, понимаемый в самом широком смысле слова, её оформления в различных нормативно-правовых актах, процесс придания содержащимся в них правилам поведения характер государственных велений общеобязательного характера.

Более схематично определяет правотворчество Радько Т.Н. «*правотворчество* - это деятельность компетентных органов государства,

[169] Малько А.В. Теория государства и права. – М.: Проспект, 2015.

направленная на создание, изменение или отмену правовых норм путем принятия нормативно-правовых актов». Соответственно правотворчество выступает неотъемлемым элементом всей системы управления в государстве и регулирования отдельных сфер общественных отношений.

Правотворчество выступает составной частью более сложного процесса *правообразования.* Правообразование представляет собой довольно длительный, как правило, постепенный эволюционный процесс, который возникает как реакция государства и общества на изменяющиеся общественные отношения и возникающие потребности регулирования тех или иных сфер. Это отправная точка правотворчества, когда собственно запускается процесс принятия, изменения или отмены нормативно-правовых актов. Радько Т.Н. дает следующее определение *правообразования* – это процесс от возникновения потребности в правовом регулировании к первоначальному зарождению норм права в недрах общественных отношений и до закрепления в законе. Ещё до государственного регулирования в обществе могут сложиться определенные объективные правила (правовые обычаи), которые получают признание в обществе и которыми уже руководствуются. Только после их санкционирования государством они становятся собственно нормативными правилами поведения.

Правообразование выступает объективным процессом, т.к. большинство правил поведения первоначально формируются в общественных отношениях, в реальном поведении субъектов права, либо складываются в правосознании и только потом получают законодательное оформление в правовых источниках и формах права. На понимание сущности процесса правообразования будет влиять и господствующая в государстве концепция правопонимания, т.к. в англо-саксонской правовой системе стоит говорить о правообразовании в ходе судебного процесса, в мусульманской – зависимость от религиозной идеологии.

Государство само по себе не творит право. Процесс правообразования идет в недрах социального организма, и государство, по существу, должно лишь надлежащим образом оформлять те правовые потребности, которые уже сложились в обществе. Поэтому правильнее рассматривать «правотворчество» как завершающую стадию процесса правообразования. Проф. С.С. Алексеев обоснованно говорит о том, что «правотворчество, в принципе, начинается тогда, когда потребности общественного развития определились, непосредственно-социальные права сложились, необходимость правовых нововведений назрела и на этой основе в процесс правообразования вступают компетентные органы».

Как отмечает С.В. Бошно, правообразование включает в себя и научный анализ, оценку действительности на будущее правовое регулирование, максимальный учет интересов общества, государства, партий и общественных организаций, отдельных граждан, юристов-практиков, ученых. Правотворчество же – это уже итоговая деятельность компетентных органов по выработке и принятию нормативных актов.

Наиболее значимым и основополагающим видом правотворчества выступает *законотворчество.* Это деятельность специально уполномоченных представительных (законодательных) органов власти по подготовке, обсуждению, принятию и опубликованию законов. Для данного вида правотворчества характерно наличие четких, юридически оформленных стадий, процедур и регламентного сопровождения.

В науке сложилось несколько подходов к пониманию категории *правотворчества:*

- позитивистский подход, согласно которому правотворчество – это есть государственная деятельность по созданию, изменению или отмене правовых норм, основанная на оценке объективных интересов и потребностей общества (И.Н. Сенькин);

- это деятельность государства в целом по созданию правовых норм и признанию уже сложившихся правил поведения (А.Б. Венгеров);

- социологический подход, определяющий правотворчество как процесс познания и оценки правовых потребностей общества и государства, оформление их в нормативных актах уполномоченными органами в рамках определенных процедур (Ю.А. Тихомиров);

- это правоустановление, или строгая форма государственной деятельности, выражающаяся в официальном признании права и облечение его в определенную форму (В.С. Нерсесянц, Е.Г. Лукьянова).

Понятие правотворчества охватывает все виды и способы (формы) деятельности по возведению воли общества в закон и обладает рядом *признаков*:

а) это есть интеллектуальная, волевая деятельность;

б) выражается в принятие нормативных правовых актов органами государства либо непосредственно народом путем референдума, либо путем заключение различного рода соглашений, содержащих нормы права, в форме санкционирования обычаев или норм, выработанных негосударственными организациями; формирование юридических прецедентов;

в) это процессуальная деятельность, т.к. правотворчество представляет собой сложный процесс, который осуществляется в рамках установленных законом процедур или стадий правотворчества;

г) это есть монопольная деятельность государства, т.к. государство либо само в лице своих органов власти принимает нормативно-правовые акты, либо делегирует данные полномочия другим субъектам (например, органам местного самоуправления или политическим партиям).

Правотворчество – это длящийся процесс, охватывающий ряд стадий или относительно обособленных процедур, необходимых для принятия, изменения или отмены нормативных актов. Стадии правотворчества следует отличать от стадий законотворческого процесса. Первые не урегулированы четко законом, поэтому в науке существует несколько подходов:

- Лазарев В.В. выделяет три стадии правотворчества: подготовка проекта нормативно-правового акта, принятие акта, введение в действие;

- Сырых В.М. называет шесть стадий правотворческого процесса: принятие решения о внесении изменений в действующую систему права, подготовка проекта нормативно-правового акта, рассмотрение его правотворческим органом, обсуждение проекта с заинтересованными лицами, принятие акта, опубликование акта;

- Тихомиров Ю.А. перечисляет девять стадий правотворчества: выявление потребностей в правовой регламентации общественных отношений, определение объектов, правомочных принимать решение, принятие решения о подготовке проекта, разработка концепции акта, подготовка самого проекта, предварительное рассмотрение проекта, общественное обсуждение, официальное рассмотрение, принятие и опубликование.

2. Субъекты правотворчества

Субъекты правотворчества составляют отдельную группу участников правотворческой деятельности (правотворческого процесса) и самостоятельный вид субъектов нормотворчества. Поэтому им свойственны общие с данными группами признаки, а также то, что определяет их специфику. Общим для них является принадлежность к субъектам права, так как заниматься правотворчеством или иным видом нормотворчества могут только люди и их формализованные объединения (организации), которые всегда обладают соответствующим правовым статусом.

Субъекты нормотворчества – это субъекты права, участвующие в создании любых общих правил, регулирующих человеческое поведение: социальных, технико-социальных или технических[170]. Поэтому субъекты нормотворчества существуют и действуют не только в сфере права, но и в религиозной, нравственной, политической, эстетической, технической и иных областях социума.

[170] Иванов Р. Л. СУБЪЕКТЫ ПРАВОТВОРЧЕСТВА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ // Вестник ОмГУ. Серия. Право. 2022. №2. URL: https://cyberleninka.ru/article/n/subekty-pravotvorchestva-ponyatie-i-vidy (дата обращения: 09.02.2025).

Субъекты правотворчества образуют самостоятельный вид субъектов нормотворчества. Их специфический признак – наличие правотворческой компетенции. Именно она отличает их от иных субъектов нормотворчества, так как, только они уполномочены на установление, изменение, отмену норм права, а также на иные юридически обязательные действия с ними.

В Российской Федерации субъектами правотворческого процесса могут выступать как специально уполномоченные органы государственной власти, так и народ, как публичное образование:

- законодательство предусматривает, что народ может осуществлять непосредственную правотворческую деятельность в ходе референдума. В соответствии с ч. 3 ст. 3 Конституции РФ «высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы»[171]. В данном случае органы государственной власти не устраняются от участия в правотворческом процессе, т.к. они осуществляют организационные функции.

- официальные органы государственной власти, обладающие правом законодательной инициативы в рамках норм Конституции РФ (Федеральное Собрание РФ, Законодательные органы субъектов РФ, Президент РФ, Правительство РФ, министерства и ведомства, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ и др.);

- органы местного самоуправления (в рамках предоставленных полномочий по вопросам местного значения, закрепленных в ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ);

- субъекты публично-правовых отношений (субъекты РФ – республики, края и области, города федерального значения, автономная область и автономные округа) при осуществлении договорного

[171] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // на Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru. 17.04.2023.

правотворчества (например, договоры об объединении и образовании нового субъекта РФ);

- «негативное» правотворчество Конституционного Суда РФ (отмена нормативно-правового акта или нормы права путем признания его неконституционным);

- политические партии и общественные организации (в СССР – совместные постановления КПСС и Совета министров по вопросам государственного устройства и управления; профсоюзы – при заключении коллективных договоров и соглашений);

- научные и юридические сообщества (университеты, юридические центры, коллегии адвокатов);

- администрация и руководители предприятий (положение о премировании работников, правила внутреннего трудового распорядка).

Субъекты правотворчества могут быть классифицированы по нескольким основаниям. Они различаются темпоральными особенностями их правотворческой компетенции. Так, среди них есть субъекты, обладающие постоянной правотворческой компетенцией, которая является неотъемлемой частью их правового статуса (например, высшие органы представительной, исполнительной и судебной публичной власти) и субъекты, обладающие временной правотворческой компетенцией, которая делегирована им на определённый срок.

В свою очередь, субъекты, обладающие постоянной правотворческой компетенцией, в зависимости от её объёма могут быть дифференцированы на тех, за которыми закреплена универсальная правотворческая компетенция, включающая все виды правотворческих полномочий во всех сферах правового регулирования (например, представительные органы публичной власти, народ (электорат)), и тех, чья правотворческая компетенция ограничена (например, суды, учредительные (конституционные) собрания, субъекты локального правотворчества)

Субъекты правотворчества отличаются также своим составом и обусловленным им порядком принятия актов правотворчества. Они бывают единоличными (главы государств, руководители организаций) и коллективными (органы представительной публичной власти, коллегиальные органы управления организаций, народ (электорат)).

3. Виды правотворческой деятельности

В науке существует несколько подходов к классификации правотворческой деятельности.

В зависимости от субъекта правотворчества, а также форм, принимаемых ими нормативных актов выделяют:

- *Непосредственное* правотворчество народа (референдум) является специфическим видом и осуществляется лишь по наиболее важным вопросам (например, принятие Конституции). Референдум – это высшая форма прямого волеизъявления народа по наиболее важным вопросам и законам страны. Таким примером может служить вопрос об изменении границ государства, формы правления или государственного устройства. Для непосредственного правотворчества характерно: решения. Принятые на референдуме, обладают высшей юридической силой; данные решение не нуждаются в процедуре их утверждения каким-либо органом власти; решения, обязательны на всей территории страны; на референдум может быть вынесен как сам проект закона, так и вопрос о его разработке и принятии. Референдумы могут быть общегосударственными, региональными и местными.

- *Опосредованное* правотворчество, которое подразделяется на законотворчество, подзаконное правотворчество органов исполнительной власти, правотворчество органов местного самоуправления, делегированное правотворчество, локальное правотворчество, санкционированное правотворчество.

В качестве самостоятельных Ю.А. Тихомиров и В.М. Сырых выделяют договорное правотворчество и чрезвычайное. Г.А. Гаджиев и В.Д. Зорькин дополняют к ним «негативное правотворчество», осуществляемое Конституционным Судом РФ. Ф.М. Раянов дополняет этот перечень правотворчеством общественных объединений в форме принятия ими уставов своей деятельности.

Законотворчество – это вид правотворчества, связанный с деятельностью по принятию, изменению или отмене законов, осуществляемый представительным (законодательным) органом власти в процедурном порядке. Законы (ФКЗ. ФЗ) принимаются Федеральным Собранием РФ, законы субъектов РФ – местными законодательными собраниями (в Москве – Мосгордумой).

Подзаконное правотворчество осуществляется органами исполнительной власти – Президентом РФ, Правительством РФ, федеральными министерствами и ведомствами, органами исполнительной власти субъектов РФ. Так, Президент РФ имеет права издавать указы и распоряжения нормативного и индивидуально-правового характера. Правительство РФ издает по вопросам его ведения постановления нормативного характера и распоряжения – индивидуально-правового характера. Федеральные министерства в рамках своей компетенции издают нормативные акты в форме приказов и постановлений и индивидуально-правовые акты в форме правил и положений. В отличие от законотворчества, подзаконное правотворчество не имеет стадий.

Правотворчество *органов местного самоуправления* связано с их правом принимать нормативные акты по вопросам местного значения. Как правило, органы местного самоуправления издают решения, постановления и распоряжения. Эти акты являются обязательными к исполнению на территории муниципального образования и могут быть обжалованы в суде. Если правотворчество осуществляется в рамках полномочий, закрепленных в ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления РФ» 2003

г. (№ 131-ФЗ)[172], то это будет являться самостоятельным видом правотворчества. Если же полномочия закреплены за правительством субъекта или за региональным министерством и были переданы органам местного самоуправления для наиболее эффективной системы управления, то это будет делегированное правотворчество.

Делегированное правотворчество – это правотворчество, осуществляемое по поручению или вследствие передачи правотворческих полномочий компетентным органом другому органу или организации. Такой вид правотворчества наиболее распространен в европейских странах (например, парламент может делегировать правительству право издания законов по определенному кругу вопросов с целью более быстрого правового реагирования). Делегированное правотворчество широко применялось в СССР, когда практиковалась передача законотворческих прав профсоюзам, партии КПСС.

Договорное правотворчество – это заключение публично-правовыми сторонами договоров и соглашений с нормативным содержанием, например, конституционных, внутрифедеративных, коллективных. В качестве примера выступают: Федеративный договор 1992 года о разграничении предметов ведения и полномочий между РФ и субъектами федерации, перезаключенный в 2007 году; Договор об образовании Пермского края.

Локальное правотворчество – это издание на конкретном предприятии, в учреждении или организации нормативных актов, которые имеют ограниченную сферу деятельности и призваны решать управленческие и производственные задачи (ст. 13 ТК РФ). Чаще всего локальные акты издаются в форме уставов, положений, правил, приказов, распоряжений.

Чрезвычайное правотворчество представляет собой принятие законов и иных нормативных актов для урегулирования общественных отношений, связанных с кризисными ситуациями природного, техногенного, военного

[172] Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления РФ».

или криминального характера. Оно носит временный характер и направленно на поддержание нормального правопорядка в стране. По содержанию данное правотворчество может быть направлено на ограничение отдельных прав и свобод граждан, установление императивных предписаний (например, ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» от 21.12.1994 г.).

В федеративных государствах правотворчество подразделяется также на *общефедеральное* и *правотворчество субъектов федерации.*

В зависимости от формы права принято выделять *принятие* (изменение, отмену) нормативно-правовых актов; *признание или санкционирование* правовым сложившегося обычая; *принятие решения по конкретному делу*, которое послужит примером при последующем разрешении подобных дел (создание правового прецедента); *заключение нормативного договора* (договорное правотворчество).

Наряду с этим выделяют также *чрезвычайное* правотворчество, представляющее собой принятие нормативных правовых актов для регулирования общественных отношений в условиях режима чрезвычайного положения.

4. Основные принципы правотворчества

Важной составной частью механизма правотворческого процесса выступают его принципы. *Принципы правотворчества* – это организационные начала, основополагающие положения, которые определяют сущность, характерные черты и общие направления правотворческого процесса.

В юриспруденции выработан целый ряд *принципов правотворчества,* среди которых можно выделить следующие:

- демократизм, предполагающий активное участие представителей различных слоев населения общества и всех ветвей государственной власти в правотворческом процессе, обсуждение важнейших нормативных актов гражданами и общественными организациями, учет отзывов и предложений.

- законность, т.е. необходимость строгого и неукоснительного следования конституции и иных нормативных актов в правотворческой деятельности. Нормативные правовые акты должны издаваться строго в пределах компетенции уполномоченного органа, с соблюдением установленной процедуры. При этом содержание принимаемых норм права не должно противоречить положениям Конституции РФ, законам, общепризнанным принципам и нормам международного права;

- гуманизм выражается в направленности издаваемых нормативных актов на защиту прав и свобод граждан, на максимальное удовлетворение их материальных и духовных потребностей;

- гласность или открытость правотворческого процесса для граждан, их информирование не только о принятых, но и разрабатываемых проектах нормативных правовых актах;

- системность предполагает проведение в ходе правотворческой деятельности глубокого анализа соотношения новых нормативных актов в общей системе права и системе законодательства с другими их элементами и отсутствия противоречий;

- тщательность, т.е. глубокое и всестороннее осмысление законодателем регулируемых общественных отношений, учет всех теоретических научных подходов и практических оценок, разработка наиболее эффективной модели правового регулирования. Ведь от того, насколько четко и логично изложено содержание того или иного нормативного акта, имеются ли в нем или отсутствуют явные и скрытые противоречия, наконец, насколько точно и определенно используется общепринятая юридическая терминология - от всего этого в огромной степени зависит не только уровень восприятия текста и содержания нормативного правового акта, но и эффективность его применения;

- своевременность и оперативность, направленные на быстрое и адекватное реагирование на вновь возникшие или изменяющиеся общественные отношения;

- научность предполагает объективный анализ потребностей общества, всесторонний учет социальной, экономической и политической ситуации в стране, а также общественное мнение относительно предполагаемого закона;

- профессионализм предусматривает обязательное участие квалифицированных, высокопрофессиональных специалистов на всех стадиях правотворческого процесса. Для принятия эффективных нормативных правовых актов следует учитывать научные рекомендации ученых-юристов и практикующих юристов;

- плановость в организации правотворческого процесса для разработки наиболее четкой и стабильной системы права, не требующей постоянного совершенствования. Для данного направления работы наибольшее значение имеет проведение правового мониторинга;

- постоянное совершенствование принимаемых актов (юридическое техническое совершенство). Суть данного принципа заключается в том, чтобы в процессе подготовки и принятия нормативных правовых актов в максимальной степени использовать выработанные юридической наукой и апробированные правотворческой практикой наиболее эффективные методы и приемы разработки проектов новых нормативных актов, оптимального изложения их содержания и отвечающего общепринятым в мире стандартам технического их оформления. Для повышения качества и эффективности нормативных правовых актов законодательная техника порой имеет не меньшее значение, чем само содержание.

5. Законотворчество: понятие и стадии

Правотворческая деятельность всегда представляет собой ту или иную юридическую процедуру, то есть урегулированную правом последовательность в совершении правотворческих действий, операций, направленных на определенный правотворческий результат.

В Российской Федерации наиболее распространенной является такая форма правотворчества, как принятие нормативно-правовых актов органами

государства или законотворческая деятельность. В рамках этой процедуры наиболее разработана законодательная процедура (процедура издания законов), которая закреплена в главе 5 (ст. 104 – 109) Конституции РФ. Законодательная процедура – это серия юридически закрепленных правил, определяющих порядок подготовки и принятия законов в форме стадий законотворческого процесса. Каждая из стадий имеет относительно самостоятельный характер, свою специфику, статус и правила.

Выделяют следующие *стадии законотворческого процесса (процедуры):*

1. Стадия *реализации права законодательной инициативы,* то есть право официального внесения законопроекта в высший представительный орган страны, который в таком случае обязан рассмотреть данный законопроект. Субъекты права законодательной инициативы в Российской Федерации перечислены в ч. 1 ст. 104 Конституции РФ: Президент РФ, Совет Федерации, члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ по вопросам своего ведения. Все внесенные законопроекты первоначально рассматриваются на заседаниях профильных комитетов Государственной Думы для определения их актуальности, необходимости и значимости. Законопроекты подвергаются правовой, лингвистической и иным видам экспертиз.

2. Стадия *обсуждения законопроекта,* которое в Российской Федерации происходит на заседании Государственной Думы. На этой стадии вносятся поправки, изменения, дополнения или исключаются из законопроекта ненужные положения. Обсуждение законопроекта происходит на пленарных заседаниях Думы в форме чтений. Как правило, ФЗ принимается в трех чтениях, закон о бюджете – в четырех. На каждом из чтений законопроект может быть отклонен.

Юридическая природа чтений:

- в 1-м чтении решается вопрос о целесообразности принятия представленного законопроекта, оценивается его значимость, цели. Заслушивается доклад инициатора законопроекта и его разработчиков, профильного комитета.

- во 2-м чтении происходит обсуждение и внесение поправок и изменений в законопроект. Законопроект обсуждается постатейно. Обсуждение происходит по фракциям, с выделением замечаний и поправок.

- в 3-м чтении законопроект принимается окончательно без внесения редакционных и содержательных поправок.

3. Стадия *принятия законопроекта* путем голосования в Государственной Думе, одобрения Советом Федерации и подписания Президентом России. Детально эта процедура регулируется Конституцией и регламентами деятельности высших органов государственной власти.

Принятие законопроекта в Государственной Думе происходит в форме голосования. Согласно ч. 2 ст. 105 Конституции РФ «Федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы…» (450/2+1=226 голосов). Федеральный конституционный закон считается принятым, если за него проголосовало не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы (ч. 2 ст. 108 Конституции РФ).

Принятые Государственной Думой законы в течение 5 дней передаются в Совет Федерации. В Совете Федерации закон проходит три чтения, процедура прохождения которого аналогична процедуре принятия законопроекта Государственной Думой. При этом Совет Федерации может отклонить закон на любой стадии, для урегулирования разногласий тогда создается согласительная комиссия.

Согласно ст. 106 Конституции РФ обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат федеральные законы, принятые Государственной Думой по вопросам: федерального бюджета, федеральных налогов и сборов, финансового, валютного, кредитного, таможенного

регулирования, денежной эмиссии, ратификации и денонсации международных договоров РФ, статуса и защиты государственных границ РФ, войны и мира. ФЗ считается одобренным, если за него проголосовало более1/2 от общего числа сенаторов (83 голоса), а ФКЗ считается одобренным, если за него проголосовало не менее ¾ голосов от всего количества сенаторов.

Одобренный Советом Федерации закон в течение 5 дней направляется Президенту РФ для подписания и обнародования. Принятый ФКЗ и ФЗ в течение 14 дней подлежит подписанию Президентом РФ и обнародованию. Президент РФ обладает правом вето в отношении ФЗ, который урегулирован в статье 107 Конституции РФ.

4. Стадия *обнародования и официального опубликования* закона. Промульгация включает в себя подписание закона главой государства и опубликование его в течение 10 дней в официальном источнике. К последним относятся: «Российская газета», «Парламентская газета», «Собрание законодательства РФ», на официальном интернет-портале правовой информации.

Порядок вступления в силу законов регулируется ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» от 14.06.1994 г. (с поправками и изменениями)[173].

6. Порядок опубликования и вступления в силу нормативно-правовых актов

В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ все законы, а также любые нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, должны быть официально опубликованы для всеобщего сведения, то есть обнародованы. Неопубликованные нормативные правовые

[173] Федеральный закон от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания».

акты не применяются, не влекут правовых последствий, как не вступившие в силу. Официальное опубликование является конституционной гарантией прав граждан. Государство не может требовать от граждан соблюдения законов, содержание которых не доведено до их сведения.

Во-первых, официальное опубликование должно проводиться путем помещения текста документа в общедоступном издании, которое должно свободно распространяться среди населения по неограниченной подписке.

Во-вторых, помещение текста нормативного акта в общедоступном издании только тогда имеет статус официального опубликования, когда это издание законодательно определено в качестве источника официального опубликования для данного вида акта.

В-третьих, нормативно-правовой акт должен быть опубликован в официальном издании полностью.

Таким образом, под *официальным опубликованием* следует понимать помещение полного текста документа в специальных изданиях, признанных официальными действующим законодательством. Под официальным опубликованием правового акта также понимается первое размещение полного текста акта в законодательно установленные сроки в источниках официального опубликования. Наряду с термином «опубликование» используется дефиниция «обнародование», реже «оглашение». Как правило, последние два, являясь тождественными, используются применительно к полномочиям должностных лиц субъектов Федерации, тогда как при общей характеристике действия законов и иных нормативных правовых актов употребляется термин «опубликование». Теоретики указывают на то, что «обнародование» имеет более широкое значение по сравнению с категорией «опубликование». Опубликование предполагает конкретное действие, которое заключается в помещении точного и полного текста закона, со всеми его реквизитами (наименование формы акта, заголовок, регистрационный номер, дата принятия, должностное лицо, подписавшее закон, место и дата подписания) в особом печатном издании, утвержденном специальным

законом. Обнародование же может быть осуществлено различными способами и в нескольких формах. Например, законы могут быть обнародованы путем опубликования в печатных изданиях, вывешивания на видных местах, передачи электронными средствами связи, рассылками отдельными экземплярами и т.д., а также в устной форме, посредством оглашения по радио или телевидению

Основным правовым актом, определяющим источники официального опубликования, является Федеральный закон от 14.06.94 N 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания», с изменениями и дополнениями от 22.10.1999 г., 21. 10.2011 г., 25.12.2012, 1 июля 2017 г. и 1 мая 2019 г.

Условием вступления в силу нормативного правового акта является его обязательное опубликование в официальном источнике опубликования, определенном для каждого вида нормативных правовых актов. Официальным опубликованием может быть как публикация нормативного акта в печатном издании, так и размещение его текста на официальном сайте. Так, для федеральных законов и актов палаты Федерального Собрания источниками официального опубликования являются «Российская газета», «Парламентская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации» и «Официальный интернет-портал правовой информации» (www.pravo.gov.ru). «Официальный интернет-портал правовой информации» является источником опубликования для законов только с 10 ноября 2011 года. До этого официальными источниками опубликования являлись только печатные издания.

Федеральный закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» является общим законом, устанавливающим порядок вступления в силу законов и других нормативных актов субъектов Российской Федерации. В силу части 5

статьи 8 данного ФЗ Конституция (устав) и закон субъекта Российской Федерации вступают в силу после их официального опубликования. Законы и иные нормативные правовые акты субъекта Российской Федерации по вопросам защиты прав и свобод человека и гражданина вступают в силу не ранее чем через десять дней после их официального опубликования.

Аналогичные процедуры опубликования правовых актов предусмотрены для органов местного самоуправления. Так, согласно части 8 статьи 44 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»[174] устав муниципального образования, муниципальный правовой акт о внесении изменений и дополнений в устав муниципального образования подлежат официальному опубликованию после их государственной регистрации и вступают в силу после их официального опубликования (обнародования). В силу статьи 47 данного Ф муниципальные нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, вступают в силу после их официального опубликования. Порядок опубликования муниципальных правовых актов устанавливается уставом муниципального образования и должен обеспечивать возможность ознакомления с ними граждан.

Порядок опубликования нормативно-правовых актов исполнительных органов власти регламентируется Указом Президента РФ от 23.05.1996 № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» и Постановлением Правительства РФ от 13.08.1997 № 1009 «Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации». Данные Правила конкретизируются в Разъяснениях о применении Правил подготовки

[174] Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных приказом Министерства юстиции РФ от 04.05.2007 № 88.

Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу по истечении десяти дней после официального опубликования. Кроме общего порядка вступления в силу указанных нормативно-правовых актов, существуют следующие варианты вступления в силу законов и актов палат Федерального Собрания:

1) порядок вступления в силу документа может быть определен в самом документе: называется конкретная дата или, что встречается наиболее часто, дается следующая формулировка: «Вступает в силу после официального опубликования»;

2) порядок вступления в силу закона нередко определяется отдельным документом - законом о введении его в действие.

Вступление в силу законов, устанавливающих новые налоги или вносящих изменения в действующее налоговое законодательство, имеет свои особенности. В соответствии с п. 1 ст. 5 Налогового кодекса РФ федеральные законы, вносящие изменения в Налоговый кодекс РФ в части установления новых налогов и (или) сборов, вступают в силу не ранее 1 января года, следующего за годом их принятия.

Акты Президента РФ, имеющие нормативный характер, акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования. Иные акты Президента РФ и Правительства РФ, в том числе акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания.

Решения Конституционного Суда вступают в силу немедленно после их провозглашения и подлежат незамедлительному опубликованию в

официальных изданиях органов государственной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, которых касается принятое решение.

По общему порядку нормативно-правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу по истечении десяти дней после дня их официального опубликования. Нормативно-правовые акты федеральных органов исполнительной власти, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения, носящие конфиденциальный характер, и не подлежащие в связи с этим официальному опубликованию, прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ, вступают в силу со дня государственной регистрации и присвоения номера, если самими актами не установлен более поздний срок.

7. Систематизация нормативных правовых актов

Систематизация права - это деятельность по упорядочению и совершенствованию нормативного материала путем его внешней и внутренней обработки с целью поддержания системности законодательства и обеспечения субъектов права необходимой нормативно-правовой информацией. Или можно определить, что систематизация права – это деятельность по приведению нормативных актов в единую согласованную упорядоченную систему.

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

Современная юриспруденция знает и использует в основном четыре вида (способа) систематизации - *инкорпорацию, консолидацию, кодификацию и учет.*

Инкорпорация - это вид (способ) систематизации, при котором норма-тивно-правовые акты подвергаются только внешней обработке (или вообще

не подвергаются) и размещаются в определенном порядке - алфавитном, хронологическом, систематическом (предметном) в единых сборниках и других изданиях. Это такая форма систематизации, при которой действующие нормативные правовые акты объединяются в сборники или собрания в определенном порядке без изменения их внутреннего содержания.

Для инкорпорации характерны следующие черты:

1) она может носить как официальный, так и неофициальный характер;

2) субъектами инкорпорации могут быть как органы государства, так и общественные организации и частные лица;

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

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

5) внешняя обработка заключается в том, что:

а) из текста удаляются отдельные статьи, пункты, абзацы, утратившие силу, и включаются все последующие (с момента издания акта) изменения;

б) исключаются части, которые не содержат нормативных предписаний;

в) в результате инкорпорации издается сборник законов, собрание законодательства или иной нормативный акт.

Виды инкорпораций: генеральная, которая охватывает все действующее законодательство («Собрание законодательства РФ»); частичная, которая объединяет только группу нормативных актов («Собрание актов Президента РФ и Правительства РФ»); официальная инкорпорация, которая проводится органами, издавшими акты (проект Свода законов РФ); официозная или полуофициальная, которая производится специально уполномоченными органами; неофициальная проводится

отдельными лицами и научными учреждениями; предметная и хронологическая.

Особой разновидностью собрания законодательства является Свод законов, который представляет собой:

а) инкорпорированное издание нормативных актов высших органов власти (законодательной и исполнительной);

б) источник официального опубликования;

в) собрание всего действующего законодательства (в указанном в п. «а» смысле) без какого-либо исключения.

6 февраля 1995 г. Президент России издал Указ «О подготовке к изданию Свода законов Российской Федерации». До революции 1917 г. в России действовал Свод законов Российской империи.

Консолидация - это вид (способ) систематизации, при котором несколько близких по содержанию нормативных актов сводятся в один, укрупненный нормативно-правовой акт с целью преодоления множественности нормативных актов и обеспечения единства правового регулирования. Эта форма систематизации, при которой происходит объединение нескольких нормативных актов, действующих в одной сфере правового регулирования в единый, сводный, укрупненный акт.

Для консолидации характерны следующие черты:

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

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

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

4) в процессе консолидации допускается унификация правовых терминов, установление единого стиля актов;

5) изменений в содержание правовых актов не происходит, устраняются только возможные противоречия.

Консолидация по своей природе занимает промежуточное положение между инкорпорацией и кодификацией, более характерна для англо-саксонской правовой системы.

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

Для кодификации характерны следующие черты:

1) она представляет собой наиболее сложную и совершенную форму систематизации;

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

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

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

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

6) направлена на всецелую переработку правовых актов, исключение противоречий и коллизий, устранение пробелов;

7) результатом кодификации является кодификационный акт, который отличает юридическая и логическая целостность, сводный характер (объединяет не утратившие своего значения нормативные предписания),

значительный объем и сложное строение, широкий охват социальной сферы и главенствующее положение среди других отраслевых актов. Кодификационные акты - это прежде всего основы законодательства и кодексы. К ним относятся также уставы, положения, правила и др.

К видам кодификации права относятся: всеобщая кодификация, охватывающая значимую часть законодательства; отраслевая (УК РФ, ГК РФ); специальная – относится к определенному правовому институту (Лесной кодекс, Водный кодекс); комплексная кодификация (экологическое законодательство, предпринимательское, таможенное).

Учет – это деятельность по сбору, хранению, обработке и расположению в определенном порядке правовых актов, издаваемых различными органами государственной власти, учреждениями и организациями. К видам учета относятся: журнальный (алфавитный, предметный или хронологический порядок); картотечный; автоматизированный (СПС Гарант, Консультант Плюс).

