

**ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

**И.В. Григорьева**

**ТЕОРИЯ  
ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

◆ ИЗДАТЕЛЬСТВО ТГТУ ◆

УДК 340.12(075)  
ББК ХОя73  
Г834

Р е ц е н з е н т ы:

Доктор исторических наук, профессор ТГТУ  
*В.В. Никулин*

Доктор политических наук, профессор  
заместитель председателя совета Общественной палаты  
Тамбовской области  
*В.Ф. Пеньков*

Г834 **Григорьева, И.В.**

Теория государства и права : учебное пособие /  
И.В. Григорьева. – Тамбов : Изд-во Тамб. гос. техн. ун-  
та, 2009. – 304 с. – 100 экз. – ISBN 978-5-8265-0782-7.

Изложены темы, предусмотренные государственным стандартом высшего профессионального образования и программой по дисциплине "Теория государства и права" и имеющие важное значение для формирования современного юриста, учтены новейшее законодательство, правовые и политические реалии.

Призвано оказать помощь студентам специальностей "Юриспруденция" и "Прикладная информатика в юриспруденции" всех форм обучения при подготовке к семинарским занятиям, зачётам и экзаменам.

УДК 340.12(075)  
ББК ХОя73

ISBN 978-5-8265-0782-7 ©

ГОУ ВПО "Тамбовский государственный  
технический университет" (ТГТУ), 2009

Министерство образования и науки Российской Федерации  
ГОУ ВПО "Тамбовский государственный технический университет"

**И.В. Григорьева**

**ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

*Утверждено Учёным советом университета  
в качестве учебного пособия*



---

Тамбов  
Издательство ТГТУ  
2009

Учебное издание

ГРИГОРЬЕВА Ирина Викторовна

## **ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

Учебное пособие

Редактор Т.М. Глинкина

Инженер по компьютерному макетированию М.Н. Рыжкова

Подписано в печать 25.02.2009.

Формат 60 × 84/16. 17,67 уч.-изд. л. Тираж 100 экз. Заказ № 64

Издательско-полиграфический центр  
Тамбовского государственного технического университета  
392000, Тамбов, Советская, 106, к. 14

## ВВЕДЕНИЕ

---

---

Теория государства и права – общетеоретическая юридическая наука, изучающая закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права в их неразрывной взаимозависимости. Являясь фундаментальной, она занимает ведущее место в системе юридических наук и имеет методологическое значение для всех направлений научной мысли, в той или иной степени затрагивающей проблемы государства и права, выполняя как академическую, так и (опосредованным путём) прагматическую, сугубо практическую роль. Вот почему вопросам теории государства и права в отечественной и зарубежной юридической литературе традиционно уделялось большое внимание.

Исследование предмета теории государства и права позволяет нам говорить о возможности формирования теоретической и историко-практической базы для углублённого изучения всех теоретических и юридических дисциплин, так или иначе связанных со сферой государственно-правовых и государственно-властных явлений, а также политико-правовых и политико-идеологических ценностей.

Помимо функциональной роли значимость теории государства и права определяется тем особым местом, которое она занимает в системе юридических наук. Уникальность этой дисциплины объясняется её многочисленными междисциплинарными связями с конституционным, уголовным, гражданским, процессуальным, международным и другими отраслями права; политологией, социологией, философией, историей отечественного государства и права, историей государства и права зарубежных стран, историей политических и правовых учений, а также другими юридическими и общегуманитарными дисциплинами.

При изучении курса теории государства и права особое внимание следует обратить на ряд актуальных проблем, которые имеют важное значение как для всей системы юридических наук, так и для изучения конкретных государственно-правовых явлений и институтов.

Во-первых, в настоящее время предпринимаются попытки искусственного расчленения единой дисциплины на две самостоятельные – теорию государства и теорию права, что нецелесообразно в силу их органической взаимосвязи и взаимообусловленности.

Во-вторых, актуален вопрос о необходимости "корректировки" укоренившегося в сознании юристов, политиков, философов, социологов и специалистов в области других общественных наук представления о государстве, праве, политике, демократии лишь в качестве "чисто" классовых явлений, институтов и учреждений, тогда как они имеют наряду с классовыми национальные, групповые, клановые, этнические, личные и многие другие цели и интересы.

Речь идет об изменении отношения под влиянием новых фактов и обстоятельств к правовому государству, принципам разделения властей, институту частной собственности, многопартийности и множественности идеологий, делению права на публичное и частное и др.

На современном этапе общественного развития для будущего юриста чрезвычайно важно иметь не только прикладные навыки, требующиеся для выполнения специальных функций, но и фундаментальные знания, необходимые для формирования собственных концептуальных представлений о таких важнейших явлениях общественной жизни, как государство и право. Таким образом, целью преподавания дисциплины "Теория государства и права" является создание у студентов целостного представления о сущности государственно-правовых явлений, взаимосвязи и взаимодействии между ними.

В процессе изучения общей теории государства и права важно показать роль государственно-правовой действительности, роль общих и специфических объективных закономерностей её развития, на основе познания и использования которых разрабатываются фундаментальные проблемы, имеющие методологическое значение для отраслевых юридических наук.

Основными элементами предмета являются закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права; сущность, типы, формы, функции, структура и механизм действия государства и права, правовая система; основные государственно-правовые понятия, общие для всей юридической науки.

Изучение курса теории государства и права имеет своей задачей выработать у студентов ряд профессиональных и личностных качеств, а именно:

- получить широкие и глубокие знания в области государства и права;
- умение правильно понимать и оценивать происходящие государственно-правовые явления;
- приобрести ценностные жизненные ориентации, основанные на приоритете прав и свобод личности;
- познать основы законотворчества, законодательной техники и законности;
- овладеть основами всех отраслей права, осознать их место в системе российского права и роль в преобразовании политических и социально-экономических отношений;
- развить способность к юридически грамотным действиям в условиях рыночных отношений современного правового государства;
- понимать роль и место России как субъекта международного права в мировом сообществе на современном этапе.

Учебным планом для изучения теории государства и права предусматривается чтение лекций и проведение практических занятий. Студенты заочной формы обучения также выполняют курсовую работу по одной из тем курса.

### В пособии используются сокращения:

ВС – Верховный Суд  
ГД – Государственная Дума  
ГК – Гражданский кодекс  
ГПК – Гражданский процессуальный кодекс  
КС – Конституционный Суд  
РФ – Российская Федерация  
САПП РФ – Собрание актов Президента и Правительства РФ  
СЗ РФ – Собрание законодательства РФ  
СК – Семейный кодекс  
СФ – Совет Федераций  
ТК – Трудовой кодекс  
УИК – Уголовно-исполнительный кодекс  
УК – Уголовный кодекс  
УПК – Уголовно-процессуальный кодекс  
ФЗ – Федеральный Закон  
ФКЗ – Федеральный Конституционный Закон  
ФС – Федеральное Собрание

## Г л а в а 1

### ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

---

---

#### 1.1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

##### 1.1.1. ПРЕДМЕТ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Прежде чем говорить о предмете науки теории государства и права, необходимо хотя бы несколько слов сказать о том, что такое наука и что её отличает от обыденного познания.

**Наука** – это сфера человеческой деятельности, в которой происходит выработка и упорядочение объективных знаний о действительности, а также прогнозирование на их основе тенденций развития технических, биологических и социальных систем. Наука есть упорядоченная совокупность знаний о наиболее существенных признаках изучаемых явлений действительности, закономерностях их возникновения, развития и функционирования.

Следовательно, наука – это не только сами истины (достоверные, объективные, апробированные знания), но и деятельность по их постижению, систематизации, а также по оптимальному использованию на практике.

Кроме научного познания существуют также вненаучные способы постижения действительности. Среди них особое место занимает **обыденное познание**. Оба этих вида познания имеют общую цель – дать объективно верное знание о действительности, и поэтому они опираются на так называемый здравый смысл. Более того, наука как особая отрасль рациональной человеческой деятельности по производству новой истинной информации об окружающем нас мире возникает как естественное продолжение обыденного, стихийно-эмпирического процесса познания.

Для всякого научного познания существенно наличие того, что исследуется и то, как исследуется. Ответ на вопрос – что исследуется – раскрывает природу предмета науки, а ответ на вопрос – как проводится исследование – раскрывает её метод.

Каждая наука имеет свой предмет исследования, под которым понимается конкретный круг проблем изучаемая данной наукой сторона объективной действительности.

Предмет науки важно отличать от её объекта, под которым понимается определённая часть окружающей человека реальности, изучаемая многими науками. Каждая из этих наук имеет в объекте свой предмет, свою проблематику. Другими словами, предмет науки есть то, что она теоретически осваивает в определённом объекте.

Для теории государства и права в качестве объекта выступают государство и право, которые в то же время исследуются и другими науками (как юридическими, так и не юридическими – философией, политологией, экономикой, социологией и т.п.).

**В качестве предмета теории государства и права выступают два следующих блока объективной действительности:**

1. Наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права. Закономерность есть объективная, необходимая, существенная, устойчивая, повторяющаяся связь общего характера между определёнными явлениями. Отсюда предметом теории государства и права будут выступать основные государственно-правовые закономерности, а именно:

- возникновение государства и права;
- смена их исторических типов;
- развитие их сущности;
- эволюция форм государства и права;
- построение системы органов государства и системы права;
- осуществление функций государства и права;
- пределы регулирующего воздействия государства и права на общественные отношения;
- расширение и обогащение прав личности и усиление их защиты;
- укрепление принципов демократии, законности и правопорядка;
- развитие правосознания и правовой культуры граждан, должностных лиц, всего общества;
- соблюдение, исполнение, использование и применение норм права;
- развитие юридической науки теории государства и права.

2. Система основных понятий юриспруденции, которые пронизывают все юридические науки. Специфика предмета теории государства и права заключается в том, что теория государства и права разрабатывает систему понятий не только для "себя", но и для всей юриспруденции, выступая своего рода её азбукой, фундаментом. К таким понятиям можно отнести: право, источники права, правовые акты, норма права, институт, отрасль права, система права и система законодательства, правовые отношения, субъект и объект права, правоспособность и дееспособность, юридический факт, правотворчество и законотворчество, применение и толкование права, юридические коллизии, пробелы в законодательстве, юридическая практика, правонарушение, законность и правопорядок, субъективные права и обязанности, дозволения и запреты, юридическая ответственность и наказание, правовые льготы и поощрения, правовые привилегии и иммунитеты, правовые стимулы и ограничения, механизм правового регулирования и механизм правового воздействия, правовой режим, правовая политика и т.д.

Кроме того, в науке часто используют такие слова, как "термин" и "категория". Если под первым понимается слово или словосочетание, точно обозначающее конкретное понятие, то под категорией – наиболее общее, предельно широкое, фундаментальное, обобщающее понятие, фиксирующее наиболее существенные признаки явлений действительности.

Особенностью предмета теории государства и права является и то, что государство и право исследуются во взаимосвязи, как дополняющие друг друга социальные институты.

### 1.1.2. ФУНКЦИИ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

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

Обычно выделяют онтологическую, гносеологическую, эвристическую, прогностическую, методологическую, идеологическую и организационно-прикладную функции.

С помощью **онтологической функции** (онтология – учение о бытии) теория государства и права познаёт суть государственно-правовых явлений, отвечает на вопросы, что есть государство и право, как и почему они возникают и действуют и т.п.

**Гносеологическая функция** (гносеология – теория познания) теории государства и права состоит в разработке научных концепций, доктрин, правовых понятий, категорий, а также приёмов и способов, помогающих научному познанию государства и права.

С помощью **эвристической функции** (эвристика – искусство нахождения истины) теория государства и права открывает новые закономерности в развитии государственно-правовых институтов, в частности в условиях современных рыночных реформ.

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

Будучи фундаментальной наукой, теория государства и права выполняет и **методологическую функцию**, т.е. создаёт систему понятий и категорий, применяющуюся во всех иных юридических науках, имеющую существенное, 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.

**Организационно-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.

Все названные функции теории государства и права взаимосвязаны между собой и могут дать позитивный результат, лишь будучи взятыми в определенном сочетании, комплексе.

Теория государства и права выполняет указанные функции применительно к предмету исследования, опираясь в том числе на данные других юридических и неюридических наук.

### 1.1.3. СИСТЕМА МЕТОДОВ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

**Под методом науки** понимается совокупность приёмов, средств, принципов и правил, с помощью которых обучающийся постигает предмет, получает новые знания. **Метод** – это подход к изучаемым явлениям, предметам и процессам, планомерный путь научного познания и установления истины. Как отметил английский историк и социолог Г. Бокль, "во всех высших отраслях знания самую большую трудность представляет не открытие фактов, а открытие верного метода, согласно которому законы и факты могут быть установлены".

Учение же о самих методах, об их классификации и эффективном применении, теоретическое обоснование используемых в науке методов познания окружающей действительности принято называть методологией. Термин "методология" складывается из двух греческих слов: "метод" (путь к чему-либо) и "логос" (наука, учение). Таким образом, дословно "методология" – учение о методах познания. Термин "методология" обозначает систему всех тех методов, которые применяются данной наукой.

В настоящее время наука теории государства и права выделяет следующие группы методов:

1. **Всеобщие методы** – это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. Среди всеобщих выделяют метафизику (рассматривающую государство и право как вечные и неизменные институты, глубоко не связанные друг с другом и с иными общественными явлениями) и диалектику (материалистическую и идеалистическую; последняя, в свою очередь, может выступать как объективный либо субъективный идеализм). Так, причины возникновения и сам факт существования государства и права объективный идеализм связывает с божественной силой либо объективным разумом; субъективный идеализм – с сознанием человека, с согласованием воли людей (договором); материалистическая же диалектика – с социально-экономическими изменениями в обществе (появлением частной собственности и разделением общества на антагонистические классы). С позиций материалистической диалектики всякое явление (в том числе государство и право) рассматривается в развитии, в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи с другими явлениями.

2. **Общенаучные методы** – это приёмы, которые не охватывают все научное познание, а применяются лишь на отдельных его этапах, в отличие от всеобщих методов. К числу общенаучных методов относят: анализ, синтез, системный и функциональный подходы, метод социального эксперимента.

Анализ означает условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части. Так, многие категории теории государства и права формируются путём раскрытия их существенных признаков, свойств, качеств.

Синтез, напротив, предполагает изучение явления путем условного объединения его составных частей. Анализ и синтез, как правило, применяются в единстве.

Системный подход ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нём. Этот метод даёт возможность рассматривать в качестве системных образований государственный аппарат, политическую и правовую систему, нормы права, правовые отношения, правонарушения, правопорядок и т.п.

Функциональный подход ориентирует на выяснение форм воздействия одних социальных явлений на другие. Этот метод даёт возможность познать функции государства и отдельных его органов, функции права и его специфических норм, функции правосознания, юридической ответственности, правовых льгот и поощрений, правовых привилегий и иммунитетов, правовых стимулов и ограничений и т.д.

Метод социального эксперимента связан с проверкой того или иного проекта решения с целью предотвратить ущерб от ошибочных вариантов правового регулирования. В качестве примеров можно назвать эксперименты по введению в девяти регионах Российской Федерации судов присяжных, по организации в ряде муниципальных образований охраны общественного порядка органами местного самоуправления и т.д.

3. **Частнонаучные методы** – это приёмы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений конкретных (частных) технических, естественных и гуманитарных наук. К ним относят конкретно-социологический, статистический, кибернетический, математический и т.д.

Социологический метод позволяет с помощью анкетирования, интервьюирования, наблюдения и других приёмов 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. Путём, например, проведения социологических исследований делаются соответствующие выводы о характере и результативности проводимой властными структурами государства правовой политики.



Статистический метод позволяет получить количественные показатели тех или иных массовых повторяющихся государственно-правовых явлений, таких, как правонарушения, юридическая практика, деятельность государственных органов и т.д. Статистические исследования складываются из трёх стадий: сбор статистического материала, сведение его к единому критерию и обработка. Первая стадия исследования сводится к регистрации единичных явлений, имеющих государственно-правовую значимость. На второй стадии эти явления классифицируются по определённым признакам, в заключение делаются оценочные выводы относительно рубрицированных явлений.

Например, осуществляется количественный учёт совершённых за определённый период времени правонарушений. Затем они классифицируются по своему содержанию. И наконец, делается вывод о том, какие из них имеют тенденцию к росту, а какие – к сокращению. На основе полученной статистической информации проводится научный поиск причин, порождающих указанные тенденции.

Кибернетический метод – это приём, позволяющий с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления. Возможности кибернетики не сводятся лишь к возможностям её технических средств (компьютеров и т.п.). Глубже познать государственно-правовые закономерности можно и при содействии системы её понятий (управление, информация, двоичность информации, прямая и обратная связь, оптимальность и др.) и теоретических идей (закон необходимого разнообразия и т.п.).

Математический метод – это совокупность приёмов оперирования с количественными характеристиками. Ещё И. Кант заметил, что в "каждом знании столько истины, сколько математики". В настоящее время математические методы применяются не только в криминалистике или судебной экспертизе, но и при квалификации преступлений, и в правотворчестве, и в других сферах правовой действительности и т.п.

4. Можно выделить два метода, которые относятся к частноправовым, являющимся сугубо юридическими: **формально-юридический** и **сравнительно-правовой**.

Формально-юридический метод позволяет определять юридические понятия (например, такие специальные юридические термины, как существенный вред, юридическое лицо, тяжкие телесные повреждения, смягчающие вину обстоятельства и т.д.), 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.

Поэтому в содержание формально-юридического метода включены законодательная техника и приёмы толкования норм права, равно как и изучение тех факторов и условий, в которых действуют данные нормы и которые оказывают влияние на их природу.

Рассматриваемый метод состоит в исследовании используемых в праве категорий, дефиниций, конструкций специально-юридическими приёмами. Он даёт 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 – законы, юридическую практику и т.д. – в целях выявления их общих и особенных свойств. Сравнительно-правовая, например, правовые системы Германии и России, мы узнаём, что между ними есть немало тождественного, но есть и определённые различия, присущие им исторически.

Данный метод используется в исследовании различных правовых систем (макросравнение) или отдельных элементов правовых систем (микросравнение). 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.

#### 1.1.4. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА В СИСТЕМЕ ГУМАНИТАРНЫХ И ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК

Многообразие действительности и общественной практики определило многоплановый характер человеческого мышления, разные области научного знания. Современная наука – чрезвычайно разветвлённая совокупность отдельных научных отраслей. Научные дисциплины, образующие в своей совокупности систему науки в целом, условно можно подразделить на три большие группы:

- 1) технические (например, механика);
- 2) естественные (например, физиология);
- 3) гуманитарные (или, как их ещё называют, общественные, например, экономика).

Резкой грани между науками нет, некоторые дисциплины занимают промежуточное положение (например, кибернетика).

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

**Юридические науки** – часть гуманитарных наук, поскольку государство и право являются социальными институтами. В свою очередь, юридические науки можно подразделить на следующие виды:

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

- отраслевые юридические науки (конституционное, гражданское, административное, уголовное, финансовое, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное право и т.п.);
- прикладные науки (криминалистика, криминология, судебная статистика, судебная медицина, судебная психология, правовая кибернетика и т.п.).

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

Теория государства и права весьма активно использует философские (всеобщие) методы: метафизику и диалектику; категории и понятия философии: сущность и явление, содержание и форма, возможность и необходимость, причина и следствие, система и структура, целое и часть, цель и средство, задача и функция, механизм и развитие, свобода и ответственность и т.д.

Используя данные политологии (науки о политике и политической жизни), теория государства и права рассматривает государственно-правовые явления в контексте политической среды. Например, анализируя государство как составную часть политической системы наряду с другими её элементами – партиями, движениями и иными общественными объединениями, можно гораздо полнее и глубже познать сущность государства, его место и роль в политической организации общества.

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 рассматривают государство и право в целом, как бы не имея границ во времени в познавательной деятельности. Различие выражается в том, что историко-правовые науки изучают процесс развития государственно-правовых форм в хронологическом порядке, т.е. применяют преимущественно исторический метод. Теория же даёт обобщение этих процессов, исследует сущность государства и права, закономерности их функционирования и т.п., т.е. применяет преимущественно логический метод (логический метод – это тот же исторический метод, но освобождённый от всего случайного и несущественного).

По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает как обобщающая категория:

1. Она изучает наиболее общие закономерности развития и функционирования государства и права. Предмет же любой отраслевой науки связан лишь с определённой сферой общественных отношений, с рамками соответствующей отрасли права.

2. Теория государства и права исследует общие для всех отраслевых наук проблемы (нормы права, правоотношения, субъект права, правонарушение, юридическую ответственность и т.д.).

3. Она играет методологическую роль в юриспруденции в целом.

Таким образом, особенности теории государства и права как науки состоят в том, что она является:

- гуманитарной, предмет которой составляют общественные явления – государство и право (этим она отличается от технических и естественных наук);

- политико-юридической, изучающей такие социальные институты, которые непосредственно относятся к государственно-правовой сфере общественной жизни (этим она отличается от других гуманитарных наук);

- теоретической, изучающей наиболее общие закономерности государства и права (этим она отличается от других юридических наук). По сравнению со специальными юридическими науками теория государства и права изучает государство и право в целом (как и положено теории).

**Теория** (греч. *theoria* – наблюдение, исследование) – это система руководящих идей той или иной отрасли знания, система принципов, утверждений относительно некоторого объекта реальной действительности. Теория – всегда обобщённый опыт, совокупность знаний о том или ином явлении в ходе его развития. Теория – это система знаний о внутренней природе явлений. Она не просто фиксирует явления и их признаки, а познаёт, какими они должны быть согласно своей сущности.

## Г л а в а 2

### ОБЩЕСТВО, ГОСУДАРСТВО, ПРАВО

---

#### 2.1. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

##### 2.1.1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ВЛАСТИ И СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ ДОГОСУДАРСТВЕННОГО ПЕРИОДА

Учитывая, что общество возникло гораздо раньше государства, необходимо в целях наиболее полного познания государственно-правовых институтов дать характеристику социальной власти и норм, существовавших в первобытном обществе.

Независимо от того, как современные учёные относятся к градации исторического процесса, ни у кого в общем-то нет сомнений в том, что начальным этапом этого процесса был первобытнообщинный строй, охваты-

вающий огромный отрезок времени от появления на Земле человека до становления первых классовых обществ и государств, а также обычно сопутствующего им возникновения упорядоченной письменности.

Первобытнообщинный строй был самым длительным по времени (более миллиона лет) этапом в истории человечества. Определить его нижнюю грань сколько-нибудь точно нелегко, ибо во вновь обнаруживаемых костных останках наших далёких предков большинство специалистов видит то предчеловека, то человека. В зависимости от этой оценки преобладающее мнение меняется. В современный период одни учёные считают, что древнейший человек (а тем самым и первобытное, дикое общество) возник около 1 – 1,5 млн. лет назад, другие исследователи относят его появление к более позднему времени. Верхняя же грань первобытнообщинного строя колеблется в пределах последних 5 – 6 тыс. лет, различаясь на разных континентах. В Азии и Африке первые государства сложились на рубеже IV и III тысячелетий до н.э., в Америке – в I тысячелетии н.э., в других частях земного шара – ещё позднее (В.П. Алексеев, А.И. Першиц).

Любое общество представляет собой своего рода целостный социальный организм (систему), который отличается той или иной степенью организованности, урегулированности, упорядоченности общественных отношений. Из этого следует, что для каждого общества характерны определённая система управления (социальная власть) и регулирования поведением людей при помощи определённых общих правил (социальных норм).

Для первобытнообщинного строя были характерны следующие черты:

– наличие лишь примитивных орудий и неспособность человека без помощи всего рода выжить и обеспечить себя пищей, одеждой, жилищем. Но даже работая совместно, коллективно, люди не могли произвести больше, чем потребляли. Поэтому в таком обществе не было излишков продуктов, не было частной собственности и, соответственно, разделения на бедных и богатых; экономически все были равны;

– экономическое равенство обуславливало и политическое равенство. Всё взрослое население рода – и мужчины, и женщины – имели право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса, связанного с деятельностью рода.

Общественная (социальная) власть, существовавшая в догосударственный период, обладала следующими главными чертами.

1. Власть базировалась на семейных отношениях, ибо основой организации общества был род (родовая община), т.е. объединение людей по действительному или предполагаемому кровному родству, а также общности имущества и труда. Род формировался в период, когда на смену беспорядочным половым связям пришла семья, основанная на коллективном, а потом и на парном браке. Каждый род выступал в качестве хозяйственной единицы, собственника средств производства, организатора общего трудового процесса. Роды образовывали более крупные объединения (фратрии, племена, союзы племен). Поскольку род (родовая община) играл решающую роль в жизни первобытного общества, данная эпоха так и стала называться – "первобытнообщинный строй", а его социальная организация – родоплеменной. Следовательно, социальная власть распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях.

2. Власть была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, на функциях самоуправления (т.е. субъект и объект власти здесь совпадали).

3. Власть опиралась на авторитет, уважение, традиции членов рода.

4. Власть осуществлялась как обществом в целом (родовые собрания, вече), так и его представителями (старейшинами, советами старейшин, военачальниками, вождями, жрецами и т.п.), которые решали важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

**Особенностью социальных норм** в догосударственный период являлось то, что они, по сути дела, входили в самую жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени. Это было связано с несовершенством орудий труда, его низкой производительностью. Отсюда проистекала необходимость в совместном проживании, в общественной собственности на средства производства и в распределении продуктов на основе равенства.

Социальные нормы первобытного общества обеспечивали существование присваивающей экономики и продолжение рода, регулировали определённые способы добывания пищи и сохраняли брачно-семейные отношения. Эти нормы именуется **мононормами**, поскольку они по большому счёту выражали главный интерес людей того общества – выжить. Этот интерес собирал силы в обществе для того, чтобы противостоять стихии, различным опасностям.

Мононормы выступали и нормами организации социальной жизни, и нормами первобытной морали, и ритуалами и т.п. Так, естественное разделение функций в трудовом процессе между мужчиной и женщиной, взрослым и ребёнком рассматривалось одновременно и как производственный обычай, и как требование нравственности, и как веление первобытной религии.

Социальные нормы, существовавшие в догосударственный период:

1) регулировали отношения между людьми, что стало отличать их от норм несоциальных – технических, физиологических и других, которые регулировали и регулируют отношения человека к природным, материальным объектам, орудиям труда и т.п. Так, первобытные люди, зная, что ночью в жилище понижается температура, старались поддерживать огонь и в темное время суток. Делая это, они руководствовались не социальными нормами, а скорее инстинктом сохранения жизни и здоровья. Но кто из сородичей в это время будет следить за огнём, решалось уже на основе нормы социальной (Т.В. Кашанина);

- 2) реализовались главным образом в виде обычаев (т.е. исторически сложившихся правил поведения, вошедших в привычку в результате многократного применения в течение длительного времени);
- 3) существовали в поведении и в сознании людей, не имея, как правило, письменной формы выражения;
- 4) обеспечивались в основном силой привычки, а также соответствующими мерами убеждения (внушения) и принуждения (изгнание из рода);
- 5) имели в качестве ведущего способа регулирования запрет (систему табу) как самый простой и элементарный приём воздействия; права и обязанности как таковые отсутствовали;
- 6) были продиктованы естественно-природной основой присваивающего общества, в котором и человек являлся частью природы;
- 7) выражали интересы всех членов рода и племени.

### 2.1.2. ОСНОВНЫЕ ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

К основным теориям происхождения государства относят:

1. Теологическая – Бог создал государство (Фома Аквинский, Маритен, Мерсье и др.);
2. Патриархальная – государство как продукт развития семьи (Аристотель, Фильмер, Михайловский и др.);
3. Договорная – государство как продукт соглашения между людьми (Гоббс, Руссо, Радищев и др.);
4. Теория насилия – государство возникло в результате военно-политических факторов (Гумплович, Дюринг, Каутский и др.);
5. Органическая теория – государство как специфическая разновидность биологического организма (Спенсер, Вормс, Прейс и др.);
6. Материалистическая теория – государство как продукт социально-экономического развития (Маркс, Энгельс, Ленин и др.);
7. Психологическая теория – государство возникло в силу особенностей человеческой психики (Петражицкий, Фрейд, Тард и др.).

**Теологическая теория** происхождения государства получила распространение во времена средневековья. Её основателем обычно считается Фома Аквинский (1225 – 1274), сочинения которого стали своего рода энциклопедией церковной идеологии того времени. В 1879 г. энцикликой (послание Папы Римского ко всем католикам или к католическому духовенству) папы Льва XIII учение Фомы Аквинского (томизм) было объявлено наиболее соответствующим духу и задачам католицизма. В современных условиях теологическую теорию развили идеологи исламской религии, католической церкви (Ж. Маритен), представители неотомизма (Ж. Дабен, Й. Месснер и др.).