Вопросы для самоконтроля

1.Что такое правотворчество? Как соотносятся понятия «право творчество» и «правообразование»?
2. Назовите основные принципы правотворчества.
3. На какие стадии условно можно разделить правотворческий процесс?
4. Что такое законотворчество? Как оно соотносится с правотворчеством?
5. Назовите стадии и виды законотворческого процесса.
6. Какие проблемные аспекты современного законотворчества вы можете назвать?
7. Что такое нормативный правовой акт? Каковы его признаки, виды?
8. Понятие закона. Какие признаки и виды законов вы знаете?
9. Каким образом нормативные правовые акты действуют во вре мени, пространстве и по кругу лиц?
10. Систематизация нормативных правовых актов. Какие виды систематизации вы знаете? В чем их различие

Тестовые задания

1. Правотворчества означает:

1) деятельность государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм;

2) деятельность государственных органов и иных субъектов по уяснению и разъяснению правовых норм;

3) деятельность по систематизации правовых норм;

2. Принцип законности в правотворчестве означает:

1) открытость правотворческого процесса для общественности;

2) осуществление правотворческой деятельности в рамках соответствующей юридической процедуре субъектом, наделённым соответствующими полномочиями;

3) чёткое распределение правотворческой деятельности по этапам, предмету и срокам;

3. Сущность правотворчества представляет собой:

1) толкование нормативно-правовых актов;

2) исполнение нормативно-правовых актов;

3) возведения государственную волю в закон, в имеющие общеобязательное значение юридические предписания;

4. Какого вида правотворчества не существует в российском обществе?

1) правотворчество государственных органов;

2) правотворчество органов местного самоуправления;

3) доктринальное правотворчество;

4) подзаконное правотворчество;

5. Назовите стадию правотворческого процесса.

1) подготовка проекта нормативного акта;

2) изучение факторов, определяющих содержание будущих правовых норм;

3) установление фактических обстоятельств дела;

4) все перечисленное;

6. К стадиям правотворческого процесса относится:

1) законодательная инициатива, обсуждения проекта, принятия, опубликования;

2) законодательная инициатива, обсуждения проекта;

3) принятие, опубликование;

7. К федеральным органам государственной власти Российской Федерации как субъектом правотворчества относится:

1) государственная дума федерального собрания РФ, совет федерации федерального собрания РФ, президент РФ, правительство РФ, федеральные органы исполнительной власти;

2) государственная дума федерального собрания РФ, совет федерации федерального собрания РФ;

3) президент РФ, правительство РФ;

8. Ненормативные (правоприменительные) акты отличается от нормативных правовых актов тем, что:

1) имеют индивидуальный разовый, индивидуальный определённый характер и принимается в основном по организационно-распорядительным вопросам;

2) имеют индивидуальный разовый характер;

3) имеют индивидуальный определённый характер;

9. Пояснительная записка - это:

1) сопроводительный документ, содержащий указания на предмет законодательного регулирования;

2) это сопроводительный документ, раскрывающий объем затрат необходимых для реализации законопроекта;

3) экономическое обоснование законопроекта;

10. Какие органы проводят юридическую экспертизу закона?

1) правовые службы правительств и парламентов;

2) прокуратура РФ;

3) Конституционный Суд;

11. Кому направляется подготовленный к внесению в Государственную Думу законопроект с сопроводительной документацией?

1) одному из депутатов для проверки качества законопроекта;

2) Председателю Государственной Думы;

3) всем депутатам;

4) Председателю Государственной Думы и всем депутатам.

12. С какого момента законопроект можно считать внесенным в Государственную Думу?

1) со дня его регистрации;

2) с момента, когда его получили депутаты;

3) со дня, когда его подписал Председатель Государственной Думы;

4) со дня его фактического рассмотрения Государственной Думой.

13. Сколько чтений должен пройти законопроект федерального бюджета, чтобы его можно было считать принятым?

1) 1;

2) 3;

3) 2;

4) 4.

14. Принятый в третьем чтении закон направляется в Совет Федерации:

1) в течение 10 дней;
2) в течение 5 дней;
3) в течение 3 дней;
4) в течение 14 дней;

15. Федеральный закон принимается:

1) 1/3 от общего числа депутатов Государственной Думы;
2) 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы;
3) 3/5 от общего числа депутатов Государственной Думы;
4) большинством голосов от общего числа депутатов палаты.

16. В течение какого срока принятые Государственной Думой законы оформляются и передаются на рассмотрение Совета Федерации?

1) 5 дней;
2) 7 дней;
3) 10 дней;
4) 14 дней.

17. Язык закона - это:

1) особый логико-лексический строй речи закона;
2) система графических и лексических знаков;
3) образные выражения, условные словосочетания закона;
4) все вышеперечисленное.

18. В какой срок законопроект должен быть представлен на рассмотрение совета Государственной Думы?

1) 16 дней;
2) 15 дней;
3) 14 дней;
4) 17 дней.

19. Закон о поправках к Конституции и федеральный конституционный закон считаются одобренными, если за них проголосовало не менее чем:

1) 1/3 от общего числа депутатов Государственной Думы;
2) 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы;
3) 3/5 от общего числа депутатов Государственной Думы;
4) большинством голосов от общего числа депутатов палаты.

20. Нормативная структуризация представляет собой:

1) выделение в законе заголовка, преамбулы; расположением норм в законе, определение отсылок и т.д.;
2) разделение закона на главы, наличие приложения;

3) наличие языка закона; совокупность глав, статей, пунктов.

Практические задания

1. На основании ст. 104 Конституции Российской Федерации группа депутатов Государственной Думы внесла на рассмотрение Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации проект федерального закона «О внесении изменений в некоторые законодательные акты по вопросам защиты материнства и детства». К закону прилагалась пояснительная записка на трех листах и финансово-экономическое обоснование на 2 листах.

Определите, на каком основании данный законопроект может быть возвращен инициаторам без рассмотрения?

2. Депутат Государственной Думы К.О. Терехин внес в Государственную Думу проект федерального закона – Кодекс об административной ответственности. На несколько дней раньше депутатом П.Е. Свиридовым в Государственную Думу был внесен другой законопроект – проект новой редакции Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Должна ли Государственная Дума рассматривать законопроект, внесенный депутатом К.О. Терехиным?

Должна ли Государственная Дума рассматривать законопроект, внесенный депутатом К.О. Терехиным, если проект новой редакции Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях уже принят в первом чтении?

3. Группа депутатов Государственной Думы от фракции «Фрукты» внесла в Государственную Думу проект федерального закона. Однако совет Государственной Думы вернул его инициаторам, мотивируя свое решение тем, что в пакете документов, сопровождающих законодательную инициативу депутатов, отсутствует пояснительная записка. Депутаты, в свою очередь, объяснили отсутствие пояснительной записки тем, что в законопроекте содержится подробная преамбула, раскрывающая предмет регулирования.

Кто, по вашему мнению, прав в данном случае? Ответ необходимо обосновать.

4. Одной из серьезных проблем, возникающих в процессе правотворчества, является неуправляемый процесс лоббирования.

С 1995 года в Государственную Думу поступало четыре законопроекта, посвященных правовой регламентации лоббизма. Каждый из разрабатываемых проектов преследовал такие цели, как обозначение и конкретизация правовых аспектов лоббизма, придание ему открытости, предупреждение коррупции в органах власти. Однако, одни из них были

отклонены по процедурным основаниям, другие были отозваны авторами по причине несовершенства предлагавшихся проектов. На сегодняшний день, вопрос, касающийся правового регулирования деятельности лоббистов все еще открыт. По мнению ряда исследователей данного вопроса, легализация лоббизма окажет содействие обеспечению над ним государственного и общественного контроля.

Были предприняты попытки урегулировать этот вопрос и на местном уровне. Например, для упорядочения данного процесса, в законе Краснодарского края «О правотворчестве и нормативно-правовых актах Краснодарского края» есть отдельная глава, посвященная вопросам лоббирования.

Считаете ли вы необходимым внести соответствующие изменения в Конституцию Российской Федерации, которые бы регламентировали процесс лоббирования при принятии федеральных законов? Возможно, стоит принять отдельный федеральный закон, посвященный вопросам лоббирования. Или же, по вашему мнению, лоббирование вообще следовало бы запретить? Обоснуйте свою точку зрения.

5. Гражданин Р.А. Кузнецов неоднократно обращался в Законодательное собрание Оренбургской области с просьбой принять закон «О социальных льготах бывшим узникам концлагерей фашистской Германии, проживающим на территории Оренбургской области». Но всякий раз из законодательного органа ответ не приходил, а указанный закон не принимался.

Обязан ли правотворческий орган принимать к рассмотрению законопроекты, разработанные гражданами?

Список литературы

1. Алексеев С.С. Общая теория права. М., 2008.
2. Арзамасов Ю.Г., Наконечный Я.Е. Мониторинг в правотворчестве: теория и методология: монография. М., 2009.
3. Баранов В.М. Очерки техники правотворчества: избранные труды: монография. М., 2017.
4. Баранов В.М. Концепция законопроекта. Н. Новгород, 2003.
5. Белоусов С.А. Законодательный дисбаланс (доктрина, теория, практика) / под ред. И.Н. Сенякина. Саратов, 2015.
6. Бошно С.В. Правотворчество: путь от источника к форме права: лекции. М., 2002.
7. Брауде И.Л. Избранное: очерки законодательной техники. Не которые вопросы системы советского права. М., 2010. 309 Теория государства и права
8. Брызгалов А.И. Правотворчество в отечественной науке: станов ление доктрины и современные представления: монография. М., 2009.
9. Власенко Н.А. Язык права: монография. М., 2018.
10. Власенко Н.А. Законодательная технология: опыт, тория, пра вила. Иркутск, 2001.

11. Законодательная техника: науч.-практ. пособ. / Л.Ф. Апт, Н.А. Власенко, В.Б. Исаков и др.; под ред. Ю.А. Тихомирова. М.: Городец, 2000.
12. Законодательный процесс в Российской Федерации: учеб. для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». М., 2008.
13. Ивлиев Г.П., Гаджимагомедов Г.А. Участие Правительства Рос сийской Федерации в законодательной деятельности. М., 2008.
14. Ильин А.В. Оптимизация правотворческой деятельности в со временной России (вопросы теории и практики): монография / под ред. С.А. Комарова. СПб., 2005.
15. Карташов В.Н. Правотворческая практика субъектов Российской Федерации (некоторые проблемы законодательной технологии): учеб. пособ. Ярославль, 2007.
16. Кашанина Т.В. Юридическая техника: учеб. М., 2011.
17. Керимов Д.А. Законодательная техника: науч.-методич. и учеб. пособ. М., 1998.
18. Ковкель Н.Ф. Логика и язык закона. Минск: Право и экономика, 2009. 19. Крашенинников П.В. Федеральный законотворческий процесс. М., 2001.

Глава 17. Реализация права

1. Понятие, формы и виды реализации права
2. Применение права как особая форма реализации права
3. Стадии процесса правоприменения
4. Акты применения права и их классификация
5. Пробелы в праве
6. Юридические коллизии

1. Понятие, формы и виды реализации права

Формирование гражданского общества и построение демократического государства предполагают эффективное осуществление правового регулирования, повышение роли и авторитета закона, четкую реализацию и претворение в жизнь предписаний правовых норм. Правовые нормы существуют для того, чтобы целенаправленно воздействовать на волю и сознание людей, побуждая их вести себя так, как предписывает законодательство, регулировать общественные отношения.

В механизме правового регулирования общественных отношений реализация права имеет существенное значение, так как от процесса реализации (осуществления) права во многом зависит, в какой мере будет

существовать реальный правопорядок в стране, и обеспечена свобода личности в рамках правового закона.

Термин *реализация* (от франц. realiser – «осуществлять») определяется как осуществление чего-либо, превращение во что-либо реальное, проведение в жизнь какого-либо плана, проекта, идеи, программы, намерения и т.п.[175] Применительно к праву этот процесс означает перевод его норм в иную реальность, в иное качество - качество правомерного поведения: использование свойств права для достижения требуемого социального результата[176]. Поэтому *реализация права* может быть определена как осуществление, воплощение, претворение в жизнь (в действительность) принципов и предписаний права.

В плоскости реализации норм права проходит проверку социальная оправданность нормативных предписаний, их эффективность. Субъект правотворчества старается избегать избыточного силового присутствия государства. Это дорого для бюджета и чревато социальными напряжениями. Законодатель и другие субъекты правотворчества используют максимум возможного для того, чтобы энергии нормативного предписания было достаточно для его непосредственной реализации. Поэтому чаще нормативные предписания (нормы права) ориентированы на правомерное поведение – добросовестное осуществление субъективного права, исполнение бремени юридических обязанностей. Следует иметь в виду, что таким образом реализуются не все нормативные предписания, а только предписания-масштабы поведения, содержащие обязывания, дозволения, запреты.

Реализация права протекает в двух основных формах: вне правовых отношений и в рамках таких отношений[177]. Процесс правореализации вне рамок правоотношений связан с осуществлением всеобщих

---

[175] Васюкова И. А. Словарь иностранных слов. М., 1998. С. 513.
[176] Протасов В. Н. Что и как регулирует право. М., 1995. С. 72.
[177] Явич Л. С. Общая теория права. Л., 1976. С. 206; Теория государства и права. Л., 1987. С. 464. Гревцов Ю. И. Очерки теории и социологии права. СПб., 1996. С. 167; Общая теория права. М., 1998. С. 264–265.

(конституционных) и абсолютных прав, то есть таких субъективных прав, которыми пользуются индивиды по отношению ко всем остальным субъектам права. Вне правоотношений реализуются также всеобщие юридические обязанности (запреты), которые содержатся в нормах права. В этих нормах законодатель устанавливает юридическую ответственность за определенные варианты поведения, которые противоречат установленным правилам поведения.

В большинстве же случаев правовые нормы реализуются в рамках правовых отношений, в которых участники этих отношений выступают носителями конкретных субъективных прав и юридических обязанностей по отношению друг к другу.

Реализация правовых норм происходит в форме *использования* (осуществления) субъективных прав, *соблюдения* юридических запретов, *исполнения* юридических обязанностей и *применения* норм права как особой формы реализации права.

При *соблюдении* субъекты воздерживаются от совершения противоправных действий. Здесь реализуются запрещающие и охранительные нормы. Для соблюдения запретов необходимо воздержание от запрещенных действий, то есть пассивное поведение. Мы соблюдаем право, когда не переходим улицу на «красный свет», когда отдаем своевременно и полностью долг, когда учитываем права и законные интересы других граждан. Сама формула – учет законных интересов – говорит о том, что действительно существуют, наличествуют законные социальные интересы. Соблюдать свои и чужие законные интересы – это значит, как раз, обеспечивать баланс, меру между своими правами и свободами и правами и свободами другого человека, сообщества. Мой законный интерес, вытекающий из моего права на творческую деятельность, заключается в создании надлежащих условий для научных занятий и тому подобного времяпрепровождения. Он не должен нарушаться правом другого субъекта на отдых под оглушительный грохот магнитофонной музыки,

мешающей моим занятиям. Соблюдение права обоими субъектами и есть одна из форм социальной реализации этого права. Соблюдение права становится попутной формой обычной жизнедеятельности людей в рамках установленных прав и обязанностей.

Все охранительные нормы содержат запрет, который, хотя и не формулируется прямо, логически вытекает из смысла нормы: если за какие-то действия в санкции нормы установлена юридическая ответственность, то очевидно, что такие действия запрещены законодателем. Подобного рода запреты установлены нормами Особенной части Уголовного кодекса и нормами Кодекса об административных правонарушениях.

Особенности данной формы реализации заключаются в следующем: а) это в основном пассивная форма поведения; б) это наиболее общая и универсальная форма реализации права, охватывающая всех без исключения индивидуальных и коллективных субъектов; в) она касается правовых запретов; г) осуществляется вне конкретных правоотношений; д) происходит в большинстве случаев естественно, незаметно, никак не фиксируется.

При *исполнении* субъекты выполняют возложенные на них обязанности, функции, полномочия, реализуя тем самым соответствующие правовые нормы. Исполнение права предполагает активное выполнение обязанностей. Эти обязанности, отмечает А.Б. Венгеров, возникают из требований закона или условий договора. Поэтому их реализация определяется как исполнение права. Обращения, жалобы в соответствующие государственные органы приводят в действие этот механизм для того, чтобы заставить гражданина исполнить его обязанности (вернуть долг, выполнить работу, возместить ущерб и так далее).

Исполнение права как форма реализации имеет своим субъектом не только гражданина, но и коллективное образование, а также должностное лицо. В сложной взаимозависимости и взаимодействии граждан между собой, граждан и государственных органов и происходит феномен исполнения права.

Это реализация обязывающих норм, предусматривающих позитивные обязанности, для чего требуется активное поведение: уплатить налог, поставить товар покупателю, выполнить работу по трудовому договору и тому подобное. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 385 ГК РФ «кредитор, уступивший требование другому лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования».

Спецификой данной формы является то, что она: а) распространяется в основном на обязывающие нормы; б) предполагает активные действия субъектов; в) отличается известной императивностью, властностью, поскольку за неисполнение юридических предписаний могут последовать санкции; г) в большинстве случаев правоисполнительные действия так или иначе фиксируются, оформляются.

Использование - это такая форма реализации права, когда субъекты по своему усмотрению и желанию используют предоставленные им права и возможности, удовлетворяют законные интересы, осуществляют свою праводееспособность. Характерный признак данной формы - добровольность. Никто не может заставить гражданина использовать свое право. В такой форме реализуются управомочивающие нормы, в диспозициях которых предусмотрены субъективные права. Так, в ч. 1 ст. 209 ГК РФ записано: «Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом». Субъективное право предполагает, как активное, так и пассивное поведение. Субъект ведет себя пассивно, если отказывается от использования своего права. Субъективное право может быть осуществлено путем собственных фактических действий управомоченного (собственник вещи использует ее по прямому назначению), посредством совершения юридических действий (передача вещи в залог, дарение, продажа и так далее), через предъявление требования к обязанному лицу (требование к должнику вернуть долг) и в форме притязания, то есть обращения в компетентный государственный орган за защитой нарушенного

права (если должник отказывается вернуть долг, кредитор обращается в суд с просьбой о взыскании долга в принудительном порядке).

Например, субъект ставит перед собой социальную цель – приватизировать квартиру и для этого начинает поиск правовых средств (нормативно-правовых актов, документов, органов, осуществляющих правовую процедуру и тому подобное), которые бы позволили ему осуществить свое социальное намерение. Он пишет соответствующее заявление, обращается с ним в соответствующий орган, участвует в определенных процедурах – он использует свое право, осуществляет тем самым его воплощение в жизнь.

Зачастую субъект и не отдает себе отчет, что это некая особая форма - использование права. Просто он активно действует на правовой основе, добивается своих целей – поступает в институт, защищает свою собственность и т.д.

Использование права, по мнению А.Б. Венгерова, действительно предполагает активное, сознательное отношение к своим правам и свободам – субъект имеет возможность осуществить выбор разных вариантов поведения. Он становится свободным, независимым гражданином, настоящим членом общества - и это то, что и требуется на современном этапе общественного развития.

Но с этим выбором, с интенсивностью использования своих прав органично связан и такой юридический феномен, как злоупотребление правом. Употребление (использование) права «во зло», в ограничение прав и свобод других появляется там и тогда, где и когда нарушается мера разумного социального поведения, нарушается баланс своих и чужих прав.

Злоупотребление правом может приобретать и такие извращенные формы социального поведения, когда оно становится даже уголовным преступлением. Например, статья 29 Конституции РФ устанавливает свободу массовой информации, то есть возможность средств массовой информации без цензуры, без вмешательства государства распространять информацию

для неопределенного круга лиц. Но если бы средство массовой информации (газета, телерадиокомпания) стало при этом разжигать национальную ненависть, призывать к разрушению целостности государства, занялось бы восхвалением (пропагандой) войны, то ее руководители в силу статьи 4 Закона РФ «О средствах массовой информации» совершили бы преступление, именуемое злоупотреблением свободой массовой информации, и подлежали бы привлечению к уголовной ответственности.

Может возникнуть и ситуация, когда право на предвыборную агитацию также превращается в злоупотребление этим правом. Например, если кандидат в депутаты начинает «поносить» своих политических оппонентов, распространяя о них сведения, не соответствующие действительности и порочащие их честь, достоинство и деловую репутацию. Право вести предвыборную агитацию он имел, он его использовал, но при этом превысил меру полемики, «забыл» о правах других кандидатов, нарушил баланс.

Злоупотребление правом – это как раз тот случай, когда нарушается именно субъективное право – мера возможного поведения, нарушаются границы, устанавливаемые этой мерой. Правомочие действовать соответствующим образом у субъекта имеется, но он это правомочие использует безгранично, включает в него такие содержательные моменты, которые нарушают меру возможного поведения другого участника общественных отношений. Он тем самым переводит направленность совместных действий участников общественных отношений в противоположную сторону. А это уже не стабилизирует социальную систему, а, напротив, разрушает ее равновесие.

В.К. Бабаев предлагает свой взгляд на формы реализации норм права государством. Исходной формой реализации права государством является законодательствование. Принятие правовых законов, формулирование в законах правовых предписаний - самое трудное и самое благородное дело законодателей. Тем самым они реализуют содержащиеся в общественных

отношениях объективные по обстоятельствам и естественные по условиям места и времени требования, вытекающие из самой природы вещей.

Принятие подзаконных актов - уже вторичный процесс. Здесь в основном в форме конкретизации реализуется право, выраженное в законах. Хотя, конечно же, жизнь по-прежнему дает нам примеры того, как в подзаконных актах формулируются первичные нормы права, не имеющие своей основы в законах. В принципе и в нормальных условиях, отмечает В.К. Бабаев, такая практика подлежит осуждению, поскольку отыскать право и сформулировать его надлежащим образом представляется возможным только в ходе совершенной парламентской деятельности в рамках оптимально организованного законодательного процесса.

По причине пробельности законов и отсутствия норм в подзаконных актах конкретизацией права занимаются также высшие судебные инстанции, а в странах англосаксонской системы права - суды вообще. Можно по-разному оценивать такую форму реализации права судами, но факт остается фактом: в определенных ситуациях судьи «черпали» право непосредственно в жизни и даже конкурировали в этом отношении с законодателем. По общему правилу, основной формой реализации права судьями и другими должностными лицами государства считается применение правовых норм, содержащихся в законах и подзаконных нормативных актах.

Если смотреть на реализацию права со стороны граждан, то было бы неверно не заметить их участия во всех отмеченных формах и их самостоятельного в ряде случаев (на своем уровне) осуществления права в виде законодательствования, конкретизации и применения права. В качестве примера здесь можно привести не только решение какого-то вопроса референдумом, когда народное волеизъявление (нахождение права) скрепляется законом, но и конкретизацию в рамках закона условий договора между предпринимателем и наемным работником, правоприменяющее возбуждение гражданином производства по делу частного обвинения.

Своего рода формой реализации права является толкование нормативных актов государством и гражданами. К самому праву акты толкования ничего не добавляют, но они реализуют свободу субъектов социального общения на интерпретацию выраженной ими в нормативных актах воли.

Установление государством правовых норм не представляет самоцели. Принятие закона есть лишь начало всего дела. Главная же задача состоит в сосредоточении всех усилий на деловом, практическом осуществлении тех преобразований, которые уже стали законом, но не стали еще реальностью. Речь идет о реализации государственной воли, выраженной в правовой форме. Именно о реализации права в объективном смысле и принято чаще всего говорить, хотя тем самым и исключается анализ реализации субъективных прав и юридических обязанностей участников конкретных правовых отношений.

Реализация права в данном аспекте представляет собой деятельность, согласную с выраженной в законе волей. Ее можно рассматривать как процесс и как конечный результат. 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 и который, по его мнению, должен привести к какой-то полезной цели.

Реализация права как процесс может быть охарактеризована с объективной и субъективной стороны. С объективной стороны она представляет собой совершение определенными средствами, в известной последовательности, в некоторые сроки и в некотором месте предусмотренных нормами права правомерных действий.

Субъективная сторона в реализации права характеризует отношение субъекта к реализуемым правовым требованиям, его установки и волю в момент совершения предписываемых действий.

Субъект может быть заинтересованным в реализации права, осуществлять правовые предписания из сознания общественного долга или из страха неблагоприятных последствий. Но главное в этом процессе - скрупулезное следование образу действий, условиям места и времени их совершения. Реализация не состоится, если хотя бы одно из обязательных условий будет нарушено.

С.С. Алексеев отмечает, что юридические механизмы реализации права многообразны, их содержание определяется особенностями правовой системы той или иной страны.

В романо-германской правовой системе процесс правореализации включает в себя следующие этапы.

Первый этап - возведение естественного права в закон (позитивное право), придание ему нормативной формы. Ядро естественного права составляют права человека, его социально-правовые притязания, вытекающие из природы человека и общества. Для реализации этих притязаний необходимо законодательное, нормативное признание их государством. Возведение прав человека в закон означает: а) их конституционное закрепление; б) их закрепление в текущем законодательстве.

На втором этапе включаются различные механизмы реализации закона, с помощью которых происходит перевод предписаний закона в конкретное содержание субъективных прав и юридических обязанностей. Механизмы эти многообразны: конкретизация закона в подзаконных нормативных актах правительства, министерств, ведомств, органов самоуправления, в локальных нормативных актах: разъяснение норм закона в актах официального толкования; процессуальные нормы, регулирующие процедуры принятия, применения и принудительного исполнения закона; многообразные акты

применения норм права. Сюда же входит деятельность государственных органов по подготовке и принятию правовых актов.

Третий, заключительный, этап представляет собой собственно реализацию права. Именно здесь права из возможности превращаются в действительность, и это превращение происходит по воле обладателя права, то есть от субъекта права зависит, будет ли право реализовано, когда и в каких пределах.

В англосаксонской правовой системе процесс правореализации идет иначе. Возведение правовых притязаний, то есть естественного права, в ранг обязательной нормы осуществляется судом. Суд, рассматривая конкретное юридическое дело, тщательно анализирует фактические обстоятельства возникшего спора, притязания сторон и, определяя их взаимные права и обязанности, разрешает конфликт. В качестве нормативного основания при разрешении дела выступает прецедент — ранее вынесенное судебное решение по аналогичному делу.

Механизм реализации правового притязания в англосаксонской правовой системе более прост, нежели в романо-германской, поскольку не требует предварительного законодательного закрепления. Опасность же судейского произвола, по мнению С.С. Алексеева, не следует преувеличивать, ибо всегда есть возможность обжалования судебного решения в вышестоящий суд.

2. Применение права как особая форма реализации права

Для совершения гражданами и организациями большинства действий не требуется каких-либо специальных разрешений компетентных органов. В то же время в некоторых случаях в целях полного и беспрепятственного осуществления гражданином своего права необходимо содействие (помощь) упомянутых органов или должностных лиц (к примеру, гражданин не может назначить сам себе пенсию, предоставить жилье, выдать зарплату, вручить паспорт, зачислить себя в вуз, освободить от должности или, скажем,

оформить завещание, доверенность и т.д.). Требуется «вмешательство» надлежащих властных служб, структур, наделенных соответствующими полномочиями.

В данном случае право реализуется в особой форме – в форме применения права.

Применение права - это властная деятельность компетентных органов и должностных лиц по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится юридический (правомпременительный) акт, это важнейшая форма реализации правовых норм.

Путем применения права государство в своей деятельности осуществляет две основных функции:

1) организацию выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование посредством индивидуальных актов;

2) охрану и защиту права от нарушения.

На этом основании в литературе выделяют две формы применения права: оперативно-исполнительную и правоохранительную.

Оперативно-исполнительная форма применения права – это властная оперативная деятельность государственных органов по реализации предписаний норм путем создания, изменения или прекращения конкретных правоотношений на основе норм права.

Правоохранительная деятельность – это деятельность компетентных органов по охране норм права от каких бы то ни было нарушений. Цель правоохраны – контроль за соответствием деятельности субъектов права юридическим предписаниям, а в случае обнаружения правонарушения – принятие соответствующих мер для восстановления нарушенного правопорядка, применение государственного принуждения к правонарушителям, создание условий, предупреждающих правонарушения.

Применение права как особая форма реализации отличается от иных форм реализации права (соблюдения, исполнения и использования) рядом характерных черт.

Применение права осуществляется специальными субъектами – государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами этих органов. Субъекты правоприменительной деятельности наделены государственно-властными полномочиями, что подтверждает властный характер применения права. Выход за рамки своих полномочий, решение неподведомственных вопросов в процессе правоприменения является превышением своих полномочий и влечет недействительность актов.

Правоприменение осуществляется в рамках конкретных правовых отношений, которые получили название правоприменительные отношения. Они носят публично-правовой характер. Один из участников всегда является властный субъект – государственный, муниципальный орган или должностное лицо. Субъекты правоприменения действуют не в своих интересах, а в интересах государства и общества. Воздействуя на другого участника правоприменительных отношений, государство стимулирует его к правомерному проведению путем использования методов убеждения и принуждения.

Правоприменительная деятельность осуществляется в особой процессуальной форме. Это обеспечивает законность и правопорядок в государстве и обществе, и, кроме того, обеспечивает защиту интересов личности. Форма правоприменения должна быть установлена законом. Несоблюдение форм влечет неправомерность всего процесса правоприменения.

Применение права – это не однократное действие, а определенный процесс, имеющий начало и окончание и состоящий из ряда последовательных стадий реализации права. Наличие общих стадий позволяет структурировать правоприменительный процесс, принять законное и правильное решение по делу, обеспечить его исполнение.

Применение права сопровождается принятием или изданием индивидуального юридического акта – акта применения права. Субъект

применения права материализует властные полномочия через создание правоприменительного акта. Последний имеет определенные юридические последствия и влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Правоприменение представляет собой сложную и многообразную форму реализации права и осуществляется в сочетании с иными формами реализации. Эти формы взаимопроникают и в своей совокупности составляют содержание отношений в рамках государства и общества.

Под применением права следует понимать осуществляемую в специально установленных законом формах государственно-властную, организующую деятельность компетентных органов по реализации норм права в конкретном случае и вынесении индивидуально-правовых актов (актов применения права).

Правоприменение как особая государственная деятельность, основывается на ряде принципов:

- законность, которая предполагает четкое и безусловное соблюдение закона в процессе правоприменения;

- целесообразность правоприменения означает учет конкретных условий и факторов, правовой ситуации для разрешения конкретного дела;

- обоснованность правоприменения означает тщательное изучение оснований для правоприменения, исследование всех фактов, обстоятельств, выявление соразмерности акта его основе;

- социальная справедливость при применении права подразумевает обеспечение интересов всего общества и его отдельных элементов, а не каких-либо социальных групп и коллективов;

- гласность правоприменительной деятельности, обнародование содержания и результатов правоприменения для обеспечения права на получение достоверной информации о деятельности государства, открытости решений и действий властных органов.

3. Стадии процесса правоприменения

Процесс правоприменения состоит из нескольких логически связанных друг с другом стадий, в рамках каждой из которых разрешаются конкретные организационные и исследовательские задачи по реализации права.

В юридической литературе нет единства мнений о количестве стадий правоприменения. Наиболее убедительным представляется мнение о трех основных стадиях процесса применения права: установление фактической основы дела; установление юридической основы дела; принятие решения по делу.

1. *Установление фактической основы дела*. Применение права связано с конкретными жизненными обстоятельствами, образующими в своей совокупности фактическую основу разрешаемого дела. В ходе этой стадии устанавливаются и исследуются только те факты и обстоятельства, которые предусмотрены нормой права и являются юридически значимыми. Установление и анализ фактических обстоятельств осуществляются при помощи юридических доказательств, фактов, добытых в установленных законом формах и порядке. Всесторонне, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела имеет первостепенное значение для установления истины по делу.

2. *Установление юридической основы дела*. На этой стадии правоприменительного процесса дается правовая оценка установленным фактическим обстоятельствам дела, решается вопрос о распространении конкретной нормы права на конкретное дело. Стадия начинается с подбора правовой нормы. Следуя существующей в России системе права, правоприменитель вначале определяет отрасль права, затем отраслевой институт, и, наконец, конкретную юридическую норму.