По мнению представителей данной доктрины, государство – продукт божественной воли, в силу чего государственная власть вечна и незыблема, зависима главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда каждый обязан подчиняться государю во всем. Существующее социально-экономическое и правовое неравенство людей предопределено той же божественной волей, с чем необходимо смириться и не оказывать сопротивления продолжателю на земле власти Бога. Следовательно, непослушание государственной власти может расцениваться как непослушание Всевышнему.

К наиболее известным представителям **патриархальной теории** происхождения государства можно отнести древнегреческого философа Аристотеля, английского мыслителя XVII в. Р. Фильмера, русского социолога Н.К. Михайловского и др.

Эти учёные обосновывают тот факт, что люди – существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. В последующем развитие и разрастание семьи в результате объединения людей и увеличения числа этих семей и приводит в конечном счёте к образованию государства. Таким образом, государство – продукт разросшейся семьи, это своеобразная большая семья.

Отсюда власть государя есть продолжение власти отца (патриарха) в семье, которая является неограниченной. Поскольку изначально признаётся божественное происхождение власти "патриарха", подданным предположено покорно подчиняться государю. Всякое сопротивление такой власти недопустимо. Лишь отеческая забота монарха способна обеспечить необходимые для человека условия жизни.

**Договорная теория** происхождения государства получила распространение в наиболее логически завершённом виде в XVII – XVIII вв. в трудах Г. Гроция, Ж.Ж. Руссо, А.Н. Радищева и др. По их мнению, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в "естественном", первобытном состоянии. Государство – это рациональное объединение людей на основе соглашения между ними, в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству. Изолированные же до происхождения государства индивиды превращаются в единый народ. В итоге у правителей и общества возникает комплекс взаимных прав и обязанностей и соответственно – ответственность за их невыполнение.

Так, государство имеет право принимать законы, собирать налоги, наказывать преступников и т.п., но в то же время обязано защищать свою территорию, права граждан, их собственность и т.д. Граждане обязаны соблюдать законы, платить налоги и пр., но, в свою очередь, они имеют право на защиту свободы и собственности, а в случае злоупотребления правителями властью – расторгнуть договор с ними даже путём свержения.

**Теория насилия** наиболее логически была обоснована в XIX в. в трудах Е. Дюринга, Л. Гумпловича, К. Каутского и др.

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

Государство – "естественным" образом (т.е. путём насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение властвующим подвластных является основой возникновения экономического господства. В результате войн племена перерождались в касты, сословия и классы. Завоеватели превращали покорённых в рабов. Следовательно, государство – не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила.

**Органическая теория** происхождения государства получила широкое распространение во второй половине XIX в. в трудах Спенсера, Вормса, Прейса и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарная, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Ч. Дарвином.

По оценкам представителей данной доктрины, государство – это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны постоянным отношениям между частями живого существа. Государство – продукт социальной эволюции, которая является лишь разновидностью эволюции биологической.

Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (подданных).

Подобно тому как среди биологических организмов в результате естественного отбора выживают наиболее приспособленные, так и в социальных организмах в процессе борьбы и войн (также естественного отбора) складываются конкретные государства, формируются правительства, совершенствуется структура управления. Таким образом, государство практически "уравнивается" с биологическим организмом.

К представителям **материалистической теории** происхождения государства обычно относят К. Маркса, Ф. Энгельса, В.И. Ленина. Они объясняют возникновение государственности прежде всего социально-экономическими причинами.

Первостепенное значение для развития экономики, а следовательно, и для появления государственности имели три крупных разделения труда (от земледелия отделилось скотоводство и ремесло, обособился класс людей, занятых только обменом). Подобное разделение труда и связанное с ним совершенствование орудий труда дали толчок росту его производительности. Возник избыточный продукт, который в конечном счёте и привёл к возникновению частной собственности, в результате чего общество раскололось на имущие и неимущие классы, на эксплуататоров и эксплуатируемых.

Важнейшим последствием появления частной собственности выступает выделение публичной власти, уже не совпадающей с обществом и не выражающей интересы всех его членов. Властная роль переходит к богатым людям, к специальной категории управляющих. Для защиты своих экономических интересов они создают новую политическую структуру – государство, которое служит прежде всего как инструмент проведения воли имущих.

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

Среди наиболее известных представителей **психологической теории** происхождения государства можно выделить Л.И. Петражицкого, Г. Тарда, З. Фрейда и др. Они связывают появление государственности с особыми свойствами человеческой психики: потребностью людей во власти над другими людьми, стремлением подчиняться, подражать.

Причины происхождения государства заключаются в тех способностях, которые первобытный человек приписывал племенным вождям, жрецам, шаманам, колдунам и др. Их магическая сила, психическая энергия (они делали охоту удачной, боролись с болезнями, предугадывали события и т.п.) создавали условия для зависимости сознания членов первобытного общества от вышеназванной элиты. Именно из власти, приписываемой этой элите, и возникает власть государственная.

Вместе с тем всегда существовали и существуют люди, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления, инстинкты. Для удержания в "узде" подобных психических качеств личности и возникает государство.

Следовательно, государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части людей в подчинении, послушании, повиновении определённым лицам в обществе, так и для подавления агрессивных влечений некоторых индивидов. Отсюда природа государства – психологическая, коренящаяся в закономерностях человеческого сознания. Государство, по мнению представителей данной теории, – продукт разрешения психологических противоречий между инициативными (активными) личностями, способными к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющим данные решения.

Однако роль психологических свойств личности (иррациональных начал) не следует преувеличивать в процессе происхождения государства. Они не выступают в качестве решающих причин и должны рассматри-

ваться именно лишь как моменты государствообразования, ибо психика людей формируется под влиянием соответствующих социально-экономических, военно-политических и иных внешних условий.

Наиболее ярким представителем **патримониальной теории** происхождения государства выступает К.Л. Галлер. Государство, по его мнению, как и земля, является частной собственностью правителя. Патримониальная теория объясняет происхождение государства земельной собственностью. Подобные правители господствуют над территорией в силу своего "исконного" права на собственность. В такой ситуации народ представлен в качестве арендаторов земли собственника, а чиновники – в виде приказчиков правителей.

В соотношении понятий "власть–собственность" представители данной теории отдают приоритет праву собственности. Владение этой собственностью распространяется впоследствии и на владение территорией, что и лежит в основе возникновения государства.

Действительно, государство может считаться собственностью определённого правителя, ведь он в какой-то мере владеет, пользуется и распоряжается (особенно в эпоху абсолютизма) практически всем, что находится на территории данной конкретной страны, в том числе и государственным аппаратом, обладающим силовыми свойствами. К тому же в эпоху становления того или иного государства его территория во многом определялась пространством, в котором господствовал вождь, военачальник и другой руководитель рода, племени. Государственное же хозяйство, финансы и т.п. постепенно преобразуются из частного хозяйства государя, князя.

Наиболее ярким представителем **ирригационной (гидравлической) теории** происхождения государства является современный немецкий ученый Э. Виттфогель. Он связывает процесс возникновения государственности с необходимостью строительства ирригационных сооружений в восточных аграрных обществах. Это сопровождается ростом числа чиновников, государевых людей, обеспечивающих эффективное использование данных сооружений и эксплуатирующих остальных граждан.

Государство, вынужденное проводить в подобных условиях жёстко централизованную политику, выступает в качестве единственного собственника и одновременно эксплуататора. Оно управляет, распределяет, учитывает, подчиняет.

Ирригационные проблемы, по мнению Виттфогеля, с неизбежностью приводят к образованию "менеджерско-бюрократического класса", порабошающего общество, к формированию "агроменеджерской" цивилизации.

Действительно, процессы создания и поддержания мощных ирригационных систем происходили в регионах образования первичных городов-государств: в Месопотамии, Египте, Индии, Китае и др. Также очевидны и связи этих процессов с формированием многочисленного класса управленцев-чиновников, служб, защищающих каналы от заиливания и обеспечивающих по ним судоходство, и т.п..

К тому же практически бесспорным можно считать факт влияния географических и климатических (почвенных) условий на становление государственности. В отдельных наиболее неблагоприятных для ведения сельского хозяйства регионах подобные факторы катализировали этот процесс, "доводили" даже режим конкретного государства до крайних деспотических форм.

### 2.1.3. ОСОБЕННОСТИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВА

Право как социальный институт возникает практически вместе с государством, поскольку во многом они призваны обеспечивать эффективность действия друг друга. Как невозможно существование государства без права (последнее организует политическую власть, выступает зачастую средством проведения политики конкретного государства), так и права – без государства (которое устанавливает, применяет и гарантирует юридические нормы). Именно органы государства становятся основными структурами, контролирующими выполнение правовых предписаний и реализующими в случае их нарушения соответствующие юридические санкции.

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

Возникновение права – длительный процесс, протекавший на протяжении жизни многих поколений. Первоначально зарождались элементы права, отдельные правовые идеи и принципы, правовые нормы и правоотношения. Разрастаясь и укрепляясь, данные юридические фрагменты постепенно складывались в единую и внутренне согласованную правовую систему конкретного общества.

Право исторически возникло как классовое явление и выражало прежде всего волю и интересы экономически господствующих классов. Чтобы убедиться в этом, достаточно посмотреть древнейшие правовые акты рабовладельческой и феодальной эпох. Так, если раньше в случае кражи решающее значение придавалось тому, кем (сородичем или чужаком) она совершена (сородича обычно лишь принуждали вернуть похищенное), то теперь всякое посягательство на собственность влекло за собой суровое наказание, а посягательство на имущество знати каралось особенно жестоко.

Если обычаи сохранялись в сознании и проявлялись в поведении людей, то правовые нормы начали оформляться письменно для всеобщего сведения. Формальная определённость права – его важнейший признак, без которого права в принципе быть не может.

Право – более сложный регулятор, чем обычаи, ибо кроме запретов в нём используются и такие способы правового воздействия, как дозволение и обяывание, создающие широкие возможности для упорядочения общественных отношений. Возникновение права – следствие усложнения социальных связей, обострения противоречий в обществе, с регулированием которых первобытные нормы справлялись всё меньше и меньше.

Правовые нормы складывались преимущественно тремя основными путями:

- 1) перерастание мононом (первобытных обычаев) в нормы обычного права и санкционирование их в этой связи силой государства;
- 2) правотворчество государства, которое выражается в издании специальных документов, содержащих юридические нормы, – нормативных актов (законов, указов, постановлений и т.п.);
- 3) судебное право, состоящее из конкретных решений (принимаемых судебными органами и приобретающих характер образцов для решения других аналогичных дел).

На процесс возникновения и развития права также оказывало влияние множество различных факторов, специфика географических, культурно-исторических и иных обстоятельств. В частности, на Востоке, где весьма велика роль традиций, обычаев, религии, право возникает под их сильным воздействием. Основными источниками права здесь выступают нравственно-религиозные воззрения и нормы (идеи Конфуция в Китае, Законы Ману в Индии, Коран в мусульманских странах и т.п.). В Европе же, кроме обычаев, всё больше заявляли о себе правотворчество государственных органов (законодательные акты) и судебное право (прецеденты).

## Г л а в а 3

### ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

---

---

#### 3.1. СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

##### 3.1.1. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ВЛАСТЬ: ПОНЯТИЕ И ОБЩИЕ ЧЕРТЫ

Власть – сложный, многоаспектный феномен, проявляющийся в разных организационных формах, методах и способах её осуществления, системе отношений, целях и т.д. В юридической литературе одни авторы рассматривают власть как определённую функцию, присущую любому коллективу, обществу; другие исследователи – как волевое отношение (властеотношение) властвующего и подвластного субъектов; третьи – как способность властвующего (управляющего) навязывать свою волю другим лицам; четвёртые – как организованную силу, способную подчинять воле определённой социальной общности других людей. Власть понимается также как управление, связанное с принуждением. И наконец, зачастую под властью понимается государство или его органы, осуществляющие власть.

Под социальной властью можно понимать присущее всякой общности людей отношению господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

Социальная власть неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей. Она присуща и роду, и племени, и семье, и общественной организации, и партии, и государству, и обществу в целом, и т.п. Это – важнейшее средство функционирования социальных структур и институтов, существенный элемент любой организации социальной жизни.

Необходимость социальной власти в коллективах проистекает из совместной осознанной общественной деятельности, что предполагает разделение труда, регулирование поведения, установление определённой иерархии, порядка взаимоотношений людей в коллективе и коллективов между собой. Социальная власть всегда содержит элемент принуждения. Формы принуждения, как и пути "присвоения" чужой воли, многообразны, в связи с чем различается множество разновидностей власти по самым различным основаниям деления: экономическая, военная, идеологическая, религиозная, корпоративная, публичная и частная, власть организации над добровольно вступившими в нее членами и т.д.

Государственная же власть представляет собой особую разновидность социальной власти. В литературе по-разному понимается соотношение категорий "государственная власть" и "политическая власть".

Согласно одной точке зрения, государственная власть – более узкая категория, чем политическая власть, ибо последняя осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества: органами местного самоуправления, партиями, политическими движениями, общественными организациями и т.п. Так, в соответствии с Конституцией Российской Федерации органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, хотя и осуществляют власть (ст. 3, 12, гл. 8).

Вместе с тем если государственная власть выступает от имени всего общества, то политическая – зачастую от какой-либо его части или социальной группы, являющейся субъектом политического властвования. В отличие от власти политической, государственная власть имеет свойственные ей три основные ветви – законодательную, исполнительную и судебную с соответствующими прерогативами (ст. 10 Конституции РФ). Иными словами, подобно тому как политическую систему общества нельзя сводить только к государству, так и политическую власть нельзя отождествлять с властью государственной.

Согласно другой точке зрения, понятие "политическая власть" тождественно категории "государственная власть", так как политическая власть исходит от государства и реализуется не иначе как при его (прямом или косвенном) участии, разрешении и пр.

Государственная власть – это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Государственная власть:

- 1) распространяется на всё общество (это единственная власть, которая имеет отношение ко всем лицам, проживающим в данной стране, является общеобязательной);
- 2) носит публично-политический характер (призвана выполнять общественные функции, решать общие дела, упорядочивать процесс удовлетворения различного рода интересов);
- 3) опирается на государственное принуждение (имеет право применять силу, когда это необходимо для достижения законных и справедливых целей);
- 4) осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т.п.);
- 5) устанавливает систему налогов;
- 6) организует население по территориальному признаку;
- 7) характеризуется легитимностью и легальностью.

**Легитимность и легальность власти** – понятия не совпадающие. Если легальность означает юридическое обоснование власти, её соответствие правовым нормам, что выступает её юридической характеристикой, то легитимность – это доверие и оправдание власти, что выступает её нравственной характеристикой. Любая власть, издающая законы, даже непопулярные, но обеспечивающая их выполнение, – легальна, в то же время она может быть нелегитимной, не приниматься народом.

### 3.1.2. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

**Государство** – это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и других интересов в пределах определённой территории.

**Государство** – это выделившаяся из общества и обусловленная его социально-экономическим укладом, традициями, культурой политическая организация суверенной публичной власти. Возникнув как продукт эмпирической (опытной) социальной жизнедеятельности, государство не совпадает с обществом и выступает по отношению к нему управляющей системой. Эта система имеет собственную внутреннюю логику развития, чёткую структурную организацию (которая оттачивалась на протяжении тысячелетий), специфический механизм взаимодействия структурных элементов. Таким образом, государство – самодостаточная система, обладающая собственной природой, сущностью, формой.

Государство характеризуют следующие признаки, отличающие его как от догосударственных, так и негосударственных организаций:

- 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);
- 2) система налогов, податей, займов (выступая основной доходной частью бюджета любого государства, они необходимы для проведения определённой политики и содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);
- 3) территориальное деление населения (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду, племени, учреждению; 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) право (государство не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает её легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства и т.п.);
- 5) монополия на правотворчество (издаёт законы, подзаконные акты, создаёт юридические прецеденты, санкционирует обычаи, трансформируя их в юридические правила поведения);
- 6) монополия на легальное применение силы, физического принуждения (возможность лишить граждан высших ценностей, каковыми являются жизнь и свобода, определяет особую действенность государственной власти);
- 7) устойчивые правовые связи с населением, проживающим на его территории (гражданство, подданство);
- 8) обладание определёнными материальными средствами для проведения своей политики (государственная собственность, бюджет, валюта и т.п.);
- 9) монополия на официальное представительство всего общества (никакая иная структура не вправе представлять всю страну);
- 10) суверенитет (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях). В обществе власть может существовать в разных видах: партийная, семейная, религиозная и



т.п. Однако властью, решения которой обязательны для всех граждан, организаций и учреждений, обладает лишь государство, которое осуществляет свою высшую власть в пределах собственных границ. Верховенство государственной власти означает: а) её безусловное распространение на население и все социальные структуры общества; б) монопольную возможность применения таких средств воздействия (принуждения, силовых методов, вплоть до смертной казни), которыми не располагают другие субъекты политики; в) осуществление властных полномочий в специфических формах, прежде всего юридических (правотворческой, правоприменительной и правоохранительной); г) прерогативу государства отменять, признавать юридически ничтожными акты других субъектов политики, если они не соответствуют установлениям государства. Государственный суверенитет включает такие основополагающие принципы, как единство и неделимость территории, неприкосновенность территориальных границ и невмешательство во внутренние дела. Если какое бы то ни было иностранное государство или внешняя сила нарушает границы данного государства или заставляет его принять то или иное решение, не отвечающее национальным интересам его народа, то говорят о нарушении его суверенитета. А это явный признак слабости данного государства и его неспособности обеспечить собственный суверенитет и национально-государственные интересы. Понятие "суверенитет" имеет для государства такое же значение, что и понятие "права и свободы" для человека;

11) наличие государственных символов – герба, флага, гимна. Символы государства призваны обозначать носителей государственной власти, принадлежность чего-либо к государству. Гербы государства помещают на зданиях, где расположены органы государства, на пограничных столбах, на форменной одежде государственных служащих (военнослужащих и др.). Флаги вывешиваются на тех же зданиях, а также в местах, где проводятся международные конференции, символизируя присутствие на них официальных представителей соответствующего государства и т.д.

При рассмотрении сущности государства важно учитывать два аспекта:

- 1) то, что любое государство есть организация политической власти (формальная сторона);
- 2) то, чьим интересам служит данная организация (содержательная сторона).

Если при анализе сущности государства останавливаться только на формальной стороне, тогда получится, что древнее рабовладельческое и современное государство тождественны по своей сущности. Между тем это в корне неверно. 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.

В этой связи можно выделить классовый, общечеловеческий, религиозный, национальный, расовый подходы к сущности государства.

Хронологически первым выступает **классовый подход**, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса. Здесь государство используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса, слоя, социальной группы.

Более прогрессивным является **общечеловеческий (или общесоциальный) подход**, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп.

В рамках **религиозного подхода** государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов определённой религии. Так, католический Ватикан, исламские государства – Пакистан, Иран, Ирак, Ливия, Судан, Саудовская Аравия и др. – в своей политике руководствуются в большей мере религиозными началами.

В рамках **национального (националистического) подхода** государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов титульной нации за счёт удовлетворения интересов других наций, проживающих на территории данной страны.

В рамках **расового подхода** государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов определённой расы за счёт удовлетворения интересов других рас, проживающих на территории данной страны.

Иначе говоря, сущность государства многоаспектна. 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.

### 3.1.3. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

Функции государства – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним целей и задач. Именно в функциях проявляется сущность конкретного государства, его природа и социальное назначение. Функции характеризуют государство в развитии, динамике, а не в статике.

К наиболее значимым признакам функций государства относятся:

- 1) устойчиво сложившаяся предметная деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;
- 2) непосредственная связь между сущностной характеристикой государства и его социальным назначением, которая (связь) реализуется в деятельности государства;

3) направленность деятельности государства на выполнение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе развития общества;

4) определённые формы реализации функций государства (чаще всего правовые), связанные с применением особых, в том числе властно-принудительных, методов (Л.А. Морозова).

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 её достижения, то функции – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи определяют функции.

Последовательность возникновения функций зависит от очередности задач, встающих перед обществом в его историческом развитии, а также преследуемых целей. Эти задачи и цели зависят от реальных условий:

- потребностей и интересов населения;
- экономических возможностей общества;
- нравственного и культурного уровня общества;
- профессионализма государственных служащих и структур и др.

Функции государства не следует отождествлять и с функциями отдельных его органов. В отличие от функций многочисленных государственных органов, специально предназначенных для определённого вида деятельности, функции государства охватывают его деятельность в целом, в них реализуются социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности.

Классификация функций государства:

1. В зависимости от продолжительности действия:
  - постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства, например, экономическая);
  - временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, например функция оказания помощи региону, где произошло землетрясение).
2. В зависимости от значимости:
  - основные (например, функция охраны общественного порядка);
  - неосновные (например, функция рассмотрения споров).
3. В зависимости от сферы осуществления:
  - внутренние;
  - внешние.
4. В зависимости от принципа разделения властей:
  - законодательные (правотворческие);
  - исполнительные (управленческие);
  - судебные.

### 3.1.4. ОСНОВНЫЕ ВНУТРЕННИЕ И ВНЕШНИЕ ФУНКЦИИ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА

К основным внутренним функциям современного Российского государства относятся следующие.

1. **Функция охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечения правопорядка** – это деятельность государства, направленная на защиту интересов личности и общества, на реальное воплощение в жизнь ст. 2 Конституции РФ, согласно которой "человек, его права и свободы являются высшей ценностью". Данное направление деятельности современного Российского государства должно быть связано с более надёжным гарантированием прав и свобод человека и гражданина, с укреплением законности и правопорядка, с усилением борьбы с коррупцией, взяточничеством, беспределом криминала.

2. **Экономическая функция государства** заключается в выработке и государственной координации основных направлений экономической политики в устойчивом режиме. На разных этапах развития общества эта функция может проявляться по-разному. Здесь весьма важна постановка вопроса о пределах вмешательства государства в экономическую сферу, о методах государственного управления экономическими отношениями. Если в условиях административной системы управления экономика регулируется преимущественно директивами, то в условиях рыночных отношений – прежде всего экономическими методами, т.е. посредством налогов, кредитов, льгот и т.д. Сейчас данная функция в современной России в основном сводится к формированию и исполнению бюджета, определению стратегии экономического развития общества, обеспечению равных условий для существования различных форм собственности, стимулированию производства, предпринимательской деятельности и т.д.

3. **Функция налогообложения** выступает самостоятельной основной функцией современного Российского государства, ибо налог все больше становится главным методом новой системы управления, универсальным регулятором, который используется не только в экономической сфере, но и в социальной, юридической, внешнеполитической и т.п. Думается, далеко не случайно создана целая система государственных органов, призванных эту функцию осуществлять (налоговые инспекции, налоговая полиция и т.п.), принимается специальное законодательство (Налоговый кодекс РФ и другие нормативные акты в сфере налогового законодательства).

4. **Функция социальной защиты** есть направление деятельности государства, которое призвано обеспечить нормальные условия жизни для общества и социальную защищённость личности. Это наиболее злободневная ныне функция государства, которая выражается в комплексе мероприятий по оказанию социальных услуг членам общества, их социальной поддержке. Прежде всего речь идёт об обеспечении нормальных условий жизни для тех категорий граждан, кто в силу различных объективных причин не может полноценно трудиться – инвалиды, пенсионеры, студенты и др. Кроме того, государство, выполняя данную функцию, призвано поддерживать жилищное строительство, здравоохранение, общественный транспорт, связь и т.п.

5. **Экологическая функция** – это новое развивающееся направление деятельности современного Российского государства, связанное с обострением экологической ситуации в мире и в стране. Она выражается в разработке природоохранного законодательства, с помощью чего государство устанавливает правовой режим природопользования, берёт на себя обязательства перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания, закрывает в случае необходимости экологически вредные предприятия, штрафует нарушителей закона и т.д.

6. **Культурная функция** призвана поднять культурный и образовательный уровень граждан, свойственный цивилизованному обществу, создать условия их участия в культурной жизни общества, пользования соответствующими учреждениями и достижениями. Сегодня её содержание составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры – литературы, искусства, театра, кино, музыки, средств массовой информации, науки, образования и пр., хотя и осуществляемая в явно недостаточном объёме.

Внешние функции государства тесно связаны с внутренними. Их выполнение обеспечивает полноправное существование государства в современном мире, который всё больше становится взаимозависимым.

К основным внешним функциям России относятся следующие.

1. **Функция обороны страны** имеет первостепенное значение во все времена. Она базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего требованиям его государственной безопасности, предназначается для защиты суверенитета и территориальной целостности Российской Федерации, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооружённых конфликтов. Оборона страны предполагает выработку чёткой оборонительной стратегии, укрепление оборонной мощи, совершенствование вооружённых сил, охрану государственной границы и т.п. Особенно ярко о необходимости поддержания обороны страны на достаточно высоком уровне еще раз напомнили югославские события 1999 г., когда НАТО в одностороннем порядке без санкции Совета Безопасности ООН наносила ракетно-бомбовые удары по суверенной Югославии.

2. **Функция содействия по обеспечению международного мира** связана с деятельностью Российского государства по предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, укреплению обязательного для всех режима нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий. Речь идёт, в частности, об участии России и иных стран в урегулировании межнациональных и межгосударственных конфликтов, о включении Вооружённых Сил Российской Федерации в миротворческие операции.

3. **Функция сотрудничества с другими государствами** проявляется в разнообразной деятельности современной России, направлена на установление и развитие экономических, политических, правовых, информационных, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с интересами других стран. Подобная функция призвана решать проблему интеграции России в мировую систему международного разделения труда, обмена технологиями, товарами, финансовыми связями и т.п.

### 3.1.5. ФОРМЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ФУНКЦИЙ ГОСУДАРСТВА

**Формы осуществления функций государства** – это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

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:**

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

2) **правоприменительная** – деятельность по реализации нормативных актов путём принятия актов применения права; это повседневная работа по 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.

**К организационным формам относятся:**

1) **организационно-регламентирующая** – текущая работа определённых 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 бухгалтерией, 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.

**Методы осуществления функций государства** – это способы и приёмы, с помощью которых органы государства реализуют его функции. Среди подобных методов прежде всего выделяют такие, как убеждение и принуждение, рекомендации и поощрение.

**Убеждать** – значит поощрять субъектов к определённой 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 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 определённой 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.

## 3.2. ТИПЫ И ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

### 3.2.1. ТИПЫ ГОСУДАРСТВА: ФОРМАЦИОННЫЙ И ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОДЫ

Типология есть учение о типах – больших группах (классах) тех или иных объектов, обладающих набором общих, характерных для каждого типа признаков. Типология государства – это его классификация, предназначенная для разделения всех прошлых и настоящих государств на такие группы, которые дали бы возможность раскрыть их социальную сущность.

Типология государства проводится в основном с позиции двух подходов: **формационном** и **цивилизационном**.

Главным критерием **формационного подхода** выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). В его основе лежит учение об общественно-экономической формации, которая включает в себя тип производственных отношений (базис) и соответствующий ему тип надстройки (государство, право и т.п.). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей формационного подхода (К. Маркса, Ф. Энгельса, В.И. Ленина и других), решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический.

**Рабовладельческое государство** есть орудие поддержания власти рабовладельцев над рабами, которые были собственностью свободных граждан. Раб не имел никаких прав и фактически представлял собой говорящее орудие труда.

**Феодальное государство** – это диктатура класса феодалов, земельных собственников, присваивающих безвозмездный труд крестьян. Крестьяне находились в полурабской зависимости от помещиков.

**Буржуазное государство** представляет собой диктатуру буржуазии, в котором сословное неравенство заменяется социальным. Рабочий юридически свободен, но, лишенный средств производства, он вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту. Данное государство проходит различные стадии развития: капиталистическое, монополистическое, индустриальное, постиндустриальное государство.

**Социалистическое государство**, по мнению представителей формационного подхода, как государство высшего типа есть отмирающее государство, базирующееся на общественной собственности на средства производства и имеющее широкую социальную базу.

Первые три типа охватываются родовым понятием "эксплуататорское государство". Сущность данного государства состоит в господстве, подавлении и эксплуатации одного класса другим.

Социалистическое же государство – антиэксплуататорское по своей природе – считается "полугосударством" или "государством не в собственном смысле слова". Это исторически последний тип государства, который, по мнению К. Маркса, постепенно "засыпает" и в конечном итоге "отомрет", выполнив свою задачу построения бесклассового коммунистического общества.

В основе **цивилизационного подхода** лежат как раз духовные признаки – культурные, религиозные, национальные, психологические и пр. Представители: английский историк А. Тойнби (XX в.), русский социолог, проживающий в США, П. Сорокин, немецкие мыслители XX в. О. Шпенглер и М. Вебер и другие. В частности, по мнению А. Тойнби, цивилизация есть замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью

религиозных, этнических, географических и других признаков. В зависимости от них выделяют следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную, арабскую, мексиканскую, иранскую и т.п.