Выбранная норма должна быть подвергнута тщательному анализу на предмет ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц. При этом необходимо руководствоваться общим положение - «закон обратной силы не имеет», согласно которому нельзя применять норму права, которая хотя и

действует на настоящий момент, но не действовала в момент возникновения правоотношения.

При установлении юридической основы дела бывают случаи, когда данную фактическую ситуацию регулируют две и более действующие нормы, зачастую противоречивого характера. Возникает коллизия правовых норм, которая должна быть разрешена в соответствии с установленными правилами.

3. *Принятие решения по делу.* В процессе принятия решения осуществляется правоприменение в собственном смысле слова, по отношению к этой стадии предыдущие стадии являются подготовительными. При принятии решения властный субъект реализует свои властные полномочия, сводя воедино фактическую и юридическую основы дела, определяя права конкретных субъектов правоотношения. Решение по делу сопровождается принятием индивидуального юридического акта, служащего основанием для возникновения правоотношения. Правильное и справедливое решение по делу обеспечивает законность и объективность государственно-властной деятельности, охраняет интересы государства и общества – с одной стороны, а с другой – охраняет и защищает права граждан.

Ряд авторов справедливо указывают на существование четвертой стадии - *исполнение решения по делу*. Иногда принятие решения по конкретному делу автоматически предполагает его исполнение, но чаще исполнение осуществляется в специальной правовой процедуре и происходит в установленный законом срок после принятия решения.

4. Акты применения права и их классификация

Официальной формой и итогом выражения правоприменительной деятельности выступают акты применения права, посредством которых закрепляются решения компетентных органов по конкретному юридическому делу. Эта разновидность правовых актов характеризуется определенными специфическими чертами:

Во-первых, акт применения права - это решение по конкретному делу официального компетентного органа, которого государство уполномочило на реализацию права в определенных сферах общественных отношений.

Во-вторых, акт применения права содержит государственно-властное веление, обязательное для соблюдения и исполнения всеми, кому оно адресовано, и обеспечиваемое силой государства.

В-третьих, акт применения права имеет определенную, установленную законом форму; принимается в определенной процедурно-процессуальной форме.

В-четвертых, акт применения права направлен на индивидуальное регулирование общественных отношений. В нем строго индивидуализируются субъективные права и юридические обязанности конкретных лиц исходя из определенной жизненной ситуации. Он вызывает определенные юридические последствия, которые имел в виду правоприменитель.

С учетом изложенного можно сформулировать понятие акта применения права. *Акт применения права* - это официальное решение компетентного органа по конкретному юридическому делу, содержащее государственно-властное веление, выраженное в определенной форме и направленное на индивидуальное регулирование общественных отношений.

Акты применения права следует отличать от других правовых актов, в частности от нормативно-правовых. Это отличие состоит в следующем.

1. Нормативно-правовой акт носит общий характер, регулирует определенный вид общественных отношений, обращен ко многим лицам, действует до тех пор, пока его не отменят. Акт применения права носит индивидуальный характер, регулирует конкретное общественное отношение, обращен к конкретным лицам, его действие распространяется на конкретный случай.

2. Нормативно-правовой акт устанавливает, изменяет или отменяет нормы права, являясь общей нормативной основой правового регулирования.

Акт применения права претворяет, реализует общие предписания нормативного акта в жизнь, выступая необходимым средством перевода общеобязательных нормативных предписаний в сферу конкретных жизненных ситуаций и применительно к конкретным людям.

Правоприменительные акты принимают практически все органы государства, в различных сферах общественной жизни, в связи с урегулированием различных жизненных ситуаций и т.д., что и обусловливает их разнообразие. Поэтому классификация правоприменительных актов на виды может проводиться по различным основаниям.

1. По субъектам, осуществляющим применение права, акты подразделяются на: а) акты государственных органов и общественных организаций; б) акты главы государства - Президента РФ; в) акты федеральных органов власти и управления; г) акты органов власти и управления субъектов Российской Федерации; д) акты органов правосудия; е) акты органов прокуратуры; и) акты органов надзора и контроля; ж) акты коллегиальные и единоличные; з) акты местного самоуправления.

2. По предмету правового регулирования, т.е. по отраслям применяемых норм различают: а) акты конституционно-правовые; б) акты административно-правовые; в) акты уголовно-правовые, г) акты применения материального и процессуального права.

3. По форме правоприменительной деятельности можно выделить: а) акты исполнительные, связанные с применением диспозиции нормы права, имеющей дозволяющее содержание, и призванные наиболее эффективно регулировать многообразные проявления правомерного поведения; б) акты правоохранительные, связанные с реализацией правовых санкций за совершенное правонарушение, а также с применением мер по их предупреждению.

4. По функциональному признаку, т.е. по их месту в механизме правового регулирования, выделяют два вида: а) акты-регламентаторы, определяющие субъектов конкретного отношения; указывающие объем их

субъективных прав и юридических обязанностей; предусматривающие моменты возникновения конкретного правоотношения, условия его развития и прекращения; б) правообеспечительные акты, которые также выполняют известную роль в индивидуальном регламентировании общественных отношений. Функции актов этого вида состоят, главным образом, в том, чтобы на основе властных полномочий компетентных органов обеспечить реализацию правоотношений и, следовательно, достижение целей правового регулирования.

5. По форме внешнего выражения акты применения права подразделяются на акты-документы и акты-действия.

Правоприменительный акт-документ - это надлежаще оформленное решение компетентного органа, составленное в письменном виде, строгая определенность в фиксации. По наименованию правоприменительные акты-документы подразделяются на указы, постановления, приказы, протоколы, приговоры, решения, предписания и т.д.

Правоприменительные акты-действия делятся на словесные и конклюдентные. Словесные акты применения права-действия - это, к примеру, устные распоряжения руководителя органа, отдаваемые подчиненным и т.п.

Конклюдентные правоприменительные акты-действия совершаются посредством сочетания определенных жестов, движений и тому подобных действий, явно и наглядно выражающих решение субъекта применения права (жесты регулировщика, осуществляющего регулирование движения транспорта и пешеходов).

6. По своему юридическому значению акты применения права могут быть подразделены на основные и вспомогательные. Основные - это акты, которые содержат завершенное решение по юридическому делу (приговор, решение суда). Вспомогательными считаются такие акты, которые содержат предписания, подготавливающие издание основных актов (надзора и контроля, процедурно-процессуальные).

7. В зависимости от действия во времени правоприменительные акты делятся на акты однократного действия (наложение штрафа) и длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

5. Пробелы в праве

Законодательство не в состоянии учесть все многообразие общественных отношений, которые требуют правового регулирования. В связи с этим, в практике правоприменения может оказаться, что определенные обстоятельства, имеющие юридический характер, не находятся в сфере правового регулирования. Налицо пробел в праве.

Под *пробелом в праве* понимают отсутствие в действующей системе законодательства нормы права, в соответствии с которой должен решаться вопрос, требующий правового регулирования.

Различают мнимые и реальные пробелы в праве.

Под *мнимыми пробелами* понимается преднамеренное молчание законодателя, т.е. когда он сознательно оставляет вопрос открытым, предлагая передать его решение на усмотрение правоприменителя, или законодатель сознательно выводит данные общественные отношения за сферу правового регулирования. Такие действия законодателя именуют квалифицированным молчанием.

Наличие *подлинных пробелов* в праве нежелательно и свидетельствует об определенных недостатках правовой системы. Однако они объективно возможны, а в некоторых случаях и неизбежны. Пробелы в праве возникают по трем причинам: а) в силу того, что законодатель не смог охватить формулировками нормативного акта всех жизненных ситуаций, требующих правового регулирования; б) в результате недостатков юридической техники; в) вследствие постоянного развития и изменения общественных отношений.

Для того чтобы установить пробелы необходимо выявить:

- потребность правового регулирования данных общественных отношений;

- обеспеченность правовой регламентации соответствующими социально-экономическими и иными условиями;

- отсутствие нормы, регулирующей данную ситуацию;

- отсутствие запрета в законе на восполнение пробела правоприменителем;

- сходную норму сначала в той же отрасли права и лишь затем обратиться к другим отраслям.

Единственным способом устранения пробелов в праве является принятие соответствующим полномочным органом недостающей нормы или группы норм права. Однако быстрое устранение таким способом пробелов не всегда возможно, поскольку связано с процессом нормотворчества. Но органы, применяющие нормы права, не могут отказаться от решения конкретного дела по причине неполноты законодательства. Выходом из такой ситуации служит *институт аналогии,* предусматривающий два оперативных *метода преодоления*, восполнения пробелов - аналогию закона и аналогию права.

Аналогия закона применяется, когда отсутствует норма права, регулирующая рассматриваемый конкретный жизненный случай, но в законодательстве имеется другая норма, регулирующая сходные с ним отношения. Например, Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР не предусматривал отвод общественного обвинителя. Однако решение об отводе этого участника уголовного процесса принималось на основе статьи того же Кодекса, предусматривающей отвод прокурора.

Аналогия права применяется, когда в законодательстве отсутствует и норма права, регулирующая сходный случай, и дело решается на основе общих принципов права. Речь, прежде всего, идет о таких принципах права, как справедливость, гуманизм, равенство перед законом и др. Подобные принципы закрепляются в Конституции и других законах.

Аналогия закона и аналогия права - исключительные средства в праве и требуют соблюдения ряда условий, обеспечивающих их правильное

применение. Поэтому для того, чтобы использовать аналогию закона и права, необходимо:

- во-первых, установить, что данная жизненная ситуация имеет юридический характер и требует правового решения;

- во-вторых, убедиться, что в законодательстве отсутствует конкретная норма права, призванная регулировать подобные случаи;

- в-третьих, отыскать в законодательстве норму, регулирующую сходный случай, и на ее основе решить дело (аналогия закона), а при отсутствии таковой опереться на общий принцип права и на его основе решить дело (аналогия права);

- в-четвертых, в решении по делу дать мотивированное объяснение причин применения к данному случаю аналогии закона или аналогии права. Тем самым обеспечивается возможность проверить правильность решения дела.

Таким образом, применение права по аналогии - это не произвольное разрешение дела. Принятие решения осуществляется в соответствии с государственной волей, выраженной в правовой системе в целом или в отдельных нормах права, регулирующих сходные отношения. Путем аналогии правоприменительной орган пробел в праве не устраняет, а лишь преодолевает. Пробел может быть устранен только компетентным нормотворческим органом.

Институт аналогии имеет ограниченное применение в праве. В области уголовного и административного права аналогия закона и аналогия права не допускаются, поскольку действует непреложный принцип «нет преступления без указания на то в законе», что служит гарантией защиты личности. В других отраслях права аналогия допускается, а в таких, как гражданское и гражданско-процессуальное право, она прямо закреплена. Например, в ст.6 Гражданского кодекса РФ предусмотрено применение аналогии как закона, так и права. Аналогия закона применяется, если данные отношения прямо не

урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применяемый к ним обычай делового оборота.

6. Юридические коллизии

Под *юридическими коллизиями* понимаются расхождения или противоречия между отдельными нормами, нормативно-правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения, а также противоречия, возникающие в процессе правоприменения и осуществления компетентными органами и должностными лицами своих полномочий.

К субъективным *причинам коллизий* относятся: низкое качество законов, пробелы в праве, непродуманность или слабая координация нормотворческой деятельности, неупорядоченность правового материала, отсутствие должной правовой культуры, правовой нигилизм, социальная напряженность, политическая борьба и др.

Чтобы *устранить коллизию*, требуются высокий профессионализм правотолкующего и правоприменяющего лица, точный анализ обстоятельств дела, выбор наиболее целесообразного варианта решения.

Разумеется, противоречия можно снять (и они снимаются) путем издания новых, так называемых коллизионных норм - норм-«арбитров», составляющих своего рода коллизионное право, которое условно можно считать самостоятельной отраслью, ибо его нормы «вкраплены» в другие акты и не существуют изолированно.

Юридические коллизии мешают нормальной, слаженной работе правовой системы, ущемляют права граждан, сказываются на эффективности правового регулирования, состоянии законности и правопорядка, правосознании и правовой культуре общества. Они создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством рядовыми гражданами[178], культивируют правовой нигилизм. Поэтому

---

[178] См.: Матузов Н. И. Юридические коллизии и способы их разрешения// Теория государства и права: Курс лекций/ Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. Саратов, 1995. С.

предупреждение, локализация этих аномалий или их устранение является важнейшей задачей юридической науки и практики.

В юридической литературе исследуются коллизии норм права и коллизии между нормативными правовыми актами. Существуют следующие виды коллизий:

1. между нормами права;

2. между нормативными актами, в том числе и внутри системы законодательства; между законами и подзаконными актами; между федеральными актами и актами субъектов федерации;

3. между компетенцией или отдельных полномочий государственных органов и должностных лиц;

4. при реализации одних и тех же правовых предписаний, в том числе между актами правоприменения;

5. актов толкования;

6. юридических процедур;

7. между национальным и международным правом.

Известны следующие виды коллизий норм права: темпоральные, пространственные, иерархические (субординационные), содержательные.

Темпоральные коллизии возникают в результате издания в разное время по одному и тому же вопросу двух и более норм, содержащих разные правовые предписания.

Пространственные коллизии: данный вид коллизий обусловлен несовпадением границ регулируемых общественных отношений с границами действия норм.

Иерархические коллизии есть несогласованность норм разной юридической силы.

Содержательные коллизии возникают между общими и специальными нормами права, т.е. между нормами, регулирующими род и вид общественных отношений, если они регулируют одну и ту же ситуацию.

Наиболее известными *способами разрешения юридических коллизий* и их устранения являются:

- принятие нового акта взамен коллизирующего акта;

- отмена одного из противоречащих друг другу актов;

- внесение изменений или уточнений в действующие акты;

- разработка коллизионных норм и принципов, устанавливающих правила, которым должны следовать как правотворческие, и правоприменительные органы;

- судебный порядок разрешения коллизий.

Основные *правила разрешения юридических коллизий* заключаются в следующем:

1. В соответствии с принципами иерархии нормативных правовых актов в случае противоречия между нормативными правовыми актами, регулирующими один и тот же вопрос, действует акт, обладающий большей юридической силой.

2. Если один и тот же вопрос регулируют нормативные правовые акты, обладающие одинаковой юридической силой, но изданные в разное время, то применяется более поздний акт.

3. Если существуют противоречия между нормативными правовыми актами общего и специального характера, обладающими одинаковой юридической силой, то применяется акт специального характера.

4. Противоречия на уровне соотношения федеральных актов и актов субъектов Федерации разрешаются в соответствии с установленной компетенцией органов, их издавших (ст. 76 Конституции РФ).

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под «реализацией права»? Назовите ее непосредственные формы. 2. Чем отличается исполнение от соблюдения норм права?
3. Назовите особенности правоприменения как формы реализации права.
4. Основания обращения к правоприменительным органам.
5.Принципы и стадии правоприменительного процесса.

6. Чем правоприменительный акт отличается от нормативного правового акта? 7. Что означают юридическое доказательство и юридическая квалификация в процессе правоприменения?
8. В чем различие аналогии закона и аналогии права как способов преодоления пробелов.
9. Понятие и виды коллизий норм права.
10. Каковы правила разрешения юридических коллизий

Тестовые задания

1. Какая из перечисленных форм реализации права подразумевает добровольное следование требованиям закона без принуждения?

1) Использование
2) Соблюдение
3) Применение
4) Исполнение

2. Какая форма реализации права связана с активными действиями субъектов для защиты своих прав и интересов?

1) Исполнение обязанностей
2) Соблюдение
3) Использование
4) Толкование

3. Какой из вариантов является примером пассивной формы реализации права?

1) Подача иска в суд
2) Соблюдение трудового законодательства
3) Выполнение судебного решения
4) Осуществление прокурорского надзора

4. Выберите форму реализации права, которая предполагает выполнение субъектами установленных законом обязанностей?

1) Использование
2) Соблюдение
3) Исполнение
4) Применение

5. Осуществление какого вида норм реализует исполнение?

1) Запрещающих
2) Управомочивающих
3) Обязывающих
4) Всех видов норм

6. Какая особенность не характерна для применения права?

1) Добровольность

2) Наличие соответствующих юридических оснований
3) Властно-императивная форма реализации права
4) Стадийность

7. Кто не имеет права выступать в качестве субъекта правоприменительного процесса?

1) Представители государственных органов
2) Судьи
3) Прокуроры
4) Отдельные граждане, не обладающие властными полномочиями

8. Как называется стадия правоприменительного процесса, на которой могут совершаться такие процессуальные действия как осмотр места происшествия или исследование вещественных доказательств?

1) Инициирование дела
2) Установление фактических обстоятельств дела
3) Применение норм права
4) Вынесение решения

9. На какой стадии правоприменительного процесса выносится правоприменительный акт?

1) Решение дела
2) Выбор нормы права
3) Толкование нормы права
4) Контрольно-исполнительная стадия

10. Какой из перечисленных документов может быть классифицирован как правоприменительный акт?

1) Конституция страны
2) Судебное решение
3) Устав организации
4) Международный договор

11. Какая из следующих характеристик является обязательной для правоприменительного акта?

1) Он должен быть одобрен большинством голосов в парламенте
2) Он должен быть подписан главой государства
3) Он должен содержать мотивировочную и резолютивную части
4) Он должен быть опубликован в официальной газете

12. Какой из следующих терминов описывает ситуацию, когда нормы права одной юрисдикции противоречат нормам другой?

1) Нормативный акт
2) Юридическая коллизия
3) Судебное разбирательство
4) Административная процедура

13. Какой метод используется для разрешения коллизий между нормами разных правовых систем?

1) Консенсус
2) Коллективное голосование
3) Применение коллизионных норм
4) Арбитраж

14.Что такое "пробел в праве"?

1) Ситуация, когда существует слишком много нормативных актов
2) Отсутствие регламентации определенной ситуации в законодательстве
3) Нарушение закона со стороны государственных органов
4) Дублирование норм в различных законодательных актах

15. Какой из следующих методов может быть использован для преодоления пробела в праве?

1) Изменение Конституции страны
2) Применение аналогии закона или права
3) Проведение референдума по всем вопросам
4) Увеличение количества судей в судебной системе

16. Что может стать причиной возникновения пробела в праве?

1) Перераспределение полномочий между ветвями власти
2) Недостаточная оперативность законодательного процесса
3) Увеличение числа юристов в стране
4) Введение новых технологий

17. Как называется ситуация, когда законодательство содержит противоречия, но это не является пробелом в праве?

1) Юридическая коллизия
2) Правовой вакуум
3) Пробел в праве
4) Нормативный акт

18. Что такое "правовой вакуум"?

1) Ситуация, когда законы слишком строги
2) Отсутствие правовых норм для регулирования определенных общественных отношений
3) Нарушение законов со стороны граждан
4) Применение устаревших законов

19. Какую роль играет судебная практика в преодолении правового вакуума?

1) Она создает новые законы
2) Она служит основой для разработки новых нормативных актов
3) Она заменяет собой все действующие законы
4) Она не имеет значения при наличии правового вакуума

20. Что такое "мнимый пробел" в праве?

1) Пробел, который существует только в теории
2) Пробел, возникающий из-за несовершенства законодательной техники
3) Пробел, возникающий из-за неправильного толкования закона
4) Отсутствие нормативного регулирования определенной общественной ситуации

Практические задания

Задание №1.

Гражданин Петров работает водителем в транспортной компании «Логистика». Согласно трудовому договору, он обязан ежедневно выполнять рейсы по установленным маршрутам, соблюдать правила дорожного движения и технику безопасности. Заработная плата выплачивается два раза в месяц: 15-го и 30-го числа каждого месяца.

В один из месяцев работодатель задержал выплату заработной платы на 10 дней, сославшись на финансовые трудности компании. Петров продолжил выполнять свои трудовые обязанности, но недоволен задержкой зарплаты. Он хочет понять, какие права у него есть в данной ситуации и как их защитить.

Проанализируйте описанную выше ситуацию.

Дайте ответ на следующие вопросы:

- Какие формы реализации права можно выделить в данной ситуации? Какая из них относится к действиям Петрова?
- Какие обязанности выполняет Петров? Какой способ реализации права они иллюстрируют?
- Какие права нарушил работодатель? Какие правовые последствия могут наступить для него?
- Какие действия может предпринять Петров для защиты своих нарушенных прав?

Задание №2.

Обсудите в группе следующие вопросы:

- Какие стадии правоприменительного процесса можно выделить, и какую роль играет юридический анализ норм права на каждой из них?
- Какие факторы могут повлиять на качество правоприменения?
- Какую роль играют прецеденты в правоприменительной деятельности?

- Какие последствия могут возникнуть, если норма права будет неправильно истолкована?

Задание №3.
Решите задачу:
Гражданин Иванов обратился в суд с иском к компании «Технологии+» о компенсации ущерба, причиненного его смартфону из-за некачественного программного обеспечения (ПО). Смартфон перестал работать через неделю после установки обновления ПО, выпущенного компанией.
В ходе рассмотрения дела выяснилось следующее:
Действующее законодательство РФ не содержит конкретных норм, регулирующих ответственность производителей программного обеспечения за ущерб, причиненный устройствам пользователей.
Аналогичные случаи ранее не рассматривались в судебной практике, поэтому отсутствуют примеры толкования права в подобных ситуациях.
Иванов ссылается на общие принципы гражданского права, такие как добросовестность, справедливость и обязанность возмещения убытков.
Дайте ответ на следующие вопросы:

- Какой вид пробела в праве проявляется в данной ситуации? Обоснуйте свой ответ.
- Какие способы преодоления пробелов в праве могут быть применены судом для разрешения данного спора?
- Какую роль могут сыграть общие принципы права в данном случае?
- Какие последствия могут возникнуть, если суд откажет в удовлетворении иска из-за отсутствия нормативного регулирования?

Задание №4.
Определите разницу в понятиях «правовой вакуум» и «правовой пробел».
Задание №5.
Составьте схему на тему: «Виды правоприменительных актов». Приведите примеры для каждого вида.

Список литературы
Власенко Н.А. Разумность и определенность в правовом регули ровании. М., 2016.
Власенко Н.В. Язык права. М., 2018.
Гойман В.И. Действие права: метод. анализ. М., 1992.
Гревцов Ю.И. Правовые отношения и осуществление права. Л., 1987.
Занина М.А. Коллизии норм равной юридической силы (понятие, причины, виды). М., 2009.
Лукьянова Е.Г. Теория процессуального права. М., 2004.
Павлушина А.А. Теория юридического процесса: итоги, про блемы, перспективы развития. Самара, 2005.

Правотворческие ошибки: понятие, виды, практика и техника устранения в постсоветских государствах / под ред. В.М. Баранова. Н. Новгород, 2009.
Проблемы теории права и правореализации: учеб. / отв. ред. Л.Т. Бакулина. М., 2017.

Глава 18. Толкование норм права

1. Толкование права: понятие, приемы, способы толкования
2. Виды и объем толкования права. Акты толкования

1. Толкование права: понятие, приемы, способы толкования

Толкование правовых норм представляет собой многогранную деятельность различных субъектов, в ходе которой познаются глубинные свойства, сущность и содержание права, воля законодателя или иного правотворческого органа, социальная направленность нормы и цели ее принятия.

По поводу определения и содержания толкования права в литературе существуют различные мнения. Морозова Л.А[179]. определяет толкование права, как сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла правовой нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя. По мнению Лукьяновой Е.Г[180]. толкованием права называют определенный процесс, направленный на уяснение и разъяснение действительного правового смысла норм права, а также результата данного процесса, выраженный в совокупности суждений и умозаключений, в которых раскрывается содержание толкуемых норм. Нерсесянц В.С[181]. под толкованием нормы права понимает уяснение и разъяснение ее подлинного

[179] Морозова, Людмила Александровна. Теория государства и права : учебник / Л. А. Морозова. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Эксмо, 2010. — 510 с.

[180] Лукьянова, Елена Геннадьевна. Теория государства и права : учебник / Е. Г. Лукьянова. — Москва : Норма, ИНФРА-М, 2020. — 230 с.

[181] Нерсесянц, Владик Сумбатович. Общая теория права и государства : учебник для вузов : Учебник / Институт государства и права Российской академии наук. - 1. - Москва : ООО "Юридическое издательство Норма", 2021. - 560 с. - ISBN 978-5-91768-238-9. - ISBN 978-5-16-106240-1. - ISBN 978-5-16-010544-4 : Б. ц.Является аналогом : Нерсесянц, Владик Сумбатович. Общая теория права и государства [Текст] : Учебник для вузов : Учебник / Институт государства и права Российской академии наук, 2023. - 560 с.

содержания, подлежащего реализации в данных конкретных условиях ее действия.

Необходимость толкования права, особенно в рамках романо-германской и мусульманской правовых семей, предопределена объективными и субъективными причинами:

1. Нормы права, содержащиеся в нормативных актах, выражаются посредством знаковых символов, слов, предложений, конструкций. Правильно понять их смысл и значение, цель, условия применения, логические связи – есть сложная мыслительная операция, которая должна правильно отражать объективные реалии и волю законодателя.

2. В нормативных актах воля государства выражена с помощью сложных филологических содержательных, логических, системных правил юридической техники с использованием различных юридических конструкций, дефиниций, систему отсылок. Данные специфические юридические приемы и средства требуют уточнения и расшифровки для простых граждан.

3. Правовые тексты носят абстрактный характер, который требует разъяснения с учетом особенностей применения отдельных правовых положений в конкретной жизненной ситуации.

Толкование правовых норм - это сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла, содержащегося в норме права, предписания, обнародование его для всеобщего сведения. Первая часть этой деятельности - *уяснение*. Оно характеризует гносеологическую природу толкования, направленного на познание права. Толкование -уяснение выступает как внутренний мыслительный процесс, происходящий в сознании субъекта, реализующего норму права. Это уяснение для себя и внутри себя, поэтому оно не имеет внешних форм выражения. При уяснении смысла нормы права исследуются не только ее содержание, но и ее правовые связи с другими предписаниями и элементами

самой нормы, а также связи нормы права с другими общественными явлениями.

Уяснение является необходимым условием реализации права во всех формах: при соблюдении, исполнении, использовании и применении. Оно всегда предшествует разъяснению.

Разъяснение - вторая часть единого процесса толкования права. Оно не всегда следует за уяснением, однако является логическим продолжением мыслительной деятельности. Эта сторона деятельности находит свое внешнее выражение: официальный акт толкования, мотивировочная часть судебных актов, совет, рекомендация.

В рамках теоретических исследований нередко категория толкование права заменяется понятием интерпретация. Содержательно под интерпретацией понимается именно процесс разъяснения правового смысла нормы права, что выступает только одной из стадий процесса толкования.

Толкование права осуществляется различными способами и приемами. Способ толкования представляет собой совокупность приемов и средств, позволяющих уяснить смысл и содержание нормы права и выраженной в ней воли законодателя. Каждый из них отличается от других своими специфическими особенностями и средствами уяснения правовой нормы.

Основные *способы (приемы) толкования*: грамматический, логический, систематический, историко-политический и специально-юридический, телеологический (целевой), функциональный.

Грамматический (филологический, языковой) способ толкования представляет собой уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста нормативного акта с учетом лексических, синтаксических, пунктуационных, стилистических правил. Такое толкование предполагает, прежде всего, выяснение значения отдельных слов, их многозначность, специальное или обыденное использование. Особое внимание уделяется конструкции предложений, использование союзов, причастных и деепричастных оборотов. Юридической наукой выработаны ряд правил

грамматического толкования: словам и выражениям следует придавать то значение, которое общепринято в лексике языка; слова и выражения следует понимать в современном их значении, если нет иного уточнения (например, «пристав», «вор», «разбой»); если нет достаточных оснований и специальных оговорок, преимущество принадлежит широкому пониманию слова или выражения; из двух форм - (обыденного) понимания слова и его специально-юридического значения, предпочтение отдается последнему (например, термины «владение», «публичный», «лицо» имеют специфическое понимание в юриспруденции, нежели в языке литературном); правило легальной дефиниции - в случае закрепления в правовом предписании того или иного термина либо его значения употребление возможно только в этом смысле.

При логическом толковании исследуется логическая связь отдельных положений закона в соответствии с правилами логики. Анализу подвергаются не сами по себе слова, как при грамматическом толковании, а обозначаемые ими понятия, явления и соотношения их между собой.

Систематическое толкование - это уяснение содержания правовых норм в контексте с иными правовыми положениями данного или иных нормативных актов с учетом их институциональной, отраслевой принадлежности в рамках системы права. Все это помогает правильно понять сферу действия нормы, круг заинтересованных лиц, смысл того или иного правового термина. Систематическое толкование позволяет выявить факты коллизий (противоречий) между правовыми нормами. Например, при толковании части 1 статьи 33 Семейного кодекса РФ[182] «Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное», необходимо разъяснить правовое содержание категорий

[182] "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 23.11.2024) (с изм. и доп., вступ. в силу с 05.02.2025)

«совместная собственность», «имущество», «брачный договор» на основе норм Гражданского кодекса.

Специально - юридическое толкование основывается на профессиональных знаниях юридической науки и законодательной техники. Такое толкование предусматривает исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Оно раскрывает содержание юридических терминов, конструкций и т.д. Это обусловлено тем, что в области законодательной стилистики существует язык закона как особый стиль речи и в связи с этим имеются термины и конструкции, специфичные для законотворчества.

Историко-политический способ толкования помогает выявить смысл правовой нормы, обращаясь к истории ее принятия, целям и мотивам, обусловившим введение ее в систему правового регулирования. Минникес И.А.[183] определяет историческое толкование в праве, как интеллектуальную деятельность, при которой уяснение и разъяснение содержания правового предписания достигается на основании выявления правовых и неправовых факторов – как предшествующих созданию нормы, так и сопровождающих ее принятие. С точки зрения В.В. Лазарева[184], «историко-политическое» толкование предполагает как «знание социально-экономической и политической обстановки во время принятия акта», так и принятие во внимание практики применения нормативного акта, т. е. его жизнь». В.А. Петрушев[185] указывает, что помимо изучения социально-политической обстановки, сложившейся в период принятия нормы, для исторического толкования необходимо также «понять то, как она

---

[183] Минникес, Илья Анисимович (1958-). Индивидуальное правовое регулирование : теоретико-правовой анализ : автореферат дис. ... доктора юридических наук : 12.00.01 / Минникес Илья Анисимович; [Место защиты: Ур. гос. юрид. акад.]. - Екатеринбург, 2009. - 54 с.

[184] Лазарев, Валерий Васильевич. Теория государства и права : учеб. для вузов / В. В. Лазарев, С. В. Липень. - Изд. 3-е, испр. и доп. - Москва : Спарк, 2004 (ОАО Яросл. полигр. комб.). - 527, [1] с.

[185] Петрушев, Виктор Алексеевич. Толкование права / В. А. Петрушев ; Гос. образовательное учреждение высш. проф. образования Российская правовая акад. М-ва юстиции Российской Федерации, Иркутский юридический ин-т. - Москва ; Иркутск : ГОУ ВПО РПА Минюста России, 2008. - 259 с.

функционировала». Представляется, что именно второй блок исторической правоприменительной практике при данном способе толкования предпочтителен, т.к. к этому способу чаще обращаются, когда нужно уяснить и разъяснить особенности, условия и порядок реализации ранее действовавших правовых норм в рамках предшествующих исторических этапов (например, применение отдельных норм кодексов советского периода).

Этот способ толкования основан на анализе источников, находящихся вне права: материалы обсуждения и принятия проектов нормативных актов, первоначальные проекты, материалы всенародного обсуждения, различные выступления, мнения и т.д.

Телеологическое (целевое) толковое позволяет обеспечить правильное, точное и единообразное понимание и применение закона. Оно направлено на выявление целей издания акта, как непосредственных, так и перспективных, конечных. Такой способ толкования необходим при существенных изменениях общественно-политической обстановки в стране и коренных изменениях правового регулирования общественных отношений.

Функциональное толкование права сводится к учету условий и факторов, при которых реализуется норма права, в том числе особенностей места, времени и других обстоятельств.

Для установления точного смысла нормы и воли законодателя используются одновременно не все приемы, а лишь один-два. А в сложных случаях может потребоваться применение всех способов толкования.

2. Виды и объем толкования права. Акты толкования

Деятельность государственных органов, общественных организаций и отдельных лиц по разъяснению норм права - вторая сторона процесса толкования. Толкования-разъяснения права различаются в зависимости от субъектов, которые дают толкования норм права или отдельных актов. В

зависимости от юридических последствий, к которым приводит разъяснение, различают: официальное и неофициальное толкование.

Официальное толкование имеет свою специфику. Во-первых, оно дается уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами. Данное полномочие закрепляется в специальных актах. Во-вторых, официальное толкование имеет обязательное значение для других субъектов. В-третьих, оно вызывает юридические последствия и ориентирует правоприменителей на однозначное понимание юридической нормы и их единообразное применение.

Неофициальное толкование дается субъектами, не имеющими официального статуса, не обладающими по долгу службы полномочиями толковать правовые нормы. Такими субъектами могут быть общественные организации, научные учреждения, ученые, практические работники. Они осуществляют разъяснение норм права в форме рекомендаций и советов. Этот вид разъяснения не имеет юридически обязательного значения и лишен властной юридической силы.

Официальное толкование, в свою очередь, различают двух видов - нормативное (общее) и казуальное (индивидуальное).

Нормативное толкование - это разъяснение общего характера, оно не ведет к созданию новых правовых норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Нормативное толкование применяется в случаях, когда нормы недостаточно совершенны по своей форме, имеют неясность текстуального понимания при неправильной и противоречивой практике их применения. Такое толкование предназначается для общего руководства в процессе применения права, относится к неограниченному числу случаев и распространяется на обширный круг субъектов.

Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения, они полностью разделяют судьбу толкуемой нормы. Отмена или изменение нормы права нередко приводит к отмене или соответствующему изменению акта толкования.

Среди нормативного толкования различают: аутентичное (авторское) и легальное (разрешенное, делегированное).

Аутентичное толкование означает, что разъяснение смысла применяемых норм исходит от принявшего их органа. Оно основано на правотворческих функциях этого органа, поэтому, издав нормативный акт, правотворческий орган вправе в любое время дать необходимые с его точки зрения разъяснения. Субъектами такого толкования могут быть все правотворческие органы.

Легальное толкование носит подзаконный характер и осуществляется теми субъектами, которым это поручено, разрешено. Так, Верховный Суд, не являясь правотворческим органом, тем не менее, имеет право толковать нормативные акты, в том числе и акты, принимаемые высшими законодательными органами.

Казуальное толкование также является официальным, но не имеет общеобязательного значения, а сводится лишь к толкованию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю. Оно дается компетентным органом по поводу рассмотрения конкретного дела и обязательно лишь для него. Цель такого разъяснения - правильное разрешение определенного случая, поэтому оно не имеет значения при рассмотрении других дел.

Казуальное толкование содержится в специальных указаниях разъясняющего характера, в актах надзора юрисдикционных и административных органов. Например, в постановлениях и определениях судов второй и надзорной инстанции прямо разъясняется смысл применяемых норм права или, когда судья, в процессе судебного заседания, разъясняет участникам процесса статью, предусматривающую уголовную ответственность за дачу ложных показаний.

В юридической литературе нормативное и казуальное толкование права подразделяют на два подвида: судебное (осуществляется судами с целью единообразного применения закона в деятельности судов) и

административное (осуществляется исполнительными органами власти в сфере управления, финансов, труда и др.).

Неофициальное толкование - это разъяснение норм права, даваемое не уполномоченными на то субъектами. Оно не является юридически значимым. Акты неофициального толкования не принадлежат к числу юридических фактов и не влекут юридических последствий. Сила и значение неофициального толкования в убедительности, обоснованности, научности, в авторитете тех субъектов, которыми оно дается.

Неофициальное толкование по внешней форме выражения может быть, как устным, так и письменным. Кроме того, оно может быть профессиональным, обыденным и научным (доктринальность).

Толкование правовых норм преследует цель выяснения действительного смысла нормы, который имел в виду законодатель. Свою волю законодатель формулирует средствами языка. Поэтому словесное выражение его воли может не всегда совпадать с ее действительным содержанием.

Результатом толкования должна быть однозначность и полная ясность смысла нормы права.

Особенность толкования по объему: различают буквальное (адекватное), расширительное (распространительное) и ограничительное.

Буквальное толкование - наиболее типичный и часто встречающийся вид толкования, когда «дух» и «буква» закона совпадают, т.е. словесное выражение нормы права и ее действительный смысл идентичны.

В силу объективных или субъективных причин словесное выражение воли законодателя и действительное содержание этой воли, выраженной в правовой норме, могут не совпадать. В таких случаях как исключение может применяться расширительное или ограничительное толкование.

При *расширительном толковании* действительный смысл и содержание правовой нормы шире, чем ее словесное выражение. Например, законодатель часто использует термин «закон» (судьи независимы и

подчиняются только закону). Но истинный смысл слова «закон» состоит в том, что в этом случае имеются ввиду все нормативно-правовые акты, а не только акт высшего представительного органа власти.

Ограничительное толкование применимо в тех случаях, когда действительный смысл нормы права уже, чем ее словесное выражение. Например: «Совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей». Однако не все дети обязаны это делать. От этой обязанности освобождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых родители не содержали и не воспитывали их. В данном случае сужается круг субъектов, подпадающих под действие правового предписания.

При расширительном и ограничительном толковании устанавливается действительная воля законодателя, поэтому такое толкование не вносит никаких изменений в смысл нормы права.

Акт толкования - это официальный, юридически значимый документ, направленный на установление действительного смысла и содержания нормы права.

Интерпретационные акты можно классифицировать по различным основаниям:

1. По внешней форме они могут быть письменными и устными. Письменные акты толкования имеют определенную структуру, т.е. в них должны присутствовать реквизиты: кто издал этот акт, когда, к каким нормам права (институту, отрасли, нормативному акту) относится, когда вступил в действие. Они могут облекаться в ту же форму, что и нормативно-правовые акты, издаваемые соответствующими органами (указы, постановления, приказы, инструкции и т.д.).

2. По юридической значимости различают акты нормативного толкования и казуального.

Акты нормативного толкования распространяют свое действие на неопределенный круг субъектов и рассчитаны на применение каждый раз,

когда реализуется толкуемая норма, в этом смысле они носят общеобязательный характер.

Казуальные акты относятся к конкретному случаю и касаются конкретных лиц; с этой точки зрения их можно назвать индивидуальными.

3. Юридическая сила акта толкования и сфера его действия зависят от органа, его издавшего. Это акты органов власти: исполнительно-распорядительных, судебных, прокурорских и т.д.

4. В зависимости от того, кто издал акт толкования и нормативно-правовой акт, они могут быть аутентичными или легальными. Если акт принимает и толкует один и тот же субъект, это авторское толкование (аутентичное). Если норму права толкует субъект, который на это управомочен, которому это право делегировано (разрешено) законом (например, Верховный Суд РФ толкует законы, принимаемые парламентом), то это легальные акты.

5. Можно выделить акты толкования в различных отраслях права: уголовно-правовые, административно-правовые и т.д.

Вопросы для самоконтроля

1 Уяснения и разъяснения как необходимые элементы толкования юридических норм.
2. Причины (основания) толкования норм.
3. Субъекты официального толкования права.
4. Субъекты неофициального толкования права.
5. Способы толкования права. Результат толкования права.
6. Грамматическое толкование.
7. Системное толкование.
8. Логическое толкование.
9. Историческое и функциональное толкование.
10. Акты толкования права, их виды

Тестовые задания

1. Что понимается под толкованием права?

1) Создание новых правовых норм
2) Объяснение содержания и значения уже существующих правовых норм

3) Применение права в конкретных случаях
4) Защита нарушенных прав

2. Какой вид толкования права осуществляется уполномоченными государственными органами?

1) Неофициальное толкование
2) Официальное толкование
3) Доктринальное толкование
4) Профессиональное толкование

3. Какой принцип лежит в основе толкования права?

1) Объективность
2) Законность
3) Научность
4) Гласность

4. Как называется толкование, которое дают научные работники, юристы или другие специалисты вне зависимости от их полномочий?

1) Нормативное толкование
2) Неофициальное толкование
3) Практическое толкование
4) Судебное толкование

5. Какие виды толкования права классифицируются по объему?

1) Авторское и делегированное
2) Легальное и аутентичное
3) Буквальное, расширительное, ограничительное
4) Казуальное и нормативное

6. Как называется толкование правовых норм, адаптированное под конкретный случай?

1) Казуальное
2) Нормативное
3) Доктринальное
4) Профессиональное

7. Как называется раздел правовой науки, изучающий теорию и методы толкования правовых норм?

1) Юридическая техника
2) Юридическая герменевтика
3) Теория государства и права
4) Правоохранительная деятельность

8. Какой тип толкования применяется, когда необходимо раскрыть значение закона в буквальном смысле его формулировок?

1) Догматическое толкование

2) Лингвистическое толкование
3) Буквальное толкование
4) Телеологическое толкование

9. Какого общего принципа толкования не существует?

1) Смысл закона определяется исключительно на основе личных убеждений и предпочтений
2) Всякое сомнение толкуется в пользу обвиняемого
3) Закон обратной силы не имеет
4) Что законом не запрещено, то разрешено

убеждений и предпочтений

10. Каким способом нужно толковать ст.57 Конституции Российской Федерации, которая гласит: «Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы»?

1) Системным
2) Ограничительным
3) Целевым
4) Расширительным

11. Как называется ситуация, когда толкование права выходит за пределы буквального значения текста закона?

1) Буквальное толкование
2) Расширительное толкование
3) Узкое толкование
4) Систематическое толкование

12. В виде какого акта Конституционный Суд выражает толкование права?

1) Постановления
2) Распоряжения
3) Решения
4) Приказы

13. Какой документ не является интерпретационным актом толкования права?

1) Постановление Пленума Верховного Суда РФ
2) Указ Президента РФ
3) Разъяснение Генеральной прокуратуры РФ
4) Постановление Конституционного Суда РФ
5) Приказ Президента

14. Что такое систематическое толкование в праве?

1) Толкование норм права в контексте их исторического развития
2) Толкование норм права с учетом их взаимосвязи и системы законодательства

3) Толкование норм права, основанное исключительно на судебной практике
4) Толкование норм права, основанное на мнении юридической науки

15.Систематическое толкование может быть использовано для:

1) Установление новых норм права
2) Разрешение коллизий между нормами права
3) Оспаривание решений судов
4) Изменения текста законов

16. Толкование основанное на анализе языка, правил грамматики, орфографии и структуры текста нормы называется:

1) Филологический (грамматический)
2) Специально-юридический
3) Логический
4) Систематический

17. Какой из следующих аспектов не является частью грамматического толкования?

1) Анализ словарного значения терминов
2) Учет пунктуации и синтаксиса
3) Исследование намерений законодателя
4) Определение грамматической формы слов

18. Какой из следующих примеров иллюстрирует телеологическое толкование?

1) Определение значения слова «должен» в законе
2) Установление целей, преследуемых законом об охране окружающей среды
3) Исследование исторических причин принятия закона о налогах
4) Анализ формулировок в судебных решениях

19. Какое из следующих утверждений о судебном толковании является верным?

1) Судебное толкование всегда является обязательным для нижестоящих судов
2) Судебное толкование не может противоречить букве закона
3) Судебное толкование не влияет на развитие правовой системы
4) Судебное толкование применяется только в уголовных делах.

Практические задания

Задание №1.

Дайте определение понятия «юридическая герменевтика».

Задание №2.

Соотнесите понятия «юридический анализ» и «юридическое толкование».

Задание №3.

Вопросы для дискуссии в группе.

- Какие виды толкования права существуют, и какую роль играет толкование в правоприменительной деятельности?
- Приведите пример из судебной практики, иллюстрирующий один из видов толкования.
- Какой вид толкования применяется чаще всего в судебной практике? Почему?
- Может ли расширительное толкование привести к злоупотреблениям? Как этого избежать?
- Какую роль играют постановления Пленума Верховного Суда РФ в толковании права?

Задание №4.

- Ознакомьтесь с Постановлением Конституционного Суда РФ от 28.12.2021 № 55-П «По делу о проверке конституционности части 1 статьи 7, части 1 статьи 44, части 5 статьи 46, пункта 5 части 2 статьи 153 и статьи 158 Жилищного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки Т.С. Малковой».
- Ознакомьтесь с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 28 2011 г. № 11 «О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности».
- Составьте таблицу различий Постановлений Конституционного Суда и Верховного Суда в Российской Федерации, исходя из следующих критериев:
- характер постановлений
- обязательность
- окончательность
- ретроактивность

Задание №5.

Как регулируется процесс толкования права в Российской Федерации?
Приведите примеры нормативно-правовых актов.
Как регулируется процесс толкования в других государствах?
Приведите примеры нормативно-правовых актов.

Список литературы

Алексеев С.С. Общая теория права. М., 2008.
Вопленко П.Н. Официальное толкование норм права. М., 1976.
Галахова А.В. Толкование Особенной части УК РФ в постанов лениях Пленума Верховного Суда РФ. М., 2007.
Кадников Н.Г. Квалификация преступлений и вопросы судебного толкования. М., 2011.

Колоколов Я.Н. Аутентичное толкование правовых актов: поиск новых парадигм. М., 2010.
Лукашук И.И., Лукашук О.И. Толкование норм международного права. М., 2002.
Мадьярова А.В. Разъяснения Верховного Суда Российской Фе дерации в механизме уголовно-правового регулирвания. СПб., 2002
Петрушев В.А. Проблемы толкования права в РФ. М., 2003.
Пиголкин А.С. Толкование нормативных актов в СССР. М., 2005.
Плюснина О.В. Реализация и толкование индивидуально-право вых договоров. Кострома, 2008.
Смирнов А.В., Манукян А.Г. Толкование норм права. М., 2008. 372 Тема 15. Толкование права
Соцуро Л.В. Толкование договора судом. М., 2008

Глава 19. Правосознание и правовая культура

План

1. Правосознание: понятие, структура, виды, уровни
2. Правовая культура: понятие, структура, виды
3. Правовой идеализм и правовой нигилизм

1. Правосознание: понятие, структура, виды, уровни

Правовое сознание - это самостоятельная форма общественного сознания, существующая наряду с нравственным, политическим, философским сознанием. Развитие общественного сознания шло постепенно от утопического, мифологического к логическому, а от него к логико-правовому. Возникновение и развитие правосознания в XIX - XX вв., по словам А.Б. Венгерова[186], продвинуло общественное сознание на новый уровень, придало ему характер рациональности, сознания «здравого смысла». Вместе с тем, правосознание носит исторический характер и определяется уровнем экономического, политического и социального развития общества, отражает его национальные, религиозные, бытовые и иные особенности.

Правосознание - это совокупность взаимосвязанных идей, представлений, взглядов, чувств, настроений, выражающих отношение

[186] Венгеров, Анатолий Борисович. Теория государства и права : учебник для юридических вузов / А. Б. Венгеров. — 3-е изд. — Москва : Юриспруденция, 2000. — 528 с.

общества, группы, индивидов к праву, правовым и государственным учреждениям и желаемому правопорядку.

Роль правового сознания в обществе чрезвычайно высока. Являясь неотъемлемым элементом правовой системы, правосознание пронизывает все стадии правотворческого процесса и находит свое выражение в содержании норм права. Правосознание оказывает существенное влияние на реализацию правовых предписаний, поведение граждан. Кроме того, оно способно оказывать значительное воздействие на все социальные процессы и, главным образом, на правовые реформы - стать тормозом либо катализатором последних. В переломные исторические периоды правосознание может иметь регулирующее значение, выступая источником права, критерием справедливости.

Традиционно в *структуре правосознания* выделяют два элемента: правовую идеологию и правовую психологию (так называемая «статическая» модель правового сознания). Правовая психология носит как бы первичный характер, поскольку зачастую правовые чувства и эмоции возникают ранее правовых идей. Эмоциональная окраска может оказывать существенное влияние на правовое поведение индивида. Именно с психологического осмысления правовой действительности начинает формироваться отношение к праву, на ее основе строятся в последующем теории, принципы, доктрины.

Содержание правовой психологии выражается в психологических реакциях человека на право, государственные учреждения и проч. Распространенная в настоящее время классификация сводится к выделению следующих четырех элементов правовой психологии:

1) интерес, мотивы, воля, цели деятельности, вытекающие из места, занимаемого личностью или группой в структуре общества;

2) относительно устойчивые элементы: привычки, традиции, предрассудки, убеждения, свойственные социальным группам;

3) динамичные элементы, такие как чувства, настроения;

4) элементы, влияющие на формирование правовой психологии: подражание, внушение, заражение.

Правовая идеология содержит в себе систематизированное научное выражение правовых взглядов, принципов и требований общества в целом и (или) различных социальных групп. Примером правовой идеологии современного общества можно назвать концепцию правового государства, фиксирующую такие идеи как обеспечение и защита собственности, прав человека, народовластие, господство закона, независимость правосудия и т.д. Своеобразным типом правовой идеологии является «правовой идеализм» или «юридический романтизм».

В зависимости от уровня, глубины отражения юридической действительности принято выделять три уровня правосознания:

- обыденный,
- практический,
- научный (теоретический).

Целесообразность выделения практического уровня правового сознания в настоящее время в научной литературе не оспаривается. Однако еще два десятилетия назад в советской литературе традиционным было выделение лишь двух уровней правосознания: обыденного, который отражает правовые воззрения людей в повседневной жизни (познание явлений), и научного, связанного с исследованием и познанием правовых проблем (познание сущностей). Д.А. Керимов[187] одним из первых предложил выделять в правовом сознании не два, а три находящихся в диалектическом единстве уровня. Обыденное правосознание свойственно основной массе граждан и формируется на основе повседневного житейского опыта в сфере правового регулирования. На этом уровне правовые воззрения тесно переплетаются с нравственными представлениями. Практическое (профессиональное) правосознание формируется на основе специальной

[187] Керимов, Д. А. Общая теория государства и права: предмет, структура, функции : монография / Д. А. Керимов. — Москва : Норма : ИНФРА-М, 2023. — 136 с.

подготовки и юридической практики. Отличительной особенностью данного правосознания является наличие специализированных правовых знаний и навыков их применения. Научное правосознание характеризуется наиболее глубоким постижением сущности правовых явлений.

Правосознание подразделяют в зависимости от субъекта на общественное, групповое и индивидуальное. *Общественное правосознание* характеризует сознание макроколлективов. Например, можно говорить об особенностях правосознания российского общества, вытекающих из своеобразия государственно-правовых институтов, юридических традиций[188]. Наиболее отчетливо общественное сознание проявляется на референдумах, плебисцитах. *Групповое правосознание* отражает интересы и представления классов, этносов, профессиональных групп, общественных движений (например, правосознание молодежи, представителей определенной профессии и т.д.). *Индивидуальное правосознание* - это представления и взгляды одного человека. Оно неповторимо и своеобразно, формируется под воздействием разнообразных факторов. Наряду с названными, выделяют также *массовое* правосознание, которое характерно для нестабильных, временных объединений людей (митинги, общественные акции протеста), а также коллективное - в отличии от группового характеризующее правосознание относительно больших социальных слоев (нации, религиозные конфессии, население отдельных регионов).

2. Правовая культура: понятие, структура, виды

Понятие правовой культуры следует рассматривать в аспекте общего понимания культуры. Несмотря на многоплановость и многоаспектность последней, научные взгляды о культуре представляется возможным свести к трем группам:

1) антропологические;

---

[188] Вместе с тем, исследователи обращают внимание на отсутствие единого правосознания общества, за исключением редких случаев. См. Теория государства и права: учебник / под общей ред. О.В. Мартышина. М., 2007. С. 426-427.

2) социологические;

3) философские.

При антропологическом анализе культура понимается как совокупность всех благ, созданных человеком, в отличие от природных.

Социологический подход трактует ее в виде суммы духовных ценностей, в этом смысле культура выступает как компонент общественной жизни.

При философском взгляде культура рассматривается среди явлений, выделяемых чисто аналитически, не связанных с общественным развитием.

В связи с этим, в самом широком смысле понятие *культура* означает исторически определенный уровень развития общества, творческих сил и способностей человека, выраженный в типах и формах организации жизни и деятельности людей, а также в создаваемых ими материальных и духовных ценностях.

Синтезируя указанные концепции культуры, представляется очевидным ее понимание и как творческого процесса и как специфического способа человеческой деятельности. В связи с этим, правовую культуру как одну из разновидностей культуры в целом, следует рассматривать в двух аспектах: интериорного - выражающего мир психологических процессов индивидов и поведенческого - когда культура объективируется в соответствующих действиях. При этом важное значение отводится прогрессивному развитию личности как субъекта права, его творческой деятельности и передового мышления. Таким образом, функционально-содержательный аспект правовой культуры позволяет понимать ее как разновидность общественной культуры, отражающей определенный уровень правосознания и законности, совершенства законодательства и юридической практики, охватывающей все ценности, созданные людьми в области права.

Правовая культура - это состояние правовой жизни общества, выраженное в высоком уровне правовой действительности, юридических актов, правосознания, правового развития субъекта. По существу, это

совокупность всех позитивных компонентов правовой деятельности в ее реальном функционировании, воплотившая достижения правовой мысли, юридической мысли, юридической техники и практики.

Правовая культура тесно взаимосвязана и функционирует с политической, нравственной, религиозной и другими разновидностями культуры. В полной мере она может быть понята лишь в общем контексте социального прогресса. Она безжизненна без преемственности всего лучшего из прошлой истории и без перспективного значения ее функционирования в настоящем.

Следует различать понятия «правовая культура общества» и «правовая культура личности». Первое понятие характеризует ценностный срез правовой реальности, уровень ее поступательного развития, включенность в нее завоеваний цивилизаций. Правовая культура общества, являясь условием обеспечения свободы и безопасности личности, прав человека, гарантом ее правовой защищенности и гражданской активности, обязует власть придать правовому статусу человека юридическую значимость: обеспеченность законом и судом.

Правовая культура личности, являясь компонентом правовой культуры общества, отражает степень и характер ее развития, обеспечивающая социализацию личности и правомерную деятельность индивида. Такая деятельность способна соответствовать прогрессивным движениям общества и его культуры в сфере права, благодаря чему происходит постоянное правовое обогащение как самой личности, так и общества. Поэтому правовая культура личности - необходимая предпосылка и созидательное начало правового состояния общества, его цель и составная часть, вместе с тем это степень и характер правового развития самой личности.

Структурными элементами правовой культуры являются: право и правосознание, правовые отношения и законность, правопорядок и правомерная деятельность субъектов. Следует отметить, что указанные элементы характеризуют лишь уровень правового развития общества.

Содержание правовой культуры будут определять характер, эффективность, степень развития указанных элементов.

Правовая культура личности проявляется, прежде всего, в подготовленности его к восприятию прогрессивных правовых идей и законов, в умении и навыках пользоваться правом, также в оценке собственных знаний права. Помимо указанного, она выражается в определенном характере и уровне творческой деятельности личности, в процессе которой она приобретает или развивает свои правовые знания, умения, навыки. И, наконец, правовая культура выступает как творческая деятельность в сфере права, выражающаяся как его внутренний потенциал.

Модель правокультурной личности предполагает характеристику:

1. Правового поведения личности;

2. Ее отношение к праву и правовым явлениям, осознание социальной значимости права и правопорядка;

3. Привычки к правомерному поведению;

4. Гражданско-правовой активности. Обладая высокой правовой культурой, гражданин свободно ориентирует свое поведение исходя из признания социальной ценности права и собственного избранного поведения.

При оценке правовой культуры личности важно учитывать уровень и глубину познания правовых явлений, овладение ими. В этом аспекте выделяют обыденный, профессиональный (специальный) и теоретический уровень правовой культуры.

Обыденный уровень ограничен повседневными рамками жизни людей при их соприкосновении с правовыми явлениями.

Профессиональный уровень складывается у лиц, которые специально занимаются правовой деятельностью. Юристам свойственна более высокая степень знания и понимания правовых проблем, задач, целей, а также профессионального поведения.

Теоретический уровень представляет собой научные знания о сущности, характере и взаимодействии правовых явлений и всего механизма

правового регулирования. Оно вырабатывается коллективными усилиями ученых-философов, социологов, юристов. Законотворчество и законоприменение компетентными органами предполагают достаточно высокий уровень теоретической правовой культуры.

Обыденное, профессиональное и научно-теоретическое уровни правовой культуры тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены. Теория правовой культуры как форма осознания потребностей общества в правовом регулировании тех или иных сфер жизни является идейно-теоретической источником права.

Правовая культура в реальной жизни выполняет одновременно несколько специфических функций: познавательно-преобразовательную, праворегулятивную, ценностно-нормативную, правосоциализаторскую, коммуникативную и прогностическую.

Познавательно-преобразовательная функция связана с теоретической и организационной деятельностью по формированию правового государства и гражданского общества. Она призвана поставить человека в центр общественного развития, обеспечить социальную справедливость, политическую свободу, возможность всестороннего развития. В связи с этим данная функция направлена на согласование различных интересов общества, на создание правовых и нравственных гарантий свободного развития личности.

Праворегулятивная функция направлена на обеспечение устойчивого и эффективного функционирования всех элементов правовой системы, общества в целом. Данная функция реализуется через правовые и иные социальные нормы. Присущие правовой культуре идеалы и принципы способствуют консолидации социальных групп и слоев граждан, концентрации их усилий на формирование правового государства, тем самым вносит элемент упорядоченности в эти отношения.

Ценностно-нормативная функция правовой культуры проявляется в фактах, которые приобретают ценностное значение, отражаясь в сознании

индивидов и их поступках. Оценке подвергается правовая реальность в целом – от конкретной юридической ситуации до правовой системы в целом.

Правосоциализаторская функция раскрывается через процесс формирования правовых качеств личности посредством целенаправленной правовоспитательной работы, юридического всеобуча населения, активизации процессов самовоспитания личности.

Коммуникативная функция обеспечивает общение граждан в юридической сфере, приобщение их к правовым культурам других народов. Данная функция выступает необходимым элементом планирования и прогнозирования правовой культуры, ее развития.

Прогностическая функция охватывает правотворчество и реализацию права, обеспечение правомерного поведения граждан их социальной активности. Функция предвидения в правовой области заключается не только в определении наиболее подходящих средств для достижения правовых культурных целей, но и в предсказании возможных последствий, объяснении необходимости возникновения новых правовых ценностей.

Правовую культуру личности и общества следует рассматривать как одну из категорий общечеловеческих ценностей, как важнейший результат общегуманистических завоеваний человечества, она является неотъемлемым компонентом правового государства.

3. Правовой идеализм и правовой нигилизм

Термин «нигилизм» произошел от латинского слова «nihil», которое означает «ничто», «ничего». Как социальное явление *нигилизм* характеризуется:

а) резко критическим, крайне негативным отношением к общепринятым, объективным (абсолютным) ценностям;

б) максималистским подходом, интенсивностью, бескомпромиссностью отрицания;

в) не сопряжен с позитивной программой;

г) несет в себе деструктивное, разрушительное начало.

В зависимости от того, какие ценности отрицаются, нигилизм может быть политическим, религиозным, нравственным и т.п.

Правовой (или юридический) нигилизм представляет собой непризнание права как социальной ценности и проявляется в негативно-отрицательном отношении к праву, законам, правопорядку, в неверии в необходимость права, его возможности, общественную полезность.

Проф. Н.И. Матузов[189] выделяет следующие формы правового нигилизма:

а) умышленное нарушение законов и иных нормативно-правовых актов;

б) массовое несоблюдение и неисполнение юридических предписаний;

в) издание противоречивых правовых актов;

г) подмена законности целесообразностью;

д) конфронтация представительных и исполнительных структур;

е) нарушение прав человека;

ж) теоретическая форма правового нигилизма (в научной сфере, в работах юристов, философов и др.).

Проф. В.А. Туманов[190] говорит, во-первых, о пассивной и активной формах правового нигилизма. Для пассивной формы характерно безразличное отношение к праву, явная недооценка его роли и значения. Активному юридическому нигилизму свойственно осознанно враждебное отношение к праву. Представители этого направления видят, какую важную роль играет или может играть право в жизни общества, и именно поэтому выступают против него.

Во-вторых, проф. В.А. Туманов разделяет правовой нигилизм:

---

[189] Матузов, Николай Игнатьевич. Теория государства и права : учебник / Н. И. Матузов, А. В. Малько ; рец. : М. Н. Марченко [и др.] ; Рос. акад. нар. хоз-ва и гос. службы при Президенте РФ. — 5-е изд. — Москва : Дело, 2021, 2022. — 528 с.

[190] Теория государства и права: основы марксистско-ленинского учения о государстве и праве / под ред.: П. С. Ромашкин, М. С. Строгович, В. А. Туманов ; Академия наук СССР. Институт государства и права. — Москва : Академия наук СССР, 1962. — 534 с.

а) на высоком этаже общественного сознания (в виде идеологических течений и теоретических доктрин);

б) на уровне обыденного, массового сознания (в форме отрицательных установок, стойких предубеждений и стереотипов);

в) ведомственный (в форме юридических коллизий разных по иерархии нормативных актов).

Правовой нигилизм - это патология правового сознания, обусловленная определенным состоянием общества. Поэтому пути борьбы с ним должны быть разнообразны. Это:

а) реформы социально-экономического характера;

б) изменение содержания правового регулирования, максимальное приближение юридических норм к интересам различных слоев населения;

в) подъем авторитета правосудия как за счет изменения характера судебной деятельности, так и путем воспитания уважения к суду;

г) улучшение правоприменительной практики;

д) теоретическая работа в этом направлении, и др.

Все это, в принципе, представляет собой не что иное, как процесс улучшения состояния правовой культуры общества, ее обогащения.

В литературе справедливо отмечается, что «от правового нигилизма надо отличать конструктивную критику права, с одной стороны, а с другой - стремиться избегать юридического фетишизма, то есть возведения в абсолют роли права и других правовых средств» (Н.Л. Гранат)[191].

Наряду с правовым нигилизмом существует прямо противоположное явление - *правовой идеализм*. Под ним понимают фетишизацию права, преувеличение реальных возможностей его влияния на судьбу личности и общества, наивное убеждение в том, что справедливые и разумные законы способны решить все проблемы человечества.

Основными формами проявления правового идеализма являются:

---

[191] Общая теория государства и права [Текст] : курс лекций : в 3 вып. / Афанасьев В. С., Гойман В. И., Гранат Н. Л.- доктора юрид. наук, профессора и др.; Под. ред. д-ра юрид. наук проф. В. И. Гоймана; М-во внутр. дел РФ. Моск. юрид. ин-т. - Москва, 1996-.

- нереалистичное отношение к праву со стороны ученых-правоведов, восприятие права как абстракции, оторванной от жизни (в том числе противопоставление «писаного» и «неписаного» права);

- слепая вера граждан в «хорошие законы», которые способны быстро изменить жизнь;

- буквальное восприятие права как средства регулирования общественных отношений, игнорирование того факта, что в реальной действительности общественные отношения регулируются не только правом;

- идеалистическое отношение к праву со стороны законодателей (например, неучет законодателями обстоятельств реальной действительности при разработке и принятии нормативно-правовых актов, слабое знание жизни, непонимание связи между содержанием нормативно-правового акта и интересами народа, непредусмотрение механизма реализации норм правового акта, вера в то, что принятие закона автоматически решает жизненные проблемы);

- неадекватное понимание должностными лицами и государственными органами возможностей закона (их сильное преувеличение), а также пределов правового воздействия;

- увлечение формальной стороной права (например, при рассмотрении многих судебных дел).

Правовой инфантилизм, как разновидность деформации правосознания, отличается слабостью правовых знаний при твердой убежденности личности в достаточном их уровне. В отличие от правового нигилизма и правового идеализма он является менее опасной, сравнительно легко преодолимой разновидностью деформации правосознания. С правовым инфантилизмом граничит правовой дилетантизм, который означает легкомысленное отношение к праву, вольное обращение с законом при наличии поверхностных, бессистемных правовых знаний (обо всем - понемногу). Правовая демагогия характерна для лиц, которые обладают правовыми знаниями, но исключают или принижают его социальную

ценность и используют право исключительно в своих личных, зачастую антиобщественных интересах.