Каждая цивилизация придаёт устойчивую общность всем государствам, существующим в её рамках. Цивилизационный подход обосновывается идеей единства, целостности современного мира, приоритетом идеально-духовных факторов.

А. Тойнби обосновал теорию круговорота сменяющих друг друга замкнутых цивилизаций. Динамические изменения (возникновение, рост, надлом и разложение) в соответствии с этой теорией происходят не в рамках мирового общественного процесса, а внутри отдельной цивилизации. Цивилизации являются как бы ветвями дерева, сосуществующие рядом друг с другом. Движущей силой круговорота цивилизаций выступает творческая элита, которая увлекает за собой инертное большинство. Отсюда А. Тойнби видит прогресс в духовном совершенстве поколений людей.

В силу того факта, что типология государства (как и любая иная типология) является способом познания, формационный и цивилизационный подходы не исключают, а дополняют и углубляют друг друга, выступают более надёжными приёмами понимания различных типов государства с позиции не только социально-экономических, но и духовно-культурных факторов. Следовательно, данные подходы могут и должны применяться и отдельно друг от друга, и в комплексе.

### 3.2.2. ФОРМА ГОСУДАРСТВА: ПОНЯТИЕ И ЭЛЕМЕНТЫ

**Форма государства** – это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

В форме государства выражается его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т.п. Например, в Англии в результате своеобразного компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия, в России в силу многонационального состава населения и огромных территорий больше предпосылок для федеративного устройства государства.

Элементами формы государства являются:

1) **форма правления** – характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением. В зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские;

2) **форма государственного устройства** – отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами. По форме государственного устройства государства подразделяются на унитарные, федеративные и конфедеративные;

3) **политический (государственный) режим** – представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти. В зависимости от особенностей набора данных приёмов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы.

Таким образом, форма государства – это его структурное, территориальное и политическое устройство, взятое в единстве трёх вышеназванных составляющих.

### 3.2.3. ФОРМА ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВЛЕНИЯ

**Форма государственного правления** – это элемент формы государства, характеризующий организацию верховной государственной власти, порядок образования её органов и их взаимоотношения с населением.

К верховной государственной власти относят главу государства (монарх или президент), законодательный орган, правительство.

Если в качестве критерия рассматривать положение главы государства, то формы правления подразделяются на монархии и республики.

**Монархия** (от греческого *monarchia* – единовластие) – это форма правления, при которой власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства (монарха): короля, царя, шаха, императора и т.д.

**Признаки монархии:**

- 1) власть передаётся по наследству;
- 2) осуществляется бессрочно;
- 3) не зависит от волеизъявления населения.

Монархии бывают **абсолютными (неограниченными)**, т.е. в них отсутствуют представительные учреждения народа, а единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных – Саудовская Аравия, Бруней), и **ограниченными (конституционными)**, в которых наряду с монархом носителями суверенитета выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (Великобритания, Япония, Испания, Швеция, Норвегия и др.).

**Республика** (от латинского *res publica* – государственное, общественное дело) – это форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, а его власть считается производной от избирателей или представительного органа.

#### **Признаки республики:**

- 1) выборность власти;
- 2) ограниченность срока полномочий власти;
- 3) зависимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Бразилия, Аргентина, Венесуэла, Боливия, Сирия и др.) именно президент выполняет эту роль; в парламентских (Германия, Италия, Индия, Турция, Израиль и др.) – парламент; в смешанных (Франция, Финляндия, Польша, Болгария, Австрия и др.) – совместно президент и парламент.

**В президентской республике** президент избирается независимо от парламента либо коллегией выборщиков, либо непосредственно народом, он одновременно является главой государства и правительства. Президент сам назначает правительство и руководит его деятельностью. Парламент в данной республике не может вынести вотум недоверия правительству, а президент не может распустить парламент. Однако парламент имеет возможность ограничивать действия президента и правительства с помощью принимаемых законов и через утверждение бюджета, а в ряде случаев может отстранить от должности президента (когда он нарушил Конституцию, совершил преступление). Президент, в свою очередь, наделяется правом отлагательного вето (от латинского veto – запрет) на решения законодательного органа.

**В парламентской республике** правительство формируется законодательным органом и ответственно перед ним. Парламент может путём голосования выразить вотум доверия либо вотум недоверия деятельности правительства в целом, главы правительства (председателю совета министров, премьер-министру, канцлеру), конкретного министра. Официально главой государства является президент, который избирается либо парламентом, либо коллегией выборщиков, либо прямым голосованием народа. Однако в системе органов государственной власти он занимает скромное место: его обязанности обычно ограничиваются представительными функциями, которые мало чем отличаются от функций главы государства в конституционных монархиях. Реальной же главой государства выступает руководитель правительства.

Характерной чертой **смешанных (полупрезидентских, полупарламентских) республик** является двойная ответственность правительства – и перед президентом, и перед парламентом. В подобных республиках президент и парламент избираются непосредственно народом. Главой государства здесь выступает президент. Он назначает главу правительства и министров с учётом расклада политических сил в парламенте. Глава государства, как правило, председательствует на заседаниях кабинета министров и утверждает его решения. Парламент также имеет возможность контролировать правительство путём утверждения ежегодного бюджета страны, а также посредством права вынесения правительству вотума недоверия.

### 3.2.4. ФОРМА ГОСУДАРСТВЕННОГО УСТРОЙСТВА

**Форма государственного устройства** – это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления, обуславливающий определённые взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

С помощью данного понятия государственное устройство характеризуется с точки зрения распределения власти в центре и на местах.

В зависимости от этого критерия различают следующие формы.

**Унитарное государство** – простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета; в нём существует единая система высших органов и единая система законодательства, как, например, в Польше, Венгрии, Болгарии, Италии.

В унитарном государстве все внешние межгосударственные отношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене. Монопольным правом налогообложения обладает государство, а не территория. Взимание местных налогов, как правило, допускается с санкции государства. Территории, в отличие от государства, не вправе по своему усмотрению устанавливать и взимать налоги. Унитарные государства бывают централизованными – Норвегия, Румыния, Швеция, Дания и т.п., и децентрализованными – Испания, Франция и др., в которых крупные регионы пользуются широкой автономией, самостоятельно решают переданные им в ведение центральными органами вопросы.

**Федерация** – сложное союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом и другими признаками государственности; в нём наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации, как, например, в Германии, Индии, Мексике, Канаде; федерации могут быть построены по территориальному (США) либо по национально-территориальному принципу (Россия).

Федерации строятся на основе распределения функций между её субъектами и центром, зафиксированного в союзной Конституции, которая может быть изменена только с согласия субъектов федерации. При этом одна часть полномочий является исключительной компетенцией союзных органов; другая – субъектов федерации; третья – совместной компетенцией союза и его членов. В настоящее время в мире существует 26 федеративных государств. Они находятся в Европе (Австрия, Бельгия, Германия, Россия, Югославия, включающая теперь две республики – Сербию и Черногорию, Швейцария и созданная в 1995 г. сербско-хорватско-мусульманская феде-

рация в Боснии); в Азии (Индия, Малайзия, Объединённые Арабские Эмираты, Пакистан); в Америке (Аргентина, Бразилия, Венесуэла, Канада, Мексика, США, Сент-Китс и Невис); в Африке (Коморские острова, Нигерия, Танзания, Эфиопия); в Океании (Папуа-Новая Гвинея, Соединённые Штаты Микронезии); федерацией является Австралия. Некоторые элементы федерализма присущи Европейскому Союзу, объединяющему 15 стран Европы.

**Конфедерация** – временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей. Конфедерация не обладает суверенитетом, ибо отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государственный аппарат и отсутствует единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и лишь координирующего свойства.

Конфедерация представляет собой непрочные государственные образования и существует сравнительно недолго: они либо распадаются (как это произошло с Сенегамбией – объединением Сенегала и Гамбии в 1982 – 1989 гг.), либо преобразуются в федеративные государства (как это, например, было со Швейцарией, которая из конфедерации Швейцарский Союз, существовавшей в 1815 – 1848 гг., трансформировалась в федерацию).

Появилась новая форма ассоциированного государственного объединения, названное содружеством государств. Примером может являться Содружество Независимых Государств (СНГ), в составе которого – государства, ранее входившие в СССР. Это более аморфная и неопределённая форма, чем конфедерация.

Кроме названных форм государственного устройства в истории имели место и некоторые другие специфические формы – империи, протектораты и пр. Так, империи выступают государственными образованиями, отличительными особенностями которых являются обширная территориальная основа, сильная централизованная власть, асимметричные отношения господства и подчинения между центром и периферией, разнородный этнический и культурный состав населения. Империи (например, Римская, Британская, Российская) существовали в различные исторические эпохи.

### 3.2.5. ПОЛИТИЧЕСКИЙ РЕЖИМ: ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ, ВИДЫ

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

Согласно одной точке зрения, понятия "политический режим" и "государственный режим" можно расценивать как тождественные.

По мнению других авторов, понятие "политический режим" более широкое, чем понятие "государственный режим", поскольку включает в себя методы и приёмы осуществления политической власти не только со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, общественных объединений, организаций и т.п.

Политический режим – это динамическая, функциональная характеристика политической системы. Категории "политический режим" и "политическая система" тесно связаны между собой. Если первая показывает весь комплекс институтов, участвующих в политической жизни общества и в осуществлении политической власти, то вторая – как эта власть реализуется, как действуют данные институты: демократично либо недемократично.

Политический режим определяется уровнем развития и интенсивностью социально-политических процессов; структурированностью правящей элиты; состоянием отношений с бюрократией; развитостью социально-политических традиций, господствующими в обществе политическим сознанием, поведением, типом легитимности.

Понятие "политический режим" включает в себя следующие параметры (признаки):

- степень участия народа в механизмах формирования политической власти, а также сами способы такого формирования;
- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства; гарантированность прав и свобод личности;
- характеристику реальных механизмов осуществления власти в обществе; степень реализации политической власти непосредственно народом;
- положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;
- место и роль негосударственных структур в политической системе общества; соотношение между законодательной и исполнительной ветвями власти;
- тип политического поведения; характер политического лидерства;
- доминирование определённых методов (убеждения, принуждения и т.п.) при осуществлении политической власти;
- политическое и юридическое положение и роль в обществе "силовых" структур государства (армия, полиция, органы государственной безопасности и т.д.);
- меру политического плюрализма, в том числе многопартийности.

В зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования различают два полярных режима – демократический и антидемократический.

**Демократический режим.** Понятие "демократия" означает, как известно, народовластие, власть народа. Однако ситуация, при которой весь народ осуществлял бы политическое властвование, пока нигде не реализована. Это, скорее, идеал, то, к чему нужно всем стремиться. Между тем есть ряд государств, которые продвинулись в этом направлении дальше других (Германия, Франция, Швеция, США, Швейцария, Великобритания) и на которые зачастую ориентируются иные государства.

Основными характеристиками демократического режима являются следующие:

- провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;
- решения принимаются большинством с учётом интересов меньшинства;
- предполагается существование правового государства и гражданского общества;
- выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчётность избирателям;
- силовые структуры (вооружённые силы, полиция, органы безопасности и т.п.) находятся под демократическим контролем общества;
- доминируют методы убеждения, компромисса;
- политический плюрализм, в том числе многопартийность, соревнование политических партий, существование на законных основаниях политической оппозиции;
- гласность; средства массовой информации свободны от цензуры;
- реальное осуществление принципа разделения властей на законодательную (призванную принимать законы, формировать стратегию развития общества), исполнительную (призванную осуществлять принятые законы, претворять их в жизнь, проводить повседневную политику государства) и судебную (призванную выступать арбитром в случаях конфликтов, различного рода правонарушений).

Демократия (народовластие) может осуществляться посредством двух форм: **прямой (непосредственной) и представительной.**

**Прямая демократия** позволяет осуществлять власть самим народом без политических посредников. Отсюда и её название – непосредственная, т.е. та, которая проводится в жизнь через следующие институты прямого народовластия: выборы на основе всеобщего избирательного права, референдумы, сходы и собрания граждан, петиции граждан, митинги и демонстрации, всенародные обсуждения.

Одни из них – выборы, референдумы – четко регламентированы соответствующими нормативными актами (Конституцией, специальными законами), носят императивный (обязательный) характер и не нуждаются в санкции государственных структур, другие имеют консультативный характер. Однако независимо от юридической природы различных институтов прямой формы демократии их влияние на механизм принятия политических решений трудно переоценить, так как в них находит выражение воля народа.

**Представительная демократия** позволяет осуществлять власть представителям народа – депутатам, другим выборным органам исполнительной и судебной власти, которые призваны выражать интересы различных классов, социальных групп, слоёв, политических партий и общественных организаций.

Сами демократические режимы тоже могут быть неоднородными. В частности, особыми их разновидностями выступают либерально-демократические и консервативно-демократические режимы. Если либерально-демократические режимы характеризуются тем, что приоритет отдаётся личности, её правам и свободам, а роль государства сводится к защите этих прав и свобод, собственности граждан, то консервативно-демократические режимы опираются не столько на Конституцию, сколько на политические традиции, которые являются основой данных режимов.

К антидемократическим режимам относят **тоталитарные и авторитарные режимы.**

**Тоталитарный режим.** Термин "тоталитаризм" (от латинского totus – весь, целый, полный) был введён в политический оборот идеологом итальянского фашизма Дж. Джентиле в начале XX в. В 1925 г. данное понятие впервые прозвучало в итальянском парламенте. Его использовал лидер итальянского фашизма Б. Муссолини. С этого времени начинается становление тоталитарного строя в Италии.

Основными характеристиками тоталитарного политического режима являются следующие:

- государство стремится к глобальному господству над всеми сферами общественной жизни, к всеохватывающей власти;
- общество практически полностью отчуждено от политической власти, но оно не осознает этого, ибо в политическом сознании формируется представление о "единстве", "слиянии" власти и народа;
- монопольный государственный контроль над экономикой, средствами массовой информации, культурой, религией и т.д., вплоть до личной жизни, до мотивов поступков людей;
- государственная власть формируется бюрократическим способом, по закрытым от общества каналам, окружена "ореолом тайны" и недоступна для контроля со стороны народа;
- доминирующим методом управления становится насилие, принуждение, террор;



– господство одной партии, фактическое сращивание её профессионального аппарата с государством, запрет оппозиционно настроенных сил; права и свободы человека и гражданина носят декларативный, формальный характер, отсутствуют чёткие гарантии их реализации;

– фактически устраняется плюрализм; централизация государственной власти во главе с диктатором и его окружением; бесконтрольность репрессивных государственных органов со стороны общества и т.д.

Особой разновидностью тоталитарного режима выступает **фашистский режим**, который можно рассматривать как своего рода радикальный тоталитаризм. Странами, где впервые возникли фашистские организации, были Италия и Германия. Фашизм в Италии был установлен в 1922 г. Для итальянского фашизма характерным было стремление к возрождению великой Римской империи. Фашизм в Германии утвердился в 1933 г., целью которого было господство арийской расы, высшей нацией провозглашалась германская.

**Тоталитарный политический режим фашистского типа** характеризуется воинственным антидемократизмом, расизмом и шовинизмом. Фашизм основывался на необходимости сильной, беспощадной власти, которая держится на всеобщем господстве авторитарной партии, на культе вождя.

**Авторитарный режим.** Авторитарный режим можно рассматривать как своего рода компромисс между тоталитарным и демократическим политическими режимами. Он (авторитарный режим), с одной стороны, мягче, либеральнее, чем тоталитаризм, но с другой – жёстче, антинароднее, чем демократический.

Авторитарный режим – государственно-политическое устройство общества, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом (класс, партия, элитная группа и т.д.) при минимальном участии народа. Главную черту данного режима составляет авторитаризм как метод властвования и управления, как разновидность общественных отношений (например, Испания периода правления Франко, Чили во времена власти Пиночета).

Основные характеристики авторитарного политического режима:

– в центре и на местах происходит концентрация власти в руках одного или нескольких тесно взаимосвязанных органов при одновременном отчуждении народа от реальных рычагов государственной власти;

– игнорируется принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную (зачастую президент, исполнительно-распорядительные органы подчиняют себе все остальные органы, наделяются законодательными и судебными полномочиями);

– роль представительных органов власти ограничена, хотя они и могут существовать;

– суд выступает, по сути, вспомогательным органом, вместе с которым могут использоваться и внесудебные органы;

– сужена или сведена на нет сфера действия принципов выборности государственных органов и должностных лиц, подотчётности и подконтрольности их населению;

– в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные, в то же время отсутствует террор;

– сохраняется ограниченная цензура, "полугласность";

– существует частичный плюрализм;

– права и свободы человека и гражданина главным образом провозглашаются, но реально не обеспечиваются во всей своей полноте;

– силовые структуры обществу практически неподконтрольны и используются подчас и в сугубо политических целях и т.п.

Авторитарный режим неоднороден по своему характеру. В литературе выделяют деспотический, тиранический, военный и иные разновидности авторитарного режима.

**Деспотический режим** есть абсолютно произвольная, неограниченная власть, основанная на самоуправстве.

**Тиранический режим** основан на единоличном правлении, узурпации власти тираном и жестоких методах её осуществления. Однако в отличие от деспотии власть тирана подчас устанавливается насильственным, захватническим путём, часто смещением законной власти с помощью государственного переворота.

**Военный режим** основан на власти военной элиты, устанавливается, как правило, в результате военного переворота против правления гражданских лиц. Военные режимы осуществляют власть либо коллегиально (как хунта), либо во главе государства находится один из высших военных чинов. Армия превращается в господствующую социально-политическую силу, реализует как внутренние, так и внешние функции государства. В условиях военного режима создаётся разветвленный военно-политический аппарат, который включает помимо армии и полиции большое количество других органов, в том числе и неконституционного характера, для политического контроля за населением, общественными объединениями, для идеологической обработки граждан, борьбы с антиправительственными движениями и т.п. Отменяются конституция и другие законодательные акты, которые заменяются актами военных властей.

Авторитарные режимы отличаются от тоталитарных по следующим параметрам:

- 1) если при тоталитаризме устанавливается всеобщий контроль, то авторитаризм предполагает наличие сфер социальной жизни, недоступных государственному контролю;
- 2) если при тоталитаризме осуществляется систематический террор по отношению к противникам, то в авторитарном обществе проводится тактика "выборочного" террора, направленного на предотвращение возникновения оппозиции.

### **3.3. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА И ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА**

#### **3.3.1. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА: ПОНЯТИЕ, ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ, СТРУКТУРА**

Государство реально действует, проявляет себя только как система, как упорядоченная совокупность специальных органов, коллективов людей, осуществляющих управление делами общества от его имени и в пределах предоставленных полномочий. Такие коллективы действуют постоянно и, как правило, на профессиональной основе, что выделяет их из общества и ставит над обществом. Граждане могут принимать то или иное участие в делах государства, но в конечном итоге государственные органы, должностные лица несут персональную ответственность за эффективность своей работы.

Подобная система государственных органов, профессиональных коллективов и называется механизмом государства. Следовательно, **механизм государства** – это система государственных органов, призванных осуществлять государственную власть, задачи и функции государства. Механизм государства есть та реальная организационная и материальная сила, располагая которой государство проводит ту или иную политику.

В юридической науке понятие "механизм государства" и "государственный аппарат" обычно употребляются как синонимы, хотя существует точка зрения, согласно которой под государственным аппаратом понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделённых для этого властными полномочиями, а в понятие "механизм государства" включаются наряду с государственным аппаратом ещё и государственные учреждения и организации, а также "материальные придатки" государственного аппарата (вооружённые силы, милиция, уголовно-исполнительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат действует.

Существует научная позиция, в соответствии с которой под аппаратом государства понимаются все органы государства в статике, а под механизмом государства – те же органы, но в динамике. Изучая аппарат государства, говорят прежде всего о назначении, порядке образования, компетенции того или иного государственного органа, а изучая механизм государства – непосредственно о деятельности государственных органов, об их взаимосвязи между собой в процессе осуществления тех или иных функций государства.

Характерные черты механизма государства:

а) он представляет собой систему, т.е. упорядоченную совокупность государственных органов, взаимосвязанных между собой. В механизм государства входят законодательные органы (парламент), президент со своей администрацией, исполнительные органы (правительство, министерства, ведомства, государственные комитеты, губернаторы и т.п.), судебные органы (конституционные, верховные, арбитражные и иные суды), прокурорские и иные надзорные органы, милиция, налоговая полиция, вооружённые силы и т.д. Все вместе они составляют единую систему властвования;

б) его целостность обеспечивается едиными целями и задачами. Именно цели и задачи объединяют столь разные государственные подразделения в единый организм, ориентируют их на решение общих проблем, направляют их энергию в определённое позитивное русло;

в) его основным элементом выступают государственные органы, обладающие властными полномочиями;

г) он является той организационной и материальной силой (рычагом), с помощью которой государство осуществляет свою власть, достигает конкретных результатов.

Механизм современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков, подсистем. Под структурой механизма государства понимают его внутреннее строение, порядок расположения его звеньев, элементов, их соподчинённость, соотношение и взаимосвязь.

Структура механизма государства включает в себя:

1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчинённости при осуществлении своих непосредственных властных функций. Особенностью этих органов является то, что они обладают государственно-властными полномочиями, т.е. такими средствами, ресурсами и возможностями, которые связаны с силой государства, с принятием общеобязательных управленческих решений (парламент, президент, правительство, министерства, ведомства, государственные комитеты, губернаторы, администрации краёв и областей и т.п.);

2) государственные организации – это такие подразделения механизма государства (его "материальные придатки"), которые призваны осуществлять охранительную деятельность данного государства (вооружённые силы, службы безопасности, милиция, налоговая полиция и т.п.);

3) государственные учреждения – это такие подразделения механизма государства, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства в социальной, культурной, воспитательно-

образовательной, научной сферах (библиотеки, поликлиники, больницы, почта, телеграф, научно-исследовательские институты, вузы, школы, театры и т.д.);

4) государственные предприятия – это такие подразделения механизма государства, которые также не обладают властными полномочиями (за исключением их администраций), а осуществляют хозяйственно-экономическую деятельность, производят продукцию либо обеспечивают производство, выполняют различные работы и оказывают многочисленные услуги для удовлетворения потребностей общества, извлечения прибыли;

5) государственных служащих (чиновников), специально занимающихся управлением. Государственные служащие различаются по своему правовому положению в механизме государства. В зависимости от полномочий они могут подразделяться на следующие виды: а) лица, занимающие должности, связанные с непосредственным исполнением полномочий государственного органа (президент, глава правительства, депутаты, министры и др.); б) лица, занимающие должности для непосредственного обеспечения полномочий вышеназванных служащих (помощники, консультанты, советники и др.); в) лица, занимающие должности, учреждаемые государственными органами для исполнения и обеспечения полномочий этих органов (референты, специалисты, руководители структурных подразделений аппарата и др.); г) лица, не обладающие распорядительными полномочиями (врачи в государственных лечебных заведениях, преподаватели вузов, иные служащие, которые получают заработную плату за счёт государственного бюджета);

б) организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимые для обеспечения деятельности государственного аппарата.

### 3.3.2. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ВИДЫ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВА

Первейшим элементом, своего рода "кирпичиком" всего "здания" механизма государства выступает государственный орган.

**Орган государства** – это звено государственного аппарата, участвующее в осуществлении определённых функций государства и наделённое в этой связи властными полномочиями.

Признаки органа государства:

1) представляет собой самостоятельный элемент механизма государства, выступая неотъемлемой частью единого государственного организма;

2) действует от имени государства и по его поручению;

3) образован и функционирует на основе нормативных правовых документов (Конституции, законов и подзаконных актов); на государственные органы не распространяется правовой принцип "разрешено всё, что не запрещено законом";

4) выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы (наделён в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения);

5) имеет соответствующую компетенцию (круг ведения), под которой понимается совокупность законодательно закреплённых полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им определённого круга государственных или общественно значимых задач и осуществления соответствующих функций; компетенция выступает неотъемлемым элементом правового статуса государственного органа;

6) осуществляет свою компетенцию тремя способами:

– принятием нормативных актов (предписаний общего характера);

– принятием правоприменительных актов (предписаний индивидуального характера);

– конкретно-организационной деятельностью;

7) состоит из государственных служащих и подразделений (отделы, управления, аппарат, канцелярии и пр.), скрепленных единством целей, ради достижения которых образованы;

8) имеет необходимую материальную базу (здание, транспорт, оргтехнику и пр.) и финансовые средства (расчётный счёт в банке, необходимые денежные ресурсы), которые требуются для осуществления его целей и задач;

9) обладает определённым правовым статусом, в котором отражаются положение данного государственного органа и его конкретное социальное содержание;

10) в процессе реализации имущественных прав выступает в качестве юридического лица, т.е. может отвечать по своим обязательствам вверенным ему имуществом, а также от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде;

11) действует на определённой территории (имеет территориальный масштаб деятельности).

Государственные органы многообразны. Они могут подразделяться в зависимости от следующих критериев:

1. По порядку образования органы государства классифицируются на органы, избираемые непосредственно народом (Президент РФ, Государственная Дума РФ, законодательные органы субъектов Федерации), и органы, формируемые другими государственными органами (Правительство РФ, Конституционный Суд РФ и пр.);

2. По форме реализации государственной деятельности – на законодательные (представительные), исполнительно-распорядительные, судебные, контрольно-надзорные органы.

Законодательные органы (Федеральное Собрание РФ, Саратовская областная дума, Пензенское представительное собрание и т.д.) призваны непосредственно выражать в законах волю и интересы общества (здесь важно иметь в виду, что понятия "представительные органы" и "законодательные органы" не совпадают по объёму. Соотношение между ними такое – всякий законодательный орган является одновременно представительным, но не всякий представительный орган может выступать в качестве законодательного; например, созданное конституционное совещание может быть признано представительным органом, но не законодательным).

Исполнительно-распорядительные органы (Правительство РФ, министерства, государственные комитеты, администрации краев и областей и т.п.) призваны обеспечивать реализацию принятых законов и подзаконных актов.

Судебные органы (конституционные, обычные, военные, арбитражные суды) призваны осуществлять правосудие, рассматривать имущественные споры физических и юридических лиц, обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина.

Контрольно-надзорные органы (прокуратура, органы промышленного надзора, органы надзора по ядерной и радиационной безопасности) призваны следить за соблюдением законности и технологической дисциплины;

3. По принципу разделения властей – на законодательные, исполнительные и судебные;
4. По иерархии – на центральные, республиканские и местные;
5. По характеру подчинённости – на органы исключительно "вертикального" подчинения (прокуратура, суд и т.п.) и органы "двойного", или "вертикально-горизонтального", подчинения (милиция, государственные банки и т.д.);
6. По срокам полномочий – на постоянные, которые создаются без ограничения срока действия (прокуратура, милиция, суд), и временные, которые создаются для достижения краткосрочных целей (временная администрация в условиях режима чрезвычайного положения);
7. По порядку осуществления компетенции – на коллегиальные и единоначальные;
8. По правовым формам деятельности – на правотворческие, правоприменительные и правоохранительные;
9. По характеру компетенции – на органы общей компетенции, которые в пределах своих полномочий принимают решения по любым вопросам (правительство), и органы специальной компетенции, осуществляющие деятельность в какой-либо одной сфере общественной жизни (министерства).

Таким образом, существует большое количество классификаций государственных органов, каждая из которых позволяет познать определённую группу подобных органов.

### 3.3.3. ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА: ПОНЯТИЕ, СТРУКТУРА, ФУНКЦИИ

В социальном управлении принимают участие различные субъекты: государство (специально предназначенное для этой цели), партии, политические движения, общественные объединения и т.п. Все они, оказывая активное влияние на политическую жизнь общества и осуществляя политическую власть, объединяются в политическую систему.

**Политическая система общества** – это упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность институтов (государственных органов, политических партий, движений, общественных организаций и т.п.), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

Понятие "политическая система общества", вошедшее в научный оборот во второй половине XX в., показывает, как регулируются политические процессы, как формируется и функционирует политическая власть. Это механизм организации и реализации политической деятельности.

Политическая система имеет ряд характерных черт:

- 1) именно в её рамках и с её помощью осуществляется политическая власть;
- 2) она зависит от характера общественной среды, социально-экономической структуры общества;
- 3) она обладает относительной самостоятельностью.

Политическая система в конечном счёте регулирует производство и распределение благ между социальными общностями на основе использования государственной власти, участия в ней, борьбы за неё.

Выделяют следующие компоненты политической системы:

- 1) политическая организация общества, включающая в себя государство, политические партии и движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т.п.;
- 2) политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны политической власти и политической системы;
- 3) социально-политические и правовые нормы, регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политической власти;
- 4) политические отношения, складывающиеся между элементами системы по поводу политической власти;
- 5) политическая практика, состоящая из политической деятельности и совокупного политического опыта.