Вопросы для самоконтроля

1.Понятие правосознания и его элементы.
2. Правосознание как форма общественного сознания.
3. Соотношение права и правосознания.
4. Виды правосознания.
5. Правовая психология и правовая идеология.
6. Индивидуальное правовое сознание.
7. Групповое (коллективное) правовое сознание.
8. Профессиональное правовое сознание.
9. Правовая культура и ее элементы.
10. Соотношение понятий «правовая культура» и «правовая система».
11. Что такое правопослушание, правовой идеализм (правовой романтизм)?
12. Правовая культура и правовой нигилизм

Тестовые задания

1. Правовое сознание является разновидностью:
1) общественного сознания
3) сознания лиц, наделенных государственной властью
3) сознания политических деятелей
4) сознания лиц, следующих морально-нравственным предписаниям
5) сознания лиц, отправляющих религиозные обряды

2. Правосознание – это:
1) совокупность идей и представлений о праве и государственно-правовых явлениях
2) результат практической деятельности людей в правовой сфере
3) установленные правом нормативные предписания
4) практический опыт предшествующего поколения людей
5) все ответы верны

3. Пониманию правосознания наиболее близка:
1) теологическая теория происхождения права
2) естественно-правовая теория происхождения права
3) психологическая теория происхождения права
4) патримониальная и патриархальная теории происхождения права
5) все ответы верны

4. В структуре правосознания выделяют:
1) правовую идеологию
2) правовую психологию

3) правовое мышление и юридическую практику
4) правовую идеологию и правовую психологию
5) правовую идеологию и правовое мышление

5. Концепция «правового государства» является примером осмысления:
1) правовой психологии
2) правовой идеологии
3) правовой действительности
4) все ответы верны

6. Правовая психология основана на:
1) интересах, мотивах, целях, возникающих в правовой среде
2) привычках, традициях, предрассудках и убеждениях, связанных с реализацией права
3) чувствах и настроениях людей по поводу действия права
4) подражании и внушении следовать правовым предписаниям
5) все ответы верны

7. В структуре правосознания начальным элементом является:
1) правовое мышление
2) юридическая действительность
3) правовая идеология
4) правовая психология
5) все ответы верны

8. В зависимости от субъекта правосознание подразделяется на:
1) общественное
2) групповое
3) индивидуальное
4) все ранее указанные ответы верны
5) нет правильного ответа

9. Первичным элементом правосознания является:
1) общественное
2) групповое
3) индивидуальное
4) семейное
5) нет правильного ответа

10. Правосознание юристов это:
1) личностное правосознание
2) профессиональное правосознание
3) массовое правосознание
4) общественное правосознание
5) правосознание юристов не выделяется

11. Правосознание основано на:
1) нормах морали
2) нормах права
3) этических нормах и нормах нравственности
4) нормах справедливости
5) все ответы верны

12. Правовая культура включает в себя:
1) культуру в сфере религии
2) политическую культуру
3) морально-нравственную культуру
4) правовую психологию и правовую идеологию
5) все ответы верны

13. Правовая культура и правосознание:
1) тождественные понятия
2) взаимоисключающие правовые явления
3) не связанны между собой и не имеют правовых оснований взаимодействия
4) правосознание предшествует правовой культуре
5) правовая культура первична по отношению к правосознанию

14. Структурными элементами правовой культуры являются:
1) право и правосознание
2) юридические факты и правоотношения
3) законность и правопорядок
4) право, правосознание, правовые отношения, законность, правопорядок и правомерная деятельность участников правовых отношений
5) правопорядок и правовое поведение

15. Воплощение права в практической деятельности людей находит свое выражение в:
1) правовом сознании
2) правовой идеологии
3) правовой психологии
4) правовой культуре
5) все ответы верны

16. Действующая система правовых учреждений в государстве относится к:
1) идеальной правовой сфере
2) институтам правовой культуры
3) элементам общественного сознания
4) институтам правовой идеологии
5) все ответы верны

17. Уровень ограниченный повседневными рамками жизни людей при их соприкосновении с правовыми явлениями называется:
1) обыденный
2) профессиональный
3) теоретический
4) доктринальный
5) светский

18. Функциями правовой культуры являются:
1) позновательно-преобразовательная
2) праворегулятивная и ценностно-нормативная
3) правосоциализаторская
4) коммуникативная
5) все ответы верны

19. Крайне негативное отношение к праву и производным от него правовым явлениям именуется:
1) правовым романтизмом
2) правовым нигилизмом
3) правовым безразличием
4) правовым идеализмом
5) правомерным поведением

20. Повышению общего уровня правовой культуры способствует:
1) ужесточение наказания за совершение правонарушения
2) тотальная регламентация правом всех возможных общественных отношений
3) правовое воспитание
4) повышение контрольных полномочий со стороны государства
5) преимущественное регулирование существующих общественных отношений с помощью морально-нравственных правил

Практические задания

1. К студенту 2 курса юридического ВУЗа обратилась знакомая за разъяснением одной важной для нее правовой ситуации. Следует ли расценивать оказанную студентом консультацию как результат проявления профессионального правосознания юриста?

2. Гражданин «N» очень сильно торопился на важную для него встречу и перешел проезжую часть на запрещающий сигнал светофора. На деловую встречу, он успел, но впоследствии достаточно остро переживал о содеянном правонарушении. Можно ли говорить о том, что гражданин «N» является законопослушным и обладает достаточно высоким уровнем правовой культуры? Аргументируйте свою точку зрения.

3. По мнению гражданина «А» право является универсальным и всеобъемлющим регулятором любых общественных отношений, и его ни при каких условиях нельзя нарушать. Также он считает, что если что-то закреплено в законе, но его положения не соответствуют фактически изменившимся условиям общественной жизни, то ими следует пренебрегать. К какому типу правовой идеологии необходимо отнести позицию гражданина «А»? Является ли она оправданной и не подлежащей обоснованной критике?

4. Выстроите в логической последовательности следующие понятия - *«правовое воспитание», «правовая психология», «правовая идеология», «правовая культура»*. Аргументируйте обозначенную вами последовательность.

5. Кратко обоснуйте устоявшийся правовой тезис о том, что правовая культура без правового сознания не возможна.

Список литературы

1. Бондарев А.С. Правовая антикультура в правовом пространстве общества. Пермь, 2006.
2. Бондарев А.С. Современные формы, средства и методы воспитания правовой культуры россиян. Пермь, 2009.
3. Варламова Н.В. Типология правопонимания и современные проблемы теории права. СПб., 2010.
4. Вопленко Н.Н. Правосознание и правовая культура. Волгоград, 2000.
5. Гинс Г.К. Право и культура. М., 2012.
6. Голландская правовая культура. М., 1998.
7. Ильин И.А. О сущности правосознания. М., 1993.
8. Интересы в праве: мат. Всерос. науч. конф. Москва, 26 марта 2016 г. М., 2017. 466 Тема 20. Правосознание и правовая культура
9. Карташов В.Н., Баумова М.Г. Правовая культура: понятие, структура, функции. Ярославль, 2008.
10. Клишас А.А., Еремян В.В. Конституция 1993 года как новый этап демократизации российской государственности. М., 2014.
11. Лукьянова Е.Г. Теория права и государства: введение в естествен но-правовой курс. М., 2015.
12. Малахов В.П. Право в контексте форм общественного сознания. М., 2015.
13. Мальцев Г.В. Культурные традиции права. М., 2013.
14. Мальцев Г.В. Нравственные основания права. М., 2008.
15. Насурдинов Э.С. Правовая культура. М., 2014. 16. Панфилов А.Н. Культура и местное самоуправление: конституционно правовые аспекты взаимодействия. М., 2015.

Глава 22. Законность и правопорядок

План

1. Понятие и признаки законности
2. Основные принципы и гарантии законности
3. Понятие и виды правопорядка

1. Понятие и признаки законности

Законность - фундаментальная категория всей юридической науки и практики, а ее уровень и состояние служат главными критериями оценки правовой жизни общества и граждан[192].

В юридической науке сложилась традиционная концепция законности, сущность которой заключается в строгом и неуклонном соблюдении и исполнении всеми субъектами права действующего законодательства. С точки зрения функциональной роли законность рассматривается как принцип, как метод осуществления власти, как режим общественной жизни, как система требований, предъявляемых к личности.

Вместе с тем, научные публикации позволяют рассматривать законность в дополнительных интерпретациях, определяющие мировоззренческо-методологические основы законности. Речь идет о комплексном подходе, позволяющем учитывать, как теоретические, так и практические факторы, влияющие на ее содержание.

С.С. Алексеев[193] отмечал, что законность выражает общий принцип отношения общества к праву в целом. Поэтому ее содержание рассматривают в трех аспектах:

а) в плане «правового» характера общественной жизни;

б) с позиций требования всеобщего уважения к закону и обязательного его исполнения всеми субъектами;

в) под углом зрения требования безусловной защиты и реального обеспечения прав, интересов граждан и охраны правопорядка в целом от любого произвола. Следовательно, содержание законности связано как с

[192] Пиголкин, А. С. Теория государства и права : учебник для вузов / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев ; под редакцией А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2025.

[193] Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности "Юриспруденция" / [С. С. Алексеев и др.] ; отв. ред. В. Д. Перевалов. - 4-е изд., перераб. и доп. - Москва : Норма : ИНФРА-М, 2011. - 495 с.

поведением субъектов, реализующих право, так и с деятельностью государственных органов, обеспечивающих его формирование, реализацию и защиту.

Рассматриваемая с самых широких позиций, законность - это комплексное политико-правовое явление, отражающее правовой характер организации общественно-политической жизни, органическую связь права и власти, права и государства.

Законность - это также часть демократического режима, означающая неуклонное соблюдение (применение, исполнение) действующих законов и иных нормативных правовых актов, прежде всего, органами государства и должностными лицами, а также гражданами, общественными объединениями и организациями. В таком режиме деятельность всех субъектов основывается на законе, а идеи права, свободы, гуманизма, взаимной ответственности и ее неотвратимости преобладают над личными, групповыми и классовыми интересами.

Таким образом, к *структурным элементам законности* относятся:

1. Цель - достижение строгого и неукоснительного соблюдения и исполнения всеми субъектами права его норм;

2. Взгляды и принципы - содержание и теоретическая основа законности;

3. Система средств, приемов и условий, с помощью которых происходит осуществление идеи и начал законности;

4. Мотивированная деятельность человека - связующий элемент законности, определяющий ее социальную природу;

5. Критерии оценки поведения субъектов общественных отношений - действующее законодательство;

6. Юридическая основа законности - право и правомерное поведение участников отношений.

Итак, *законность* - это принцип, режим и метод функционирования общества и государства, в основе которых лежит точное исполнение законов

и иных нормативных правовых актов государством, должностными лицами, общественными объединениями и гражданами.

2. Основные принципы и гарантии законности

Сущность законности составляет неуклонное соблюдение и исполнении всеми субъектами права действующего законодательства. Рассматривая наряду с этим законность как целевую установку общественного развития, можно ее характеризовать как процесс формирования правового государства и реализации идеи социальной справедливости.

Принципы законности - это обусловленная закономерностями общественного развития система идей и взглядов, которые обретают качество исходного начала в формировании мотивов правомерного поведения и внутреннего убеждения относительно необходимости соблюдения законов и иных нормативных актов[194]. В числе наиболее важных принципов законности можно назвать следующие: единство, всеобщность законности; гарантированность основных прав и свобод граждан; неотвратимость ответственности; равенство всех перед законом. Содержание указанных принципов раскрывает значение законности в жизни общества и в функционировании государства.

Принцип единства и всеобщности законности означает общеобязательность требований действующего законодательства для всех субъектов правовых отношений, единообразное понимание юридических критериев оценки поведения участников отношений, их толкования и применения. Данный принцип также состоит в выравнивании правового регулирования общественных отношений независимо от видов нормативных

[194] Теория государства и права [Текст] : учебник / [Батлер У. Э. и др.] ; под общ. ред. О. В. Мартышина ; Московский гос. юридический ун-т им. О. Е. Кутафина (МГЮА). - Изд. 3-е, перераб. и доп. - Москва : Проспект, 2017.

актов, субъектов правоотношений и характера объектов воздействия. Речь идет о стремлении достичь социально-правового равенства в субъектно-объектном и пространственно-временном измерениях. От успешного претворения его в жизнь зависит реальное состояние законности.

Гарантированность основных прав и свобод человека - один из важнейших принципов не только законности, но и права. Социальную основу этого принципа составляет идея всеобщей защиты индивида и необходимости обеспечения приоритета общегуманитарных ценностей. Задача состоит в том, чтобы найти разумное сочетание интересов во взаимоотношениях человек - общество, гражданин - государство определить пределы их правового регулирования.

Принцип неотвратимости наказания за совершенное правонарушение характеризует юридическую природу законности и определяется деятельностью общественных и государственных институтов по ее осуществлению. Его суть заключается в том, что любое противоправное деяние должно быть своевременно раскрыто, а виновные в его совершении должны понести адекватное содеянному наказание. Причем государство применяет меры принуждения в строго индивидуальном порядке на основании фактических доказательств и сообразно действующему законодательству. Тем самым достигается и воспитательная роль.

Принцип равенства всех перед законом означает, что у всех субъектов права должна быть равная обязанность соблюдать правовые предписания, а в равных условиях все должны быть одинаково защищенными. Равенство всех перед законом касается не только граждан, но и иных субъектов права - коллективных образований, государственных органов, должностных лиц и предполагает равный правовой статус однотипных субъектов права, находящихся в одинаковых социально-экономических условиях.

В юридической литературе выделяют и другие принципы законности: динамизм; связь культурности и законности; недопустимость противопоставления законности и целесообразности.

Существование и укрепление законности не происходит само по себе, без целенаправленной деятельности субъектов общественных отношений, без наличия соответствующих условий и средств, комплекса экономических, политических и идеологических и юридических мер, обеспечивающих точное и неуклонное претворение в жизнь законов и иных нормативных правовых актов. Для этого необходима соответствующая система обеспечения законности.

Система обеспечения законности представляет собой структуру мер, направленную на профилактику нарушений законности и упрочение законности, то есть состоит из двух блоков: а) профилактика нарушений законности; б) упрочение законности.

Профилактика нарушений законности означает выявление причин и условий нарушений законности, их устранение, а также ликвидацию всех тех негативных факторов, явлений и процессов, которые ведут к нарушениям законности. В числе такого рода факторов - экономическая и политическая нестабильность, низкая правовая культура населения, должностных лиц, деформация профессионального правосознания, установка должностных лиц на приоритет целесообразности перед законностью и так далее.

Упрочение законности предполагает формирование и совершенствование, развитие гарантий законности в деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц.

Гарантии законности - это обусловленная закономерностями общественного развития система условий и средств, обеспечивающая процесс реализации законности и тем самым формирующая такую упорядоченность социальных отношений, которая способствует движению страны к состоянию демократии.

В юридической литературе гарантии законности классифицируются на две большие группы: общие и специальные. К первому виду относятся

экономические, политико-идеологические, нравственно-духовные гарантии; ко второму - собственно юридические.

Определяющее значение имеют экономические и политико-идеологические гарантии: материальные условия жизни общества, разнообразие форм собственности, хозяйственная самостоятельность субъектов, бескризисное развитие хозяйственного комплекса; демократическое устройство государственного и общественного строя, отражаемого в функционировании политической системы в целом, с характерным для нее политическим плюрализмом, реальным разделением властей, наличием тенденций к построению правового государства. Основным политическим условием законности выступает сильная государственная власть, определяющаяся способностью обеспечить соблюдение законов, безопасность населения и пользующаяся поддержкой и уважением населения.

Особое место занимают идеологические гарантии. Состояние законности во много определяется уровнем правовой, политической и общей культуры населения. При наличии в обществе дефицита культуры, духовности, научное руководство им заменяется импровизацией, административным нажимом, волевыми решениями. При господстве волюнтаризма игнорируются нормы права и морали, исторические традиции и обычаи. Забвение этических основ развития страны ведет к ее экономическому, политическому и социальному обнищанию. Поэтому нравственно-духовные начала в любом процессе имеют функциональное первенство по отношению к экономике и политике.

Юридические гарантии - это обусловленная особенностями экономического и общественного строя система условий и средств, закрепленных в действующем законодательстве и непосредственно направленных на обеспечение законности.

В монографической и учебной литературе рассматривается многообразный спектр юридических гарантий. К наиболее существенным из них относятся:

1. полнота и эффективность юридических норм, адекватно отражающие тенденции развития общества;

2. высокий уровень контроля и надзора за реализацией законности, направленной на своевременное выявление, предупреждение и пресечение правонарушений;

3. эффективность юридической ответственности и защиты;

4. качественная работа компетентных органов власти по обеспечению законности в различных сферах жизнедеятельности общества;

5. постоянное совершенствование и улучшение юридической деятельности;

6. развитое правовое сознание и высокая правовая культура населения.

Совокупность вышеперечисленных условий и средств составляет систему гарантий. Необходимо отметить, что в разрозненном виде они малоэффективны. Их практический результат может быть достигнут только в комплексе с другими элементами единого механизма реализации идеи и принципов законности. Только целенаправленная работа по совершенствованию общих условий, эффективное применение специальных средств позволят обеспечить стабильную законность и устойчивый правопорядок – основу гармоничной жизни общества.

3. Понятие и виды правопорядка

Понятие правопорядка является необходимой составной частью более широкого понятия общественного порядка, который выступает по отношению к правопорядку как родовое понятие.

Общественный порядок - упорядоченная система всех существующих в обществе отношений, основанных на неуклонном исполнении всех социальных нормативных регуляторов (норм морали, права, корпоративных

норм и других)[195]. Общественный порядок призван обеспечивать социальный мир и справедливость, гарантировать социально-экономические условия жизни народа, гуманизацию всех сфер жизнедеятельности общества.

Прилагательное «правовой» указывает, что порядок в обществе образован в связи с правом и базируется на нем. Следовательно, одной из предпосылок возникновения правопорядка следует считать юридическую норму и механизмы, обеспечивающие ее издание и претворение в жизнь. Соответственно, *правопорядок* представляет собой качественное состояние урегулированности общественных отношений, основанное на реализации правовых норм и принципов.

Вместе с тем, категория правопорядка не сводится только к праву. Важную роль для понимания играет понятие законности, так как правопорядок - результат действия права и законности. Содержанием правопорядка является такая упорядоченность общественных отношений, которая выражается в правомерном поведении их участников, совершаемом в пределах правовых отношений.

Наиболее важными *чертами правопорядка* являются следующие: правопорядок является результатом действия права и законности; предусмотрен нормами и принципами права; возникает в результате реализации правовых норм; юридически оформляет упорядоченность общественных отношений; носит объективный характер; обеспечивается, охраняется государством.

К основным *элементам правопорядка* относятся:

1. Право и законность;

2. Правомерное поведение;

3. Участники правоотношений, наделенные субъективными правами и юридическими обязанностями.

---

[195] Теория государства и права [Текст] : учебник / [Батлер У. Э. и др.] ; под общ. ред. О. В. Мартышина ; Московский гос. юридический ун-т им. О. Е. Кутафина (МГЮА). - Изд. 3-е, перераб. и доп. - Москва : Проспект, 2017.

Правовой порядок - основанная на праве и сложившаяся в результате осуществления идеи и принципов законности упорядоченность общественных отношений, выражающаяся в правомерном поведении их участников.

Следует различать реально существующий правопорядок, то есть фактическое состояние общественных отношений, урегулированных правом, и концептуальный правопорядок как идею, идеал, образец к которому стремится государство в своей правотворческой и правоприменительной деятельности.

При исследовании правопорядка необходимо выделить исходные идеи, основы, на которых он формируется и функционирует. С одной стороны, они предшествуют ему, формируют порядок, а с другой - являются основой его существования и функционирования. Данные устои называются *принципами правопорядка*, их представляется возможным свести к следующим требованиям:

Принцип конституционности. Он означает, что правопорядок подчинен Конституции и обеспечивает ее реализацию. Все требования Конституции находят в нем конкретное выражение. Высшее проявление данного требования происходит тогда, когда фактическая конституция общества и основной закон страны сливаются в установленном порядке жизни.

Принцип законности. Как отмечалось ранее, законность выступает необходимым условием возникновения и функционирования правопорядка. Она является определяющей юридической характеристикой, пронизывающей все стороны его существования и устанавливая ему определенное качество.

Принцип целостности и структурности. Правопорядок представляет собой сложную динамичную систему, состоящую из взаимодействующих многочисленных структурных элементов. Целостность и структурность выступают необходимыми свойствами, позволяющими свести

многотысячное количество правовых актов в одно целостное образование - механизм функционирования государственной власти и общества.

Принцип справедливости и нравственности означает соответствие правопорядка высоким нравственным устоям. Правопорядок не может быть аморальным и несправедливым. Если в правовой сфере процветает социальная несправедливость и безнравственность, отвергаются гуманистические начала, то это первое свидетельство беззакония и произвола.

Принцип гарантированности призван предотвратить превращение правопорядка в правовую оболочку произвола. Гарантируются права быть участником правопорядка и реальность правового состояния, предоставленные права и свободы, законные интересы; достижение правомерными средствами законного результата. Поэтому гарантированность правовых провозглашений выступает неотъемлемым принципом правопорядка.

Принцип подконтрольности. Для нормального функционирования правового порядка необходим постоянный контроль, который должен быть повсеместным, всеобщим и универсальным. Данный контроль осуществляется всем обществом (его структурами), государством и гражданами. Он осуществляется за качеством законов и правореализационной практики, за совершенствованием нормативных образцов поведения, за реализованностью прав и свобод субъектами.

В связи с тем, что уровни правопорядка различны, необходима их классификация. Классификационный критерий может быть различным.

По масштабности выделяют: правопорядок страны, федерации, субъектов федерации, региона, города, организации.

По объему и значимости – общий, отраслевой.

По характеру отношений – конституционный, судебный, финансовый и так далее.

По степени оформленности – оформленный (как правило) и неоформленный (реализованность правовых обычаев, традиций, моральных принципов).

Между общественным и правовым порядком существует тесная взаимосвязь, которая выражается в их обусловленности закономерностями и целями общественного развития, единой социальной природой, государственной охраной. Данные понятия представляют собой фактически сложившийся результат упорядоченности общественных отношений; имеют юридическую форму выражения и носят нормативный характер. Следует также отметить, что долгое время в содержание законности и правопорядка вкладывалось выполнение законов и поэтому различия между ними не проводилось.

Рассматриваемые категории взаимообусловлены и основными задачами, решаемыми ими. Во-первых, обеспечение эффективного развития общества в целом; во-вторых, целенаправленная координация всех видов общественных отношений в интересах реализации идеи социальной справедливости и построения правого государства.

Вместе с тем, между правопорядком и общественным порядком есть различия, они соотносятся как часть и целое. У них разная социально-нормативная основа: если для общественного порядка требуется вся совокупность существующих в обществе правил и институтов, их обеспечивающих, то для правопорядка – право и законность. Они не совпадают по своему генезису (происхождению): правопорядок возникает позже, с появлением государства и права. По-разному они обеспечиваются - правопорядок опирается на особый аппарат принуждения, общественный порядок также на силу общественного мнения.

Рассматривая соотношение правопорядка и законности, следует отметить, что в правовой сфере трудно найти явления более взаимосвязанные. Они имеют много общего, высока степень их взаимопроникновения и зависимости. Свойства этих категорий переходят из

одного в другое качество анализируемых явлений. Так, например, упорядоченность, с одной стороны, есть результат осуществления права и законности, а с другой – их важнейшее свойство. Долгое время в содержание законности и правопорядка вкладывалось выполнение законов и поэтому они употреблялись как равнозначные понятия.

Правопорядок и законность формируются на одних принципах, взаимосвязаны с государственной властью, у них единое государственно-волевое содержание интересы. Они связаны с правами, свободами и обязанностями, ответственностью граждан, субъектов права, имеют нормативную определенность. Вместе с тем, данное сходство не отрицает, предполагает наличие принципиальных отличий, определяющих их качественную самостоятельность.

Во-первых, законность и правопорядок различные по содержанию и характеру. Законность является качественной стороной правовой деятельности субъектов права их поведения; свойство метода, принципа, режима. Правопорядок - состояние правовой жизни общества, упорядоченная система правовых отношений и их свойств.

Во-вторых, они выступают различными этапами реализации воли и интересов власти и народа. Законность - реализующееся право, правовое качество нормативных и правореализационных актов, процесса их реализации. Правопорядок - претворенное в жизнь право, реализованные воля и интересы государственной власти и народа.

В-третьих, они несут различную правовую функциональную нагрузку. Законность - средство установления правопорядка, а правопорядок - результат осуществления права и законности, упорядочивающий социальную жизнь. Законность выступает как причина, а правопорядок - следствие. Законность выступает своеобразным правовым средством в руках государственной власти и народа по установлению и поддержанию правопорядка. Это условие его функционирования, которое обуславливает все существенные характеристики правопорядка как свойства и состояния

общественной жизни. Поэтому при анализе правопорядка важно выделять не только его основу, структуру, форму, но и то, что все эти правовые моменты отвечают определенным требованиям - обладают качеством законности. В этом одно из принципиальных отличий правопорядка от узаконенного произвола.

На становление и совершенствование внутреннего правопорядка отдельного государства оказывает влияние международный правопорядок.

Важнейшим фактором, обусловливающим необходимость создания мирового правопорядка и его дальнейшего упрочения, выступает решение проблем, которое осуществимо только при взаимном согласии и сотрудничестве разных государств. Это проблемы экологической безопасности, поиска и использования энергетических ресурсов, предупреждения международного терроризма и прочие. Для формирования и нормального функционирования мирового правопорядка необходимо наличие отлаженного процессуального (процедурного) механизма его действия. Процессуальный механизм включает в себя:

1. Международно-правовые нормы, содержащиеся в уставах, положениях, конвенциях и договорах и определяющие вопросы деятельности международных организаций, порядок рассмотрения межгосударственных споров.

2. Международные организации и органы.

3. Юридические конструкции, обеспечивающие стабильность, последовательность, универсальность процедур и гарантий функционирования мирового правопорядка.

С законностью и правопорядком тесно связано понятие «государственная дисциплина», под которой можно понимать как установленный государством порядок отношений, согласно которому все государственные органы и учреждения, должностные лица и граждане должны своевременно и точно выполнять возложенные на них задачи и обязанности. Как законность и правопорядок, дисциплина также связана с

деятельностью, поведением людей и отражает требование общества к его индивидам и социальным группам, а также социальную оценку поведения человека с точки зрения его соответствия общим интересам, требованиям правовой культуры.

Государственная дисциплина реализуется в сфере осуществления функций государства, его органов и организаций. Государственная дисциплина, законность и правопорядок тесно связаны между собой, поскольку государственная дисциплина невозможна без соблюдения и исполнения законов и сознательного позитивного отношения государственных служащих к установленному правопорядку. Конкретно эта взаимосвязь проявляется в следующем:

Законность есть основа дисциплины, однако дисциплина не исчерпывается требованием соблюдения законов, иных нормативных правовых актов, что является центральной идеей законности, но предполагает еще и активность, инициативу в работе.

С точки зрения нормативного обеспечения понятие дисциплины шире понятия законности. Государственная дисциплина обеспечивается как правовыми нормами, так и другими социальными нормами (в особенности моральными). В основе государственной дисциплины лежит исполнительская дисциплина, добросовестное отношение должностных лиц к исполнению возложенных на них обязанностей.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие, признаки законности,
2. принципы законности
3. гарантии законности
4. Правопорядок и дисциплина в современном обществе.

Тестовые задания

1. Концепция законности основана на реализации:

1) правового поведения
2) правомерного поведения
3) противоправного поведения

4) поведения, регламентированного всеми социально-нормативными регуляторами
5) все ответы верны

2. Законность обусловлена:
1) материальной составляющей (экономические отношения)
2) формально-юридической составляющей (нормативные правовые акты)
3) политико-идеологической составляющей (воздействие и управление, наделенные определенным смыслом)
4) социально-нравственной составляющей (морально-этические критерии оценки)
5) все ответы верны

3. В широком смысле законность обеспечивается за счёт выполнения предписаний:
1) законов и подзаконных нормативных правовых актов федерального значения
2) законов и подзаконных нормативных правовых актов регионального значения
3) локальных нормативных правовых актов
4) правовых обычаев и правовой доктрины
5) всех форм и источников права

4. Комплексный подход понимания законности определяет её как:
1) общий правовой метод правового регулирования и политико-правовой режим
2) метод государственного управления обществом и общий правовой метод правового регулирования
3) политико-правовой режим и метод государственного управления обществом
4) политико-правовой режим
5) общий правовой метод правового регулирования, метод государственного управления обществом и политико-правовой режим

5. Содержание законности включает в себя:
1) явления и процессы общественной жизни
2) поведенческую деятельность
3) состав взаимодействующих участников
4) совокупность нормативных предписаний
5) все ответы верны

6. Структура законности представлена:
1) нормативной основой
2) теоретико-мировоззренческой основой
3) средствами, приёмами и условиями осуществления законности

4) системой эффективной защиты законности
5) все ответы верны

7. Концепция правозаконности предполагает соблюдение предписаний:
1) любых источников и форм права
2) любых законов
3) подзаконных нормативных правовых актов
4) правовых законов
5) все ответы верны

8. Субъектами обеспечения законности в широком смысле являются:
1) все представители человеческого сообщества
2) граждане государства
3) иностранные граждане и лица без гражданства
4) должностные лица и органы государства
5) физические и юридические лица, обладающие правосубъектностью

9. Принципами законности являются:
1) единство законности
2) гарантированность основных прав и свобод граждан
3) неотвратимость наказания
4) недопустимость противопоставления законности и целесообразности
5) все ответы верны

10. К числу гарантий обеспечения законности относятся:
1) полнота и эффективность юридических норм
2) высокий уровень контроля и надзора за реализацией законности
3) эффективность мер юридической ответственности
4) развитое правовое сознание и высокая правовая культура
5) все ответы верны

11. Выражение «цель оправдывает средства»:
1) является принципом законности
2) является гарантией законности
3) противоречит принципам законности и не является её гарантией
4) не влияет на осуществление законности и обеспечение её гарантий
5) нет правильного ответа

12. Правопорядок является разновидностью:
1) общественного порядка
2) экономического упорядочивания общественных отношений
3) порядка отправления религиозных обрядов
4) морально-нравственных устоев
5) все ответы верны

13. В соотношении законность и правопорядок:
1) правопорядок первичен по отношению к законности
2) соблюдение законности обеспечивает состояние правопорядка
3) законность и правопорядок не взаимодействуют и не оказывают друг на друга влияния
4) законность и правопорядок это тождественные правовые явления
5) нет правильного ответа

14. Правопорядок это:
1) фактически реализованная законность
2) предполагаемое и желаемое в будущем воплощение правовых предписаний
3) совокупность имеющихся нормативных предписаний
4) фактически, сложившиеся отношения, не связанные с действием права
5) все ответы верны

15. Правопорядок предполагает:
1) упорядоченность правовых связей
2) согласованность и ритмичность общественной жизни
3) беспрепятственное осуществление участниками общественных отношений своих прав и обязанностей
4) защищенность основных интересов членов общества
5) все ответы верны

16. Структура правопорядка включает в себя:
1) правовую структуру общества
2) правовые отношения
3) методы регулирования
4) правила регламентации
5) все ответы верны

17. Состояние правопорядка основано на:
1) правовом поведении
2) правомерном поведении
3) противоправном поведении
4) общественно-осуждаемом поведении
5) состояние правопорядка не определяется

18. Юридическое содержание правопорядка включает в себя:
1) реализованность права
2) реализованность законности
3) систему правовых отношений и связей между субъектами правопорядка
4) состояние урегулированности и упорядоченности правовых процессов, отношений, связей
5) все перечисленные ответы верны

19. Правопорядок обеспечивается:
1) общественным одобрением и порицанием
2) морально-нравственными устоями общества
3) семейными традициями
4) правовыми дозволениями
5) государственной властью

20. Обеспечению правопорядка будет способствовать:
1) аналогия права
2) аналогия закона
3) устранение коллизий и пробелов законодательства
4) толкование права
5) все ответы верны

Практические задания

1. Одно из государств, относящееся к системе традиционного права, провозгласило, что обеспечение законности является высшим смыслом его существования. Является ли утверждение данного государства юридически обоснованным, способно ли оно обеспечить режим законности на своей территории, включая использование государственного принуждения?