В зависимости от природы выделяют следующие виды политических систем: **демократические, командно-административные, теократические, переходные** и т.п.

Сущность политической системы общества наиболее ярко проявляется в её функциях. Выделяют следующие функции политической системы:

- обеспечение политической власти определённой социальной группы или большинства членов данного общества (политической системой устанавливаются и осуществляются конкретные формы и методы властвования – демократические и антидемократические, насильственные и ненасильственные и т.п.);
- управление различными сферами жизнедеятельности людей в интересах отдельных социальных групп или большинства населения (действие политической системы как управляющей включает постановку целей, задач, определение путей развития общества, конкретных программ деятельности политических институтов);
- мобилизация средств и ресурсов, необходимых для достижения этих целей и задач (без огромной организаторской работы, людских, материальных и духовных ресурсов многие поставленные цели и задачи обречены на заведомое недостижение);
- выявление и представительство интересов различных субъектов политических отношений (без селекции, чёткого определения и выражения на политическом уровне данных интересов никакая политика невозможна);
- удовлетворение интересов различных субъектов политических отношений посредством распределения материальных и духовных ценностей в соответствии с теми или иными идеалами конкретного общества (именно в сфере распределения сталкиваются интересы разнообразных общностей людей);
- интеграция общества, создание необходимых условий для взаимодействия различных элементов его структуры (объединяя разные политические силы, политическая система пытается сглаживать, снимать неизбежно возникающие в обществе противоречия, преодолевать конфликты, устранять коллизии);
- политическая социализация (посредством неё формируется политическое сознание индивида, и он "включается в работу" конкретных политических механизмов, благодаря чему происходит воспроизводство политической системы путём обучения всё новых членов общества и приобщения их к политической деятельности) и др.

Таким образом, политическая система имеет немало функций, с помощью которых она выполняет свое предназначение, обеспечивает нормальные политические отношения, связывает все субъекты политики в единый политический организм.

#### 3.3.4. МЕСТО И РОЛЬ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

Понятия "государство" и "политическая система общества" соотносятся, как часть и целое. Государство концентрирует в себе всё многообразие политических интересов, регулируя явления политической жизни через призму "общеобязательности". Именно в этом качестве государство играет особую роль в политической системе, придавая ей своего рода целостность и устойчивость. Оно выполняет основной объём деятельности по управлению, пользуясь ресурсами общества и упорядочивая его жизнедеятельность.

Государство занимает центральное, ведущее положение в политической системе общества, так как оно:

- 1) выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;
- 2) является единственным носителем суверенитета;
- 3) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом; имеет силовые структуры (вооружённые силы, милицию, службу безопасности и т.п.);
- 4) обладает, как правило, монополией на правотворчество;
- 5) владеет специфическим набором материальных ценностей (государственная собственность, бюджет, валюта и т.д.);
- 6) определяет главные направления развития общества.

Государство выступает не только самостоятельным субъектом политики, но и призвано регулировать поведение иных субъектов политических отношений, обладая в этой сфере весьма широкими **полномочиями**:

- может устанавливать в законодательстве правовой режим организации и функционирования всех иных субъектов политики – политических партий, движений, групп давления и т.п.;
- регистрирует их соответствующими органами (как правило, министерством юстиции) и привлекает к участию в общественных и государственных делах;
- может осуществлять надзор за законностью деятельности всех иных субъектов политики и применять меры принуждения за соответствующие правонарушения.

Наряду с государством особое место в политической жизни занимает и право как важнейший социальный институт.

Роль права в политической системе общества заключается в том, что оно:

- 1) служит одним из средств связи между обществом и его политической системой (в законах, принимаемых законодательными органами, выражаются интересы большинства людей, различных слоёв, классов, групп населения);
- 2) аккумулирует волю общества, всех его политических сил;

3) интегрирует общество, делает политическую систему стабильной (в частности, Конституции и законы обычно на длительный период закрепляют систему политических институтов, правовую основу взаимоотношений между ними, устройство государства и т.п.);

4) устанавливает правовые формы организации, функционирования и смены государственной власти, способы и методы политической борьбы всех существующих в данном обществе политических сил и т.д.;

5) легализует в правовых актах (конституции, законах, подзаконных актах) субъектов политической организации – государство, политические партии, движения, общественные объединения и т.п., которые должны действовать в их рамках.

Так, любое государство при помощи права в той или иной степени пытается регулировать процессы образования и функционирования политических партий. В связи с усложнением форм и методов деятельности партий в политической жизни, с возрастанием их роли в обществе всё заметнее становится тенденция более детальной юридической регламентации их деятельности.

Происходящее расширение объёма правового регулирования отношений, связанных с порядком образования, организацией и деятельностью политических партий, послужило основанием для появления концепций о формировании в современных государствах особого "партийного права" ("права партий").

### 3.4. ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО И ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

#### 3.4.1. ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО: ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ

Одной из целей российских реформ является построение гражданского общества. Но мало кто из "простых смертных" может толком объяснить, что это такое. Выдвинутая идея, как отмечается в печати, звучит привлекательно, но малопонятно для подавляющей части населения. Сразу возникает вопрос: а что, разве наше общество не гражданское?

Словосочетание "гражданское общество" условно, так как "негражданского", а тем более "антигражданского" общества не существует. Любое общество состоит из граждан и без них немыслимо. Только догосударственное, нецивилизованное (родовое) общество нельзя было назвать гражданским. Во-первых, в силу его незрелости, примитивности, неразвитости; во-вторых, потому что там вообще не было таких понятий, как "гражданин", "гражданство".

Не могло быть, строго говоря, гражданским и рабовладельческое общество, поскольку оно не признавало значительную часть своих членов в качестве свободных и равноправных. Рабы были не субъектами, а объектами притязаний со стороны себе подобных. То же самое можно сказать о феодальной системе с его крепостничеством. Но это внешняя, формальная сторона вопроса.

По существу же термин "гражданское общество" приобрел в научной литературе своё особое содержание и в современной трактовке выражает определённый тип (состояние, характер) общества, его социально-экономическую, политическую и правовую природу, степень зрелости, развитости. Иначе говоря, под этим понятием разумеется общество, отвечающее ряду выработанных историческим опытом критериев. Это более высокая ступень в развитии социальной общности.

За эпитетом "гражданское", несмотря на его условность, стоит обширное и богатое содержание. Смысл данного феномена многогранен и неоднозначен, толкуется учёными по-разному. Однако ясно, что не всякое общество, состоящее из граждан, является гражданским, подобно тому как не любое государство, где действует право, можно назвать правовым. Например, советское общество никогда не было и не могло быть ни правовым, ни гражданским, равно как и российское ещё не стало таковым. Но сегодняшняя Россия провозгласила эту цель.

Понятие гражданского общества, будучи давно известным, оказалось тем не менее для нашей науки относительно новым и неразработанным. Сама эта идея весьма слабо распространена в широких массах, в общественном сознании. Гораздо больше утвердилась идея правового государства. Гражданское общество не нашло чёткого отражения в новой российской Конституции, которая даже не содержит этого термина, хотя отдельные элементы гражданского общества в ней всё же закреплены (частная собственность, рыночная экономика, права человека, политический плюрализм, свобода слова, многопартийность и др.).

Представления о гражданском обществе прошли длительную эволюцию, поэтому, думается, будет полезным краткий ретроспективный взгляд на проблему, её зарождение и развитие, так как подобный исторический экскурс может помочь лучшему уяснению темы.

#### 3.4.2. СУЩНОСТЬ, ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ И СТРУКТУРА ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА

Как уже отмечалось, Россия провозгласила цель построения гражданского общества и правового государства. Следовательно, их пока ещё нет. Однако общие контуры возводимого здания ясны, известны основные элементы (узлы, блоки, несущие конструкции). Но одно дело – проект, другое – его реальное воплощение в жизнь. Сложился пока только некий идеальный образ гражданского общества, требующий глубокого научного осмысления. К тому же реализация замысла осуществляется в труднейших условиях российской действительности.

Сущность гражданского общества состоит в том, что оно объединяет и выражает прежде всего интересы граждан, их чаяния, свободу, запросы, потребности, а не волю правящих элит, власти, государства. Последнее (государство) призвано выступать лишь слугой общества, его доверенным представителем. Государство – для общества, а не общество – для государства. В то же время антагонизма между ними не должно быть.

Можно указать ряд наиболее общих идей и принципов, лежащих в основе любого гражданского общества, независимо от специфики той или иной страны. К ним относятся:

- 1) экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения;
- 2) безусловное признание и защита естественных прав человека и гражданина;
- 3) легитимность и демократический характер власти;
- 4) равенство всех перед законом и правосудием, надёжная юридическая защищённость личности;
- 5) правовое государство, основанное на принципе разделения и взаимодействия властей;
- 6) политический и идеологический плюрализм, наличие легальной оппозиции;
- 7) свобода мнений, слова и печати, независимость средств массовой информации;
- 8) невмешательство государства в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и ответственность;
- 9) классовый мир, партнёрство и национальное согласие;
- 10) эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.

Гражданское общество – не государственно-политическая, а главным образом экономическая и личная, частная сфера жизнедеятельности людей, реально складывающиеся отношения между ними. Это свободное демократическое правовое цивилизованное общество, где нет места режиму личной власти, волонтаристским методам правления, классовой ненависти, тоталитаризму, насилию над людьми, где уважаются закон и мораль, принципы гуманизма и справедливости. Это рыночное многоукладное конкурентное общество со смешанной экономикой, общество инициативного предпринимательства, разумного баланса интересов различных социальных слоёв.

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.

Гражданское общество начинается с гражданина и его свободы. Само звание "гражданин" в своё время звучало как синоним независимости, равноправия, достоинства и самоуважения личности. Оно противопоставлялось всевозможным сословным чинам, привилегиям, кастовым различиям, воспринималось как вызов угнетённому положению людей, неравенству и ограничению в правах. Статус "подданных", крепостных был унижительным или по крайней мере ущемлённым, не говоря уже о положении рабов.

В то же время звание "гражданин" выражало чувство долга, ответственности, служение народу, обществу ("Поэтом можешь ты не быть, но гражданином быть обязан". – Н.А. Некрасов). Следует различать гражданство и гражданственность – это разные понятия. Особенно возвысила титул гражданина Великая французская революция, идеи которой воплотились в знаменитой Декларации прав человека и гражданина 1789 г.

Гражданское общество – открытое, демократическое, антитоталитарное, саморазвивающееся общество, в котором центральное место занимает человек, гражданин, личность. Оно несовместимо с директивно-распределительной экономикой, навязыванием сверху принудительных образцов жизни и деятельности. Свободные индивиды-собственники объединяются для совместного удовлетворения своих интересов и служения общему благу.

Однако собственников сегодня в России не более 25 %, следовательно, средний класс (основа гражданского общества) ещё не сложился, нормального рынка нет. Государство и право по-прежнему регулируют значительную часть общественных отношений, закрепляют принципы организации общества, социального строя. Как отмечается в литературе (В.Е. Чиркин), идея гражданского общества в своё время призвана была подчеркнуть его независимость от абсолютного, полицейского государства, "очертить круг таких отношений, куда власть не может вмешиваться". Иными словами, "раздельное" существование государства и общества немислимо. Другой вопрос – какие взаимоотношения должны быть между ними, каков характер государства.

Именно в этом смысле гражданское общество противостоит политико-идеологическому, а тем более – авторитарно-бюрократическому, основанному на командных методах управления. Ключевую роль в нём играет семья как исходная модель и опорный институт социального жизнеустройства. Гегель считал семью первым базисом государства, вторым – сословие. Да и Маркс писал, что "в действительности семья, гражданское общество составляют необходимые предпосылки государства".

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 её 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.

Семья, собственность, личность, свобода, право, духовность, порядок, государственность – таковы краеугольные камни и вместе с тем фундаментальные ценности гражданского общества. В этих приоритетах речь не идёт о том, чтобы всех поголовно и в обязательном порядке сделать собственниками – многие этого просто не желают, но такая возможность для каждого должна сохраняться. В этом корень вопроса.

Собственность выступает главной предпосылкой свободы личности и всего общества. Там, где нет уважения к собственности, там нет и уважения к личности. Собственность "есть наличное бытие свободы, она сама по себе – существенная цель" (Гегель). При этом важно, чтобы класс собственников формировался не криминальными путями, как в современной России, а в процессе нормального цивилизованного развития.

Рынок – самоорганизующаяся система, но это вовсе не значит, что государство не может участвовать в отлаживании и совершенствовании этого механизма. Оно должно создавать и уравнивать баланс интересов между конкурирующими субъектами (индивидуальными и коллективными). Государство – мощный фактор формирования и поддержания рыночной среды.

В условиях нынешней российской действительности, когда зрелые рыночные отношения ещё только складываются, ослабление роли государства было бы ошибкой. Ещё в первом президентском послании Федеральному Собранию 1994 г. говорилось, что "в деле реформирования общества не должно быть стихии... Задача заключается в том, чтобы найти разумное соотношение между скоростью реформ и реальной социальной платой за неё, отыскать оптимальные способы участия государства в экономических процессах... При этом без развитого гражданского общества государственная власть неизбежно приобретает деспотический, тоталитарный характер. Только благодаря гражданскому обществу эта власть становится на службу человеку, становится защитницей свободы". А в выступлении Президента РФ В.В. Путина 8 июля 2000 г. отмечалось: "Корни многих наших неудач – в неразвитости гражданского общества и в неумении власти говорить с ним и сотрудничать. Власть всё время бросает в крайности – то она не замечает, то чрезмерно опекает общество".

Формирование гражданского общества предполагает разгосударствление многих сторон его жизни и деятельности. Но это вовсе не означает, что оно совсем не нуждается в государственности. Просто государство должно найти в нём "свое место", отказаться от тотального контроля и ответственности за решение всех проблем, переключить внимание в те сферы, где оно действительно необходимо и где обязано четко выполнять свои изначальные функции (охрана правопорядка, оборона, законотворчество, судопроизводство, защита прав граждан, внешняя политика, бюджет, экология, связь, транспорт и т.д.).

Становление гражданского общества в России – магистральная и долговременная задача, решение которой зависит от множества факторов и условий. Для этого необходимо, чтобы сформировались те предпосылки, о которых говорилось выше. Несмотря на кризисную ситуацию, сложившуюся в стране, весь ход осуществляемых ныне реформ ведёт в конечном счёте к достижению указанной цели.

### 3.4.3. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

Общественным сознанием правовое государство воспринимается как такой тип государства, власть которого основана на праве, им ограничивается и через него реализуется. Но такое представление, хотя и верное по сути, недостаточно для адекватного понимания феномена правового государства, представляющего собой сложную, многофакторную систему.

В идее правового государства можно выделить два главных аспекта:

- 1) свободу человека, наиболее полное обеспечение его прав;
- 2) ограничение правом государственной власти.

В философском смысле свобода может быть определена как способность человека действовать в соответствии со своими интересами, опираясь на познание объективной необходимости. В правовом государстве в отношении человека создаются условия для его юридической свободы, реализуется механизм правового стимулирования, в основе которого лежит принцип "не запрещенное законом дозволено".

Человек как автономный субъект свободен распоряжаться своими способностями, собственностью, имуществом. Право же, являясь формой и мерой свободы, должно максимально раздвинуть границы ограничений личности прежде всего в экономике, сфере внедрения научно-технического прогресса в производство и т.п. Думается, не случайно сегодня в России принят целый пакет приоритетных экономических законов, посвящённых собственности, земле, налоговой системе, приватизации государственных предприятий и т.д., которые фиксируют многообразие форм собственности, открывают простор для инициативы людей, дают возможность почувствовать себя хозяином жизни.

Наиболее крупные и значимые блоки права-стимула в отношении личности (свобода, собственность, равенство и т.д.) воплощаются в формуле "права человека", которые являются фундаментальными в том плане, что призваны обеспечивать первичные предпосылки достойного существования и лежат в основе конкретных многообразных субъективных прав личности.

Права человека как главное звено правового режима стимулирования для индивида есть источник постоянного воспроизводства его инициативы, предприимчивости, инструмент развития гражданского общества. В современный период проблемы прав человека выходят на международный, межгосударственный уровень, что подтверждает правомерность их приоритета над проблемами государства, свидетельствует об их общенациональном характере. Они все прочнее становятся точкой отсчёта в национальных правовых системах, правовом регулировании.

Права человека и правовое государство, несомненно, характеризуются общими закономерностями возникновения и функционирования, ибо существовать и эффективно действовать они могут только в одной "связке". Оба феномена имеют в своей основе право, хотя роль последнего для них практически прямо противоположна,



но одновременно и внутренне едина. Это свидетельствует о том, что соединяющим звеном между человеком и государством должно быть именно право, а отношения между ними – истинно правовыми.

Именно в связанности, ограничении правом государства и заключается сущность правового государства. Здесь право выступает как антипод произвола и как барьер на его пути. Ведь поскольку политическая власть (главным образом власть исполнительная) имеет склонность вырождаться в различные злоупотребления, для неё необходимы надёжные правовые рамки, ограничивающие и сдерживающие подобные негативы, возводящие заслон её необоснованному и незаконному превышению, попранию прав человека.

Правовые ограничения необходимы для того, чтобы недостатки властной личности не трансформировались в пороки государственной власти. Вот почему можно сказать, что правом ограничиваются не собственно управляющие воздействия со стороны государственных структур на личность, а лишь необоснованные и противоправные ущемления интересов граждан.

В условиях демократии право как бы "меняется местами" с государством – утверждается верховенство первого и право возвышается над государством.

Итак, правовое государство – это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений.

#### 3.4.4. ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

Из определения правового государства можно выделить два главных принципа (две стороны сущности) правового государства:

- 1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина (социальная сторона);
- 2) наиболее последовательное связывание посредством права политической власти, формирование для государственных структур режима правового ограничения (формально-юридическая сторона).

Первый принцип нашёл своё конституционное закрепление в ст. 2 Конституции РФ, где сказано, что "человек, его права и свободы являются высшей ценностью". Правовое государство должно последовательно исполнять своё главное предназначение – гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности. Речь идет о такой системе социальных действий, при которой права человека и гражданина являются первичными, естественными, в то время как возможность отправления функций государственной власти становится вторичной, производной.

Сегодня политико-правовой наукой в виде естественных признается система гражданских (личных), политических, экономических, социальных и культурных прав личности, которые содержатся во Всеобщей декларации прав человека 1948 г., в международных пактах о правах человека 1966 г. и других международных актах.

Второй принцип воплощается в жизнь с использованием прежде всего следующих способов и средств.

1. Государственную власть ограничивают сами права и свободы человека, т.е. реальное осуществление первого принципа. Права человека положены в основу системы сдержек и противовесов, правового режима ограничения для государства, не допуская тем самым излишнего регулирующего вторжения последнего в частную жизнь. "Индивидуальные права представляют все одну общую черту: они ограничивают права государства. Государство должно воздерживаться от вмешательства в известные области, предоставляя известный простор личной деятельности".

Государство само себя никогда не ограничит, каким бы совершенным оно ни было. Ограничить власть может только другая власть. Власть государства можно ограничить прежде всего правами человека, которые выступают своеобразным проявлением власти личности, волей гражданского общества, составляют главную часть права. Здесь будет уместным воспроизвести слова немецкого юриста Р. Иеринга (1812 – 1892), который отмечал: "Кто защищает своё право, тот в узких пределах его защищает право вообще".

Только осознание необходимости инициативного поведения в правовой сфере, повышения юридической и политической культуры сможет стать настоящей гарантией приоритета прав человека и гражданина как высшей ценности по отношению к правам государства. Как любой настоящий спортсмен должен ежедневно поддерживать физическую форму и постоянно подтверждать высокие результаты, так же и общество, каждый гражданин ежедневно должны поддерживать свою "правовую форму" бытия, постоянно бороться за собственные права и интересы, ибо правовое государство – это в большей степени процесс, чем результат. Он не достигается автоматически, раз и навсегда. Уровень правовой жизни (световой) необходимо систематически отвоёвывать у криминала, бесправия (теневой составляющей правовой жизни).

2. Среди правоограничивающих мер особое место занимает проблема разделения властей. Её главное требование, выдвинутое Дж. Локком и Ш.Л. Монтескье в период борьбы буржуазии с феодализмом, заключалось в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы, учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путём принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающую гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных).

При этом каждая из них, являясь самостоятельной и взаимосдерживающей властью, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Система сдержек и противовесов, установленная в Конституции и законах, представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной.

3. Федерализм также может внести свой вклад в дело ограничения государственной власти. Как своеобразное государственное устройство, федерация дополняет горизонтальное разделение власти ещё и разделением её по вертикали и тем самым становится средством ограничения государственной власти, системой сдержек и противовесов. Это создаёт своего рода "двойную безопасность" для прав человека и гражданина. При реально действующих федеративных отношениях различные государственные структуры и ветви власти будут контролировать друг друга, уменьшать вероятность злоупотреблений и произвола в отношении личности. Вместе с тем в условиях сепаратизма, ложно понятой идеи суверенизации, в рамках неустойчивых федеративных отношений и национально-государственной неразберихи "двойная безопасность" может легко превратиться в "двойную опасность" для свободы личности, когда и со стороны центра, и со стороны субъектов федерации происходит "покушение" на права человека.

4. Как способ ограничения политической власти выступает верховенство закона и его господство в общественной жизни. В правовом государстве закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменён, изменён или приостановлен актами исполнительной власти. Закон принимается либо самим народом, либо депутатами, которые являются представителями всего народа и выражают соответственно общественные интересы в отличие от инструкций и приказов, издаваемых министерствами и ведомствами в своих узкоотраслевых или даже корпоративных интересах. Поэтому при расхождении ведомственных распоряжений с законом должен действовать закон.

5. Взаимная ответственность государства и личности – это тоже способ ограничения политической власти. Ещё И. Кант сформулировал данную идею: каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения в отношении властвующего к точному и безусловному исполнению закона, что и властвующий в его отношении к гражданину.

В условиях правового государства личность и властвующий субъект (как представитель государства) должны выступать в качестве равноправных партнёров, заключивших своеобразное соглашение о взаимном сотрудничестве и взаимной ответственности.

Этот способ ограничения политической власти выражает нравственно-юридические начала в отношениях между государством как носителем власти и личностью как участником её осуществления. Устанавливая в законодательной форме свободу общества и личности, само государство не свободно от ограничений в собственных решениях и действиях. Посредством закона оно должно брать на себя обязательства, обеспечивающие справедливость и равенство в своих отношениях с гражданином, общественными организациями, другими государствами.

Формами контроля со стороны общественности за выполнением обязательств государственных структур могли бы стать референдумы, отчёты депутатов перед избирателями и т.д. На тех же правовых началах строится и ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меры свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

Названные способы и средства ограничения государственной власти могут рассматриваться в виде самостоятельных принципов, так или иначе развивающих и конкретизирующих второй основной принцип – последовательное связывание с помощью права государственной власти.

Кроме двух основных можно выделить и другие принципы, которые в той или иной мере вытекают из вышеприведённых и создают для них обеспечивающий фон. Это – высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе; наличие гражданского общества и осуществление контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права и т.п.

Идея правового государства есть идея взаимоуправления гражданского общества и государства, предполагающая разрушение монополии государства на власть с одновременным изменением соотношения свободы государства и общества в пользу последнего и отдельной личности.

Идея правового государства в некотором роде носит универсальный характер в том смысле, что она практически присуща политической и правовой идеологии цивилизаций всех народов, участвующих в мировом историческом процессе.

Итак, принципами правового государства, отличающими его от государства неправового, являются:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- наиболее последовательное связывание с помощью права политической власти, формирование для государственных структур режима правового ограничения;
- разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную;
- федерализм;
- верховенство закона;
- взаимная ответственность государства и личности;
- высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе;

– наличие гражданского общества и осуществление контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права и др.

## Г л а в а 4

### ТЕОРИЯ ПРАВА

---

---

#### 4.1. ПРАВО И ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

##### 4.1.1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И СУЩНОСТЬ ПРАВА

Слово "право" – многозначно, имеет богатое разностороннее содержание. Во-первых, его употребляют в общесоциальном смысле (моральное право, право народов и т.п.), в рамках которого речь идёт о нравственных, политических, культурных и иных возможностях в поведении субъектов (например, моральное право руководить коллективом; поступить по совести; изменить, следуя моде, свой внешний вид; право члена общественно-общественного объединения и т.п.).

Во-вторых, с помощью этого термина обозначается определённая правовая возможность конкретного субъекта. В данном случае такое право называется субъективным, принадлежащим личности и зависящим от его воли и желания (право на образование, на труд, на пользование культурными ценностями, на судебную защиту и т.д.).

В-третьих, под правом понимают юридический инструмент, связанный с государством и состоящий из целой системы норм, институтов и отраслей. Это так называемое объективное право (конституция, законы, подзаконные акты, правовые обычаи, нормативные договоры).

Наш объект рассмотрения – право именно в этом, последнем, смысле. В рамках такого понимания право есть система общеобязательных, формально определённых юридических норм, выражающих консолидированную волю общества (конкретные интересы различных классов, социальных групп, слоёв), устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений.

Право – социальный институт, имеющий свою собственную природу. Специфика права проявляется в его признаках, которые содержатся в приведённом выше определении. Эти признаки заключаются в следующем:

1) право носило волевой характер, ибо оно есть проявление воли и сознания людей, но не любой воли, а прежде всего государственно выраженной воли классов, социальных групп, элит, большинства членов общества;

2) общеобязательность, в чём воплощается суверенитет государства, означающий, что выше официальной, публичной власти в обществе никого нет и быть не может и что все принимаемые нормы права распространяются на всех либо большой круг субъектов;

3) нормативность права заключается в том, что оно прежде всего состоит из норм, т.е. общих правил поведения, регулирующих значительный круг общественных отношений;

4) связь с государством состоит в том, что право во многом принимается, применяется и обеспечивается государственной властью. Государство для того и функционирует, чтобы гарантировать соблюдение исполнения юридических норм;

5) формальная определённость права заключается в том, что нормы права имеют внешне выраженную письменную форму, должны быть чётко объективированы, точно определены, воплощены вовне;

6) системность права проявляется в том, что оно представляет собой не механическую совокупность юридических норм, а внутренне согласованный, упорядоченный организм, где каждый элемент имеет своё место и играет свою роль, где юридические предписания взаимосвязаны, расположены определённым иерархическим образом, группируются по отраслям и институтам.

Можно выделить и соответствующие подходы к сущности права. Хронологически первым является **классовый подход**, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведённую в закон государственную волю экономически господствующего класса. Здесь право используется в узких целях как средство для обеспечения главным образом интересов правящей группы.

Существует также **общесоциальный подход**, который рассматривает право как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества. Здесь право применяется в более широких целях – как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии, политического плюрализма и т.п.

Наряду с этими основными выделяют и другие – **религиозный, этнический, расовый** и иные подходы к сущности права, в рамках которых соответствующие интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях, судебной практике.

Иначе говоря, сущность права многопланова. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в ней в зависимости от исторических условий на первый план может выступать любое из вышеперечисленных начал.

Раскрыть значение права для общества и конкретизировать его сущность призвана категория "ценность права", под которой понимается способность права служить средством для удовлетворения справедливых, прогрессивных интересов общества и отдельной личности.

Ценность права выражается в том, что оно прежде всего выступает средством:

- регулирования общественных отношений (придаёт действиям людей согласованность, упорядоченность, уверенность);
- защиты существующего общественного строя (устанавливает меры юридической ответственности за общественно опасные и вредные деяния);
- обновления общества, фактором его прогресса (содействует развитию тех социальных связей, в которых заинтересовано общество);
- решения глобальных проблем современности (оборонных, экологических и т.п.);
- определения меры свободы личности в обществе (фиксирует масштабы, границы свободы);
- утверждения нравственных начал в общественной жизни, инструментом воспитания населения и формирования цивилизованной правовой культуры.

Право есть совокупность исходящих от государства общеобязательных, формально определённых норм, выражающих идеи свободы, справедливости, гуманизма, нравственности, прав человека и призванных регулировать поведение людей и их коллективов в целях стабильного функционирования и развития общества.

#### 4.1.2. ПОНЯТИЕ ПРАВА В ОБЪЕКТИВНОМ И СУБЪЕКТИВНОМ СМЫСЛЕ

Ни один грамотный юрист никогда не спутает понятия права в объективном и субъективном смысле. Профессионал без труда объяснит, что конкретно имеется в виду под словом "право" в той или иной ситуации, в том или ином контексте. Да и рядовые граждане, не вдаваясь в теорию и не прибегая к "мудрёным" терминам, интуитивно различают указанные понятия в своей практической жизни.