2. В своем ответе студент «А» утверждал, что законность обеспечивается исключительно силой государственного принуждения. Обосновано ли данное утверждение, аргументируйте свой ответ.

3. Бывший судья Конституционного Суда Российской Федерации Н.В. Витрук полагал, что: «законность есть исполнение закона и только закона». Согласны ли вы с данным утверждением, аргументируйте свою точку зрения. Способны ли содействовать обеспечению режима законности подзаконные нормативные правовые акты?

4. Являясь одним из жителей многоквартирного дома гражданин «А» не взирая, на неоднократные жалобы соседей, позволял себе очень громко слушать музыку практически в любое время суток. При каких условиях его действия будут расценены как нарушение правопорядка, а в каких общественного порядка?

5. Что, по вашему мнению, свидетельствует о состоянии правопорядка в стране? Имеет ли правопорядок количественное и качественное измерение, приведите подтверждающие примеры.

Список литературы

Законность в Российской Федерации. – Москва, 2008.

Ефремов, А. Ф. Принципы законности и проблемы их реализации / А. Ф. Ефремов. – Тольятти : Изд-во ВУиТ, 2000.
Кудрявцев, В. Н. Законность: содержание и современное состояние / В. Н. Кудрявцев // Журнал российского права. – 2003. – № 5.
Лебедев, В. А. Конституционно-правовая охрана и защита прав и свобод человека и гражданина в России / В. А. Лебедев. – Москва : Изд во МгУ, 2005.
Правилова, Е. А. Законность и права личности / Е. А. Правилова. – Санкт-Петербург, 2000.
Радько, Т. Н. Законность и ее грани / Т. Н. Радько, В. Н. Казаков // Современное право. – 2003. – № 3.
Раянов, Ф. М. Право и законность в демократическом обществе / Ф. М. Раянов, Р. г. Минниахметов, Д. А. Пономарев. – Москва : Изд. дом «Право и государство», 2004.
Сауляк, О. П. Законность и правопорядок: на пути к новым парадигмам / О. П. Сауляк. – Москва, 2009.
Тер-Акопов, А. А. Безопасность человека: Социальные и правовые основы / А.А. Тер-Акопов. – Москва : Норма, 2005.
Чечулина, А. А. Концепция право законности и судебная власть / А. А. Чечулина // Право и политика. – 2004. – № 5.

Глава 21. Правомерное поведение и правонарушение

План

1. Понятие, признаки и виды правомерного поведения
2. Понятие и основные признаки правонарушения
3. Юридический состав правонарушения
4. Виды правонарушений

1. Понятие, признаки и виды правомерного поведения

Правомерное поведение – это фактически реализованная модель социального поведения, установленная правом и соответствующая его нормативным предписаниям. Тем самым правомерное поведение складывается из суммы: идеальная модель поведения, сформулированная правом и фактически реализованная модель предписываемого поведения, которая не ему противоречит.

Правомерное поведение одна из возможных моделей соотношений поведения и права, но не единственная. Противоположным вариантом выступает поведение противоправное. Существует и третий вариант, в

котором поведение правом не опосредовано и праву безразлично. Модели правомерного и неправомерного поведения называются правовым поведением, т.е. поведением, регламентированным правом.

В юридической литературе отмечается, что наиболее удачным понятием правомерного поведения следует признать определение, сформулированное В.В. Оксамытным[196]. Правомерное поведение - это обусловленная культурно-нравственными воззрениями и жизненным опытом человека деятельность в сфере социального действия права, основанная на сознательном выполнении его целей и требований».

В иных интерпретациях правомерное поведение чаще всего определяется как поведение: а) совпадающее с требованиями норм права, соответствующее правовым предписаниям; б) не противоречащее нормам права, т.е. не выходящее за их пределы; в) не запрещенное нормами права.

Имеющееся многообразие характеристик правомерного поведения позволяет выделить следующие присущие ему основные черты (признаки):

- обладает массовостью проявления. В этом выражается признание и поддержка правомерного поведения большинством членов общества его полезности и значимости;

- социально значимо и общественно полезно, в том смысле, что с позиции общества оно направлено на его нормальное развитие и функционирование, исключает модели поведения, наносящий ему вред и деструктивное воздействие;

- опосредовано сознательно-волевой деятельностью, предполагающей свободу выбора именно конкретной модели поведения из возможных вариантов, ориентированной на позитивный, социально-значимый результат;

- выражается в активном выполнении установленных правовых предписаний, основанном на самостоятельности гражданской и нравственной позиции человека, осознании им социальных последствий

[196] Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов вузов / В.В.Оксамытный. - М. : ИМПЭ-ПАБЛИШ, 2004.

своих поступков, соизмерении собственных интересов с интересами других людей, общества в целом;

- регламентировано правом и соответствует его предписаниям. Вариант поведения, противоречащий праву, либо не входящий в сферу его правового воздействия (безразличное), правомерным не является;

- подконтрольно государству и влечет за собой юридически значимые последствия;

- позволяет удовлетворять законным способом интересы и потребности человека, поддерживает общественный правопорядок;

- связано с позитивной ответственностью личности.

С точки зрения действия права правомерное поведение - это не любая возможная деятельность человека. Право не только устанавливает и предписывает возможные и допустимые варианты поведения, но и опосредует внешние формы его выражения. Отсюда правомерное поведение может реализовываться только путем: а) соблюдения правовых предписаний; б) использования предоставленных прав; в) исполнения возложенных обязанностей.

Правомерное поведение характеризуется также определенной структурой, в которую входят: а) объект; б) объективная сторона; в) субъект, г) субъективная сторона.

Объектом правомерного поведения выступают предметы материального мира; желаемое поведение противоположной стороны взаимодействия; результат или последствия такого поведения.

Объективная сторона – это внешне выраженное поведение субъекта. Обязательным элементом объективной стороны правомерного поведения является наличие общественно-полезного результата. По объективной стороне правомерное поведение подразделяется на активное (действие) либо пассивное (бездействие).

Субъектом правомерного поведения выступает индивид либо коллективные образования, обладающие соответствующей

правосубъектностью. Тем самым правомерное поведение может быть индивидуальным (личным) либо коллективным.

Субъективная сторона правомерного поведения характеризуется сознательно-волевой деятельностью, обусловленной мотивами, целями и установками, определяющими поведенческую активность/пассивность субъекта. Вследствие этого поведение, не контролируемое сознанием и волей человека (например, малолетние, душевнобольные) не может быть объектом правового воздействия, не может считаться правовым поведением.

В зависимости от субъективной стороны (мотивов) в юридической литературе выделяются следующие типы правомерного поведения.

Социально-активное поведение, основано на глубоком осознании, стойкости убеждений и признании ценности права в качестве значимого социального регулятора. Данное поведение направлено на осуществление правовых предписаний, поддержание правопорядка, законности, стабильности, защиту интересов государства, общества, других граждан от противоправных деяний. Субъект крайне негативно относится к нарушению права, осознано предпринимает решительные действия по пресечению правонарушений, содействует правоохранительным органам в их повседневной деятельности. Социальная активность предполагает и осознанное воздержание от совершение активных действий в тех случаях, когда они прямо запрещены.

Стереотипное (обычное, привычное) поведение базируется на восприятии права в качестве необходимого правового явления, обеспечивающего нормальное развитие и функционирование государства, общества и всех его членов. Достижение этого состояния обеспечивается за счет сформировавшейся привычки действовать всегда правомерно, необходимость регулярной сознательной оценки правомерности своих поступков исключается, субъект действует автоматически. Привычное правомерное поведение обусловлено восприятием существующих традиций, семейным и иным воспитанием, здравым смыслом, стремлением к порядку,

спокойствием и справедливостью. Такое поведение следует рассматривать в качестве устойчиво сложившейся качественной характеристики личности («Consvetudo – est altera natura» – лат. – «Привычка вторая натура»).

Конформистское правомерное поведение определяется приспособлением личности к внешним обстоятельствам и стремлением следовать мнению большинства. Отчасти это вынужденная позиция, не предполагающая выражения собственной воли по изменению существующего порядка и активного воздействия на него. Такому поведению характерна пассивность и соглашательство. Выражение четкого убеждения в следовании правовым предписаниям в силу их социальной значимости и ценности права не проявляется по причине отсутствия собственного мнения либо нежелании его выражать. Конформизм – это стремление к единообразию, подобию, соответствию и выражается в низкой степени социальной активности. Девиз конформизма – «поступать как все».

Маргинальное правомерное поведение исходит из необходимости следования правовым предписаниям исключительно под угрозой страха привлечения к ответственности в случае их нарушения. Названный тип поведения характеризуется пограничным состоянием личности, предрасположенной к совершению правонарушений, доминирующим приоритетом личных интересов и пренебрежительным отношением к интересам общества и государства. Основным сдерживающим фактором выступает осознание возможности изобличения в содеянном. Учитывая неотвратимость наступления неблагоприятных последствий, такое лицо вынуждено избегает совершения правонарушений, либо стремится к его неочевидности. При стечении благоприятных обстоятельств и с учетом собственной выгоды такое лицо, склонно к совершению правонарушений. Как правило, такой тип правомерного поведения в наибольшей степени присущ лицам, отрицательно относящимся к праву, ведущим антисоциальный образ жизни и занимающим в социальной структуре

общества низшее (маргинальное) положение (ранее судимые, наркоманы, бомжи, алкоголики и т.д.).

2. Понятие и основные признаки правонарушения

Как уже было сказано ранее правонарушение – это одна из разновидностей правового поведения, суть, которой в отличие от правомерного поведения, заключается в фактическом поведении, не соответствующем установленным нормативным предписаниям. Нарушение предписаний правовых норм в любом обществе носит массовый характер. Несмотря на разнообразие причин, условий, субъектов и характера совершаемых противоправных деяний, все они имеют общие признаки, позволяющие отнести их к одному социальному явлению – правонарушению. Правонарушение является разновидностью антисоциального, противоправного поведения. В социальном смысле это поведение, противоречащее или способное причинить вред правам и интересам граждан, их коллективам и обществу в целом, оно затрудняет и дезорганизует развитие общественных отношений.

М.И. Абдулаев[197] отмечает, что термин «правонарушение» имеет определенный юридический смысл и по своему содержанию отличается от термина «нарушение права». Нарушение права, закона вовсе не тождественно термину «правонарушение». О правонарушении можно говорить только в том случае, когда есть виновное противоправное деяние, совершенное деликтоспособным лицом. Например, закон могут нарушить лица, не достигшие определенного возраста, предусмотренного законодательством, которые не могут быть привлечены к юридической ответственности. Также не могут привлекаться к юридической ответственности невменяемые лица, то есть признанные судом в установленном порядке недееспособными.

---

[197] Теория государства и права : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности 021100 "Юриспруденция" / М. И. Абдулаев. - Санкт-Петербург [и др.] : Питер, 2003.

Не является правонарушением и так называемый несчастный случай, то есть причинение вреда в результате стечения объективных обстоятельств, исключающих чью-либо вину. Например, во время охоты в довольно глухой местности человек стреляет и случайно попадает в находящегося за кустами другого человека. В данном случае налицо случайное стечение обстоятельств, за которое человек не несет юридической ответственности.

Правонарушение - это общественно опасное, противоправное, виновное деяние деликтоспособного субъекта, причиняющее вред общественным отношениям или ставящее их под угрозу причинения вреда, за совершение которого предусмотрена юридическая ответственность. Из данного определения вытекают характерные признаки правонарушения, которые заключаются в том, что правонарушение:

- определенный волевой акт поведения, конкретное деяние, которое выражается, во-первых, в действии - активном акте поведения, нарушающем правовой запрет (кража, взятка, акт хулиганства, заключение незаконной сделки), и, во-вторых, в бездействии - в невыполнении позитивной обязанности, предусмотренной определенной нормой права, актом применения права или конкретным договором (неуплата налога, безбилетный проезд в транспорте). Не могут быть правонарушением мысли человека, его убеждения. Не считаются правонарушениями и качества, свойства личности, национальность, родственные связи человека. К. Маркс подчеркивал, что законы, которые делают главным критерием не действия человека, а его образ мыслей, представляют собой не что иное, как позитивные санкции беззакония;

- акт поведения отдельной личности (индивида) либо коллектива личностей (государственного органа, юридического лица). Не могут быть субъектами правонарушения вещи, предметы, а также дикие и домашние животные (хотя истории известны случаи и наказания отрезанием «языка» и ссылкой в Сибирь колокола города Углич, известившего печальным звоном о смерти царевича Дмитрия, и приговор петуха к сожжению за то, что он снес

яйцо, поскольку в процессе с участием прокурора и адвоката по всем правилам судопроизводства, была установлена связь петуха с дьяволом и прочие случаи);

- такой акт поведения, который противоречит предписаниям правовых норм. Это нарушение правового приказа, установленного государством, запрета определенного поведения, неповиновение государственной власти. Без правовой нормы не может быть правонарушения. Еще со времен римского права известно положение «Nullum crimen, nullum poena sine lege» («нет преступления, нет наказания без закона»);

- совершается достигшим определенного возраста и вменяемым лицом. Правонарушитель должен осознавать свой поступок, отдавать себе отчет о его результатах, понимать, что он должен отвечать за него. Все это составляет понятие деликтоспособности - способности субъекта самостоятельно осознавать свой поступок и его вредоносные результаты, отвечать за свои противоправные действия и нести за них юридическую ответственность. Деликтоспособными признаются вменяемые лица, достигшие определенного возраста (за наиболее опасные преступления - с 14 лет, за остальные преступления и административные проступки - с 16).

Не считаются правонарушениями формально подпадающие под признаки закона деяния, совершенные малолетними, психически больными людьми. Такие поступки обычно называются объективно противоправными деяниями. За вред, причиненный детьми, отвечают их законные представители - родители, опекуны. Лица, признанные невменяемыми, не привлекаются к юридической ответственности и подлежат принудительному лечению;

- деяние, которое совершено по вине лица, его совершившего. Вина - это психическое отношение правонарушителя к совершенному им деянию и его результатам. Она выражается в том, что лицо осознает общественно опасный характер деяния либо не осознает, хотя могло и должно было осознать.

- такой акт поведения, который наносит (или способен нанести) вред обществу и поэтому является опасным или нежелательным. Это вызов обществу, посягательство на его ценности, интересы и потребности людей, на общественные порядки, которые устанавливаются и охраняются правом;

- предусматривает юридическую ответственность. Данный признак иногда называют «наказуемость». В определенной степени он производен от признака противоправности, но одновременно имеет самостоятельное значение. Запрещенность общественно опасного деяния законом не означает лишь декларирование запрещенности деяния, но предопределяет обязательное установление за его совершение мер юридической ответственности.

Отсутствие хотя бы одного из названных признаков не позволяет рассматривать деяние как правонарушение. Следовательно, не является правонарушением вариант поведения, хотя и нарушающий правовые предписания, но не наносящий ущерба, социально полезный. Действие, хотя и социально опасное, но осуществляемое в рамках правовых предписаний, тоже не считается правонарушением, как не считается таковым и противоправное действие недееспособного лица. Указанные особенности выводятся из действующего законодательства. В частности, ст. 14 УК РФ закрепляет, что «преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания»; в ст. 10 КоАП РФ называется в качестве административного правонарушения (проступка) «посягающее на государственный или общественный порядок противоправное, виновное... действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность».

Система признаков правонарушения в единстве его объективной и субъективной стороны, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности, определяется как *состав правонарушения*. Он

включает в себя субъект правонарушения, объект правонарушения, объективную и субъективную сторону правонарушения.

3. Юридический состав правонарушения

Состав правонарушения - это научная абстракция, отражающая систему наиболее общих, типичных и существенных элементов и признаков отдельных разновидностей правонарушений, необходимых и достаточных для привлечения правонарушителя к юридической ответственности[198]. Понятие «состав правонарушения» не подменяет понятие «правонарушение». Состав правонарушения является юридической конструкцией, в которой раскрываются, дополняются и характеризуются признаки правонарушения.

1. *Объект правонарушения* - общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом, которым нанесен правонарушением действительный или возможный ущерб; блага, ценности общества и отдельной личности (жизнь, здоровье, материальное благополучие людей, общественный порядок и другие), на которые посягает нарушитель.

Выделяют общий, родовой, видовой и непосредственный объекты правонарушения:

- общий объект правонарушения - это вся система охраняемых законом объектов, предусмотренных законом;

- родовым является группа родственных (однородных) объектов охраны (например, родовым объектом для такого преступления как изнасилование является личность, то есть личные права и свободы);

- непосредственный объект предусмотрен конкретным составом правонарушения (например, непосредственным объектом изнасилования выступает половая свобода личности). Одно и то же правонарушение может посягать не на один, а на два непосредственных объекта, один из которых является основным, а другой - дополнительным. Например, основным

[198] Теория государства и права [Текст] : учебник для вузов / Н. И. Матузов, А. В. Малько ; Ин-т государства и права РАН ; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права. - Москва : Юристъ, 2004 .

непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 162 УК РФ (Разбой), являются отношения собственности, а в качестве дополнительного объекта могут выступать такие блага как жизнь и здоровье.

2. *Субъект правонарушения* - деликтоспособное, то есть достигшее определенного возраста, вменяемое лицо, а также организация (фирма, предприятие, орган печати и другие), которые совершили правонарушение.

3. *Объективная сторона правонарушения* - характеристика внешних, видимых элементов противоправного деяния. Объективную сторону правонарушения характеризуют следующие признаки. Во-первых, как элемент объективной стороны деяние может выступать в форме действия или бездействия. Во-вторых, это деяние должно носить общественно-опасный и противоправный характер. Если деяние не носит общественно-опасного характера, то оно не влечет за собой наказания. Также необходимо, чтобы деяние было предусмотрено как противоправное. Противоправное действие (бездействие) представляет собой активное (пассивное) поведение лица, причиняющее вред общественным отношениям, урегулированным нормами права. Противоправное поведение лица может проявляться в различных формах: в прямом нарушении правового предписания; в ненадлежащем исполнении возложенных на него обязанностей; в превышении должностных полномочий. Если противоправности нет, то не будет и состава правонарушения. В-третьих, необходимо, чтобы был налицо нанесенный вред. Вред может быть материальным и моральным, физическим и духовным. Он может выражаться в нарушении законных прав и интересов граждан и других лиц, нанесении ущерба материальным ценностям, а также в нарушении общественного порядка. В-четвертых, необходимо наличие причинно-следственной связи между противоправным деянием и наступившими вредоносными последствиями. Эта связь должна быть прямой, объективной и непосредственной.

Составы правонарушений, в объективной стороне которых имеет место только деяние, а противоправные последствия выведены за пределы состава

правонарушения и не влияют на квалификацию, называются формальными. Такие правонарушения считаются оконченными в момент совершения самого деяния, независимо от наступления или ненаступления противоправных последствий (например, состав такого преступления как разбой – нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, окончен в момент самого нападения (преступник потребовал имущество, угрожая пистолетом), независимо от того, удалось ли завладеть имуществом).

В материальных составах правонарушений к элементам объективной стороны правонарушения относятся противоправные последствия (причиненный вред) и причинная связь между деянием и последствиями.

4. *Субъективная сторона* правонарушения определяется виной. *Вина* - это психическое отношение правонарушителя к совершенному им деянию и его результатам. Различаются две *формы вины* - умысел и неосторожность. Правонарушение считается совершенным умышленно, если нарушитель осознавал и предвидел вредные последствия своего поведения, а также желал их наступления (прямой умысел), либо сознательно допускал такие последствия, или относился к ним безразлично (косвенный умысел). Заказное убийство, например, осуществляется в форме прямого умысла, а причинение телесных повреждений в пьяной драке - косвенного.

Неосторожное правонарушение совершается, когда лицо не желает и не допускает вредные последствия своего поступка, но легкомысленно надеется их предотвратить (легкомыслие) либо не предвидит наступления таких последствий, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и может их предвидеть и предотвратить (небрежность).

Не допускается признания какого-либо действия (бездействия) правонарушением без вины (субъективной стороны). Если есть такие факты, то в сфере уголовного права их называют «объективным вменением». «Объективное вменение» – это нарушение принципов права. В настоящее

время российское уголовное законодательство закрепляет принцип, согласно которому «лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается» (ст. 5 УК РФ).

В иных случаях законодательство допускает юридическую ответственность лица, когда нет вины. Например, гражданско-правовая ответственность лица может наступить и без вины (ответственность авиакомпании за груз, даже если этот груз погиб в силу стихийных обстоятельств; причинение вреда источником повышенной опасности без вины его владельца; невыполнение денежных обязательств). Речь идет о юридической обязанности возместить потерпевшему причиненный ущерб. Ответственность в этих случаях имеет правовосстановительный характер.

Субъективная сторона дополнительно также характеризуется мотивами и целями правонарушения. Мотив правонарушения – внутреннее психическое побуждение лица к совершенному им противоправному деянию (например, корыстный мотив). Цель правонарушения – результат (последствие), к которому стремится лицо, нарушающее предписания правовых норм.

4. Виды правонарушений

Несмотря на общность некоторых рассмотренных признаков, правонарушения весьма разнообразны. Это предопределяется различным содержанием общественных отношений, подвергающихся посягательству со стороны правонарушителей, многообразием субъектов, характером мотивов и целей их поведения, особенностями жизненных ситуаций. Такой плюрализм актов противоправного поведения позволяет классифицировать их по различным основаниям.

В зависимости от сферы общественной жизни, где они совершаются, различают: правонарушения в экономике; правонарушения в управленческой деятельности; правонарушения в семейно-бытовой сфере и т.д.

В зависимости от характера стоящей перед правонарушителем цели можно выделить правонарушения, направленные на достижение конкретной цели; правонарушения, направленные на достижение неопределенной цели или нескольких целей.

Наиболее распространенной и социально значимой является классификация правонарушений в зависимости от степени их социальной опасности (вредности). В этой связи все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступлениями признаются наиболее опасные правонарушения, посягающие на общественный строй страны, ее безопасность, основные права и свободы граждан, а также иные деяния, предусмотренные уголовным законом. Субъектами преступлений могут быть только физические лица. После отбытия наказания у лица, осужденного за совершение преступления, появляется особое правовое состояние - судимость.

В зависимости от характера и степени общественной опасности действующий Уголовный кодекс РФ подразделяет все преступления на преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления.

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы. Преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, превышает два года лишения свободы. Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, не превышает десяти лет лишения свободы. Особо тяжкими преступлениями признаются

умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

За совершение преступлений предусмотрены уголовные наказания: штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; принудительные работы, арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь. При этом, с момента вступления в силу Постановления Конституционного Суда РФ от 02.02.1999 № 3-П и до введения в действие соответствующего федерального закона, обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от того, рассматривается ли дело судом с участием присяжных заседателей, коллегией в составе трех профессиональных судей или судом в составе судьи и двух народных заседателей.

Противоправные деяния, прямо не предусмотренные Уголовным кодексом, относятся к другому виду правонарушений - *проступкам*. В зависимости от объекта правонарушения, наносимого ущерба и характера санкций они подразделяются на административные, дисциплинарные, а также гражданско-правовые (их часто называют деликтами), материальные и процессуальные.

Административные проступки - это посягающие на общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления деяния, за которые установлена административная

ответственность, предусмотренная Кодексом об административных правонарушениях (безбилетный проезд в общественном транспорте, нарушение противопожарных правил, мелкое хулиганство).

Признаками административного проступка являются общественная опасность (менее значимая по сравнению с преступлением), противоправность деяния, вина правонарушителя. Состав административного правонарушения включает следующие элементы: объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону. Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, возникающие в процессе реализации конституционных прав и свобод граждан, право собственности, установленный порядок управления, общественный порядок и т.д. Субъектом административного правонарушения являются физические и юридические лица. Административное законодательство предусматривает четыре группы физических лиц – граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства и должностные лица. Объективная сторона административного правонарушения проявляется в действии или бездействии, повлекшем за собой возникновение административного деликта. Субъективная сторона включает мотив, цели и вину правонарушителя. При совершении административного проступка вина может выражаться как в форме умысла, так и в форме неосторожности. Наличие вины правонарушителя в той или иной форме является важнейшим и необходимым признаком административного правонарушения.

Административные правонарушения влекут такие виды взыскания, как предупреждение, штраф, лишение специального права (например, на управление автотранспортом), административный арест на срок до 15 суток и др.

Дисциплинарные проступки - нарушения дисциплины, то есть установленного правом порядка деятельности определенного коллектива (трудового, служебного, воинского, учебного). В качестве примеров можно

привести нарушение правил внутреннего трудового распорядка (опоздание, появление на работе в состоянии опьянения), дисциплинарного воинского устава (самовольное оставление части, невыполнение воинского приказа).

Характерными признаками дисциплинарного проступка являются: во-первых, то, что дисциплинарное правонарушение совершается работником, состоящим в трудовых правоотношениях с данной организацией и обладающим трудовой деликтоспособностью. Во-вторых, дисциплинарный проступок выражается в противоправном и виновном неисполнении или ненадлежащем исполнении своих трудовых или служебных обязанностей. Противоправность поведения проявляется в нарушении трудовых или служебных обязанностей, возлагаемых на работника трудовым (служебным) контрактом. Виновным признается противоправное деяние, совершенное умышленно или неосторожно. В-третьих, в результате дисциплинарного правонарушения вред причиняется трудовому коллективу, организации при наличии причинной связи между противоправным действием (бездействием) и наступившим вредом (ущербом). В-четвертых, дисциплинарный проступок влечет применение дисциплинарных санкций, предусмотренных трудовым законодательством или дисциплинарными уставами.

Гражданско-правовые нарушения (деликты) - это виновное противоправное деяние деликтоспособного лица, наносящее вред урегулированным нормами гражданского права имущественным и связанным с ними личным неимущественным отношениям. Это такого рода правонарушения, как неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, заключение противоправных сделок, нарушение авторского права, причинение имущественного вреда. Субъектами гражданских правонарушений могут выступать как физические, так и юридические лица. Характерной особенностью гражданских правонарушений является то, что ответственность, предусмотренная за эти проступки, носит правовосстановительный характер в форме имущественных или неимущественных санкций.

Материальные правонарушения (проступки) - это причинение рабочими и служащими материального ущерба своим предприятиям, учреждениям, организациям. Применяются главным образом правовосстановительные санкции - удержание части зарплаты, обязанность загладить вред, возместить стоимость испорченной вещи и т.д.

Процессуальные проступки - это, например, неявка в суд, к следователю на допрос, отказ добровольно выдать вещественное доказательство. В случае такой неявки суд вправе наложить на свидетеля денежное взыскание (не говоря уже о принудительном приводе). Процессуальным проступком будет и неявка в суд подсудимого, за что судом по отношению к нему может быть изменена мера пресечения. Органом, который привлекает лицо, совершившее процессуальный проступок, является чаще всего суд либо иной правоприменительный орган.

Проступки далеко не равнозначны по степени и размерам вреда, причиняемого ими отдельному человеку или обществу в целом. В этой связи, отмечает В.К. Бабаев[199], на страницах отечественной печати полтора десятка лет тому назад оживленно обсуждалась идея создания «Кодекса проступков». В этот кодекс предлагалось поместить проступки, представляющие большую степень опасности, чем иные. Идея не была реализована, хотя плодотворные моменты в ней есть. Кстати, законодательство ряда зарубежных государств довольно четко выделяет так называемые уголовные проступки, занимающие промежуточное место между преступлениями и обычными правонарушениями. Так, Уголовный кодекс Франции делит преступные действия на три класса: преступления (то, что влечет по закону мучительное или позорящее наказание); проступок (то, что предполагает исправительное наказание); нарушения (то, за что следует полицейское наказание). Такой подход делает борьбу с правонарушениями более предметной, ибо

[199] Теория государства и права [Текст] : учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности "Юриспруденция" / [В. К. Бабаев и др.] ; под ред. В. К. Бабаева. - Москва : Юристъ, 2005.

специализирует группы правоохранительных органов на борьбе с отдельными видами правонарушений и прежде всего - с преступностью.

Вопросы для самоконтроля

1. Правомерное поведение: понятие и признаки. Объективная и субъективная сторона правомерного поведения.
2. Виды правомерного поведения. Мотивация и поведение.
3. Понятие и признаки правонарушения.
4. Составы (элементы) правонарушения и связь между ними.
5. Причины правонарушений в современном мире и их виды.
6. Российское законодательство и виды правонарушений.

Тестовые задания

1. Правовое поведение – это:

1) правомерное поведение
2) противоправное поведение.
3) правомерное и неправомерное поведение
4) поведение, опосредованное ненормативными регуляторами
5) любое социальное поведение

2. Правомерное поведение – это поведение, которое:

1) соответствует правовым предписаниям
2) не противоречит правовым предписаниям
3) не запрещено правом
4) все ответы ранее указанные ответы верны
5) правомерное поведение правом не определяется

3. Правомерное поведение – это разновидность:

1) религиозного поведения
2) социального поведения
3) морально-нравственного поведения
4) неправомерного поведения
5) поведения, которое определяется каждым самостоятельно

4. Типами правомерного поведения являются:

1) социально-активное поведение
2) стереотипное (обычное) поведение
3) конформистское поведение
4) маргинальное поведение
5) все ответы верны

5. Социально-активное правомерное поведение основано на:

1) страхе перед наказанием
2) привычке
3) уважительном отношении к праву и его ценностям

4) мнении большинства
5) общественном порицании и осуждении

6. Правомерное поведение реализуется посредством:
1) соблюдения
2) использования
3) исполнения
4) применения
5) всех правомерных форм реализации права

7. Правонарушения подразделяются на:
1) действия и проступки
2) деяния и преступления
3) бездействия и деликты
4) преступления и проступки
5) правонарушения и уголовные преступления

8. Правонарушение и нарушение права это:
1) синонимы
2) имеют отличное друг от друга юридическое значение
3) в отдельных случаях они могут иметь общий юридический смысл
4) нарушение права включает в себя правонарушение
5) нет правильного ответа

9. Преступление отличается от проступка:
1) мотивом
2) целью
3) способом совершения
4) общественной опасностью
5) все ответы верны

10. К признакам преступления не относится:
1) общественная опасность
2) вина
3) правовой запрет
4) общественное порицание
5) угроза наказания

11. Объективно противоправное деяние – это:
1) правонарушение
2) проступок
3) преступление
4) не является правонарушением
5) нет правильного ответа

12. Состав правонарушения состоит из:

1) объекта и субъективной стороны
2) субъекта и объективной стороны
3) вины, умысла и преступного деяния
4) предмета преступного посягательства и причинно-следственной связи
5) объекта, субъекта, объективной и субъективной сторон

13. Объект правонарушения – это
1) общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом
2) предметы материального мира
3) любые социальные связи между людьми
4) объект в правонарушении не выделяется
5) предписания правовых норм

14. Вина – это элемент:
1) объективной стороны правонарушения
2) не входит в состав правонарушения
3) субъективной стороны правонарушения
4) объективно-субъективной стороны правонарушения
5) факультативный элемент субъективной стороны правонарушения

15. Формами вины являются:
1) халатность и противоправность
2) преступное попустительство и бездействие
3) умысел и неосторожность
4) формы вины не выделяются
5) злонамеренность и легкомыслие

16. Субъективная сторона состава правонарушения включает в себя:
1) объект, предмет и причинно-следственную связь между ними
2) субъекта и неблагоприятные последствия от совершенного им деяния,
3) мотив, цель, психическое отношение лица к совершенному им деянию
4) место, способ и время совершения правонарушения
5) все ответы верны

17. В объективную сторону состава правонарушения входят:
1) вина, общественно-опасные последствия и мотив правонарушения
2) деяние, общественно-опасные последствия и причинно-следственная связь между ними
3) место, время, способ совершения правонарушения, а также умышленная небрежность и косвенное легкомыслие
4) предмет преступного посягательства и дееспособность лица совершившего правонарушение
5) правосубъектность лица совершившего правонарушение

18. Для привлечения к юридической ответственности субъект правонарушения должен обладать:
1) правоспособностью
2) дееспособностью
3) деликтоспособностью
4) трансдееспособностью
5) все ответы верны

19. Формами умышленной вины являются:
1) прямой и косвенный
2) прямое легкомыслие
3) косвенное легкомыслие
4) легкомысленная небрежность
5) сознательное допущение

20. Когда лицо не предвидит наступления вредных последствий, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и может их предвидеть и предотвратить это:
1) прямой умысел
2) умышленная небрежность
3) косвенное легкомыслие
4) небрежность
5) все ответы верны

Практические задания

1. Гражданин «N» испытывает стойкое желание присвоить себе понравившейся ему малогабаритную вещь в одном из магазинов электроники. Тем не менее, он этого не совершает из-за боязни быть изобличенным и привлеченным к юридической ответственности. Укажите, к какому виду правового поведения следует отнести избранный вариант поведения гражданина «N», определите также тип такого поведения.

2. В ходе практического занятия студент «А», имеющий отличную успеваемость утверждал, что «все виды правовых норм оказывают воздействие на поведение человека». Студент «В», регулярно не посещавший занятия, но подготовившейся к этой теме, возражал данному утверждению. Чья позиция из двух приведённых является верной, аргументируйте свою точку зрения.

3. Ранним утром в «час пик» в переполненном автобусе гражданину «N» передали банковскую карту и попросили оплатить проезд пассажира, который находился в задней части автобуса. На выходе гражданин «N» расплатился водителю данной картой за собственный проезд и вернул её обратно лицам, которые попросили его об оплате, после чего вышел из

автобуса. Правомерно ли поступил гражданин «N», имеются ли в его действиях признаки состава правонарушения?

4. В одном из крупных торговых центров гражданка «N» совершая выбор необходимых товаров и одновременно разговаривая по телефону, не контролировала действия своих двух малолетних детей, которые «заигравшись» столкнули с нижних рядов торгового оборудования товары в стеклянной упаковке. В результате произошедшего магазину был причинен ущерб в виде повреждённого (разбитого) товара. Прибывший на место случившегося специалист службы безопасности потребовал от гражданки «N» полного возмещения стоимости утраченного товара, на что гражданка «N» возражала, мотивируя, что это не она разбила товар, принадлежавший магазину. Как следует расценивать данную ситуацию, обоснованы ли требования охранника или возражения покупательницы?

5. Водитель «N» управляя транспортным средством с превышением допустимой скорости, допустил наезд на пешехода, переходившего проезжую часть вне зоны действия дорожного знака «Пешеходный переход». В результате дорожно-транспортного происшествия пешеходу был причинен тяжкий вред здоровью. Имеется ли в действиях водителя состав правонарушения?

Список литературы

1. Агапов А.Б. Административная ответственность. М., 2004.
2. Бахрах Д.Н. Административная ответственность. Свердловск, 1989.
3. Боброва Н.А., Зражевская Т.Д. Ответственность в системе гарантий конституционных норм. Воронеж, 1985.
4. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность: очерк теории. М., 2001.
5. Витрук Н.В. Общая теория юридической ответственности: моно графия. М., 2012.
6. Вопленко Н.Н. Правонарушение и юридическая ответственность: монография. Волгоград, 2005.
7. Колосова Н.М. Конституционная ответственность – самостоятельный вид юридической ответственности // Государство и право. 1997. № 2.
8. Кудрявцев В.Н. Закон, поступок, ответственность. М., 1986.
9. Кудрявцев В.Н. Правовое поведение: норма и патология. М., 1982. 416 Тема 17. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность
10. Кудрявцев В.Н. Право и поведение. М., 1978.
11. Липинский Д.А. Проблемы юридической ответственности. СПб., 2003.
12. Малеин Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответствен ность. М., 1985.
13. Малеин Н.С. Современные проблемы юридической ответственности // Государство и право. 1994. № 6.

14. Овсепян Ж.И. Юридическая ответственность и государственное принуждение. Ростов н/Д, 2005.

Глава 22. Юридическая ответственность

План

1. Понятие и основные признаки юридической ответственности
2. Принципы юридической ответственности
3. Виды юридической ответственности

1. Понятие и основные признаки юридической ответственности

Юридическая ответственность наряду с другими видами является разновидностью социальной ответственности. Кроме юридической ответственности, в обществе действуют и иные формы социальной ответственности: моральная, политическая, организационная, общественная, партийная. Организационная и политическая ответственности знают такие формы как отчет, отставка, моральная – осуждение общественным мнением, партийная – исключение из партии и тому подобное. В совокупности все эти виды предназначаются для обеспечения упорядоченности, стабильности общественных отношений в различных сферах жизнедеятельности общества.[200]

Обладая собственными специфическими признаками, юридическая ответственность одновременно вбирает в себя и общие характеристики социальной ответственности. В научной литературе утверждается, что социальная ответственность бывает позитивной, то есть за настоящее и будущее поведение, и негативной, за прошлое антисоциальное поведение, нарушающее требование социальных норм (ретроспективная). Данное положение позволяет рассматривать юридическую ответственность с точки зрения обладания позитивным и негативным аспектами реализации.

Позитивная (перспективная) юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и правомерным

---

[200] Антонов М. В. Теория государства и права. М: Юрайт, 2024. 498 с.

поведением граждан. Государство, устанавливая правовую норму, конструирует в ней возможный будущий запрещенный и разрешенный вариант развития поведения субъектов ответственности.[201]

Позитивная юридическая ответственность характеризуется следующими признаками: нормативностью; юридической обязанностью соблюдения и исполнения требований, предусмотренных нормой права; четкостью и детализированностью; обеспеченностью государственным убеждением, принуждением или поощрением; правомерным поведением; применением мер поощрения (факультативный признак). Формальным основанием позитивной юридической ответственности выступает норма права.

Эта концепция скорее носит философский характер. Речь идет о должном поведении, соблюдении действующих норм права. Конечно, оба вида ответственности (ретроспективная и позитивная) взаимосвязаны и взаимообусловлены. Они оба служат единой цели – установлению правопорядка в обществе. По словам В.Н. Кудрявцева, «ретроспективная ответственность, связанная с назначением и применением наказания, не является … самоцелью. Главный ее смысл в том, чтобы исправить и перевоспитать правонарушителя …, а это означает пробудить в нем, а также укрепить в окружающих чувство ответственности за свои поступки в будущем, понимание социального значения своего поведения. Ретроспективная ответственность, следовательно, есть лишь специфический метод обеспечения ответственности позитивной (перспективной)».

Итак, *позитивная (перспективная) юридическая ответственность* - это юридическая обязанность по соблюдению предписаний правовых норм, реализующаяся в правомерном поведении субъекта, одобряемом или поощряемом государством.

---

[201] Берг Л. Н., Березина Е. А. Теория права: правовое воздействие и правовое регулирование. М: Юрайт, 2023. 394 с.

В том случае, если субъект не соблюдает предписания правовых норм, совершает правонарушение, возникает *негативная (ретроспективная) юридическая ответственность*.[202] Если до момента совершения правонарушения государственное принуждение действовало на психологическом уровне, то с момента его совершения оно приобретает вполне реальный характер. Государственное принуждение является специфическим воздействием на поведение правонарушителя, но это не просто государственное принуждение, а принуждение к выполнению новой обязанности, возникшей из юридического факта правонарушения. Юридическая ответственность за правонарушение всегда связана с определенными лишениями, то есть оно сопровождается причинением виновному лицу отрицательных последствий, ущемлением или ограничением его личных, имущественных и других интересов. Следует иметь в виду, что именно в сфере юридической ответственности реализуется та возможность государственного принуждения, о которой шла речь как о свойстве права, обеспечивающем выполнение правовых норм.

В отличие от других видов социальной ответственности, юридическая ответственность характеризуется следующим образом. Во-первых, юридическая ответственность непременно должна быть предусмотрена санкцией правовой нормы. Во-вторых, юридическая ответственность есть реакция государства на совершенное правонарушение (негативная ответственность). Причем не может быть ответственности за определенные мысли противоправного характера. Ответственность наступает только за определенные действия или бездействие. Вне деяния человек для закона не существует. В-третьих, юридическая ответственность так или иначе связана с государственным принуждением к лицу, совершившему правонарушение, с ограничением его свободы, с причинением ему определенных

---

[202] Бялт В. С. Теория государства и права в схемах. М: Юрайт, 2023. 448 с.

неприятностей. Однако ответственность не должна задевать честь и достоинство личности.

Негативная юридическая ответственность имеет два основания: формальное и фактическое. В качестве формального основания выступает правовая норма, предусматривающая юридическую ответственность, а в качестве фактического - юридический факт правонарушения.

Изначально негативная ответственность возникает в виде обязанности правонарушителя претерпеть неблагоприятные последствия, предусмотренные санкцией нарушенной нормы. Однако обязанность так и останется обязанностью, если не будут реально применены меры государственного принуждения, если не будет претерпевания виновным неблагоприятных ограничений прав материального, правового или личного характера, если не будет осуждения государством его поведения.

Итак, *негативной (ретроспективной) юридической ответственностью* называется применение к виновному лицу, совершившему правонарушение, мер публично-правового принуждения, предусмотренных санкцией нарушенной юридической нормы, в строго определенном для этого процессуальном порядке.

Исходя из изложенного, можно определить следующие признаки юридической ответственности за правонарушение:

1. Обладает формальной определенностью, нормативностью, четкостью и детализированностью;

2. Имеет два основания: формальное (предусмотрена в правовой норме) и фактическое (правонарушение);

3. Основывается на государственном принуждении;

4. Возникает в виде обязанности правонарушителя и выражается в осуждении и несении правонарушителем неблагоприятных правоограничений, предусмотренных, нарушенной нормой;

5. Обладает процессуальной формой осуществления и реализуется в охранительном правоотношении ответственности;

Указанные признаки юридической ответственности являются обязательными: отсутствие хотя бы одного из них свидетельствует об отсутствии юридической ответственности и позволяет отграничивать ее от других правовых и неправовых категорий. Юридическая ответственность может наступать только на основании решения (приговора) суда или же решения компетентного полномочного органа государственной власти или должностного лица. Факт ареста или задержания гражданина не служит основанием юридической ответственности, не является наказанием. Также не являются наказанием и меры принудительного лечения. Или если, например, в интересах безопасности осуществляют досмотр багажа, проверку документов. Эти меры принуждения применяются не в связи с правонарушением, а в рамках правоохранительной деятельности государства и направлены на обеспечение личной и общественной безопасности. Законодательство предусматривает и иные специфические меры государственного принуждения, не являющиеся ответственностью. Это, например, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний (ст. 90, 91 УК РФ). Они также не несут элементов кары. Такой же спецификой обладают меры медицинского характера - принудительное лечение в условиях, обеспечивающих общественную безопасность лиц, совершивших общественно опасные деяния в состоянии невменяемости (помещение душевнобольного нарушителя в психиатрический стационар - ст. 99 УК РФ).[203]

Специфическая мера государственного принуждения - реквизиция - изъятие в экстренных случаях имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости.[204]

---

[203] Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.12.1996 N 63-ФЗ (ред. от 23.04.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1996 — №25 — ст. 2954

[204] Альбов А. П., Горохова С. С., Гуков А. С. Теория государства и права. Учебник и практикум. В 2 томах. Том 1. Общая часть / под ред. Николюкин С. В. М: Юрайт, 2016. 136 с.

Рассматривая юридическую ответственность как целостное правовое явление (с учетом позитивного и негативного аспектов реализации), можно дать определение юридической ответственности. *Юридическая ответственность* - это нормативная, обеспеченная государственным принуждением, убеждением или поощрением юридическая обязанность по соблюдению и исполнению требований норм права, реализующаяся в правомерном поведении субъектов, одобряемом или поощряемом государством, а в случае ее нарушения - обязанность правонарушителя претерпеть осуждение, ограничение прав имущественного и личного неимущественного характера и их реализация.

Основания ответственности - это те обстоятельства, наличие которых делает ответственность возможной (необходимой), а отсутствие их ее исключает. Юридическая ответственность возникает только в силу предписаний норм права на основании решения правоприменительного органа. Фактическим основанием ее является правомерное поведение (позитивная ответственность) либо правонарушение (негативная ответственность). [205]

Вместе с тем само по себе правонарушение не порождает автоматически возникновения ответственности, не влечет за собой применения государственно-принудительных мер, а является лишь основанием для такого применения. Для реального же осуществления юридической ответственности необходим правоприменительный акт - решение компетентного органа, которым возлагается юридическая ответственность, устанавливаются объем и форма принудительных мер к конкретному лицу. Это может быть приговор/решение суда, приказ администрации.

---

[205] Гавриков В. П. Теория государства и права. Смена парадигмы. М: Проспект, 2017. 464 с.

В отдельных случаях закон предусматривает основания не только ответственности, но и освобождения от нее. Так, лицо, совершившее деяние, содержащее признаки преступления, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет признано, что ко времени расследования или рассмотрения дела в суде вследствие изменения обстановки совершенное деяние потеряло характер общественно опасного (ст. 77 УК РФ). Освобождение от уголовной ответственности и от применения наказания предусматривает, в частности, передачу несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа.

2. Принципы юридической ответственности

Принципами юридической ответственности являются: законность, обоснованность, справедливость, целесообразность, неотвратимость.[206]

Принцип законности означает неуклонное исполнение требований законов и соответствующих им нормативных актов всеми гражданами, организациями и должностными лицами. Главное требование законности с точки зрения материального права заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом, и только в пределах закона.

Обоснованность - процессуальная сторона юридической ответственности, заключающаяся в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения как объективной истины.

Справедливость означает выполнение следующих требований: а) недопустимость уголовных наказаний за проступки; б) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы; в) вред, причиненный правонарушителем, если он имеет

[206] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

обратимый характер, должен быть возмещен; г) карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушителя; д) за одно правонарушение должно быть лишь одно наказание.

Целесообразность предполагает соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Целесообразность также означает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, свойств личности нарушителя, обстоятельств совершения правонарушения.

Принцип неотвратимости наказания означает его неизбежность. Ни одно правонарушение не должно оставаться нераскрытым и безоценочным со стороны государства и общественности.

3. Виды юридической ответственности

Юридическая ответственность классифицируется на виды в зависимости от целей, которые преследует то или иное наказание, установленное санкцией нарушенной юридической нормы, а также от отношения к той или иной отрасли права. Если первое деление носит более или менее объективный характер, то второе, весьма условно и подвержено изменениям, обусловленным соответствующим этапом в развитии общества и государства. Развитие общественных отношений и изменение действующего законодательства обусловило появление финансовой, уголовно-процессуальной, конституционной, коррупционной юридической ответственности. [207]

Одним из видов юридической ответственности, целиком и полностью зависящим от цели, которую преследует санкция нормы, устанавливающей ответственность, является конституционная ответственность. Это ответственность, наступающая за ненадлежащее осуществление публичной власти.

---

[207] Романенко В.Б. Многогранность концепций определения понятия государства // Успехи современного естествознания. – 2003. – № 7. – С. 115-117; URL: https://natural-sciences.ru/ru/article/view?id=14685

Конституционно-правовая ответственность отличается от иных видов юридической ответственности по следующим признакам:

а) специфическое основание для установления конкретной ответственности органа или должностного лица (основанием конституционно-правовой ответственности является конституционный деликт, например, совершение определенных действий, повлекших утрату доверия избирателей: издание противоречащих Конституции РФ нормативных актов, невыполнение планов экономического развития территории, нецелевое расходование бюджетных средств и так далее);

б) специальный субъект ответственности (должностные лица органов публичной власти и сами органы публичной власти);

в) отсутствие единого нормативно-правового акта, в котором закреплялись бы основания ответственности (актами, устанавливающими конституционно-правовую ответственность, являются Конституция РФ, федеральные конституционные законы, федеральные законы);

В отличие от конституционной ответственности, все остальные виды ответственности делятся на две группы: правовосстановительные, то есть направленные на устранение вреда, нанесенного правам и законным интересам участников правовых отношений, и карательные, то есть имеющие целью общую и частную превенцию правонарушений.

Названные основные виды юридической ответственности делятся на отраслевые виды ответственности, которые предусмотрены различного рода материальными и процессуальными нормативно-правовыми актами, образующими, в конечном счете, нормативную конструкцию ответственности.

Наиболее ярким проявлением карательной юридической ответственности является *уголовная ответственность*. Она применяется за правонарушения, имеющие наибольшую общественную опасность, и отличается наиболее жесткой по форме и содержанию карой, начиная от

высоких штрафов и кончая лишением свободы на длительные сроки и применением исключительной меры наказания в виде смертной казни.

Особенность юридической ответственности этого вида состоит в относительно определенном характере ее санкций, которые устанавливают высший и низший пределы наказания, а также в специфическом способе определения деяний, подпадающих под действие этого вида ответственности. Специфика этого способа состоит в том, что под данный вид юридической ответственности подпадают деяния, состав которых определен УК РФ.

Мерами уголовного наказания, согласно УК РФ, являются: штраф; дисквалификация; лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; содержание в дисциплинарной воинской части; ограничение свободы; арест; лишение свободы; пожизненное лишение свободы; смертная казнь – исключительная мера наказания. В августе 1996 года в связи с вступлением России в Совет Европы Указом Президента РФ был введен мораторий на исполнение смертной казни, назначаемой российскими судами.

Следует подчеркнуть, что уголовное наказание может назначить только суд. В этом реализуется не только карательная функция уголовного наказания, но восстановительная. Она имеет предупредительный характер - общепревентивный и частнопревентивный. Иными словами, наказание конкретного преступника содержит двух адресатов – самого правонарушителя и общество, которому подается сигнал о неблагополучии, неустойчивости в конкретном случае и о возможных неблагоприятных последствиях для общества. Иногда можно встретить упования на расширение и ужесточения уголовной ответственности как на панацею от всех зол, как на главный инструмент наведения в обществе «порядка». Предлагается, например, привлекать к уголовной ответственности лиц, не исполняющих договорные обязательства. Разумеется, такие попытки уже имели место в истории. Так, в XVIII веке один из королей в африканском

государстве ввел закон, в силу которого невозврат долга рассматривался как кража. Но от этого состояние имущественных отношений не улучшилось. Подобная криминализация ответственности в имущественной сфере – это, в общем, пройденный этап в правовом развитии человечества. Однако это вовсе не исключает в определенных случаях (мошенничество, иное злоупотребление доверием) и применение уголовно-правовых мер.

В отличие от уголовной ответственности *административная ответственность* имеет следующие особенности:

- административные взыскания менее суровы, чем уголовные наказания;

- субъектами, правомочными возбуждать дела об административных правонарушениях и привлечении к административной ответственности, кроме судов, являются комиссии по делам несовершеннолетних, органы государственного управления, в частности органы внутренних дел, государственные инспекции, налоговые, таможенные органы, другие государственные органы и должностные лица;

- особый порядок привлечения к административной ответственности, который предусматривает одновременно применение мер обеспечения производства по делу: административное задержание, досмотр вещей и личный досмотр и другое;

- административная ответственность не влечет судимости.

Субъектами административной ответственности являются физические лица, достигшие 16 лет, а также юридические лица по некоторым видам административных правонарушений (налоговым, экологическим).[208]

Административные правонарушения имеют общий с преступлениями объект посягательства, однако степень их общественной опасности меньше, чем преступлений.

---

[208] Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях : Федеральный закон от 30 дек. 2001 г. №195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2002. — №1,

Мерами административной ответственности являются предупреждение, административный штраф, лишение специального права, административный арест, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискация орудия совершения проступка, административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства, дисквалификация.

Дисциплинарная ответственность применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины. Она наступает за проступки, которые совершаются виновными лицами в процессе исполнения своих служебных обязанностей. Взыскания за эти проступки налагается руководителями, где работают, служат лица, совершившие их, и выражаются они в форме замечания, выговора, установления дополнительных трудовых обязанностей (для военнослужащих), увольнения с должности (отчисления из учебного заведения) или понижения в должности (для военнослужащих – в воинском звании).

Материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей.

Гражданско-правовая (правовосстановительная) ответственность заключается в восстановлении нарушенных прав или в принудительном исполнении невыполненной обязанности. Она предусмотрена за нарушение договорных обязательств или за причинение внедоговорного имущественного ущерба.

Особенность этого вида ответственности состоит, во-первых, в том, что в ряде случаев правонарушитель может добровольно, без вмешательства государства, выполнить свои обязанности, загладить причиненный ущерб и, соответственно, вину. Во-вторых, в некоторых случаях гражданско-правовая ответственность наступает при отсутствии вины ответственного лица, например, в ситуации, когда его деятельность связана с эксплуатацией

источника повышенной опасности (автомобиля, промышленного предприятия, стройки и др.).

Вопросы для самоконтроля

1. Юридическая ответственность: понятие, признаки и основания.
2. Виды юридической ответственности.
3. Функции юридической ответственности в современном обществе.
4. Государственно-правовое принуждение и юридическая ответ ственность.
5. Позитивная ответственность.
6. Принципы юридической ответственности.

Тестовые задания

1. Юридическая ответственность это разновидность:
1) Моральной ответственности
2) Религиозной ответственности
3) Политической ответственности
4) Социальной ответственности
5) Организационной ответственности

2. Юридическая ответственность устанавливается:
1) нормами – правилами поведения
2) нормами - дефинициями
3) нормами - принципами
4) нормами – началами
5) нормами - целями

3. Юридическая ответственность предусмотрена:
1) гипотезой
2) диспозицией
3) санкцией
4) общественным порицанием и осуждением
5) жизненным опытом предшествующих поколений людей

4. По временному критерию юридическая ответственность может быть:
1) перспективной
2) ретроспективной
3) позитивной или негативной
4) ориентированной только на настоящее время
5) юридическая ответственность по временному критерию не подразделяется

5. Позитивная юридическая ответственность реализуется в:
1) правомерном поведении
2) противоправном поведении
3) поведении, не регламентированном правом

4) правовом поведении
5) поведении, основанном на нормах морали

6. Перспективная юридическая ответственность выражается в:
1) индивидуальном ограничении прав и свобод человека и гражданина
2) индивидуальном поощрении и дополнительном стимулировании правомерного поведения
3) ограничении и поощрении ориентированном на всех граждан
4) перспективная юридическая ответственность не имеет юридического значения и не вызывает правовых последствий
5) нет правильного ответа

7. К юридической ответственности могут быть привлечены:
1) физические лица
2) юридические лица
3) неодушевленные предметы
4) животные
5) люди и их коллективные образования

8. Формальным основанием для наступления юридической ответственности является:
1) правосубъектность физического и юридического лица
2) состав правонарушения
3) показания очевидцев совершенного правонарушения
4) фактические обстоятельства совершенного правонарушения
5) нормы права

9. Фактическим основанием для наступления юридической ответственности является:
1) факт правонарушения
2) правовая норма
3) вред, причиненный правонарушением
4) наличие потерпевшего
5) решение правоприменительного органа

10. Юридическая ответственность реализуется в рамках:
1) соблюдения правовых предписаний
2) исполнения правовых предписаний
3) использования предоставленных полномочий
4) применения права
5) все ответы верны

11. Юридическая ответственность наступает за:
1) противоправные мысли и не высказанные суждения
2) противоправное бездействие

3) противоправные действия
4) противоправные деяния
5) безразличие к происходящему

12. Юридическая ответственность направлена на:
1) защиту правопорядка
2) воспитание граждан в духе уважения закона
3) обеспечение общей превенции
4) обеспечение частной профилактики
5) все ответы верны

13. Ретроспективная юридическая ответственность основана на:
1) формальных и фактических основаниях
2) процессуальных нормах права
3) материальных нормах права
4) нормах диспозитивного и императивного характера
5) поощрениях и дозволениях

14. Юридическая ответственность предусматривает:
1) исключительно негативные последствия
2) исключительно позитивные последствия
3) негативные или позитивные последствия
4) общественное осуждение
5) нет правильного ответа

15. Юридическая ответственность реализуется посредством:
1) государственного принуждения
2) государственного поощрения
3) общественного принуждения и поощрения
4) публичного порицания и одобрения
5) предусмотренного правом принуждения или поощрения

16. Юридическая ответственность направлена на:
1) общую профилактику предупреждения правонарушений
2) частную профилактику предупреждения правонарушений
3) общую и частную профилактику предупреждения правонарушений
4) юридическая ответственность не способствует предупреждению повторному совершению правонарушений
5) юридическая ответственность способствует совершению правонарушений

17. Обстоятельствами, исключающими юридическую ответственность являются:
1) невменяемость
2) необходимая оборона и крайняя необходимость

3) малозначительность правонарушения, не представляющего общественную опасность
4) казус
5) все ответы верны

18. Основания освобождения от юридической ответственности:
1) идентичны обстоятельствам, исключающим юридическую ответственность
2) имеют самостоятельную правовую оценку и правовое значение
3) не предусмотрены действующим законодательством
4) влекут негативные правовые последствия
5) нет правильного ответа

19. Удаление из зала судебного заседания является разновидностью:
1) материальной ответственности
2) процессуальной ответственности
3) гражданско-правовой ответственности
4) дисциплинарной ответственности
5) административной ответственности

20. Юридическая ответственность наступает на основании:
1) решения (приговора) суда или же решения компетентного полномочного органа государственной власти или должностного лица
2) факт ареста или задержания гражданина
3) назначения лицу мер принудительного лечения
4) вручения лицу повестки о вызове в суд или доставлении лица в полномочный орган государственной власти
5) все ответы верны

Практические задания

1. Не желая длительнее время находиться в «громадной» очереди на приём к терапевту гражданин «N» со словами: «мне только спросить» и не пустив очередного пациента, зашёл в медицинский кабинет и пробыл там 40 минут. Возможно ли привлечение гражданина «N» к ответственности? В случае положительного ответа, определите для него конкретный вид ответственности. Возможно ли также привлечение к ответственности врача, принявшего пациента вне очереди?

2. За добросовестное выполнение своих должностных обязанностей и достижение высоких показателей на порученном участке работы гражданин «А» был поощрен руководителем организации денежным вознаграждением «премией». Следует ли рассматривать с точки зрения позитивной ответственности награждение работника, как результат его привлечения к юридической ответственности?

3. Гражданин «В» совершив особо тяжкое преступление, был ограничен в праве на свободу перемещения и изолирован от общества по решению суда в специальное учреждение («СИЗО»). Является ли примененное в отношении него ограничение мерой юридической ответственности?

4. Гражданин «Д» имея намерения совершить преступление и узнав, что его знакомый был недавно привлечен за совершение аналогичного правонарушения к юридической ответственности, отказался от совершения задуманного. Какой вид профилактического воздействия (общая или частная превенция) оказал влияние на гражданина «Д», аргументируйте свой ответ.

5. В новогоднюю ночь гражданин «П» находясь в нетрезвом состоянии, запускал фейерверк вблизи стоянки автомобилей, после чего ушел домой отмечать праздник дальше. В результате запуска новогоднего салюта произошло возгорание припаркованных автомобилей. Возможно ли привлечение гражданина «П» к юридической ответственности собственниками пострадавших транспортных средств, при условии, что он не желал наступления таких неблагоприятных для него последствий?

Список литературы

Агапов А.Б. Административная ответственность. М., 2004.
Бахрах Д.Н. Административная ответственность. Свердловск, 1989.
Боброва Н.А., Зражевская Т.Д. Ответственность в системе гарантий конституционных норм. Воронеж, 1985.
Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность: очерк теории. М., 2001.
Витрук Н.В. Общая теория юридической ответственности: моно графия. М., 2012.
Вопленко Н.Н. Правонарушение и юридическая ответственность: монография. Волгоград, 2005.
Колосова Н.М. Конституционная ответственность – самостоятельный вид юридической ответственности // Государство и право. 1997. № 2.
Кудрявцев В.Н. Правовое поведение: норма и патология. М., 1982. 11.
Липинский Д.А. Проблемы юридической ответственности. СПб., 2003.
Малеин Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность. М., 1985.
Малеин Н.С. Современные проблемы юридической ответственности // Государство и право. 1994. № 6.
Овсепян Ж.И. Юридическая ответственность и государственное принуждение. Ростов н/Д, 2005.

Глава 23. Юридическая техника

План

1. Понятие и виды юридической техники
2. Требования к содержанию нормативных актов
3. Правовые аксиомы и правовые презумпции
4. Юридические фикции, юридические конструкции

1. Понятие и виды юридической техники

В доктрине права в понятие юридической техники вкладывается два аспекта: это система научных знаний о том, как осуществлять правотворчество и правоприменение; это система практических навыков составления нормативных актов и их реализации.

На сегодняшний день понятие юридической техники в отечественной юридической литературе является дискуссионным. Существует целый ряд подходов, между которыми идет дискуссия по нескольким вопросам.

Первый подход, наиболее распространенный в юридической литературе, условно можно назвать *инструментальным*.[209] В рамках него юридическая техника рассматривается как совокупность определенных средств приемов, методов, способов, инструментов, необходимых для совершенствования права.

Второй подход *качественный* или *описательный*. Его сторонники видят в юридической технике уровень совершенства действующего права. К примеру, законодательная техника, по определению А. А. Ушакова, представляет собой определенную степень совершенства самого законодательства.

В зависимости от того, на что направлены средства юридической техники (или уровень совершенства чего она обеспечивает), также следует выделить два подхода к понятию юридической техники[210]

Первый, *документационный* подход, объединяет тех авторов, которые связывают правила юридической техники исключительно с необходимостью

---

[209] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

[210] Гойман Г. И. Правоведение: учебник / Гойман Галина Ивановна, Калинский Игорь Владимирович, Червонюк Владимир Иванович; под общей редакцией В. И. Червонюка. — Москва: ИНФРА-М, 2002. — 336 с. — (Высшее образование). — ISBN 5-16-000554-4.

создания письменных документов. Юридическая техника рассматривается как техника выработки и систематизации правовых актов (С. С. Алексеев), подготовки, составления, оформления юридических документов (А. Ф. Черданцев), их рассмотрения, принятия и обнародования (И. Д. Шутак).

Документационный подход к понятию юридической техники может быть представлен двумя направлениями. *Формальное* направление включает в юридическую технику только правила внешнего оформления правовых актов, придания им надлежащей формы. В такой трактовке технико-юридические правила отвечают за язык, стиль, нумерацию, рубрикацию акта, не затрагивая его содержания. *Содержательное* направление рассматривает юридическую технику в качестве средства совершенствования права как по форме, так и по содержанию. Юридическая техника при таком понимании призвана обеспечить не только внешнюю форму правовых актов, но и их соответствие жизненным реалиям, адекватное отражение общественных потребностей и т. д.

Второй подход – *деятельностный.* Согласно данного подхода юридическая техника представляет собой совокупность средств, с помощью которых достигаются необходимые цели юридической практики. Сферой применения юридической техники становится не только подготовка письменных юридических документов, но и совершение различных юридически значимых действий – осуществление юридической деятельности

Виды юридической техники:

В зависимости от вида (специальности) юридической профессии:[211] судебная; следственная; нотариальная; прокурорская; адвокатская, регистрационная; лицензионная; экспертная; консультационная, фискальная.

Каждая юридическая профессия требует специальных знаний и навыков, поскольку: основывается на особой нормативной базе; обслуживает

---

[211] Малько А. В. Теория государства и права в вопросах и ответах. М: Издательский дом "Дело" РАНХиГС, 2016. 352 с.

конкретную сферу общественных отношений; характеризуется набором строго определенных полномочий; связана с подготовкой специфических правовых документов; предполагает наличие определенных процедур, в рамках которых осуществляются юридически значимые действия.

По субъектам юридической деятельности, юридическая техника делится на два вида: [212]

- техника властной юридической деятельности. Ее носителями являются юристы, которые служат в государственных органах и занимаются правотворчеством, правоприменением, официальным толкованием права и другими видами деятельности, требующими обладания властными полномочиями. Этот вид юридической техники характеризуется особыми требованиями, предъявляемыми к субъектам и качеству их деятельности как со стороны государства, так и со стороны общества. Важнейшими критериями оценки их профессиональной деятельности являются законность, обеспечение интересов человека, общества, государства.