В одних случаях субъект говорит: "Право мне позволяет, разрешает, гарантирует; оно меня охраняет, защищает, определяет границы свободы, рамки правомерного и неправомерного" (право в объективном смысле); в других он утверждает: "я имею право", "мне принадлежит право", "я вправе совершать те или иные действия, требовать соответствующего поведения от других, предъявлять судебные иски и т.д.", очерчивая тем самым круг своих юридических прерогатив (право в субъективном смысле).

Трудность, однако, состоит в том, что два разных явления обозначаются одним словом – "право". Этот дуализм и сбивает с толку, затрудняет восприятие реальности. Перед нами слово-омоним (омонимы – термины, имеющие одинаковое звучание, но разное значение). Разумеется, лучше было бы обозначать два разных понятия (право как норму закона и право как возможность определённого лица действовать или пользоваться каким-то благом) различными терминами.

Суть двух значений права проста: совокупность юридических норм, выраженных (внешне объективированных) в соответствующих актах государства (Конституциях, законах, кодексах, указах, постановлениях и т.д.), – это право в объективном смысле, или просто объективное право; система прав, свобод и обязанностей граждан, закреплённых в действующем законодательстве или вытекающих из многочисленных правоотношений, а также присущих индивиду от рождения, составляет право в субъективном смысле, или субъективное право. При этом в объективное право входят также судебный прецедент, правовой обычай и нормативные договоры, а право в субъективном смысле – законные интересы.

Различие между правом в объективном и субъективном смысле сложилось в науке давно, оно проводилось ещё в римской юриспруденции, а затем в последующих правовых системах как в Европе, так и в США. Наибольшее развитие и обоснование эта концепция получила, в частности, в немецкой юриспруденции прошлого века, а также в трудах русских дореволюционных правоведов. Собственно, идея двух видов права в принципе заложена в естественно-правовой доктрине.

Попытки отвергнуть категорию субъективного права предпринимались одно время в советской научной и учебной литературе. Эта категория была объявлена "устаревшей и ненужной в науке, методологически неверной", "не соответствующей социалистическим отношениям", а в сохранении её усматривалось "влияние буржуазной юриспруденции". В некоторых учебниках по теории государства и права 50-х годов термин "субъективное право" даже не фигурировал, он обычно заменялся на "правомочие".

"Отмена" понятия субъективного права обосновывалась чаще всего нечёткостью, двусмысленностью самого термина "субъективное право", вызывающего различные толкования даже среди юристов.

В связи с рассмотрением всех этих этимологических аспектов необходимо оговориться, что понятия объективного и субъективного права не следует путать с проблемой объективного и субъективного в праве. Это разные, хотя и взаимосвязанные вопросы. В последнем случае имеется в виду соотношение объективных и субъективных факторов, причин, условий, оказывающих своё влияние на процессы формирования и действия права как социального явления.

Категории же "объективное право" и "субъективное право" представляют собой условные фразеологические понятия (выражения, словосочетания), принятые в мировой юридической науке и практике. Их связь с философскими понятиями объективного и субъективного весьма опосредованная и относительная.

Это не философский аспект, а главным образом логико-понятийный, гносеологический, касающийся происхождения указанных понятий, процесса их образования, содержания, природы, онтологического статуса, ме-

тодологии исследования. Иначе говоря, иной угол зрения, иной ракурс проблемы, хотя определённые элементы философии, в частности теории познания, в ней всё же присутствуют, как и во многих других юридических институтах и понятиях.

Однако, несмотря на эту семантическую трудность, юристы с давних времен употребляли слово "право" в двух главных значениях – объективном и субъективном. Правовая действительность рассматривалась как бы в двух разрезах: в одной плоскости этого разреза видели устанавливаемые государством общеобязательные нормы, а в другой – всё, связанное с их реализацией, те конкретные возможности, полномочия, действия, которые люди могли предпринимать и фактически предпринимали на основе и в пределах этих норм.

Право как норма, закон, государственное установление и право как возможность или управомоченность субъектов вести себя известным образом в рамках этих установлений – вот суть разграничения права на объективное и субъективное.

Право в объективном смысле – это законодательство данного периода в данной стране; право же в субъективном смысле – это те конкретные возможности, права, требования, притязания, законные интересы, а также обязанности, которые возникают на основе и в пределах этого законодательства на стороне участников юридических отношений.

Появилась лингвистическая потребность разграничить два разных явления посредством образования двух самостоятельных понятий. Это можно было сделать двумя путями: либо ввести новые термины, либо найти к уже имевшемуся оценочные прилагательные, способные отразить указанное различие. Произошло последнее.

Слово "право" стало употребляться с определениями "объективное" и "субъективное". Возникли выражения: "объективное право" и "субъективное право", которые и призваны были обозначить и закрепить отделившиеся друг от друга реальности. К этой лексической конструкции толкала не только теория, логика познания права (метод расчленения, изучения по частям), но и практика применения правовых норм, накопленный опыт.

Здесь следует заметить, что если понятие "право" употреблялось без всяких оговорок, то под ним всегда подразумевалось право в объективном смысле, т.е. юридические нормы. Необходимость в уточнении как раз и возникает тогда, когда требуется обратить внимание и указать не на норму закона, а именно на право отдельного субъекта – субъективное право. Без такого уточнения, т.е. без определения "субъективное", право обычно мыслится как объективное (совокупность норм), если даже слово "объективное" при этом и отсутствует. В данном контексте важен момент противоположаемости.

И если уж говорить о более или менее удачной и точной терминологии, то в научном отношении, теоретически, когда право в смысле правомочия конкретного лица сопоставляется с правом в объективном смысле (норма), предпочтительнее как раз термин "субъективное право", так как он более верно и адекватно выражает суть и специфические особенности обозначаемого явления.

Дело в том, что субъективное право не только указывает на принадлежность права субъекту, но и отражает тот факт, что принадлежащее субъекту право (как мера его возможного поведения) зависит в известных пределах от его личного желания и усмотрения, особенно в смысле использования. Норма же права объективна, она не зависит от воли и желания отдельного лица, ею нельзя распоряжаться как чем-то личным, индивидуальным. Будучи общим, безличным, отвлечённым правилом, норма не принадлежит и не может кому-либо принадлежать.

Именно эти свойства данных явлений (зависимость – независимость, принадлежность – непринадлежность, связанность – несвязанность с субъектом) отражают слова "объективное" и "субъективное". Эти определения показывают разную степень самостоятельности обозначаемых объектов по отношению к субъекту. Когда человек говорит: "Я имею право", то это не означает, что он "имеет" норму права; это означает, что он может (вправе) действовать известным образом в рамках этой нормы, иными словами, в рамках стоящего над ним и не зависящего от него закона.

Признание и законодательное закрепление естественных прав человека придаёт делению права на объективное и субъективное новое звучание и значение. Тем более что речь, собственно, идёт об одной и той же проблеме, только в разных её аспектах, органично дополняющих друг друга. Недопустимо и вредно как отождествление, так и противопоставление естественного и позитивного права.

Под правом в объективном смысле понимается система юридических норм, выраженных (объективированных) в соответствующих нормативных актах государства (Конституциях, законах, указах, кодексах), не зависящих от каждого отдельного индивида; а под правом в субъективном смысле понимается система наличных прав и свобод субъектов, их конкретные правомочия, вытекающие из указанных выше актов или принадлежащие им от рождения и зависящие в известных пределах от их воли и сознания, особенно в процессе использования.

Понятия права в объективном и субъективном смысле совершенно необходимы в юридической науке и практике, они призваны выполнять важные операционные, аналитические, познавательные, прикладные и социально-регулятивные функции. Перед нами – базовые, основополагающие категории праведения.

#### 4.1.3. ОСНОВНЫЕ УЧЕНИЯ О ПРАВЕ

Становление права есть процесс и результат целенаправленной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению. Это "вечно" протекающее действие, поскольку общество на каждом этапе своего развития открывает в праве все

новые и новые качества, свойства, стороны, грани. Множественность теорий правопонимания обусловлена различными национальными и региональными традициями, философскими и идеологическими воззрениями, историческими и социально-психологическими особенностями. Учитывая такой плюрализм мнений и сложную природу самого права, И. Кант верно заметил, что "юристы до сих пор ищут своё определение права". В силу того, что право находится как бы на "перекрёстке" удовлетворения интересов различных социальных групп, слоёв, классов, элит, оно может быть использовано в разных целях.

Существуют следующие основные концепции права: естественно-правовая, историческая, нормативистская, материалистическая, психологическая, социологическая.

**Естественно-правовая теория** наиболее логически завершённую форму получила в период буржуазных революций XVII – XVIII вв. Представителями её являются Т. Гоббс, Дж. Локк, А.Н. Радищев и др.

Главными идеями этого учения выступают следующие:

1) в рамках данной доктрины разделяется право и закон. Наряду с позитивным правом, т.е. законами, принимаемыми государством, существует высшее, "естественное" право, свойственное человеку от рождения. Это данные от природы неотъемлемые права человека (право на жизнь, свободу, семью, собственность), которые выступают критериями права позитивного;

2) право по существу отождествляется с моралью. По мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы;

3) источник прав человека содержится не в законодательстве, а в самой "человеческой природе", права даются либо от рождения, либо от Бога.

**Историческая школа** права сформировалась в конце XVIII – начале XIX в. Её представителями были: Г. Гуго, К.Ф. Савиньи, Г. Пухта и другие.

Основные идеи названной доктрины:

1) право – историческое явление, которое, как и язык, не устанавливается договором, не вводится по чье-либо указанию, а возникает и развивается постепенно, стихийно;

2) право – это прежде всего правовые обычаи (т.е. исторически сложившиеся правила поведения, влекущие за собой юридические последствия). Законы же производны от обычного права, которое произрастает из недр "национального духа", глубин "народного сознания";

3) представители этой теории, возникшей во времена феодализма, отрицали права человека, ибо в обычаях той сословной эпохи не могли найти отражения никакие "естественные" права человека.

**Нормативистская теория** права в наиболее полной степени была сформулирована в XX в. Представителями её были: Р. Штаммлер, П.И. Новгородцев, Г. Кельзен и другие.

Основные идеи данного учения заключаются в следующем:

1) исходным (в частности, для концепции Кельзена) является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится "основная (суверенная) норма", принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме большей юридической силы;

2) по Кельзену, право – это сфера должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм долженствования и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в "чистом виде", вне связи с политическими, социально-экономическими и другими оценками;

3) в основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты – решения судов, договоры, предписания администрации, которые также включаются в понятие права и которые тоже должны соответствовать основной (прежде всего конституционной) норме.

**Материалистическая теория** права возникла в XIX – XX вв. Её представителями выступили: К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов и другие.

Основными идеями названной доктрины можно считать следующие:

1) право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса, т.е. как классовое явление;

2) содержание выраженной в праве классовой воли в конечном счёте определяется характером производственных отношений, носителями которых выступают классы собственников, держащие в своих руках государственную власть;

3) право представляет собой такое социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право – это нормы, устанавливаемые и охраняемые государством.

**Психологическая теория** права наиболее логически завершённую форму получила в XX в. Представители: Л.И. Петражицкий, А. Росс, И. Рейснер и другие.

Основными идеями этой доктрины являются:

1) психика людей – фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство;

2) понятие и сущность права выводятся не из деятельности законодателя, а прежде всего из психологических закономерностей – правовых эмоций людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т.е. представляют собой переживания чувства, связанного с правомочием на что-то (атрибутивная норма), и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);

3) все правовые переживания делятся на два вида права – позитивные (исходящие от государства) и интуитивные (личные, автономные). Последние могут не быть связаны с первыми. Интуитивное право, в отличие от позитивного, выступает подлинным регулятором поведения людей и поэтому должно рассматриваться как "действительное" право. Так, разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т.п., которые соответственно формируют "игорное право", "детское право" и т.д.

**Социологическая теория** права была сформирована в наиболее законченном виде в XX в. Е. Эрлих, Жени, С.А. Муромцев, Р. Паунд считаются её ведущими представителями.

Основные идеи заключаются в следующем:

1) разделяют право и закон, хотя делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в области должного, то право – в сфере сущего;

2) под правом понимаются юридические действия, практика, правопорядок, применение законов и т.п. Право – это реальное поведение субъектов правоотношений: физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины – теория "живого" права;

3) формулируют такое "живое" право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они "наполняют" законы правом, вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества.

Таким образом, в историческом контексте право оценивалось и оценивается по-разному. Названные теории есть самые заметные вехи в процессе правопонимания, в изменении юридического мировоззрения общества. Далеко не случайно, что эти учения не раз уже были востребованы практикой. Каждая из перечисленных доктрин имеет как положительные, так и отрицательные моменты. И плюсы, и минусы важно знать и иметь в виду при характеристике теорий.

#### 4.1.4. ПРИНЦИПЫ ПРАВА

**Принципы права** – это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора. Они воплощают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

Представляется, что принципы права должны отражать и выражать основные ценности, на которые ориентируется право. Принципы – это своего рода отправные пункты, показывающие вектор правового регулирования. Они являются более фундаментальными и обобщёнными правилами поведения, нежели юридические нормы; обладают значительной устойчивостью и стабильностью, фиксируясь преимущественно в Конституциях либо важнейших законах.

Принципы выступают в качестве своеобразной несущей конструкции, на основе которой создаются и реализуются не только нормы, институты или отрасли, но и вся система права. Они служат своеобразными ориентирами для правотворческой (оказывают огромное влияние на весь процесс подготовки и издания нормативных актов), правоприменительной и правоохранительной деятельности. От степени их соблюдения в прямой зависимости находится уровень слаженности, стабильности и эффективности правовой системы.

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

К общеправовым относят такие принципы, как:

1) справедливость, которая означает соответствие между ролью лица в обществе и его социально-правовым положением; это соразмерность между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием и т.п. Данный принцип в наибольшей мере выражает общесоциальную сущность права и поиск компромисса между участниками правоотношений, между гражданином и государством;

2) юридическое равенство граждан перед законом и судом, провозглашающее равный правовой статус всех субъектов и нашедший своё воплощение в ст. 19 Конституции РФ, которая устанавливает: "1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. 3. Мужчины и женщины имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации";

3) гуманизм, означающий, что Конституция и законы должны закреплять права и свободы человека и гражданина, запрещать различные деяния, посягающие на человеческое достоинство. Об этом, в частности, сказано в ст. 21 Конституции РФ: "1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. 2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным и иным опытам";

4) демократизм, предполагающий, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия, с помощью которых граждане могут участвовать в управлении государственными и общественными делами, защищать свои права и свободы;

5) единство прав и обязанностей, которое выражается в органической связи и взаимообусловленности прав и обязанностей участников правоотношений – субъектов права, и означает, что нет и не может быть прав без обязанностей или обязанностей без прав; то или иное право может быть реальным только тогда, когда установлена соответствующая ему юридическая обязанность. Так, право гражданина на получение нужной ему информации реализуется через обязанность соответствующих структур предоставлять такую информацию. Вместе с тем законом оговорено, что, осуществляя свои права, личность не должна ущемлять прав и свобод иных субъектов;

6) федерализм, присущий только тем правовым системам, которые существуют в федеративных государствах. Он означает, что в данном обществе действуют две системы законодательства – общенациональная и региональная;

7) законность – система требований общества и государства, состоящая в точной реализации норм права всеми и повсеместно. Этот принцип нашёл своё отражение в ч. 1 и 2 ст. 15 Конституции РФ: "Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. 2. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы";

8) сочетание убеждения и принуждения – универсальные методы социального управления, которые свойственны различным регуляторам, особенно праву. К основным формам убеждения относятся: правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов, обоснование в преамбулах нормативных актов целей и задач их принятия. Особенности принуждения: а) более жёсткий метод воздействия права на субъектов; б) оно является второстепенным, применяемым после убеждения методом; в) осуществляется в особой процессуальной форме, установленной в праве; г) выступает не как самоцель, а как средство исправления и перевоспитания, т.е. включает в себя черты убеждения правонарушителей и других членов общества в необходимости выполнения правовых предписаний. Главная задача законодателя – установить оптимальное сочетание мер принуждения и убеждения в праве.

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

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

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются отраслевыми. К ним относятся: в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном праве – презумпция невиновности; в трудовом праве – принцип свободы труда; в земельном праве – принцип целевого характера использования земли и т.п.

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

#### 4.1.5. ФУНКЦИИ ПРАВА: ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ

Право как социальный институт функционирует наряду с государственным аппаратом, моралью и другими социальными регуляторами. Значение права, его роль в жизни общества во многом определяется теми функциями, которые выполняет право в процессе воздействия на общественные отношения.

**Функции права** – это основные пути (каналы) правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений. Имеются в виду методы воздействия права на общественные отношения, которые отражают его сущность и природу, необходимость самого данного явления.

С помощью понятия "функции права" можно познать социальное назначение права в обществе, его динамику. Главное предназначение права состоит в создании и обеспечении правопорядка, в чём заинтересованы общество, государство, иные субъекты. Право придаёт действиям лиц необходимую организованность, согласованность, устойчивость, уверенность.

Функции права рассматривают в двух плоскостях, а именно в зависимости от того, освещаются ли они в специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких) рамках.

Если следовать широкому значению функций права, то среди них можно выделить, например, такие:

– **экономическая** (право, устанавливая "правила игры" в экономической сфере, упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности, определяет механизм распределения общественного богатства и т.п.);

– **политическая** (право в своих нормах закрепляет политический строй общества, механизм функционирования государства, регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.);



- **воспитательная** (право, отражая определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, формирует у субъектов мотивы правомерного поведения);
- **коммуникативная** (право, являясь информационной системой, выступает способом связи между субъектом и объектом управления, специфическим "посредником" между законодателем и обществом, между творами правовых предписаний и физическими или юридическими лицами).

На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную (развитие общественных отношений) и охранительную функции.

**Регулятивная** функция имеет первичное значение, носит творческий характер, ибо право с помощью этой функции призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы – поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т.п. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости.

Формами осуществления регулятивной функции выступают: определение соответствующих юридических фактов в гипотезах юридических норм; установление и изменение правового статуса субъектов права, того или иного типа правового регулирования; закрепление в законодательстве мер поощрений, льгот, привилегий, иных дозволений; фиксацию моделей правоотношений.

**Охранительная** функция реализуется с помощью правовых ограничений (обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений) и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана её обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда он встречает на своём пути какие-либо препятствия. Для преодоления этих препятствий используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц. Эта функция права направлена на охрану основополагающих ценностей – жизни, здоровья, чести, достоинства, свободы, собственности, правопорядка, безопасности и т.д.

Специфика охранительной функции состоит в следующем: во-первых, она характеризует право как особый способ воздействия на поведение людей, выражающийся во влиянии на их волю угрозой санкций, установлением запретов и реализацией юридической ответственности; во-вторых, она служит информатором для субъектов общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану посредством правовых предписаний; в-третьих, она является показателем политического и культурного уровня развития общества, его гуманных начал, содержащихся в праве, ведь способы охраны весьма часто зависят от гражданской зрелости данного общества, от его политической сущности.

Формами осуществления охранительной функции права выступают: установление обязанностей, запретов, приостановлений, мер пресечения, мер принуждения; фиксация негативных санкций – наказаний и процедуры их реализации.

Право по своей сути направлено на исключение из жизни людей произвола, своеволия, бесконтрольности отдельных индивидов, их групп, государства по отношению к своим гражданам. В нынешних условиях именно от права люди ждут надёжных гарантий от произвола власти, корпоративных структур, засилия преступности.

Регулятивная и охранительная функции находятся во взаимодействии и дополняют друг друга – каждая из них вносит свой вклад в упорядочение социальных связей.

Таким образом, право осуществляет различные функции, воздействует на общественные отношения в различных направлениях и с помощью разного рода юридических средств, выполняя тем самым своё предназначение.

#### 4.1.6. ПРАВО И ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

Понятия права и правовой системы соотносятся как часть и целое. Если под правом традиционно понимаются исходящие от государства общеобязательные нормы, то правовая система – более широкая реальность, охватывающая собой всю совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых официальная (публичная) власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей.

Это – интегрирующая категория, отражающая всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность. По меткому выражению французского правоведа Ж. Карбонье, правовая система – это "вместилище, средоточие разнообразных юридических явлений". Он отмечает, что юридическая социология прибегает к понятию "правовая система" для того, чтобы охватить весь спектр явлений, изучаемых ею. Если бы выражение "правовая система" было лишь простым синонимом объективного (или позитивного) права, то его значение было бы сомнительным.

Современную правовую действительность стало трудно отражать с помощью старых, подчас слишком узких конструкций. Требуются более широкие построения (комплексы), позволяющие производить соответственно и более гибкие и адекватные научные операции, достигать более высоких уровней обобщения, абстракции. Одна из таких категорий – правовая система, которая даёт возможность анализировать и оценивать всю правовую реальность в целостном виде, а не отдельные её компоненты.

Право – ядро и нормативная основа правовой системы, её связующее и цементирующее звено. По характеру права в данном обществе легко можно судить о сущности всей правовой системы этого общества, правовой политике и правовой идеологии государства. Помимо права как стержневого элемента правовая система вклю-

чает в себя множество других слагаемых: правотворчество, правосудие, юридическую практику, нормативные, правоприменительные и правотолкующие акты, правоотношения, субъективные права и обязанности, правовые учреждения (суд, прокуратура, адвокатура), законность, ответственность, механизмы правового регулирования, правосознание, юридические доктрины и др.

Исчерпывающий их перечень дать затруднительно, поскольку правовая система – сложное, многослойное, разнородное, иерархическое и динамическое образование, в структуре которого есть свои системы и подсистемы, узлы и блоки. Многие её составляющие выступают в виде связей, отношений, состояний, режимов, статусов, гарантий, принципов, правосубъектности и других специфических феноменов, образующих обширную инфраструктуру или среду функционирования правовой системы.

Если говорить о её блоках, то можно выделить такие, как нормативный, правообразующий, доктринальный (научный), статистический, динамический, блок прав и обязанностей и др. Между ними существуют многочисленные горизонтальные и вертикальные связи и отношения. Всё это отражает сложный правовой уклад данного общества.

Ценность понятия правовой системы заключается в том, что оно даёт дополнительные (и немалые) аналитические возможности для комплексного анализа правовой сферы жизни общества. Это новый, более высокий уровень научной абстракции, иной срез с правовой действительности и, следовательно, иная плоскость её рассмотрения. Преимущество названного подхода состоит в том, что, будучи предельно широким, он призван отразить в целостном виде общую панораму правового пространства – тот сложный юридический мир, в котором постоянно находятся, вращаются участники социального общения.

Это позволяет полнее, контрастнее выявить наиболее существенные корреляционные, субординационные и другие связи и отношения между целым и его частями, а также последних между собой, точнее определить место и роль каждого звена системы в общей работе всего правового механизма, находящегося в распоряжении государства. Поэтому интегративный подход к правовой системе – единственно возможный.

Входящие в правовую систему компоненты неодинаковы по своему значению, юридической природе, удельному весу, самостоятельности, степени воздействия на общественные отношения, но в то же время они подчинены некоторым общим закономерностям, характеризуются единством.

Естественно, что функционирование такой системы – сложнейший процесс. Поэтому современная теория права должна подняться на такой уровень обобщения, чтобы можно было более глубоко и всесторонне анализировать и оценивать возникшую сегодня новую правовую реальность как целостный феномен, как систему.

Можно сопоставить правовую систему с другими столь же широкими системами – экономической, политической, моральной, выявить их специфику, возможности, формы взаимодействия как однопорядковых по своему уровню явлений.

Понятия правовой системы и правовой надстройки очень близки, но не идентичны, не взаимозаменяемы. Правовая система более гибко и полно отражает структуру правовой материи, все её мельчайшие связи, "капилляры", в то время как правовая надстройка традиционно понимается как единство трёх компонентов: взглядов, отношений, учреждений.

Правовая система и правовая надстройка различаются по своему содержанию, элементному составу, гносеологическим функциям, социальному назначению, роли в общественной жизни, характеру детерминации материальными и иными факторами, генезису. Правовая система – более дробная и более дифференцированная категория; она многоэлементна, полиструктурна, иерархична.

Категория надстройки раскрывает местоположение правовых явлений прежде всего в отношении экономического базиса; понятие же правовой системы служит главным образом для выражения внутренних связей, их организации, структуры.

Право, как уже подчеркивалось, – эпицентр правовой системы. Юридические нормы, будучи обязательными эталонами общественно необходимого поведения, опираясь на возможность государственного принуждения, выступают интегрирующим и цементирующим началом. Это своего рода каркас, несущие конструкции правовой системы, без которых она могла бы превратиться в простой конгломерат элементов, не связанных между собой единым нормативно-волевым началом. Согласованность и координация между ними оказались бы в значительной мере ослабленными.

Нормы права вместе с порождаемыми ими правоотношениями – это необходимые крепления, связки правовой системы. Но право – тоже система и притом наиболее устойчивая и дисциплинирующая, содержащая в себе чёткие оценочные критерии. Это – базовая система в системе. Являясь первичными клеточками правовой системы, юридические нормы и составляют её первооснову, придают ей жизненные силы. Именно через эти нормы достигаются прежде всего основные цели правового регулирования.

Право доминирует в правовой системе, играет в ней роль консолидирующего фактора, "центра притяжения". Все другие её элементы являются фактически производными от права. И всякие изменения в нём неизбежно порождают изменения во всей правовой системе или, по крайней мере, во многих её частях. Тем не менее это не тождественные понятия.

Конечно, в историко-политическом, общесоциологическом и общекультурном плане право и правовую систему нередко отождествляют, когда, например, рассматривают сравнительные типы права, национальные правовые системы различных стран (аналогично тому как в обыденной жизни не всегда проводят различие между обществом и государством, не вдаваясь в научное содержание этих терминов).

Правовая система непрерывно меняется, однако её составные части претерпевают изменения с разными скоростями, и ни одна из них не меняется столь же быстро, как другая. В то же время существуют некие постоянные, долго живущие элементы – принципы системы, которые присутствовали в системе всегда (даже в прошлые века) и будут такими же в течение ещё долгого времени. Они придают необходимую форму и определённую целостность целому.

Термин "право" относится обычно только к нормам. Но необходимо проводить демаркационную линию между нормами как таковыми и теми институтами и процессами, которые вдыхают в них жизнь. Эта расширенная сфера и есть правовая система. Ясно, что эта система – нечто большее, нежели просто набор норм. Право – это способ правительственного социального контроля. Субъект не совершит ошибки, если включит в него правила поведения.

Необходимо разграничивать понятия "право", "правовая система" и "правовой процесс". Дать точное определение праву – достаточно сложная задача. "Право" – слово для ежедневного употребления, часть разговорного словаря. Оно имеет большое количество значений, хрупких, как стекло, неустойчивых, как мыльный пузырь, неуловимых, как время.

Современная российская правовая система, как и американская, организована на федеральной основе. В каждом субъекте Федерации – своя правовая система, имеющая местные особенности и включающая в себя региональные нормы и институты. Свои правовые системы созданы в бывших союзных республиках – ныне суверенных государствах. В наше время наблюдается интенсивное сближение и взаимопроникновение различных правовых систем на основе обязательного для всех международного права и национальных особенностей каждой страны.

В Конституции РФ записано: "Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью её правовой системы" (ч. 4 ст. 15). Это и понятно – право любого государства тысячами нитей связано с международным правом как сгустком длительного коллективного опыта. Такое взаимодействие отражает современные мировые интеграционные процессы.

#### 4.1.7. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОСНОВНЫХ ПРАВОВЫХ СЕМЕЙ

В мире существуют различные правовые системы и правовые семьи, отражающие особенности соответствующих эпох, цивилизаций, стран, народов, континентов. Различают национальные правовые системы и межнациональные (семьи или отдельные группы систем). Национальная правовая система – органический элемент конкретного общества, его истории, культуры, традиций, социального уклада, географического положения и т.д.

**Правовая семья** – это несколько родственных национальных правовых систем, которые характеризуются сходством некоторых важных признаков (пути формирования и развития; общность источников, принципов регулирования, отраслевой структуры; унифицированность юридической терминологии, понятийного аппарата; взаимозаимствование основных институтов и правовых доктрин).

В зависимости от вышеназванных признаков выделяют следующие основные правовые семьи:

- 1) романо-германскую (семью континентального права);
- 2) англосаксонскую (семью общего права);
- 3) религиозную (семью мусульманского и индусского права);
- 4) традиционную (семью обычного права).

К **романо-германской правовой семье** относятся правовые системы Италии, Франции, Испании, Португалии, Германии, Австрии, Швейцарии и др. В качестве самостоятельной группы правовых систем в рамках романо-германской правовой семьи можно выделить славянские правовые системы (Югославии, Болгарии и т.д.). Современная правовая система России при всех её особенностях более родственна именно романо-германской правовой семье.

Среди признаков романо-германской правовой семьи можно выделить следующие:

- единая иерархически построенная система источников писаного права, доминирующее место в которой занимают нормативные акты (законодательство);
- главная роль в формировании права отводится законодателю, который создаёт общие юридические правила поведения; правоприменитель же (судья, административные органы и т.п.) призван лишь точно реализовать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;
- писанные конституции, обладающие высшей юридической силой;
- высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодифицированных нормативных актов;
- весомое положение занимают подзаконные нормативные акты (регламенты, инструкции, циркуляры и др.);
- деление системы права на публичное и частное, а также на отрасли;
- правовой обычай и юридический прецедент выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;

– особое значение имеет юридическая доктрина, разработавшая и разрабатывающая в университетах основные принципы (теорию) построения данной правовой семьи.

Основой возникновения романо-германской правовой семьи послужило римское право. В своем становлении романо-германская правовая семья прошла три главных этапа:

1) эпоха Римской империи – XII в. н.э. – зарождение римского права и его упадок в связи с гибелью Римской империи (476 г. н.э.), господство в Европе архаических способов решения споров – поединки, ордалии (испытания), колдовство и т.д., т.е. фактическое отсутствие права;

2) XIII – XVII вв. – возрождение (ренессанс) римского права, распространение его в Европе и приспособление к новым условиям, достижение независимости права от королевской власти;

3) XVIII – XX вв. – кодификация права, принятие Конституций (в США, Польше, Франции и т.п.), появление отраслевых кодексов (Гражданский кодекс Франции 1804 г., Гражданское уложение Германии 1896 г.), создание национальных правовых систем.

К **англосаксонской правовой семье** относятся национально-правовые системы Великобритании, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и др.

Данная семья характеризуется следующими признаками:

– основным источником права выступает судебный прецедент (правила поведения, сформулированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела);

– ведущая роль в формировании права (правотворчестве) отводится суду, который в этой связи занимает особое положение в системе государственных органов;

– на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые прежде всего в судебном порядке;

– главенствующее значение имеет в первую очередь процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное;

– нет кодифицированных отраслей права;

– отсутствует классическое деление права на частное и публичное;

– широкое развитие статутного права (законодательства), а юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;

– юридические доктрины, как правило, носят сугубо прагматический, прикладной характер.

В своём становлении англосаксонская правовая семья прошла четыре главных этапа:

1) до 1066 г. (нормандского завоевания Англии) – отсутствие общего для всех права; основным источником права являлись местные обычаи, различные для каждого региона;

2) 1066 – 1485 гг. (от нормандского завоевания Англии до установления власти династии Тюдоров) – централизация страны, создание в противовес местным обычаям общего права для всей страны, которое отправляли королевские суды;

3) 1485 – 1832 гг. – период расцвета общего права и его упадка; нормы общего права стали отставать от реальной действительности: во-первых, общее право было слишком формальным и громоздким, что снижало его эффективность; во-вторых, дела, которые было сложно либо невозможно решать, опираясь на общее право, стали разрешаться посредством возникшего "права справедливости", которое самостоятельно творил английский лорд-канцлер (представитель короля), исходя из принципов справедливости;

4) 1832 г. – наши дни – судебная реформа 1832 г. в Англии, в результате которой судьи получили возможность по своему усмотрению решать юридические дела, опираясь как на общее право, так и на собственное убеждение справедливости (т.е. при рассмотрении дел судьями принимаются во внимание как образцы решения подобных дел в прошлом – судебные прецеденты, так и мнение судей, основанное на их собственном понимании справедливости, – "судьи творят право, право есть то, что говорят о нём судьи"); распространение данной системы на английские колонии, где они внедрились, согласуясь с местной спецификой.

К **семье религиозного права** относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др., а также индусское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

– главный творец права – Бог, а не общество, не государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;

– источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман, либо в Шастрах, Ведах, законах Ману и т.д. и действующих в отношении индусов;

– весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образует в своей совокупности единые правила поведения;

– особое место в системе источников права занимают труды учёных-юристов, конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в их основе конкретные решения;

– отсутствует деление права на частное и публичное;

– нормативно-правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;

– судебная практика в собственном смысле слова не является источником права; во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англосаксонской правовых семьях).

К семье традиционного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Признаками данной правовой семьи являются следующие:

- доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписанный характер и передаваемые из поколения в поколение;
- обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путём и признанных государствами;
- обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;
- нормативные акты (писанные законы) имеют вторичное значение, хотя их принимается в последнее время всё больше и больше;
- судебная практика (юридический прецедент) не выступает в качестве основного источника права;
- судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая её сплочённость;
- юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;
- архаичность многих её обычаев и традиций.

Таким образом, правовые семьи неоднородны. В каждой из перечисленных семей имеются свои отличительные особенности, одновременно неизбежно присутствуют и черты, присущие любому праву и любой правовой системе. Общий признак – все они выступают в качестве регуляторов общественной жизни, средством управления обществом, выполняют охранительную, защитительную и принудительную роль, стоят на страже прав человека и гражданина.

## 4.2. ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ

### 4.2.1. ПРАВОВОЙ СТАТУС ЛИЧНОСТИ: ПОНЯТИЕ, СТРУКТУРА, ВИДЫ

В самом кратком виде правовой статус определяется в науке как юридически закреплённое положение личности в обществе. В основе правового статуса лежит фактический социальный статус, т.е. реальное положение человека в данной системе общественных отношений. Право лишь закрепляет это положение, вводит его в законодательные рамки. Социальный и правовой статусы соотносятся как содержание и форма. В догосударственном обществе определённый социальный статус был, а правового нет, поскольку там не было права.

Подобное неправовое состояние можно отразить понятием социально-нормативного статуса, т.е. такого, который определяется соответствующими социальными нормами и отношениями. Его важнейшей органической частью в дальнейшем стал правовой статус. Последний представляет собой совокупность прав, свобод, обязанностей и законных интересов личности, признаваемых и гарантируемых государством.

Юридическое оформление фактического положения индивида осуществляется различными путями и способами, с помощью ряда специфических средств. Оно начинается уже с признания человека субъектом действующего в обществе права и надления его при этом особым качеством – правдееспособностью, после чего он может вступать в соответствующие правоотношения, нести ответственность за свои поступки.

Понятия "правовой статус" и "правовое положение" личности равнозначны.

Слово "статус" в переводе с латинского означает положение, состояние кого-либо или чего-либо. В данном случае речь идёт о статусе личности, человека, гражданина.

Сердцевину, основу правового статуса личности составляют её права, свободы и обязанности, закреплённые в Конституции и других важнейших законодательных актах.

В разные исторические эпохи правовой статус граждан был неодинаков. Достаточно сравнить, скажем, рабовладение, феодализм, буржуазный период, чтобы убедиться в этом. Существенно зависит он и от типа политического режима в рамках одной и той же формации. Причинная обусловленность его сложная и многогранная.

Для современного юридического статуса личности в России характерны такие особенности, как крайняя его неустойчивость, слабая социально-правовая защищённость, отсутствие надёжных гарантирующих механизмов, неспособность государственных властных структур эффективно обеспечить интересы гражданина, его права, свободы, жизнь, честь, достоинство, собственность, безопасность.

Стабильность правового статуса подорвана процессами суверенизации, межнациональными и региональными конфликтами. В ряде бывших советских республик приняты дискриминационные законы, нарушающие основные права человека; проводятся этнические чистки.

Появились значительные группы людей (беженцы, мигранты, перемещенные лица) вообще без чёткого правового статуса. 25 млн. российских граждан внезапно, помимо своей воли, превратились в "иностранцев". Их положение резко ухудшилось. В свою очередь, огромная масса людей из ближнего зарубежья (свыше полу-миллиона) оказалась на территории России.

На правовое состояние личности оказывают своё воздействие и нравственно-психологические факторы – потеря личностью социальных ориентиров и приоритетов, духовной опоры, неадаптированность к новым условиям. Личность испытывает глубокий социальный дискомфорт и неуверенность в завтрашнем дне.

Всё вышеперечисленное – это в основном негативные тенденции. Есть и позитивные.

Во-первых, под правовой статус личности подводится современная законодательная база (новая российская Конституция, Декларация прав и свобод человека, Закон о гражданстве и другие важнейшие акты). При этом нормативная основа создаётся с учётом международных критериев в данной области.

Во-вторых, закладывается новая концепция взаимоотношений личности и государства с приоритетом личности как высшей социальной и моральной ценности; патерналистские начала этих отношений уступают место свободному партнёрству и сотрудничеству в соответствии с принципами гражданского общества.

В-третьих, правовой статус, как и многие другие юридические институты, очищается от идеологического и классового догматизма, апологетики, тоталитарного сознания и мышления индивида как носителя этого статуса; он стал более адекватно отражать современные реалии.

В-четвёртых, осуществляется переход от командно-запретительных методов регламентации правового положения личности к дозвоительно-разрешительным, от сковывающей любую инициативу и предприимчивость бюрократического централизма к разумной автономии и самостоятельности.

В-пятых, меняется соотношение и роль структурных элементов правового статуса: на первый план в нём выходят такие приоритеты, как права человека, достоинство личности, гуманизм, свобода, демократизм, справедливость.

В-шестых, сняты многие ограничения личной свободы индивида, провозглашён принцип "не запрещённое законом дозволено", усилена судебная защита прав граждан, действует презумпция невиновности.

**Правовой статус** – комплексная, интеграционная категория, отражающая взаимоотношения личности и общества, гражданина и государства, индивида и коллектива, другие социальные связи. Поэтому важно, чтобы человек правильно представлял своё положение, свои права и обязанности, место в той или иной структуре, ибо, как справедливо отмечается в литературе, "в жизни нередко встречаются примеры ложно понятого или присвоенного статуса. Если этот статус понимается неверно, то человек ориентируется на чуждые образцы поведения".

Ещё более вредно и недопустимо наделение должностных лиц не предусмотренными законом полномочиями, произвольное расширение функций, что нарушает их официальный статус, свидетельствует о правовом нигилизме. Кроме того, статус может быть юридически нечётким, аморфным, размытым, что ведёт к неразберихе, нарушениям законности, прав личности.

**Виды правового статуса.** Различают:

- а) общий, или конституционный, статус гражданина;
- б) специальный, или родовой, статус определённых категорий граждан;
- в) индивидуальный статус;
- г) статус физических и юридических лиц;
- д) статус иностранцев, лиц без гражданства, лиц с двойным гражданством, беженцев;
- е) статус российских граждан, находящихся за рубежом;
- ж) отраслевые статусы: гражданско-правовой, административно-правовой и др.;
- з) профессиональные и должностные статусы (статус депутата, министра, судьи, прокурора);
- и) статус лиц, работающих в различных экстремальных условиях или особых регионах страны (Крайнего Севера, Дальнего Востока, оборонных объектов, секретных производств).

Набор правовых статусов велик, но в теоретическом плане наиболее существенное значение имеют первые три вида.

**Общий правовой статус** – это статус лица как гражданина государства, члена общества. Он определяется прежде всего Конституцией РФ и не зависит от различных текущих обстоятельств (перемещений по службе, семейного положения, должности, выполняемых функций), является единым и одинаковым для всех, характеризуется относительной статичностью, обобщённостью.

Общий правовой статус не в состоянии учесть всего многообразия субъектов права, их особенностей, отличий, специфики. Поэтому в него не входят многочисленные субъективные права и обязанности, которые постоянно возникают и прекращаются у субъектов в зависимости от их трудовой деятельности, характера правоотношений, в которые они вступают, других ситуаций. Если бы указанные права и обязанности были включены в понятие общего статуса гражданина, то получился бы различный, крайне нестабильный и неопределённый статус. Он уже не был бы единым. Общий правовой статус является базовым, исходным для всех остальных.

**Специальный, или родовой, статус** отражает особенности положения определённых категорий граждан (например, пенсионеров, студентов, военнослужащих, вузовских работников, учителей, рабочих, крестьян, инвалидов, участников войны и т.д.). Указанные слои, группы, базируясь на общем конституционном статусе гражданина, могут иметь свою специфику, дополнительные права, обязанности, льготы, предусмотренные текущим законодательством. Совершенствование этих статусов – одна из задач юридической науки.

**Индивидуальный статус** фиксирует конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, выполняемая работа, иные характеристики). Он представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей гражданина. Твёрдое знание каждым своего личного статуса, своих прав, обязанностей, ответствен-

ности, возможностей – признак правовой культуры, юридической грамотности. Индивидуальный правовой статус подвижен, динамичен, он меняется вместе с теми изменениями, которые происходят в жизни человека.

Рассмотренные три вида статуса соотносятся между собой как общее, особенное и единичное. Они тесно взаимосвязаны и взаимозависимы, наслаиваются друг на друга, на практике неразделимы.

Само собой разумеется, что специальные, индивидуальные и все прочие статусы не могут противоречить общему (конституционному) статусу. Напротив, они должны соответствовать ему как базовому, первичному, исходному.

**Правовой статус** – сложная, собирательная категория, отражающая весь комплекс связей человека с обществом, государством, коллективом, окружающими людьми. В структуру этого понятия входят следующие элементы: а) основные права и обязанности; б) законные интересы; в) правосубъектность; г) гражданство; д) юридическая ответственность; е) правовые принципы; ж) правовые нормы, устанавливающие данный статус; з) правоотношения общего (статусного) типа.

#### 4.2.2. ОСНОВНЫЕ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

При любом демократическом устройстве права и свободы граждан, а также их обязанности составляют важнейший социальный и политико-юридический институт, объективно выступающий мерилем достижений данного общества, показателем его зрелости, цивилизованности. Он – средство доступа личности к духовным и материальным благам, механизмам власти, законным формам волеизъявления, реализации своих интересов. В то же время это неперемнное условие совершенствования самого индивида, упрочения его статуса, достоинства.

Поиск оптимальных моделей взаимоотношений государства и личности всегда представлял собой сложнейшую проблему. Эти модели в решающей степени зависели от характера общества, типа собственности, демократии, развитости экономики, культуры и других объективных условий. Но во многом они определялись также властью, законами, правящими классами, т.е. субъективными факторами.

Главная трудность заключалась и заключается в установлении такой системы и такого порядка, при которых личность имела бы возможность беспрепятственно развивать свой потенциал (способности, талант, интеллект), одновременно признавались бы и почитались общегосударственные цели – то, что объединяет всех. Подобный баланс как раз и получает своё выражение в правах, свободах и обязанностях человека.

Права человека внетерриториальны и внациональны, их признание, соблюдение и защита не являются только внутренним делом того или иного государства. Они давно стали объектом международного регулирования. Права личности не есть принадлежность отдельных классов, наций, религий, идеологий, а представляют собой общеисторическое и общекультурное завоевание. Это нравственный фундамент любого общества.

Россия, следуя курсом реформ, тоже провозгласила указанные ценности как приоритетные и наиболее значимые, признала необходимость придерживаться в данной области общепринятых международных стандартов, закреплённых в таких широко известных актах, как Всеобщая декларация прав человека (1948); Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966); Международный пакт о гражданских и политических правах (1966); Европейская конвенция о защите прав и основных свобод (1950) и др.

Подтверждением приверженности российской демократии этим хартиям служит принятая в ноябре 1991 г. Декларация прав человека и гражданина, ставшая органичной частью новой Конституции РФ, базой всего текущего законодательства, касающегося личности.

Оба эти документа фиксируют широкий спектр основополагающих идей, принципов, прав и свобод, а также обязанностей. Исходные их положения гласят, что права и свободы человека являются естественными и неотчуждаемыми, даны ему от рождения, признаются высшей ценностью и не носят исчерпывающего характера. Признание, соблюдение и защита прав человека – обязанность государства.

Каждый имеет право на жизнь, здоровье, личную безопасность и неприкосновенность, защиту чести, достоинства, доброго имени, свободу мысли и слова, выражение мнений и убеждений, выбор места жительства; может приобретать, владеть, пользоваться и распоряжаться собственностью, заниматься предпринимательской деятельностью, покидать страну и возвращаться обратно.

Закрепляется право граждан на митинги, уличные шествия, демонстрации; право избирать и избираться в государственные органы, получать и распространять информацию, направлять властям личные и коллективные обращения (петиции), свободно определять свою национальность, объединяться в общественные организации. Предусматриваются соответствующие права в социальной и культурной областях (на труд, отдых, образование, социальное обеспечение, интеллектуальное творчество).

Утверждается равенство всех перед законом и судом. Никто не обязан свидетельствовать против себя или близких родственников. Обвиняемый считается невиновным, пока его вина не будет доказана в установленном порядке (презумпция невиновности).

Многие из вышперечисленных прав являются новыми в российском законодательстве, их не было ни в бывших советских Конституциях, ни в Конституции РСФСР. Также впервые юридически закрепляется прямая обязанность государства защищать права человека (ст. 2 Конституции РФ).

При этом подчёркивается, что "права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность представительной и исполнительной власти, местного самоуправления, обеспечиваются правосудием" (ст. 18 Конституции РФ).

Права человека представляют собой ценность, принадлежащую всему международному сообществу. Их уважение, защита являются обязанностью каждого государства. Там, где эти права нарушаются, возникают серьёзные конфликты, очаги напряжённости, создающие угрозу миру и требующие нередко (с санкции ООН) постороннего вмешательства.

Конституция России предусматривает порядок, в соответствии с которым каждый российский гражданин вправе обращаться в международные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (ст. 45). Данное положение также закреплено впервые и оно не нарушает суверенитета страны. Сегодня это – безусловная норма.

Права и свободы человека в соответствии с общепринятой классификацией подразделяются на **социально-экономические, политические, гражданские, культурные и личные**. Такое деление проводится как в мировой юридической практике, так и в национальных правовых системах, в том числе и российской. Между всеми видами и разновидностями прав существует тесная взаимосвязь.

В историческом контексте современные исследователи выделяют три поколения прав: первое – это политические, гражданские и личные права, провозглашённые в своё время первыми буржуазными революциями; второе – социально-экономические права, возникшие под влиянием социалистических идей (право на труд, отдых, социальное обеспечение, медицинскую помощь и т.д.); они дополнили собой прежние права, получили отражение в соответствующих документах ООН; третье поколение – коллективные права, выдвинутые в основном развивающимися странами в ходе национально-освободительных движений (право народов на мир, безопасность, независимость, самоопределение, территориальную целостность, суверенитет, избавление от колониального угнетения и т.д.).

Не правильным считается такое противопоставление прав – все они для личности важны и нужны, каждая их группа по-своему выражает её интересы. Более того, именно сейчас российские граждане на себе почувствовали значимость многих социально-экономических прав, которые ранее были в большей мере гарантированы, чем сейчас, когда складываются "несоциалистические" отношения.

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. не рассматривает их как "второстепенные". Так что искусственное создание некоего "антагонизма" между различными категориями прав несостоятельно.

Что касается различий между правами человека и правами гражданина, о чём также полемизируют в науке, то эти различия имеют под собой определённые основания, которые заключаются в следующем.

Во-первых, права человека могут существовать независимо от их государственного признания и законодательного закрепления, вне связи их носителя с тем или иным государством. Это, в частности, естественные неотчуждаемые права, принадлежащие каждому от рождения. Права же гражданина находятся под защитой того государства, к которому принадлежит данное лицо. Во-вторых, множество людей в мире вообще не имеют статуса гражданина (лица без гражданства) и, следовательно, они формально являются обладателями прав человека, но не прав гражданина. Иными словами, права человека не всегда выступают как юридические категории, а только как моральные или социальные.

Разграничение это возникло давно, о чём свидетельствует хотя бы название знаменитой французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г. Сохранилось оно и в большинстве современных деклараций и Конституций. Однако в наше время указанное деление всё более утрачивает свой смысл, поскольку прирожденные права человека давно признаны всеми развитыми демократическими государствами и одновременно выступают и в качестве прав гражданина.

Принятие нашей страной в 1991 г. Декларации прав человека и гражданина имело огромное общественное значение, так как этот без преувеличения исторический политико-правовой и нравственно-гуманистический акт определил принципиальную позицию России по вопросу, который на протяжении многих десятилетий был камнем преткновения во взаимоотношениях СССР со всем цивилизованным миром, ареной идеологического противостояния.

Как известно, Советский Союз воздержался при голосовании в ООН в 1948 г. Всеобщей декларации прав человека и лишь позже присоединился к ней. Международный пакт о гражданских правах 1966 г. СССР подписал, но никогда полностью не выполнял. Только с наступлением разрядки, прекращением "холодной войны" (вторая половина 80-х гг.) эта позиция была пересмотрена.

#### 4.2.3. ЮРИДИЧЕСКИЕ ОБЯЗАННОСТИ ЛИЧНОСТИ

**Юридическая обязанность** есть установленная законом мера должного, общественно необходимого поведения, а также вид (линия) поведения. Это властная форма социальной регуляции, опирающаяся на "силовое" начало, т.е. на возможность государственного принуждения. В обязанностях выражаются как личные, так и общезначимые интересы. Через обязанность удовлетворяется интерес управомоченного в любом правоотношении.

Корреляция прав и обязанностей создаёт уравновешенное общественное состояние, иначе говоря – режим наибольшего благоприятствования для повседневной жизнедеятельности людей.



Обязанность тесно связана с субъективным правом; это парные, взаимозависимые понятия. Известно, что любая правовая норма носит предоставительно-обязывающий характер и уже поэтому предусматривает как возможное, так и должное поведение. Обязанность – способ обеспечения прав, условие их реальности и эффективности. Если субъективное право – это сфера власти и свободы индивида, то юридическая обязанность – область необходимости и подчинения. Носитель обязанности должен понимать и сознавать свою "несвободу" и связанность ради общего блага.

Функциональное назначение юридических обязанностей – корреспондировать субъективным правам, выполнять свою часть работы в общем механизме правового регулирования, направлять деятельность индивидов в нужное русло; а социальное – формировать должное правосознание и правовую культуру граждан, служить дисциплинирующим фактором, упрочивать законность и правопорядок в обществе.

Принцип сочетания прав и обязанностей получил отражение в принятой Генеральной Ассамблеей ООН Всеобщей декларации прав человека 1948 г., провозглашающей, что "каждый человек имеет обязанности перед обществом, в котором только и возможно свободное и полное развитие его личности", что осуществление прав и свобод гражданином требует "должного признания и уважения прав и свобод других, удовлетворения справедливых требований морали, общего порядка и благосостояния в демократическом обществе" (ст. 29).

В Международном пакте о гражданских и политических правах также зафиксировано, что "отдельный человек имеет обязанности в отношении других людей и того коллектива, к которому он принадлежит". Исходя из этих общих положений, соответствующие государства закрепляют в своём законодательстве более развёрнутый перечень обязанностей применительно к конкретным условиям и национальным интересам. При этом речь, конечно, идёт не только об обязанностях граждан, но и об обязанностях органов власти, должностных лиц, других субъектов.

Проблема единства (сочетания) прав и обязанностей многоплановая. В ней можно выделить ряд аспектов: исторический, социально-политический, философский, юридический, нравственный, психологический и др. Здесь затронуты лишь некоторые из этих связей. Однако ясно, что права и обязанности, будучи самостоятельными категориями, "обречены" на тесное "сотрудничество" в деле регулирования общественных отношений. "Корреляция субъективных прав и обязанностей аксиоматична для философии права, общей теории права и отраслевых юридических наук".

В Конституции РФ обязанности граждан отражены весьма слабо. В ней зафиксирована лишь необходимость соблюдать Конституцию и законы, платить налоги, сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам, историческому и культурному наследию, нести военную службу, защищать Отечество (ст. 15, 44, 57 – 59).

Между тем в приведённых выше международных пактах о правах указываются и другие обязанности, почему-то не вошедшие в нашу Конституцию. Это известное отступление от общепринятых стандартов. В конституциях современных зарубежных стран обязанности также представлены шире и значительнее. Сегодня в российских условиях обязанности как дисциплинирующий фактор не менее необходимы, чем права.

Распространено мнение, что слишком большой перечень обязанностей – признак тоталитарного государства. Отчасти это так. В то же время без обязанностей не может обойтись ни одно "нормальное" общество, и объём их зависит от многих причин: национальных традиций, развитости демократии, уровня политической и правовой культуры и т.д.

В конкретных обстоятельствах современной России в целях усиления организующих начал обязанности граждан можно было бы, на наш взгляд, расширить и привести их в более гармоничное сочетание с правами. Между этими двумя полюсами не должно быть резких расхождений и несогласованностей. Необходимо помнить, что и права, и обязанности выступают важнейшими элементами правосознания.

### **4.3. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ**

#### **4.3.1. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ**

Как сказано выше, социальные нормы – общепризнанные или достаточно распространённые эталоны, образцы, правила поведения людей, средства регуляции их взаимодействия. Они "страхуют", предохраняют общественную жизнь от хаоса и самотёка, направляют её течение в нужное русло. Разумеется, в число социальных норм входят и правовые. Социальные нормы – это объективно необходимые правила совместного человеческого бытия, указатели границ должного и возможного.

Социальные нормы в разной степени отражают закономерности общественного развития, но сами таковыми не являются. Объективные законы, по которым развивается история, не есть нормы. Последние привносятся в жизнь общества людьми, социальной практикой. Одни из них со временем отпадают; другие – возникают, видоизменяются; третьи – навязываются определёнными классами, группами или властью. Иначе говоря, процесс становления, формирования социальных норм – фактор субъективный. Вырабатываются они людьми. Другое дело, что нужда в них диктуется объективной необходимостью.

Право сложилось намного позже других нормативных систем и в основном на их основе. Оно стало более жёстко и целенаправленно регулировать экономические и иные отношения.

Появление социальных норм и сознательного нормативного регулирования связано с переходом от животной стадности людей к человеческому обществу, с процессом социализации отношений, с поведением человека

как особого природно-биологического и общественного существа. Этот переход был длительным и постепенным, эволюция заняла несколько миллионов лет.

Понятия "норма" и "правило" употребляются и воспринимаются в обиходе как равнозначные, взаимозаменяемые. В литературе, справочных изданиях они обычно определяются друг через друга: норма – это правило, а правило – это норма. Между тем при более внимательном анализе выясняется, что "правило" – всё же более узкий термин, чем "норма", и следовательно, они не всегда и не полностью совпадают.

В частности, правовые нормы довольно сложны по своей конструкции, элементному составу, где правило заключено лишь в их диспозициях, не охватывая собой гипотезу и санкцию. Нормы богаче, содержательнее, во всяком случае многие из них. Однако в широком социальном плане, с учётом большого разнообразия действующих норм и правил (не только юридических), этими нюансами можно пренебречь, что фактически и происходит в теории и на практике.

Социальная норма – не просто абстрактное правило желаемого поведения. Она означает также и само реальное действие, которое фактически утвердилось в жизни, на практике. В этом случае действительные поступки и становятся правилом. Иными словами, социальная норма выражает не только "должное", но и "сущее".

Социальные нормы регулируют не всякие, а наиболее типичные, массовые отношения. Случайные связи, поступки, действия не могут отразиться в норме. Норма – это всегда стереотип, основанный как на внутренних побуждениях, так и внешних детерминантах.

**Классификация социальных норм.** Социальные нормы весьма многочисленны и разнообразны, что связано с богатством и неоднородностью самих общественных отношений – предмета регулирования. В социологии они делятся по различным основаниям на соответствующие виды, классы, группы (элементарные и сложные, интенсивные и экстенсивные, прогрессивные и регрессивные, спонтанные и директивные, "живые" и "мёртвые", функционирующие и нефункционирующие).

Юридическая наука не вдаётся в столь подробную и исчерпывающую классификацию, а подразделяет указанные нормы, в основном исходя из таких критериев, как способы формирования, сферы действия, социальная направленность. С этой точки зрения выделяются нормы: 1) правовые; 2) моральные; 3) политические; 4) эстетические;

5) религиозные; 6) семейные; 7) корпоративные; 8) нормы обычаев, традиций, привычек; 9) деловые обыкновения; 10) правила этикета, корректности, приличия, обрядов, ритуалов.

Это общепринятая и наиболее распространённая классификация. Объединяющим началом здесь служит то, что все эти нормы носят социальный, а не технический характер. Несмотря на их различия, они тесно взаимосвязаны, ни одни из них не действуют изолированно от других, не существуют в "рафинированном" виде. Такой сферы отношений просто нет.

### 4.3.2. СООТНОШЕНИЕ ПРАВА И МОРАЛИ: ЕДИНСТВО, РАЗЛИЧИЕ, ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ, ПРОТИВОРЕЧИЯ

В учебных и практических целях очень важно выявить как тесную взаимосвязь всех видов социальных норм, так и их специфику. Особенно это касается права и морали, представляющих для юридической науки приоритетный интерес.

Ещё древние философы (Аристотель, Платон, Демокрит, Цицерон) указывали на значимость этих двух главных определителей общественного поведения, их сходство и несовпадение.