- техника невластной юридической деятельности охватывает профессиональные приемы работы в частноправовой сфере: заключения договоров, подготовки нормативных и индивидуальных правовых актов локального характера, оказания юридической помощи частным лицам и т. п.

По форме юридической деятельности необходимо выделить: письменную технику и устную технику.[213]

Если документационный подход позволяет говорить только о письменной юридической технике, т. е. о технике составления различных документов, то в рамках деятельностного подхода появляется возможность изучить специальные средства и приемы таких разновидностей юридической

---

[212] Корнев А. В., Липень С. В., Радько Т. Н. и др. Общая теория права и государства. Учебник / под ред. Лазарев В.В. М: Инфра-М, Норма, 2016. 592 с.

[213] Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права. Учебник. Схемы. Хрестоматия. М: Проспект, 2019. 720 с.

деятельности, которые не получают или только частично получают воплощение в соответствующих правовых актах. Примерами могут служить техника заключения сделки, техника выступления в суде, техника ведения преддоговорных споров, техника управления дорожным движением и т. д.

С точки зрения юридической природы составляемого акта, юридическая техника делится на два вида:[214]

- технику нормативно-правовых актов;

- технику индивидуально-правовых актов.

К первой группе следует относить не только технику подготовки законов и подзаконных нормативных актов, но и приемы создания актов официального нормативного толкования права, локальных актов общего характера, нормативных договоров - всех актов, характеризующихся признаком нормативности. Ко второй следует отнести технику подготовки различных правоприменительных и правореализационных актов.

В зависимости от способа издания следует различать:[215]

- технику актов, принимаемых коллегиально: односторонних (например, законов, судебных решений и т. п.), совместных (договорных) актов;

- технику актов, принимаемых единолично (от указов Президента до протокола об административном правонарушении).

По масштабу действия правовых актов юридическую технику можно разделить на: технику международных актов; технику федеральных актов; технику региональных актов; технику муниципальных актов; технику локальных актов.

В зависимости от содержания юридической деятельности могут быть выделены такие виды юридической техники, как: правотворческая;

---

[214] Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М: Омега-Л, 2019. 324 с.

[215] Шагиева Р. В. Теория государства и права. М: Проспект, 2021. 520 с.

правоприменительная; интерпретационная; конкретизирующая; систематизирующая; техника невластной реализации права, договорная.[216]

2. Требования к содержанию нормативных актов

Законодательные акты должны быть социально адекватными и эффективными. Содержание любого нормативного акта должно отвечать следующим требованиям (правилам).

Требование законности. Оно означает, что любой нормативный акт по содержанию должен соответствовать общепризнанным нормам и принципам международного права, Конституции РФ, нормативным актам, имеющим более высокую юридическую силу.

Аспектами требования законности с точки зрения содержания нормативных актов являются следующие моменты: законодательный акт должен издаваться в пределах компетенции правотворческого субъекта. Это означает, что нормативный акт должен быть посвящен вопросу, который входит в предмет ведения данного органа; должны соблюдаться права и свободы человека и гражданина.

Требование соответствия нормам морали. Законодательные акты, противоречащие нормам морали, не имеют права на жизнь.

*Требование целесообразности***.** Способность нормативного акта по своему содержанию в наибольшей степени отвечать соответствующим интересам общества, государства, граждан в реальных условиях.

Требование обоснованности. Нормативные акты должны приниматься с учетом объективных и субъективных факторов в соответствии с закономерностями и тенденциями развития общества. Это требование включает в себя необходимость тщательного исследования и учета в целях надлежащей правовой регламентации действия экономических,

[216] Ущаповская М. О., Никодимов И. Ю. Теория государства и права. Сборник тестов. М: Дашков и Ко, 2019. 104 с.

политических, экологических и других закономерностей развития жизни общества, социальных потребностей. Требование обоснованности на деле реализуется в виде представления вместе с проектом нормативного акта пояснительной записки, определяющей необходимость принятия нормативного акта, проведения правовой экспертизы и др.

Требование эффективности. Для исследования эффективности нормативных актов требуется использование статистических данных, социологических, математических методов, привлечение не только ученых-юристов, но и ученых социологов, математиков, экономистов и других специалистов.

Требование экономичности. Требование экономичности законодательных актов означает достижение результата, т. е. целей, которые ставились при принятии акта, с наименьшими затратами. Экономичность предполагает необходимость выявления и применения рационального способа достижения поставленной в акте цели и означает, что результат решения должен дать обществу и его членам значительно больше, чем было затрачено на его получение. Поэтому должно быть представлено экономическое, финансовое обоснование проекта нормативного акта, что позволит определить, какие предполагаются затраты и каков намеченный результат действия.

Требование реальности. Данное требование означает выполнимость нормативного акта, осуществимость его предписаний и выражается в обеспеченности нормативного акта материальными, финансовыми, трудовыми, техническими ресурсами, в установлении необходимого количества времени для его выполнения. В целях гарантированности соблюдения требования реальности нормативных актов при подготовке их проектов необходимо представление заключения соответствующих государственных органов об обеспеченности принимаемого решения экономическими, финансовыми и другими ресурсами или согласование ими проектов актов.

Требование оптимальности. Процесс оптимизации нормативного акта есть самостоятельный процесс поиска и применения наилучшей формы правового упорядочения определенного фрагмента социальной жизни, требующей от его разработчиков особых интеллектуальных усилий. Содержание нормативного акта должно быть таким, чтобы он был способен принести ощутимый результат уже сегодня или в ближайшее время. Оптимальность содержания нормативных актов способствует и наиболее эффективной регламентации общественных отношений (требование эффективности), обеспечению взаимосвязей данного нормативного акта с другими актами (требование обоснованности) и обеспечению его действительной реализации (требование реальности).

Структурные правила юридической техники. Любой правовой документ содержит три части:[217]

1) вступительную;

2) основную;

3) заключительную.

Во вступительной части правового документа отражается большинство его реквизитов.

Основная часть подразделяется: на части, разделы, главы, статьи, пункты, подпункты, абзацы и др. В структуре правореализационных актов (например, в договорах) можно также увидеть разделы, пункты, подпункты, абзацы. Содержание судебных актов включает констатирующая, описательная, мотивировочная, резолютивная части.

В заключительной части акцентируется внимание на менее значимых моментах, таких как срок действия документа, порядок его обжалования (который в принципе должны все и так знать, поскольку он устанавливается в нормативном акте), перечень отменяемых и изменяемых актов.

В приложении содержатся: таблицы; графики; различного рода

[217] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

перечни (лиц, органов, работ и т. д.); образцы документов; карты; бланки; схемы.

Сноски используют для объяснения тех или иных особенностей, которые не могут быть отражены в основной части. Сноска помещается внизу страницы, отдельно от текста.

Примечания используются, когда необходимую информацию не представляется возможным изложить без отвлечения или без ущерба для смысла излагаемого положения в основной части правового документа. Примечания позволяют расширить либо сузить объем информации; предусмотреть исключения из общего правила или индивидуального решения; пояснить или уточнить какое-либо положение; определить условия применимости положения; указать орган, который ответствен за решение того или иного вопроса

Языковые правила. Правовой акт, являясь средством регулирования поведения людей, обращается в первую очередь не к чувствам и воображению человека, а к его воле и разуму, и властно предписывает определенное поведение. Поэтому язык правовых документов - это язык государственной власти, а потому ему присущ властный и официальный характер. Учитывая это, составитель юридического документа обязан следовать языковым правилам. Их несколько: ясность, точность правового документа, доступность правовых актов, краткость, отсутствие пафосности, декларативности, официальность стиля правовых документов.

Формальные (реквизитные) правила. Реквизиты включают: название вида правового акта; название органа, его издавшего; наименование (полное и сокращенное); дата принятия; номер правового акта. Такие реквизиты, вместе взятые, образуют титул (титульный лист) правового документа.

Существуют также реквизиты, которые располагаются в конце нормативного акта. Понятно, что они имеют меньшее значение, хотя и являются атрибутом правового акта. К ним относятся: место (название

города); дата подписания; полное наименование должности лица (лиц), подписавшего документ; фамилия и инициалы должностного лица (лиц), подписавшего документ; его (их) личная подпись (ставится только на подлиннике правового документа).

3. Правовые аксиомы и правовые презумпции

Правовые аксиомы - это такие правовые положения, которые в результате проверки многовековой общественно-исторической практикой стали непреложными, исходными элементарными истинами - привычными и самоочевидными, вне которых невозможно существование права как социального явления. [218]Данное явление характеризуют следующие черты.

1. Аксиомы выражают нравственные основы права, его общечеловеческое содержание. Отход от них, их несоблюдение может привести к тому, что право теряет свои черты, перестает быть правом.

2. Необходимость их соблюдения очевидна, с точки зрения здравоо смысла, принципов морали и справедливости, поэтому они воспринимаются людьми как естественные и разумные правила.

3. Идеи, выражаемые правовыми аксиомами, являются основными положениями, на которых базируется большинство других правовых норм. Из них логически выводятся, на их основе определяются, разрабатываются все остальные нормы права и категории правовой науки.

4. Правовые аксиомы не вызывают сомнений, не допускают иных толкований, не нуждаются в особых доказательствах и не могут быть опровергнуты.

5. Аксиомы складываются постепенно в результате многовековой практики. Выражая достижения общечеловеческой правовой культуры, они воспринимаются правом различных эпох и исторических типов.

---

[218] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

В зависимости от масштаба функционирования правовые аксиомы (учитывая сказанное выше об их соотношении с принципами права) можно разделить на три группы:

а) аксиомы, являющиеся принципами права: *общеправовые аксиомы-принципы* («то, что не запрещено, - разрешено»; «свобода одного человека ограничивается свободой других лиц»; «где есть право, там есть и его защита»); *межотраслевые аксиомы-принципы* («суд и судей нужно уважать»; «решение суда должно быть мотивировано»); *отраслевые аксиомы-принципы* («нет судьи без истца»; «нет преступления без указания на то в законе», «отсутствие указаний в законе не может служить основанием для отказа в правосудии»);

б) аксиомы, не являющиеся принципами права. Это единичные, «одиночные» аксиомы («общеизвестные факты доказыванию не подлежат»). Эти аксиомы также могут закрепляться нормами нескольких отраслей, но в силу своего элементарного характера статуса принципа права ни в одной из этих отраслей они не приобретают.

По отраслевой принадлежности можно выделить:

- материально-правовые аксиомы («нельзя быть виновным без вины», «все равны перед законом и судом»);

- процессуально-правовые аксиомы («каждый иск ограничен пределами определенного времени»; «решение суда не должно затрагивать тех, кто не участвовал в деле»).

В зависимости от формы закрепления правовых аксиом последние могут быть разделены на три вида:

- закрепленные непосредственно (в виде самостоятельного нормативно-правового предписания);

- выводимые из содержания правовых норм;

- не получившие закрепления в законодательстве.

Правовая презумпция определяется в отечественной науке как закрепленное в правовой норме предположение о наличии или отсутствии определенных юридических фактов, основанное на связи между ними и фактами наличными и подтвержденное предшествующим опытом.

Принято говорить о следующих признаках правовых презумпций.

1. Презумпция - это вероятное предположение. По своей природе она основана на связи явлений в форме статистической закономерности и является индуктивным умозаключением, которое приближает к истине, но не гарантирует ее достижение.

2. Презумпция - правовое положение, которое в обязательном порядке должно быть закреплено в тексте нормативного акта.

3. Презумпция указывает на наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих юридическое значение, влекущих юридические последствия, т.е. закрепляет определенные юридические факты.

4. Презумпция регулирует общественные отношения, так как предполагает необходимость признания соответствующих обстоятельств установленными без специальных доказательств.

5. Презумпция является юридическим предположением, т.е. действует постольку, поскольку не доказано (не установлено) иное.

Общепризнанной является классификация правовых презумпций в зависимости от масштаба действия. По этому критерию выделяются: общеправовые; межотраслевые; отраслевые.

Первую группу образуют презумпции, действующие во всех отраслях права. Так, В. К. Бабаев включает в их число следующие: презумпция истинности и целесообразности правовых норм, презумпция правосубъектности лиц, вступающих в правоотношения; презумпция добропорядочности гражданина; презумпция знания закона. Общепризнанным можно считать и общеправовой характер презумпции невиновности.

Вторая группа включает презумпции, характерные для нескольких отраслей, например, для всех процессуальных (презумпция истинности судебного решения и др.).

Примерами отраслевых презумпций являются: презумпция отцовства и презумпция равенства доли имущества супругов - в семейном праве; презумпция смерти лица, безвестно отсутствующего в течение определенного времени и презумпция вины - в гражданском праве; презумпция отказа от исковых требований лица, дважды не явившегося на судебное заседание, и презумпция достоверности доказательств, признаваемых обеими сторонами - в гражданском процессе; и т.п.

В зависимости от отраслевой принадлежности выделяют:

- материально-правовые презумпции, которые закрепляются нормами материального права и служат основанием решения дела по существу (презумпция авторства, презумпция вины причинителя вреда, презумпция потенциальной экологической опасности планируемой хозяйственной деятельности);

- процессуально-правовые презумпции, значение которых заключается в регулировании порядка применения норм материального права (презумпция истинности судебного решения, презумпция отказа от исковых требований лица, дважды не явившегося на судебное заседание, презумпция невиновности).

По способу нормативного закрепления правовые презумпции в литературе принято делить на:

- прямые, т.е. сформулированные в виде отдельного нормативно-правового предписания;

- косвенные, т.е. словесно не закрепленные в статье нормативного акта, но выводимые из содержания правовых норм при их толковании.

правовые презумпции делятся на:

- опровержимые, т.е. обязательно предполагающие исключения;

- неопровержимые, которые не могут быть опровергнуты ни при каких обстоятельствах.

4.Юридические фикции, юридические конструкции

Правовая фикция - несуществующее положение, признанное законодательством существующим и ставшее в силу этого общеобязательным.[219]

Среди их признаков в литературе традиционно выделяются следующие:

- объектом регулирования правовой фикции являются те обстоятельства, которые находятся в состоянии невосполнимой неизвестности;

- этим обстоятельствам придается значение юридических фактов. При этом сами по себе фикции юридическими фактами не являются, а лишь замещают юридические факты в тех случаях, когда динамика правовых отношений ожидает наличия факта, а реальная действительность в этой связи допускает пробел;

- фикции имеют намеренно деформирующий характер, который может заключаться:

- в искусственном уподоблении или приравнивании друг к другу таких понятий и обстоятельств, которые в действительности различны или даже противоположны;

- в признании реальными несуществующих обстоятельств и отрицании существующих (например, запись усыновителей родителями ребенка);

- в признании существующими обстоятельств и ситуаций до того, как они стали существовать на самом деле, или возникли позже, чем это было в действительности (изменение даты рождения усыновленного ребенка);

---

[219] Теория государства и права : учебник для вузов / В. К. Бабаев [и др.] ; под редакцией В. К. Бабаева. — 5-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2024.

- фикция имеет императивный (неоспоримый) характер, т.е. не предусматривает возможность появления таких ситуаций, которые не охватываются установленным ею правилом.

По сфере существования фикции можно разделить на:

- теоретические, т.е. такие, которые, являясь частью правовой доктрины, не выступают самостоятельными регуляторами. Так, в качестве правовых фикций в литературе традиционно рассматриваются конструкции юридического лица, государства и некоторые другие категории («бестелесные вещи», «экстерриториальность», «обратная сила», «безналичные деньги», «бездокументарные ценные бумаги», «представительство»). Независимо от факта закрепления в нормативном тексте, такие фикции условно можно назвать понятийными, так как они не устанавливают правил, а предполагают наличие допущения в самом понятии;

- нормативные фикции - это правовые положения, закрепленные в тексте закона в виде отдельных регулятивных предписаний. Именно об этих правовых велениях принято говорить, как о средствах юридической техники, специфических правовых регуляторах, поэтому именно они будут подвергнуты дальнейшей классификации.

По отраслевой принадлежности*:*

1. Материально-правовые фикции. Их цель состоит в том, чтобы обеспечить нормальное развитие общественных отношений, преодолеть состояние неопределенности, невосполнимости тех или иных фактов либо информации о них. Такие фикции, главным образом, отражают содержательную сторону правовых отношений.

а) гражданско-правовые фикции*:* «местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей» (п. 2 ст. 20 ГК РФ); «днем смерти гражданина, объявленного умершим, *считается*

день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим» (п. 3 ст. 45 ГК РФ); [220]

б) уголовно-правовые фикции: «лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым» (ч. 2, 6 ст. 86 УК РФ); «лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли... сроки...» (ч. 1 ст. 78 УК РФ); [221]

в) административно-правовые фикции: «не является административным правонарушением причинение лицом вреда охраняемым законом интересам в состоянии крайней необходимости...» (ст. 2.7 КоАП РФ); [222]

г) фикции в трудовом праве: «аннулированный трудовой договор считается незаключенным» (ст. 61 ТК РФ); «трудовой договор, не оформленный в письменной форме, *считается* заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя» (ст. 67 ТК РФ); [223]

д) фикции в семейном праве*:* «в случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка в книге записи рождений *записывается* по фамилии матери, имя и отчество отца - по ее указанию» (ч. 3 ст. 5-Семейного кодекса РФ); [224]

е) фикции в налоговом праве: «требование об уплате налога направляется налогоплательщику и налоговому агенту заказным письмом по

---

[220] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.01.2006) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1994 — №32 —

[221] Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.12.1996 N 63-ФЗ (ред. от 23.04.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1996 — №25

[222] одекс Российской Федерации об административных правонарушениях : Федеральный закон от 30 дек. 2001 г. №195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2002. — №1

[223] Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 01.04.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2002 — №1

[224] Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 23.11.2024) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1996. — №1

почте и *считается* полученным по истечении шести дней с даты направления заказного письма» (п. 5, 9 ст. 69 Налогового кодекса РФ).[225]

2. Процессуально-правовые фикции призваны преодолевать процессуальную недисциплинированность сторон, сокращать ход и объем производства по делу, экономить юридические средства и силы судей, смягчать процессуальные формальности. Без процессуальных фикций правильное и справедливое рассмотрение и разрешение дела часто бывает невозможным.

а) гражданско-процессуальные фикции: «при отсутствии сообщения о перемене адреса лица, участвующего в деле, судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и *считаются* доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает или не находится» (ст. 118 ГПК РФ);

б) аналогичный характер носят арбитражно-процессуальные фикции: «при отсутствии сообщения об изменении адреса копии судебных актов направляются по последнему известному арбитражному суду адресу и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не находится или не проживает» (ч. 1 ст. 124 АПК РФ);

в) уголовно-процессуальные фикции: «уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению... в случае истечения сроков давности уголовного преследования» (ч. 3 ст. 24 УПК РФ).

Юридическая конструкция - это разработанная доктриной и принятая юридическим научным сообществом идеальная модель, позволяющая теоретически осмыслить, нормативно закрепить, обнаружить в правовом тексте и в реальных юридических отношениях закономерную, последовательную, логичную взаимосвязь структурных элементов различных

[225] Налоговый кодекс Российской Федерации. Части первая и вторая : по состоянию на 25 октября 2016 г.: сравнительная таблица изменений. — Москва : Проспект, 2016

правовых явлений. В каждой юридической конструкции органически сочетаются два начала: доктринальное и практическое, поэтому конструкция позволяет не только осмыслить правовую действительность, но и целенаправленно, рационально воздействовать на нее.[226]

К наиболее значимым признакам юридической конструкции относятся следующие.

Юридическая конструкция - это модель. Как идеальная модель юридическая конструкция выступает в виде системы познавательных образов (понятий, суждений, умозаключений) и служит формой отражения объективной реальности.

Юридическая конструкция создается в результате абстракции. Будучи идеальной моделью, она являет собой не сами общественные отношения или правовые институт, а лишь их упрощенный, грубый образ. С динамической точки зрения конструкция рассматривается как мыслительный процесс (конструирование абстракции). Со статической точки зрения она представляет собой результат этого процесса (сконструированную абстракцию).

В динамическом аспекте юридическая конструкция выступает как особая процедура юридического мышления, прием практической деятельности юриста. Этот прием заключается в создании на материале неупорядоченных предписаний позитивного права структуры понятий, позволяющих рационально организовать заложенные в нем регулятивные свойства.

Юридическая конструкция предполагает специфическое логическое построение нормативного материала.

Юридическая конструкция отражает внутреннюю структуру правового явления, а не просто отдельные его свойства. Моделируемые общественные отношения рассматриваются при этом как сложные явления, имеющие определенное системно-структурное строение.

---

[226] Морозова Л.А. Теория государства и права : учебник – Москва – 2024. – 464 с.

Юридическая конструкция имеет конвенциональную природу. Конвенциональность юридических конструкций обусловлена, с одной стороны, их идеальной природой («вымышленностью»), а с другой - общепризнанностью конструкции в рамках научного сообщества. Именно поэтому каждая юридическая конструкция имеет собственную историю, развивается по мере развития правовой науки и практики.

Юридические конструкции фиксируют наиболее устойчивые, определяющие черты и элементы права и этим обеспечивают преемственность и непрерывность его исследования, углубление знаний о нем. Они «составляют ядро правового знания и транслируются через эпохи, сохраняя свою ценность независимо от философских картин мира, этических императивов и научных парадигм».

Юридическая конструкция выступает как наиболее стабильная («надсоциальная» и, в этом смысле, «культурная») единица права и метод его исследования. В структуре юридической техники она выполняет функции важнейшего доктринального средства.

Среди существующих в науке оснований классификации юридических конструкций необходимо обратить внимание на следующие.

По сфере действия выделяют два вида юридических конструкций:

- универсальные (общеправовые), имеющие значение для права в целом и поэтому изучаемые, в частности, общей теорией права;

- отраслевые, имеющие отраслевое значение и изучаемые только отраслевыми юридическими науками.

Так, юридическая конструкция состава правонарушения, несомненно, имеет общетеоретическое значение. Конструкции же отдельных составов преступлений, административных проступков, гражданско-правовых деликтов, дисциплинарных правонарушений являются отраслевыми. Юридическая конструкция договора - общеправовая (несмотря на закрепление ее гражданским законодательством), а конструкции различных международно-правовых или трудовых договоров - отраслевые.

В зависимости от формы существования выделяют два вида юридических конструкций:

-нормативные;

- теоретические.

С точки зрения происхождения практически все юридические конструкции могут быть признаны теоретическими. Часть конструкций закрепляется в нормативно-правовых предписаниях действующего законодательства (составы различных преступлений, конструкции гражданско-правовых договоров) или в других источниках права. Другая часть остается в текстах научных работ, что не уменьшает ее значения для законодательства и юридической практики. Нормативные (законодательные) конструкции при этом рассматриваются как результаты конструирования, созданные на базе юридических конструкций. Фактически подобные образования предстают как явления, имеющие совершенно иную природу, чем юридические (теоретические) конструкции.

По отраслевой принадлежности юридические конструкции группируются следующим образом:

- собственные (отраслевые);

- заимствованные из другой отрасли (как правило, при посредстве общей теории права).

По времени существования и степени распространенности могут быть выделены три разновидности юридических конструкций:

- традиционные (общеизвестные, принятые и признанные юридическим сообществом);

- инновационные (разработанные теорией и получившие нормативное закрепление, но не проверенные пока практикой);

- экспериментальные (получившие закрепление лишь для проверки их эффективности и разработанности).

По критерию взаимодействия элементов юридические конструкции могут быть разделены на два вида:

- статические. Их элементы анализируются в статических взаимосвязях (состав гражданско-правовой сделки);

- динамические, которые исследуются в динамике образующих их элементов (конструкция приостановления исковой давности).

По степени адекватности отражения правовых явлений конструкции целесообразно поделить на:

- реальные,

- фиктивные.

По уровню совершенства, или степени научной разработанности конструкции среди них можно выделить:

- совершенные (качественные, научно обоснованные);

- несовершенные (неполные, дефектные).

При этом последние могут иметь фактические (связанные с неполным либо неадекватным отражением свойств и элементов моделируемого объекта) либо логические (например, противоречивость, избыточная сложность и т.д.) дефекты.

Вопросы для самоконтроля

1. Роль документов в социальной практике.
2. Юридические документы в системе современного документооборота.
3. Понятие и признаки юридических документов.
4. Виды юридических документов.
5. Нормотворческие юридические документы, их виды.
6. Правоприменительные юридические документы, их виды.
7. Роль правил юридической техники в подготовке нормотворческих документов.
8. Роль требований юридической техники в подготовке правоприменительных документов.
9. Юридическая техника и систематизация юридических доку ментов.
10. Законность, юридическая техника и юридические документы

Тестовые задания

1.Что представляет собой юридическая техника?

1) Совокупность методов, средств и правил создания, оформления и упорядочения правовых актов
2) Науку о толковании права
3) Процесс реализации субъективных прав

4) Механизм защиты нарушенных прав
правовых актов

2. Какой вид деятельности относится к юридической технике?

1) Разработка и оформление правовых актов
2) Защита нарушенных прав
3) Толкование существующих норм
4) Реализация субъективных прав

3. Какой из следующих аспектов не относится к юридической технике?

1) Ясность формулировок
2) Логическая структура документа
3) Эмоциональная окраска текста
4) Соответствие нормам права

4. Какой принцип юридической техники подразумевает отсутствие двусмысленности в формулировках?

1) Принцип законности
2) Принцип доступности
3) Принцип ясности
4) Принцип последовательности

5. Какие из перечисленных средств относятся к техническим средствам юридической техники?

1) Правовые информационные системы
2) Юридические конструкции
3) Юридические термины
4) Все вышеперечисленные варианты

6. Какое из следующих утверждений верно о технических средствах юридической техники?

1) Они не влияют на качество правового документа
2) Они помогают минимизировать ошибки при создании и оформлении документов
3) Они применяются только на этапе регистрации документов
4) Они полностью исключают необходимость человеческого участия

7. Какова основная цель систематизации нормативных правовых актов?

1) Увеличение количества законов
2) Обеспечение их доступности и удобства использования
3) Создание новых норм права

4) Ограничение прав граждан

8. Какой вид юридической техники связан с созданием и оформлением нормативных правовых актов?

1) Техника правоприменения
2) Техника нормотворчества
3) Техника систематизации законодательства
4) Техника толкования

9. Что изучает техника правоприменения?

1) Процесс создания новых правовых норм
2) Методы применения существующих норм к конкретным случаям
3) Способы систематизации законодательства
4) Формы толкования права

10. Какой вид юридической техники предполагает объединение правовых норм в единый свод законов?

1) Техника редактирования
2) Техника кодификации
3) Техника регистрации
4) Техника обнародования

11. Как называется процесс внесения изменений или дополнений в существующие нормативные акты?

1) Техника редактирования
2) Техника кодификации
3) Техника приведения в соответствие
4) Техника обнародования

12. Какой вид юридической техники используется для разъяснения содержания правовых норм?

1) Техника правоприменения
2) Техника толкования
3) Техника нормотворчества
4) Техника систематизации

13. Что из нижеперечисленного не относится к юридической конструкции?

1) Договор купли-продажи
2) Процесс банкротства физического лица
3) Технические процессы
4) Административное расследование

14. Законодательная техника – это…

1) Процесс обсуждения законопроекта в парламенте
2) Совокупность методов и приемов при разработке и оформлении законов

3) Способ написания научных статей
4) Процесс выбора депутатов

15. Как называется этап законодательной техники, связанный с созданием первоначального варианта нормативного акта?

1) Подготовка проекта
2) Регистрация акта
3) Оформление акта
4) Применение акта

16. Как называется документ, содержащий обоснование необходимости принятия нормативного правового акта?

1) Пояснительная записка
2) Экспертное заключение
3) Докладная записка
4) Отчет о результатах

17. Какое из следующих утверждений является верным?

1) Все законы должны быть написаны на юридическом языке, чтобы быть действительными.
2) Закон может содержать неопределенные формулировки, если они популярны.
3) Законы должны быть доступны и понятны для граждан.
4) Законы не требуют структурирования, это не обязательно.

18. Какова основная цель юридической экспертизы?

1) Защита интересов сторон в суде
2) Исследование качества проектов правовых актов
3) Сравнение законов разных стран
4) Оценка правомерности действий государственных органов

19. Кто может проводить юридическую экспертизу?

1) Только суды
2) Только государственные органы
3) Квалифицированные юристы или специализированные организации
4) Все граждане

20. Какого вида юридической техники не существует?

1) Техника нормотворчества
2) Техника правоприменения
3) Техника толкования права
4) Техника научных гипотез

Практические задания

Задание №1.

В юридическую фирму обратился клиент с запросом подготовить проект договора аренды коммерческого помещения на срок 5 лет.

- Определите, какие существенные условия должны быть включены в договор аренды.
- Укажите, какие юридические техники можно использовать для минимизации рисков клиента.
- Подготовьте короткий план взаимодействия с клиентом.

Задание №2.

Разработайте повестку дня для проведения ежегодного собрания учредителей ООО «ИнвестПроект», занимающееся строительством крупных промышленных объектов.

Задание №3.

Вы являетесь членом рабочей группы, занимающейся разработкой нового закона о защите окружающей среды.

- Определите цели и задачи, которые должен достичь новый закон.
- Предложите предварительную структуру проекта закона.

Задание№4.

- Изучите основные стадии правотворческого процесса в Российской Федерации.
- Определите их последовательность и содержание.
- Подготовьте выводы о значимости каждой стадии.

Задание №5.

Ознакомьтесь и проанализируйте основные реквизитные требования к документам в Российской Федерации. Обратите внимание на следующие аспекты:

- Классификация реквизитов
- Правила оформления реквизитов
- Последствия неправильного оформления реквизитов

Список литературы

1. Ботин А.Г., Кузнецов В.В. Как правильно составить судебные документы: приговоры, кассационные определения: пособ. для судей. М., 2003.
2. Вишневский А.Ф., Дмитрук В.Н. Теория и практика подготовки проекта нормативного правового акта. Минск, 2005.
3. Власенко Н.А. Законодательная технология: теория, опыт, правила: учеб. пособ. Иркутск, 2001.
4. Власенко Н.А. Основы законодательной техники: практическое руководство. Иркутск, 1994.
5. Власенко Н.А. Язык права. Иркутск, 1997.

6. Власенко Н.А., Стародубцев С.В. Основы теории юридических документов. М., 2006.
7. Губаева Т.В. Язык и право: искусство владения словом в профессиональной юридической деятельности. М., 2004.
8. Делопроизводство в судах / под ред. М.А. Подобеда. М., 2004.
9. Законодательная техника / под ред. Ю.А. Тихомирова. М., 2000.
10. Законотворческая техника современной России: состояние, проблемы, совершенствование / под ред. В.М. Баранова. Н. Новгород, 2001.
11. Законодательная дефиниция / под ред. В.М. Баранова. Н. Нов город, 2007.
12. Каргин К.В. Юридические документы: вопросы разработки и применения. Н. Новгород, 2006.
13. Каргин К.В. Юридические документы. М., 2008.
14. Кашанина Т.В. Юридическая техника: учеб. М., 2007.
15. Керимов Д.А. Культура и техника законотворчества. М., 1991.
16. Керимов Д.А. Законодательная техника. М., 1998.
17. Нормография / под ред. Ю.Г. Арзамасова. М., 2007.

484

Учебное издание

Теория государства и права
Учебное пособие

Формат 60х84х16 Усл. печ. л. 26.77
Заказ07/254
Корректура автора
Издано с готового оригинал-макета в
Издательстве PROофис. г. Оренбург.
ИНН/КПП 561012329499/561001001
460000, г. Оренбург, пер. Матросский, 2 офис 316
тел. (3532) 55-68-90

2025 г.
Авторы-составители: заведующий кафедрой, д.ю.н., профессор Иванова С.В.

к.ю.н., доцент Шабетя И.В.,

к.и.н., доцент Кочеткова Е.А.,

к.ю.н., доцент Кузьмина М.В.,

к.ю.н., ст. преподаватель Сорокин Ю.Ю.

к.ю.н., ст. преподаватель Скобелева К.А.

Печатается в авторской редакции
Компьютерная верстка: Иванова С.В.

ISBN 978-5-6052876-3-6

9 785605 287636 >