Юристы по роду своей деятельности изучают, толкуют, применяют прежде всего правовые нормы – это их специальность. Но они для оценки поведения субъектов правовых отношений и правильного разрешения возникающих коллизий постоянно обращаются и к этическим критериям, ибо в основе права лежит мораль.

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

Мораль имеет внутренний и внешний аспекты. Первый выражает глубину осознания индивидом своего собственного "Я", меру ответственности, духовности, общественного долга, обязанности. Здесь проявляется известный кантовский "категорический императив", ограничитель, в соответствии с которым в каждой личности заключено некое высшее и безусловное нравственное правило ("внутреннее законодательство"), коему она должна добровольно и неукоснительно следовать.

Смысл этого императива прост: поступай с другими так, как ты хотел бы, чтобы поступали с тобой. Он ставит границы собственному произволу, себялюбию, эгоизму. Так гласит и одна из христианских заповедей. По Канту, две вещи поражают наше воображение – звёздное небо над нами и нравственные законы внутри нас. Глубокое наблюдение.

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

**Единство права и морали** состоит в том, что:

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

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

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

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

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

– в-шестых, право и мораль выступают в качестве фундаментальных общеисторических ценностей, показателей социального и культурного прогресса общества, его созидательных и дисциплинирующих начал. Цель права – "установить совместную жизнь людей так, чтобы на столкновения, взаимную борьбу, ожесточенные споры тратилось как можно меньше душевных сил". Таково же, в сущности, и назначение морали. Ведь право – возведённая в закон нравственность.

Однако наряду с общими чертами право и мораль имеют существенные различия, обладают своей спецификой. Учёт своеобразия этих феноменов имеет, пожалуй, более важное значение, чем констатация их общности. Именно поэтому онтологические статусы и признаки права и морали заслуживают пристального анализа.

#### **Отличительные особенности права и морали** заключаются в следующем:

1. Право и мораль различаются прежде всего по способам их установления, формирования. Как известно, правовые нормы создаются либо санкционируются государством и только государством (или с его согласия некоторыми общественными организациями), им же отменяются, дополняются, изменяются. В этом смысле государство является политическим творцом права; правотворчество – его исключительная прерогатива. Поэтому право выражает не просто волю народа, а его государственную волю и выступает не просто регулятором, а особым, государственным регулятором.

Конечно, процесс правообразования идёт не только "сверху", но и "снизу", вырастает из народных глубин, обычаев, традиций, юридической практики, прецедентов, но в конечном счёте правовые нормы "преподносятся" обществу всё же затем от имени государства как его официального представителя.

По-другому формируется мораль. Её нормы создаются не государством непосредственно и они вообще не являются продуктом какой-то специальной целенаправленной деятельности, а возникают и развиваются спонтанно в процессе практической деятельности людей. Для того чтобы нравственная норма получила право на существование, не нужно согласие властей; достаточно, чтобы она была признана, "санкционирована" самими участниками социального общения – классами, группами, коллективами, теми людьми, кто намерен ею руководствоваться. В отличие от права мораль носит неофициальный (негосударственный) характер.

2. Право и мораль различаются по методам их обеспечения. Если право создаётся государством, то оно им и обеспечивается, охраняется, защищается. За правом стоит аппарат принуждения, который следит за соблюдением правовых норм и наказывает тех, кто их нарушает, ибо норма права – не просьба, не совет, не пожелание, а властное требование, веление, предписание, обращённое ко всем членам общества и подкрепляемое в их же интересах возможностью принудить, заставить.

Иными словами, юридические нормы носят общеобязательный, непререкаемый характер.

По-иному обеспечивается мораль, которая опирается не на силу государственного аппарата, а на силу общественного мнения. Нарушение нравственных норм не влечёт за собой вмешательства государственных органов. В моральном отношении человек может быть крайне отрицательной личностью, но юридической ответственности он не подлежит, если не совершает никаких противоправных поступков. Само общество, его коллективы решают вопрос о формах реагирования на лиц, не соблюдающих моральные запреты.

3. Право и мораль различаются по форме их выражения, фиксации. Если правовые нормы закрепляются в специальных юридических актах государства (законах, указах, постановлениях), группируются по отраслям и институтам, систематизируются (сводятся) для удобства пользования в соответствующие кодексы, сборники, уставы, составляющие в целом обширное и разветвлённое законодательство, то нравственные нормы не имеют подобных чётких форм выражения, не учитываются и не обрабатываются, а возникают и существуют в сознании людей – участников общественной жизни. Их появление не связано с волей законодателей или других правотворящих лиц.

Но моральные нормы – это не только неписанные заповеди и требования (хотя таких абсолютное большинство). Многие из них содержатся, например, в программных и уставных документах различных общественных объединений, литературных и религиозных памятниках, исторических летописях, хрониках, манускриптах, запечатлевших правила человеческого бытия.

4. Право и мораль различаются по характеру и способам их воздействия на сознание и поведение людей. Если право регулирует взаимоотношения между субъектами с точки зрения их юридических прав и обязанностей, правомерного – неправомерного, законного – незаконного, наказуемого – ненаказуемого, то мораль подходить к человеческим поступкам с позиций добра и зла, похвального и постыдного, честного и бесчестного, благородного и неблагородного, совести, чести, долга и т.д. Иными словами, у них разные оценочные критерии, социальные мерки.

5. Право и мораль различаются по характеру и порядку ответственности за их нарушение. Противоправные действия влекут за собой реакцию государства, т.е. не просто ответственность, а особую, юридическую ответственность, причём порядок её возложения строго регламентирован законом – он носит процессуальный характер. Его соблюдение столь же обязательно, как и соблюдение материальных правовых норм. Человек наказывается от имени государства, поэтому к юридической ответственности нельзя привлечь в произвольной форме.

Иной характер носит "воздаяние" за нарушение нравственности. Здесь чёткой процедуры нет. Наказание выражается в том, что нарушитель подвергается моральному осуждению, порицанию, к нему применяются меры общественного воздействия (выговор, замечание, исключение из организации и т.п.). Это – ответственность не перед государством, а перед обществом, коллективом, семьёй, окружающими людьми.

6. Право и мораль различаются по уровню требований, предъявляемых к поведению человека. Этот уровень значительно выше у морали, которая во многих случаях требует от личности гораздо большего, чем юридический закон, хотя он и предусматривает за некоторые противоправные действия весьма суровые санкции. Например, мораль безоговорочно осуждает любые формы нечестности, лжи, клеветы, обмана и т.д., тогда как право пресекает лишь наиболее крайние и опасные их проявления. Мораль не терпит никакого антиобщественного поведения, в чём бы оно ни выразилось, в то время как право наказывает наиболее злостные случаи таких эксцессов.

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

8. Наконец, у права и морали различные исторические судьбы. Мораль "старше по возрасту", древнее, она всегда существовала и будет существовать в обществе, тогда как право возникло лишь на определённой ступени социальной эволюции.

**Взаимодействие права и морали.** Из тесной взаимосвязи указанных регуляторов вытекает такое же тесное их социальное и функциональное взаимодействие. Они поддерживают друг друга в упорядочении общественных отношений, позитивном влиянии на личность, формировании у граждан должной юридической и нравственной культуры, правосознания. Их требования во многом совпадают: действия субъектов, поощряемые правом, поощряются и моралью.

Мораль осуждает совершение правонарушений и особенно преступлений. В оценке таких деяний право и мораль едины. "Мораль требует, чтобы прежде всего было соблюдено право, и, лишь после того как оно исчерпано, вступают в действие нравственные определения".

Конечно, истина конкретна, поэтому могут быть такие деяния, по отношению к которым мораль либо индифферентна, либо даже не порицает их, например доноительство, отказ давать свидетельские показания против родственников и т.д. Но в принципе право и мораль по абсолютному большинству правонарушений занимают единую позицию.

Не случайно право нередко представляют в виде юридически оформленной нравственности, её норм и принципов. В этом смысле право можно охарактеризовать и как явление морали. Такие заповеди христианской морали, как "не убий", "не укради", "не лжесвидетельствуй", берутся под защиту правом, которое карает за их нарушение. Как видим, взаимодействие права и морали нередко выражается в прямом тождестве их требований, обращённых к человеку, в воспитании у него высоких гражданских качеств. Ещё Цицерон указывал, что законы призваны искоренять пороки и насаждать добродетели.

Сегодня моральные основы нашего бытия подорваны, процветает не только правовая, но и нравственный нигилизм. Преодоление этих явлений – важнейшая предпосылка социального и духовного возрождения России. С нарастанием негативных процессов усиливается и степень непримиримости к ним людей, которые хотели бы видеть юридические и моральные рычаги более действенными и результативными в борьбе за оздоровление общества.

Право и мораль плодотворно "сотрудничают" в сфере отправления правосудия, деятельности органов властной, юстиции. Выражается это в различных формах: при разрешении конкретных дел, анализе всевозможных жизненных ситуаций, противоправных действий, а также личности правонарушителя. Фактические обстоятельства многих дел оцениваются с привлечением как юридических, так и нравственных критериев, без которых невозможно правильно определить признаки таких, например, деяний, как хулиганство, клевета, оскорбление, унижение чести и достоинства; понятий цинизма, корысти, стяжательства, "низменных побуждений", выступающих мотивами многих правонарушений.

То же самое относится к делам о выселении за невозможностью совместного проживания, о расторжении брака и решении вопроса о детях, трудовых спорах. Во всех этих случаях требуется не только правовая, но и моральная характеристика субъектов и самих этих конфликтов.

Правовые нормы служат и должны служить проводниками морали, закреплять и защищать нравственные устои общества. И эффективность права во многом зависит от того, насколько полно, адекватно оно выражает эти требования. Сила законов во сто крат увеличивается, если они опираются не только на власть (особый аппарат), но и на мораль. В свою очередь, действие морали, как и других социальных норм, в немалой степени зависит от чётко функционирующей юридической системы.

**Противоречия между правом и моралью.** Тесное взаимодействие норм права и морали не означает, что процесс этот ровный, гладкий, бесконфликтный. Между ними могут возникать и довольно часто возникают острые противоречия, коллизии, расхождения. Нравственные и правовые требования не всегда и не во всем согласуются, а нередко прямо противостоят друг другу. Эти нестыковки, противоречия имеют как социальное, так и диалектическое происхождение.

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

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

Право и мораль – не антиподы, а "соперники", они по-разному оценивают одни и те же факты, между ними тонкие грани и взаимопереходы. На этой почве нередко происходят "лобовые столкновения", так как мораль требует от человека гораздо большего, чем право, судит строже. "Нечто позволительное с точки зрения права может быть чем-то таким, что моралью осуждается", – писал Гегель. В этом легко убедиться на простых житейских примерах.

Известно, что фактический (незарегистрированный) брак не влечёт никаких юридических последствий, и отец ребенка, родившегося в таком браке, не обязан по закону платить алименты, оказывать материальную помощь. По закону – да, а по совести, по морали?

Например, восемнадцатилетняя девушка, выйдя замуж, потребовала выделения своей доли из общей жилплощади, на которой проживали отец, мать и старший брат. Несмотря на уговоры и категорические возражения родителей против дележа (размена) квартиры, она твердила одно: я имею право. Никакие моральные соображения, возмущение соседей, знакомых её не смущали.

Статья 229 ГК РФ (ч. 2) гласит: "Нашедший вещь вправе потребовать от лица, управомоченного на получение вещи, вознаграждение за находку в размере до двадцати процентов стоимости вещи". Однако абсолютное большинство граждан не претендуют на эти законные проценты. Интересно, почему? Очевидно, останавливают чисто человеческие, моральные нормы. И это также противоречие.

Хотя в основе права лежит мораль, это вовсе не значит, что право механически закрепляет все веления морали, независимо от их сути и принадлежности. Мораль неоднородна, отражает устремления различных социальных групп, слоёв, классов, в ней могут противоборствовать взаимоисключающие взгляды.

Мораль, как правило, "шагает впереди", но иногда и юридические установления служат для морали ориентиром и могут оказывать на неё опережающее воздействие.

Создаются ситуации, когда закон нечто разрешает, а мораль запрещает, и наоборот, закон запрещает, а мораль разрешает. Отсутствие же согласия и "взаимопонимания" между ними сказывается в конечном счёте на регулятивных и воспитательных возможностях обоих этих средств. Требуется корректировка соответствующих норм, гармонизация нравственного и правового сознания. Иногда жизненные коллизии ставят суды в затруднительное положение.

Приведём один характерный случай. Он и она, не зарегистрировав брак, прожили вместе, одной семьёй, пять лет. С первых дней она, чтобы доказать свое доверие к нему, ежемесячно вносила на его сберкнижку часть своей зарплаты. То же самое делал и он. Впоследствии, не сойдясь характерами, разошлись. И вот он рассуждает: "Когда перед этим я задумывался о необходимости разойтись, я не знал, как должен поступить с деньгами, скопившимися на сберкнижке. Но наконец понял, что ничего предосудительного не совершу, если оставлю все деньги себе. Так я и сделал. Но почему-то мои сослуживцы и знакомые порицают меня, заявляя, что я совершил подлость".

Таким образом, "фактический" супруг, попросту говоря, обобрал "фактическую" супругу, не переступая при этом грани закона, но попал под жёсткий моральный бойкот. Множество острейших коллизий между правом и моралью возникает вокруг дележа наследства после смерти родственников.

### 4.3.3. ПРАВОВЫЕ ПРЕЗУМПЦИИ И АКСИОМЫ

**Правовые презумпции и аксиомы** – не законодательные нормы, а специфические разновидности правил (принципов), выработанных в ходе длительного развития юридической теории и практики. Будучи продуктом опыта, они играют важную регулятивно-организующую роль в сфере правотворчества, правоприменения, судебной, прокурорской и следственной деятельности, оказывают влияние на становление и развитие правосознания, упрочение законности.

Область их применения обширна. В сущности, это тоже социальные регуляторы, но весьма своеобразные. Как приёмы правового регулирования они оказываются полезными и необходимыми при возникновении различных "нестандартных ситуаций". Но ими пользуются и при обычном, нормальном функционировании правовой системы.

Презумпция означает предположение о существовании (или наступлении) каких-либо фактов, событий, обстоятельств. В основе презумпции – повторяемость жизненных ситуаций. Раз нечто систематически происходит, то можно предположить, что при аналогичных условиях оно повторилось или повторяется и на этот раз. Такой вывод не достоверный, а вероятный. Следовательно, презумпции носят предположительный, прогностический характер. Тем не менее они служат важным дополнительным инструментом познания окружающей действительности. Презумпции выступают в качестве средства, помогающего установлению истины. В этом их научная и практическая ценность.

Правовые презумпции определяются в литературе как закреплённые в нормах права предположения о наличии или отсутствии юридических фактов. Эти предположения основаны на связи с реально происходящими процессами и подтверждены предшествующим опытом.

**Правовые презумпции** – разновидности общих презумпций. Особенность первых, как это вытекает из приведённого определения, состоит в том, что они прямо или косвенно отражаются в нормативных актах, обусловлены потребностями юридического опосредования общественных отношений и действуют только в правовой сфере.

**Наиболее характерные презумпции:**

**Презумпция знания закона (правознакомства).** Априори предполагается, что каждый член общества знает (или по крайней мере должен знать) законы своей страны. Незнание закона не освобождает никого от ответственности за его нарушение. Во всех правовых системах исходят из того, что гражданин не может в качестве оправдания сослаться на свою юридическую неосведомленность – это не будет принято во внимание, хотя заведомо ясно, что ни один человек не в состоянии познать все действующие в данном обществе правовые нормы и акты. Однако иная посылка была бы здесь крайне опасной.

При этом само собой разумеется, что законы должны быть официально опубликованы, чтобы граждане имели объективную возможность с ними ознакомиться и соотносить своё поведение с их требованиями. Древняя мудрость гласит: "Закон не обязывает, если он не обнародован". Институт промульгации (публичное объявление, доведение до всеобщего сведения) закреплён в Конституции РФ (ч. 3 ст. 15).

**Презумпция невиновности,** согласно которой каждый гражданин предполагается честным, добропорядочным и ни в чём не виновным, пока не будет в установленном порядке доказано иное, причём бремя доказывания лежит на тех, кто обвиняет, а не на самом обвиняемом. Данное положение закреплено в международных пактах о правах человека, получило отражение в Конституции РФ (ст. 49).

**Презумпции справедливости закона;** истинности и обоснованности приговора; ответственности родителей за вред, причинённый их несовершеннолетними детьми; предположения о том, что фактический владелец вещи является её собственником, что принадлежность следует за главной вещью; позже изданный закон отменяет предыдущий во всём том, в чём он с ним расходится; никто не может передать другому больше прав, чем имеет сам; специальный закон отменяет действие общего; к невозможному не обязывают; кто не отрицает, признаёт; не всё, что законно, нравственно, и др. Любая презумпция принимается за истину, она действует до тех пор, пока не доказано обратное.

От презумпций необходимо отличать версии и гипотезы, которые тоже представляют собой предположения. Версия – это одно из нескольких предположений, касающихся фактов и обстоятельств конкретного дела. Сфера действия версии ограничена рамками расследуемого преступления. Правда, в общественно-политическом лексиконе слово "версия" нередко употребляется и в более широком смысле.

**Правовые аксиомы** определяются как самоочевидные истины, не требующие доказательств. Их значение в том, что они отражают уже установленные и достоверные знания. Это "простейшие юридические суждения эмпирического уровня, сложившиеся в результате многовекового опыта социальных отношений и взаимодействия человека с окружающей средой".

**Юридические фикции.** Фикция в переводе с латыни – выдумка, вымысел, нечто реально не существующее. В юриспруденции – это особый приём, который заключается в том, что действительность подводится под некую формулу, ей не соответствующую или даже вообще ничего общего с ней не имеющую, чтобы затем из этой формулы сделать определённые выводы. Это необходимо для некоторых практических нужд, поэтому фикции закрепляются в праве. Фикция противостоит истине, но принимается за истину. Фикция никому не вредит. Напротив, она полезна.

В качестве типичного примера фикции из российского законодательства обычно приводится положение о признании лица безвестно отсутствующим, которое гласит: "Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания."

При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года" (ст. 42 ГК РФ).

Таким образом, презумпции, фикции, аксиомы как бы дополняют собой классические правовые нормы и служат важным подспорьем в регулировании сложных взаимоотношений между людьми. Как мы видели, именно они помогают выходить из наиболее затруднительных ситуаций и коллизий.

Жизнь бесконечно разнообразна, в ней возникает множество необычных (уникальных) положений, состояний, обстоятельств, на первый взгляд случайных и труднопредсказуемых. Но, как известно, случайности – форма проявления закономерностей. Поэтому их надо изучать.

#### 4.4. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

##### 4.4.1. ПРАВОСОЗНАНИЕ: ПОНЯТИЕ, СТРУКТУРА, ВИДЫ

**Правосознание** – одна из форм общественного сознания наряду с политическим, нравственным, научным, художественным, философским и т.д. Перед нами те формы, в которых люди познают, осваивают окружающий их мир, объективную реальность, собственное бытие. У каждой формы свой предмет (область) отражения. У правосознания – это право, правовая действительность. Следовательно, правосознание – юридическая категория, подлежащая изучению юридической наукой.

В отечественной литературе правосознание определяется как совокупность взглядов, идей, представлений, а также чувств, эмоций, переживаний, выражающих отношение людей к действующему или желаемому (допустимому) праву и другим правовым явлениям. Речь идёт о том, как люди понимают и воспринимают право, как его осознают, каким хотели бы видеть право в идеале. Отсюда термин – "правосознание".

Правосознание выражает оценку права с точки зрения его справедливости или несправедливости, мягкости или строгости, совершенства или несовершенства, эффективности или неэффективности, достоинств или недостатков. Это – разнообразные, порой полярно противоположные суждения о праве, одобрительная или отрицательная реакция на его действие.

При этом оценивается не только право, законы, но и другие юридические феномены – законность, правопорядок, правотворчество, правосудие, акты правосудия, ход правовой реформы (если иметь в виду современную Россию), состояние преступности, деятельность правоохранительных органов и т.д., короче – всё, что происходит в правовой сфере. Диапазон правосознания весьма широк, он охватывает все стороны и аспекты правовой жизни общества.

В современной судебной практике правосознание играет существенную роль, но оно основано на прочном фундаменте конституционного и текущего законодательства, высоком профессионализме судей, их нравственно-гуманистических и демократических убеждениях, признании естественных прав человека. Особое значение правосознание приобретает при использовании судами института аналогии права, когда решения выносятся не на основе конкретного закона (юридической нормы), а исходя из понимания судьями общих начал, принципов, смысла, духа российского права, личного опыта и собственных представлений о справедливости.

Правосознание выполняет следующие основные функции, раскрывающие его роль и социальное назначение в обществе: 1) оценочную; 2) регулятивную; 3) познавательную; 4) прогностическую.

**Оценочная функция** заключается в том, что с помощью правосознания осмысливаются, анализируются и оцениваются все без исключения элементы правовой системы, вся правовая жизнь общества с точки зрения их соответствия или несоответствия определённым критериям. Оценка может быть как позитивной, так и негативной, т.е. критической. Ни одно юридическое явление, образование, ни один правовой институт не остаются вне аналитического опосредования их правосознанием. Оценке подвергается правовая политика государства, деятельность его органов, властных структур, должностных лиц, законодателей; правомерные и противоправные поступки граждан, собственное поведение субъекта (самооценка). Уйти от оценочного суждения правосознания очень трудно.

**Регулятивная функция** означает, что хотя правосознание, в отличие от права, и не осуществляет непосредственного правового регулирования общественных отношений (в смысле установления каких-либо запретов, предписаний, дозволений, определения юридических прав и обязанностей субъектов, санкций за правонарушения и т.д.), оно тем не менее способно оказывать эффективное общенормативное воздействие на поведение людей, определять их ориентиры, цели, установки. Регулирующая роль правосознания относительна, однако она достаточно велика и полезна, особенно в плане духовного, морального, культурного влияния на индивидуума.

**Познавательная функция** состоит в том, что правосознание как форма отражения и освоения правовой действительности аккумулирует в себе обширный комплекс знаний об этой действительности, о праве и его действии, других юридических феноменах. Чем выше у того или иного субъекта правосознание, тем выше уро-

вень его правовой осведомленности, информированности. Причём знания, накапливаемые правосознанием, постоянно углубляются и распространяются, делаются достоянием всё более широкого круга физических и юридических лиц. Сюда же входит правовое просвещение населения, подготовка юридических кадров, правовая пропаганда, печатные труды, средства массовой информации.

**Прогностическая функция** раскрывает способность правосознания идти впереди права, заглядывать в будущее, давать прогноз правового развития, предвидеть последствия принятия тех или иных законодательных актов. Прогнозирование – важнейшее условие эффективности действующего законодательства, а также предполагаемых мер в данной области. Когда действие того или иного закона даёт отрицательные результаты, то это означает, что он с самого начала был плохо продуман и обоснован. Типичный пример – принятые в середине 1980-х гг. (в разгар "перестройки") так называемые антиалкогольные законы, принесшие при их реализации только вред. Прогнозирование включает в себя учёт всех объективных и субъективных факторов, могущих повлиять на правовое развитие страны, ход правовой реформы. И правосознание играет здесь исключительно важную роль.

**Структура правосознания.** Как следует из приведённого выше определения, правосознание состоит из двух главных элементов или сторон: идеологии и психологии. Они и образуют структуру данного явления. Правосознание, взятое в качестве идеологии, представляет собой систему правовых идей, взглядов, теорий, воззрений, доктрин. Это часть идеологии вообще как собирательного понятия. Особенность правосознания в том, что оно отражает право во всех его состояниях и проявлениях, чем и отличается от других видов идеологии. Понятно, что идеи способны оказывать существенное воздействие на сознание и поведение людей, их мироощущение, образ жизни.

Вторая – психологическая – сторона правосознания, в сущности, питает первую и поэтому нередко рассматривается как исходное, корневое начало. Данный аспект правосознания – это не идеи, не взгляды, а чувства, эмоции, переживания, настроения индивида, связанные с восприятием права и всех производных от него явлений. Имеется в виду эмпирический срез правосознания, предполагающий познание объекта опытным путём. Причём психологический настрой может быть не только индивидуальным. Если определённые настроения получают массовое распространение, то говорят о социальных чувствах, которые могут иметь как всеобщий, так и групповой характер. Общественное недовольство людей чем-либо подчас играет определяющую роль для принятия тех или иных политико-правовых решений. Например, настроения большинства российских граждан (свыше 80 %) склоняются сегодня, как и раньше, в пользу сохранения смертной казни, и это обстоятельство не может не учитывать законодатель.

В уголовном праве при квалификации некоторых преступлений принимаются во внимание такие психологические состояния лица, как сильное душевное волнение (аффект), цинизм, жестокость, низменные побуждения, невменяемость и т.д. В соответствующих случаях назначаются психологические экспертизы. Вообще субъективная сторона правонарушения определяется в науке как психическое отношение правонарушителя к своему деянию и его последствиям.

Примерами сильных эмоциональных проявлений могут служить факты, когда люди возмущаются каким-либо особо тяжким преступлением, беззаконием, грубым произволом, негодуют по поводу того, что преступник не пойман и не осужден. Или, напротив, испытывают чувство удовлетворения тем, что зло наказано и справедливость восторжествовала, законность восстановлена. Всё это – "работа" второй, психологической, стороны правосознания.

**Виды правосознания.** По степени общности правосознание подразделяется на массовое, групповое и индивидуальное.

**Массовое** – это когда определённые правовые взгляды, идеи, представления получают достаточно широкое распространение и становятся как бы господствующими (преобладающими) в обществе. Например, свыше 80 % российских граждан, как уже отмечалось, выступают за сохранение смертной казни; или мнение о том, что наши законы неэффективны, плохо работают, что борьба с преступностью оставляет желать лучшего.

**Групповое** отражает правосознание определённых социальных слоёв населения (например, студенчества, школьной или рабочей молодёжи, военнослужащих, должностных лиц, вузовских работников и т.д.).

**Индивидуальное правосознание** представляет собой суждения о праве, отношении к праву отдельной личности. У конкретного человека представления о праве могут быть и неверными, отсталыми или деформированными. Впрочем, и групповое правосознание, как правило, не идеальное.

По уровню (глубине) отражения правосознание делится на научное, или теоретическое, профессиональное и обыденное.

**Научное (доктринальное) правосознание** наиболее адекватно отражает фактическое положение дел в правовой сфере, ибо о праве и всей правовой системе квалифицированно судят учёные, приводя соответствующие аргументы, обоснования, статистические данные. При этом делаются необходимые выводы, вносятся практические рекомендации и предложения, направленные на улучшение правовой ситуации в стране.

**Профессиональное правосознание** близко к научному. Это суждения о праве и других правовых явлениях юристов-профессионалов (судей, прокуроров, следователей, адвокатов, вообще лиц с высшим юридическим образованием). Ценность их мнений – в доказательности, компетентности, убедительности.

**Обыденное правосознание** – это первичный его уровень, когда знания субъекта о праве формируются под влиянием повседневной жизни и деятельности, общения с окружающими, получаемой по различным каналам информации. Обыденное правосознание чаще всего бывает ещё незрелым, недостаточно развитым. Это то, что К.



Маркс назвал "ходячими формами мышления". На этом же уровне нередко встречается индифферентное (безразличное) отношение к праву в силу крайне слабой осведомленности о нём. В то же время вырабатываются так называемые правовые привычки, когда субъект почитает и соблюдает законы потому, что так воспитан, приучен, таковы семейные и иные традиции.

**Право и правосознание.** Сам термин "правосознание" состоит, как видим, из двух слов – "право" и "сознание". Уже из этого словообразования вытекает тесная взаимосвязь указанных слагаемых. Понятие правосознания прямо отвечает на вопрос: как право воспринимается, осознаётся, оценивается, интерпретируется субъектом, как он к нему относится. Сказанное касается, конечно, и коллективных субъектов, общества в целом. Не будь права, не было бы и правосознания. И напротив, коль есть правосознание, значит, есть и объект его отражения – право. Онтологически они неразрывны.

В практическом плане право и правосознание оказывают мощное воздействие друг на друга. С одной стороны, право служит основной базой и источником формирования правосознания, постоянно питает его; с другой – правосознание оказывает существенное влияние на право, его развитие, совершенствование, повышение эффективности. Данные категории глубоко коррелятивны (взаимозависимы).

В заключение отметим, что правосознание в современном российском обществе крайне неоднородно, противоречиво, во многом деформировано. Процветает правовой нигилизм, неуважительное отношение к праву, законам. Растёт преступность, другие противоправные деяния. Главная причина – кризисное состояние общества, низкая политическая, правовая и нравственная культура граждан, неэффективная работа правоохранительных органов.

Когда-то Ф. Энгельс писал, что есть два способа разложить нацию: наказывать невиновных и не наказывать виновных. У нас, к сожалению, встречается и то и другое. Когда люди видят, что есть преступление, но нет наказания или, наоборот, есть наказание, но нет преступления, то их правосознание серьёзно деформируется, они перестают верить в закон, власть, правосудие, справедливость.

#### 4.4.2. ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ: НЕОБХОДИМОСТЬ, ФОРМЫ И МЕТОДЫ

**Правовое воспитание** – составная часть общегражданского воспитания, включающего в себя множество компонентов. Как известно, существуют различные формы (виды) воспитания личности: политическое, идеологическое, трудовое, нравственное, правовое, культурное, патриотическое, семейное, школьное и т.д. Все они тесно взаимосвязаны, поскольку образуют единый процесс духовного (интеллектуального) воздействия на сознание и поведение людей.

Юристы имеют дело с правовым воспитанием, которое представляет для них профессиональный интерес и поэтому изучается юридической наукой. Необходимость правового воспитания очевидна. Сегодня в условиях построения правового государства, как никогда раньше, ощущается острая потребность в правовых знаниях, которые так или иначе используются во всех сферах общественной жизни. Усиление правового просвещения населения, преодоление правового нигилизма – одна из задач проводимой в стране правовой реформы.

Под правовым воспитанием понимается целенаправленная деятельность государства, а также общественных структур, средств массовой информации, трудовых коллективов по формированию высокого правосознания и правовой культуры граждан. Данное понятие включает в себя также получение и распространение знаний о праве и других правовых явлениях, усвоение правовых ценностей, идеалов.

Среди форм правового воспитания обычно выделяют:

а) правовую пропаганду (лекции, беседы, консультации; издание популярных книг, брошюр; проведение "круглых столов"; выступления в печати, по радио и телевидению; ответы на вопросы слушателей и читателей, т.е. своего рода "юридический всеобуч");

б) правовое обучение (передача и усвоение профессиональных знаний в высших учебных заведениях, средних специализированных школах, училищах, техникумах, колледжах; преподавание основ права на различных курсах, сборах и т.д.);

в) юридическую практику, повседневный опыт (участие в судебных процессах в качестве истца, ответчика, потерпевшего, народного заседателя, присяжного; заключение разного рода гражданско-правовых сделок, пользование услугами адвоката, правоохранительная деятельность);

г) самообразование (собственное постижение и осмысление правовых явлений, окружающей правовой действительности, самостоятельное изучение законодательства, научной литературы, общение с окружающими).

**Методами правового воспитания** выступают убеждение, принуждение, наказание, поощрение, потенциальная угроза применения санкций, профилактика, предупреждение и другие способы и приёмы воздействия на сознание и поведение субъектов. Использование тех или иных методов зависит от конкретных обстоятельств.

#### 4.4.3. ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА: ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА

**Правовая культура** – часть общей культуры общества или отдельной личности. Культура как собирательное понятие имеет множество различных форм проявлений, сторон, видов, "срезов", "измерений". В данном случае речь идёт о такой её разновидности, как правовая культура, которая, кратко говоря, выражает этику

взаимоотношений субъектов общественной жизни с правом, законами, другими юридическими феноменами. Это – особая интеллектуальная сфера, имеющая свою специфику и выступающая предметом изучения юридической науки.

Правовая культура тесно связана с политической, нравственной, духовной и другими видами культуры. И прежде всего, конечно, с обычной, поведенческой, связанной с воспитанностью человека, его адаптированностью к порядку, дисциплине, организованности, уважению к законам страны. Не подготовленного в правовом отношении человека вряд ли можно назвать культурным. Юридическая культура – важнейший элемент правовой системы общества, непереносимое условие нормального функционирования государства.

В отечественной литературе над проблемой правовой культуры активно работают такие учёные-правоведы, как Н.Л. Гранат, Н.М. Кейзеров, В.И. Каминская, А.Р. Ратинов, В.П. Сальников, А.П. Семитко, В.Н. Синюков и др. Выработаны краткие определения данного понятия.

Под правовой культурой предлагается понимать "систему овеществлённых и идеальных культурных элементов, относящихся к сфере действия права, и их отражение в сознании и поведении людей". В широком плане правовая культура охватывает все правовые ценности, существующие в данное время в данной стране. При этом не игнорируется и мировой опыт.

Важнейшую роль правовая культура играет в реализации известного либерально-демократического правового принципа "не запрещённое законом дозволено". Человек, не обладающий необходимым уровнем правовой и нравственной культуры, легко может встать на путь злоупотреблений этим принципом. Или он просто не будет знать, что конкретно разрешено, а что запрещено. В России действие указанной аксиомы в силу правовой отсталости подавляющей части граждан уже породило и продолжает порождать серьёзные негативные последствия, хотя в условиях рыночных отношений, предполагающих личную инициативу и предприимчивость субъектов, она совершенно необходима.

Структуру правовой культуры составляют те компоненты, которые в неё входят. Кроме того, правовая культура – многоуровневое понятие. Различают правовую культуру всего общества и правовую культуру отдельного индивида, культуру различных слоёв и групп населения, должностных лиц, работников госаппарата, профессиональную культуру, внутреннюю и внешнюю. Гегель указывал на несовпадение "теоретической и практической культуры".

Что касается правовой культуры общества, то она включает в себя такие "показатели", как достигнутый уровень правового сознания, полноценное законодательство, развитую правовую систему, эффективное независимое правосудие, широкий спектр прав и свобод гражданина и их гарантии, состояние законности и правопорядка, прочные правовые традиции, юридическую грамотность основной массы населения, чёткую работу правоохранительных органов, уважение законов и многое другое, что определяет правовую жизнь и правовое развитие государства.

Наиболее характерными чертами (слагаемыми) правовой культуры личности являются: 1) достаточно высокий (приемлемый) уровень правосознания; 2) знание действующих законов страны (незнание законов не освобождает человека от ответственности за их нарушение); 3) соблюдение, исполнение или использование этих законов, ибо одно только знание юридических предписаний не может дать желаемого эффекта; 4) убеждение в необходимости, полезности, целесообразности законов и иных правовых актов, внутреннее согласие с ними; 5) правильное понимание (осознание) своих прав и обязанностей, свободы и ответственности, своего положения (статуса) в обществе, норм взаимоотношений с другими людьми, согражданами; 6) правовая активность, т.е. целенаправленная инициативная деятельность субъекта по пресечению правонарушений; противодействие беззаконию; поддержание правопорядка и законопослушания в обществе; преодоление правового нигилизма.

#### 4.4.4. ПРАВОВОЙ НИГИЛИЗМ: ПОНЯТИЕ, ИСТОЧНИКИ, ФОРМЫ ВЫРАЖЕНИЯ

**Нигилизм как общесоциальное явление.** Нигилизм вообще (в переводе с лат. – "отрицание") выражает негативное отношение субъекта (группы, класса) к определённым ценностям, нормам, взглядам, идеалам, отдельным, а подчас и всем сторонам человеческого бытия. Это – одна из форм мироощущения и социального поведения. Нигилизм как течение общественной мысли зародился давно, но наибольшее распространение получил в прошлом столетии, главным образом в Западной Европе и в России.

Он был связан с такими философами леворадикального направления, как Ф.Г. Якоби, П.Ж. Прудон, Ф. Ницше, М. Штирнер, М. Хайдеггер, М.А. Бакунин, П.А. Кропоткин и др.

Общей (родовой) чертой всех форм нигилизма является отрицание, но не всякое отрицание есть нигилизм. Отрицание шире, оно органически присуще человеческому сознанию, диалектическому мышлению. Поэтому далеко не всех, кто что-либо отрицает, можно считать нигилистами. В противном случае сам термин "нигилизм" теряет свой смысл и растворяется в более объёмном понятии – "отрицание".

Следовательно, нигилистическое отрицание и диалектическое отрицание – разные вещи. В историческом плане нельзя, например, безоговорочно негативно, с позиций голого отрицания, оценивать различные освободительные движения, их идеологов и участников, так как это объективные закономерные процессы. Тем более если речь идёт об эволюционном развитии.

Когда нигилизм становится естественным (объективным) отрицанием старого, консервативного, реакционного, он перестаёт быть нигилизмом. К примеру, отрицание многих мрачных и даже трагических страниц из

нашего недавнего прошлого, прежде всего в государственной и политико-правовой сфере жизни общества, справедливо и оправданно, так как представляет собой неизбежный процесс обновления.

Характерным признаком нигилизма является не объект отрицания, который может быть лишь определителем его конкретного вида, а степень, т.е. интенсивность, категоричность и бескомпромиссность этого отрицания – с преобладанием субъективного, чаще всего индивидуального начала.

Социальный нигилизм особенно распространился у нас в период "перестройки" и гласности. Он возник на волне охватившего всю страну всеобщего негативизма, когда многое (если не всё) переоценивалось, переосмысливалось, осуждалось и отвергалось. С одной стороны, была видна очистительная функция нигилизма, а с другой – его побочные последствия, издержки, ибо сплошной поток негатива сметал на своём пути и позитивные начала. Анафеме предавалось как плохое, так и хорошее.

Сегодня социальный нигилизм выражается в самых различных ипостасях: неприятие определёнными слоями общества курса реформ, нового уклада жизни и новых ("рыночных") ценностей, недовольство переменами, социальные протесты против "шоковых" методов осуществляемых преобразований; несогласие с теми или иными политическими решениями и акциями, неприязнь или даже вражда по отношению к государственным институтам и структурам власти, их лидерам; отрицание не свойственных российскому менталитету западных образцов поведения, нравственных ориентиров. Среди значительной части населения преобладают фрондистские настроения, негативное отношение к происходящему, ко многим фактам и явлениям действительности.

**Понятие и источники правового нигилизма.** Правовой нигилизм – разновидность социального нигилизма как родового понятия. Сущность его – в общем негативно-отрицательном, неуважительном отношении к праву, законам, нормативному порядку, а с точки зрения корней, причин – в юридическом невежестве, косности, отсталости, правовой невоспитанности основной массы населения. Подобные антиправовые установки и стереотипы есть "элемент, черта, свойство общественного сознания и национальной психологии... отличительная особенность культуры, традиций, образа жизни". Речь идёт о неостребованности права обществом.

Одним из ключевых моментов здесь выступает надменно-пренебрежительное, высокомерное, снисходительно-скептическое восприятие права, оценка его не как базовой, фундаментальной идеи, а как второстепенного явления в общей шкале человеческих ценностей, что, в свою очередь, характеризует меру цивилизованности общества, состояние его духа, умонастроений, социальных чувств, привычек.

Правовой нигилизм имеет в нашей стране благодатнейшую почву, которая всегда давала и продолжает давать обильные всходы. Как и раньше, мы живём в море беззакония, которое подчас принимает характер национального бедствия и наносит обществу огромный и невосполнимый ущерб.

Сегодня главный источник рассматриваемого зла – кризисное состояние российского общества. Социальная напряжённость, экономические неурядицы, распад некогда единого жизненного пространства, сепаратизм, конфронтация властей, морально-психологическая неустойчивость общества и многое другое не только не способствуют преодолению правового нигилизма, но постоянно воспроизводят и приумножают его. Сложилась идеальная среда для тех, кто не в ладах с законом, у кого на первом плане эгоистический интерес.

На личностном уровне правовой нигилизм выступает в двух качествах: как состояние умов, чувств, настроений и как образ действий, реальное поведение. Последнее – индикатор вредности и опасности явления. Поступки – плоды помыслов, поэтому именно по поступкам можно судить о реальном наличии и последствиях правового нигилизма. Он может быть активным и пассивным, стойким и спонтанным, постоянным и ситуативным, проявляться в виде простого фрондерства, иметь личные причины, когда, скажем, гражданин недоволен судом только потому, что его осудили, а закон плох потому, что предусмотрел наказание за совершённое им деяние.

#### **Формы выражения правового нигилизма.**

1. Прежде всего, это прямые преднамеренные нарушения действующих законов и иных нормативных правовых актов. Эти нарушения составляют огромный и труднообозримый массив уголовно наказуемых деяний, а также гражданских, административных, дисциплинарных и иных проступков. Злостный, корыстный уголовный криминал – наиболее грубый и опасный вид правового нигилизма, наносящий неисчислимым, не поддающийся точному определению вред обществу – физический, материальный, моральный. Криминогенная ситуация в стране оценивается сегодня с помощью таких эпитетов, как разгул, обвал, беспредел. Только в 1999 г. в России было зарегистрировано свыше 3 млн. преступлений. Реально же совершено намного больше.

2. Повсеместное массовое несоблюдение и неисполнение юридических предписаний, когда субъекты (граждане, должностные лица, государственные органы, общественные организации) попросту не соотносят своё поведение с требованиями правовых норм, а стремятся жить и действовать по "своим правилам". Неисполняемость же законов – признак бессилия власти. Царит правовая анархия, законы никто не выполняет. Неподчинение же законам наносит не меньший вред обществу, чем их прямое нарушение.

3. Война законов, издание противоречивых, параллельных или даже взаимоисключающих правовых актов, которые как бы нейтрализуют друг друга, растрачивая бесполезно свою силу. Нередко подзаконные акты становятся "надзаконными". Принимаемые в большом количестве юридические нормы не стыкуются, плохо синхронизированы. В результате возникают острейшие коллизии, разрыхляется "правовое поле", на котором легко произрастает правовой нигилизм.

4. Подмена законности политической, идеологической или прагматической целесообразностью, выходы различных официальных должностных лиц и органов, общественных групп и сил на неправовое поле деятельности, стремление реализовать свои интересы вне рамок Конституции или в "разреженном правовом пространстве", т.е. начинают жить опять-таки не по законам, а "по понятиям".

5. Конфронтация представительных и исполнительных структур власти на всех уровнях. Она возникла в процессе становления новой для России президентской вертикали управления при сохранении старой системы Советов. Эти две модели власти оказались несовместимыми по своим целям, задачам, методам. Отсюда – трения, конфликты, противостояния, стремление доказать, какая власть важнее и нужнее. Шла борьба за роль "обкомов", "горкомов", "райкомов", при которой законы никем не соблюдались. Плюс личные амбиции и соперничество лидеров, их претензии быть "первыми лицами", "хозяином" в данной "вотчине". При этом верх брали прежде всего престижные или карьеристские соображения, честолюбие, а не законопослушание. Законы в этой борьбе были лишь досадной помехой.

6. Серьёзным источником и формой выражения политико-юридического нигилизма являются нарушения прав человека, особенно таких, как право на жизнь, честь, достоинство, жилище, имущество, безопасность. Слабая правовая защищённость личности подрывает веру в закон, в способность государства обеспечить порядок и спокойствие в обществе, оградить людей от преступных посягательств. Бессилие же права не может породить позитивное отношение к нему, а вызывает лишь раздражение, недовольство, протест.

Подытоживая всё сказанное, можно выделить некоторые общие, наиболее характерные черты современного правового нигилизма. Это:

- во-первых, его подчеркнуто демонстративный, воинствующий, конфронтационно-агрессивный характер, что обоснованно квалифицируется общественным мнением как беспредел или запредельность;
- во-вторых, глобальность, массовость, широкая распространённость не только среди граждан, социальных и профессиональных групп, слоёв, каст, кланов, но и в официальных государственных структурах, законодательных, исполнительных и правоохранительных эшелонах власти;
- в-третьих, многообразие форм проявления – от криминальных до легальных (легитимных), от парламентско-конституционных до митингово-охлократических, от "верхушечных" до бытовых;
- в-четвёртых, особая степень разрушительности, оппозиционная и популистская направленность, регионально-национальная окраска, переходящая в сепаратизм;
- в-пятых, слияние с государственным, политическим, нравственным, духовным, экономическим, религиозным нигилизмом, образующими вместе единый деструктивный процесс;
- в-шестых, связь с негативизмом – более широким течением, захлестнувшим в последние годы сначала советское, а затем российское общество в ходе демонтажа старой и создания новой системы, смены образа жизни.

#### 4.4.5. ПРАВОВОЙ ИДЕАЛИЗМ И ЕГО ПРИЧИНЫ

Если правовой нигилизм означает недооценку или игнорирование права, то правовой идеализм – его переоценку, идеализацию. Оба эти явления питаются одними корнями – юридическим невежеством, неразвитым и деформированным правосознанием, дефицитом политико-правовой культуры. Указанные крайности, несмотря на их, казалось бы, противоположную направленность, в конечном счёте смыкаются и образуют как бы "удвоенное" общее зло. Иными словами, перед нами две стороны "одной медали".

Хотя внешне правовой идеализм менее заметен, не так бросается в глаза (во всяком случае, о нём почти не говорят, он не "на слуху"), явление это причиняет такой же вред государству, обществу, как и правовой нигилизм. Он крайне деструктивен по своим последствиям. Осознается это, как правило, "потом", когда итог становится очевиден. Вот почему, борясь с правовым нигилизмом, не следует впадать в другую крайность – правовой фетишизм, волюнтаризм, идеализм.

В условиях возникшей у нас ещё в период перестройки правовой эйфории у многих сложилось убеждение, что достаточно принять хорошие, умные законы, как все сложнейшие и острейшие проблемы общества будут решены. "Вот примем пакет законов и жизнь улучшится". Но чудеса не происходило, законы принимались, а дела стояли на месте и даже ухудшались. В результате наступило известное разочарование в законах, появились признаки правового скепсиса.

Закон, как известно, есть официальное признание факта и не более того. Он лишь оформляет, "протоколирует" реально сложившиеся отношения. Как ни избиты у нас слова классиков о том, что право не может быть выше, чем экономический строй и обусловленное им культурное развитие общества, они верны, так как проверены практикой.

Ясно, что проводимые в нашем обществе преобразования нуждаются в надёжном правовом обеспечении, но оно не может быть чисто волевым. Бессилие законов порождает всё тот же нигилизм, неверие в реальную значимость принимаемых актов, в их способность изменить ситуацию. Законы не работают, значит, и отношение к ним более чем прохладное, их престиж падает – вместе с престижем власти.

Правовой идеализм породил у значительной части людей кризис веры в законодательные, а в более широком плане – в парламентско-конституционные пути решения назревших проблем, в новые прогрессивные институты. Идеализмом с самого начала страдали некоторые лозунги перестройки, а затем и периода реформации

(ускорение социально-экономического развития, искоренение пьянства, резкое повышение жизненного уровня народа, плавное и безболезненное развёртывание демократии, разгосударствление, гласность и др.).

Хотелось всё это побыстрее воплотить в законах, закрепить юридически, провозгласить в Конституции. На деле же форсированного перехода общества из одного состояния в другое не получилось, ожидания затянулись. Наступило "социальное похмелье" – горькое и мучительное. Идеалистические скороспелые прожекты, как правило, сурово мстят за себя. Это тот же нигилизм, только с обратным знаком. И он не менее вреден.

Распространению юридического идеализма способствовало и то, что у нас долгое время преобладал чисто прагматический подход к праву (орудие, инструмент, средство, рычаг и т.д.). В соответствии с этим на право взваливали "неподъёмный груз", возлагались слишком большие надежды, которые в дальнейшем не оправдались. Правовой скептицизм особенно усилился в последние годы, когда общество отчётливо осознало, что многие законы, принятые в период реформ, оказались малоэффективными и не привели к достижению желаемых целей, а некоторые дали отрицательный результат.

Дутые программы и обещания, лозунги о светлом будущем были излюбленными приёмами работы с "массами". Говоря словами А.И. Герцена, "идеология ставилась выше фактологии". Строительство воздушных замков (точнее, бумажных) помогало жить в мире иллюзий. Однако действительность быстро разрушала эти эфемерные храмы и возвращала в мир суровых реальностей. Заманчивые цели снова и снова оказывались недостижимыми, горизонт отдалялся.

В январе 1999 г. было принято очередное правительственное Постановление об усилении борьбы с организованной преступностью и коррупцией, утверждена соответствующая программа на период до 2001 г. На её реализацию требуется 3 млрд. рублей, источник этих средств не указан. Вполне возможно, что данную программу может постигнуть участь всех предыдущих прекраснотных актов и намерений. Как пишут журналисты, "скальпель уголовного закона пока не успевает отсекают ткани госаппарата, поражённые метастазами коррупции".

Элементы идеализма и правового романтизма содержит российская Декларация прав и свобод человека и гражданина 1991 г., ибо многие её положения в нынешних кризисных условиях неосуществимы. Она ещё долгое время будет восприниматься обществом как некий свод мало чем пока подкреплённых общих принципов или своего рода торжественное заявление о намерениях и желаниях, а не как реальный документ.

Известным правовым романтизмом можно считать ст. 1 Конституции РФ, гласящую, что Россия уже сегодня является правовым государством. Здесь явно желаемое принимается за действительное. Это, скорее, цель, лозунг, перспектива, а не состоявшийся факт, хотя в качестве программной эта концепция, возможно, и заслуживала провозглашения в Основном Законе страны. Иными словами, хорошо уже то, что такая идея заявлена, законодательно закреплена, ибо умолчание по этому поводу было бы вообще непонятным.

Власть не в состоянии заставить законы работать, поэтому она их просто издаёт. Но законодатель не вправе идти на поводу у обыденного сознания – надо срочно принять такой-то закон; он обязан смотреть дальше, предвидеть последствия. Правовое самообольщение опасно, ибо оно порождает беспочвенные надежды, убаюкивает общество. В последнее время чуть ли не ежемесячно принимаются и публикуются "целевые федеральные программы", но каждому ясно, что они невыполнимы.

Продолжение реформ в России требует прочной правовой основы, особенно в экономической сфере. В соответствии с Конституцией законы призвана принимать Государственная Дума. Однако при этом важно, чтобы народные избранники имели чёткое представление о пределах и реальных возможностях юридических законов, путях их воплощения в жизнь. В противном случае общество опять будет жить в мире иллюзий.

Давно сказано: чтобы не разочаровываться, не следует очаровываться. Чрезвычайно важно и необходимо преодолеть как правовой нигилизм, так и правовой идеализм, которые питают друг друга.

## 4.5. НОРМЫ ПРАВА

### 4.5.1. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ НОРМЫ ПРАВА

Право представляет собой сложную и многообразную систему юридических норм, общих правил поведения, распространяющихся на большой круг лиц и ситуаций и функционирующих относительно длительный период времени.

**Норма права** (юридическая норма) выступает одной из наиболее важных разновидностей действующих в обществе социальных норм. Поэтому правовой норме присущи качества, характерные для всякой социальной нормы как регулятора общественных отношений.

Однако правовая норма имеет и отличительные особенности. В частности, она является критерием правомерности поведения субъектов, который весьма чётко обозначен и конкретен. Норма права есть модель поведения и как таковая определяет границы возможных и должных поступков в тех или иных отношениях и тем самым обеспечивает меру свободы индивида.

Государственно-властное веление, получившее логически завершённое, формально определённое закрепление в официальном тексте, выступает в качестве нормативного предписания. Специфичность правовой нормы проявляется в том, что она принимается государственными органами (парламентом, президентом, правительством, министерствами, ведомствами, губернаторами и др.) либо органами местного самоуправления, общественными организациями, но с санкции государства (делегированное правотворчество).

Социальное назначение правовых норм определяется их регулирующей ролью. Нормы призваны закреплять и стимулировать необходимые и желательные для общества и государства отношения, охранять от нарушений и воздействовать на социально нежелательные связи в целях ограничения, вытеснения, устранения этих нарушений.

Характерная особенность нормы права состоит в том, что она отражает наиболее важные, основные, существенные свойства, которые неизбежно повторяются, присутствуют во всех конкретных правоотношениях, возникающих на основе этой нормы права. Возьмём, к примеру, одно из наиболее распространенных отношений – купли-продажи. В такие отношения ежедневно вступают миллионы граждан, организаций, учреждений, предприятий для удовлетворения своих непосредственных нужд и потребностей. И тем не менее все многообразие указанных правоотношений купли-продажи, осуществляемых в магазинах, киосках, на рынках, а также субъектов и объектов этих правоотношений полностью охватывается несколькими статьями ГК РФ.

Индивидуальные черты граждан, организаций, учреждений, предприятий полностью исчезают в таких абстрактных понятиях, как "покупатель" и "продавец". Все многообразие материальных предметов в норме права понимается как товар, выступающий объектом договора купли-продажи. Юридически значимыми признаются действия покупателя, выраженные в желании купить понравившуюся ему вещь и обязанности уплатить её стоимость. От продавца требуется совершение действий по передаче покупки покупателю, оплатившему её стоимость.

Благодаря тому что норма права отражает наиболее важные свойства общественных отношений, она и приобретает способность быть их регулятором.

Таким образом, **норма права** – это общеобязательное, формально определённое правило поведения, установленное либо санкционированное государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

Юридическая норма – первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления.

Из этого не следует, что понятия "право" и "норма права" соотносятся между собой как целое и часть.

К признакам нормы права относят:

- 1) общеобязательный характер – она воплощается в безличностное, неперсонифицированное правило поведения, которое распространяется на большое количество жизненных ситуаций и большой круг лиц; государство адресует норму права не конкретным индивидам, а всем субъектам – физическим и юридическим лицам;
- 2) формальная определённость – выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего она призвана чётко и строго определять рамки деяний субъектов;
- 3) связь с государством – устанавливается государственными органами либо общественными организациями и обеспечивается мерами государственного воздействия – принуждением, наказанием, стимулированием;
- 4) предоставительно-обязывающий характер – представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей;
- 5) микросистемность – правовая норма выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимосвязанных, взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция.

#### 4.5.2. ПРЕДОСТАВИТЕЛЬНО-ОБЯЗЫВАЮЩИЙ ХАРАКТЕР ПРАВОВЫХ НОРМ

Предоставительно-обязывающий характер правовых норм означает, что норма права – двустороннее правило поведения, которое не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанности без прав. Так, Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, наделяя следователя, лицо, производящее дознание, прокурора, суд правом вызова обвиняемого (подсудимого), одновременно в ст. 146 возлагает на последнего обязанность явки.

С одной стороны, норма права предоставляет свободу действий, направленных на удовлетворение интересов управомоченного лица. Что такое право собственника? Это есть свобода лица-собственника в полном объёме владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью.

С другой стороны, норма права обязывает совершать или не совершать определённые действия, ограничивая тем самым свободу отдельных лиц. Это весьма важная составляющая правовой нормы, ибо если представить, что свобода лица ничем не ограничена, то при таком порядке вещей вообще не может быть речи о праве и юридической норме. Таким образом, норма права сочетает в себе предоставление и одновременно ограничение внешней свободы субъектов в их взаимных отношениях. Предоставительно-обязывающий характер правовой нормы позволяет удовлетворять интересы управомоченных лиц через действие лиц обязанных.

Следовательно, субъективные права и юридические обязанности, установленные в правовой норме, корреспондируются: выполнение обязанностей одной стороной влечёт использование прав другой стороной.

Вот почему можно назвать благими пожеланиями те права, которые не обеспечены реальными обязанностями соответствующих лиц.

Предоставительно-обязывающий характер не у всех юридических норм выражен одинаково:

- чётко он виден прежде всего в регулятивных нормах (гражданских, трудовых, семейно-брачных и т.п.), в которых фиксируются как права, так и обязанности субъектов;

– в охранительных же нормах (уголовных, административных и т.д.) больше делается упор на воплощение запретов и обязанностей;

– в декларативных и дефинитивных нормах предоставительно-обязывающий характер выражен слабо, ибо они не являются конкретными правилами поведения.

При рассмотрении предоставительно-обязывающего характера юридических норм важно иметь в виду, что права и обязанности не всегда могут содержаться в одной статье нормативного акта. Нередко право закреплено в одной статье, а обязанность – в другой статье этого же нормативного акта или даже в статье иного нормативного акта.

Кроме того, в статье закона могут конкретно указываться только права, а обязанности подразумеваться, вытекать из содержания закона. Может быть и наоборот, когда указываются лишь обязанности, а права подразумеваются.

Вместе с тем предоставительно-обязывающий характер юридической нормы проявляется и в том, что одно и то же лицо обладает одновременно как правами, так и обязанностями, ибо каждый субъект выступает носителем и того, и другого. Данный признак – своеобразное воплощение такого принципа права, как единство прав и обязанностей.

#### 4.5.3. СТРУКТУРА НОРМЫ ПРАВА

**Под структурой правовой нормы** понимается её внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой составных частей. Структура юридической нормы – это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих её функциональную самостоятельность. Данная структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимодополняют друг друга. Взятые в системе, эти части характеризуют юридическую норму как автономное, в определённой мере самостоятельное правовое явление.

Таких частей три: 1) гипотеза, 2) диспозиция, 3) санкция.

1. **Гипотеза (предположение)** – элемент нормы права, указывающий на условия её действия, применения (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путём закрепления юридических фактов (например, в уголовном праве в качестве условий привлечения к ответственности выступают общие признаки субъекта преступления: соответствующий возраст и вменяемость).

**Гипотезы правовых норм могут подразделяться на виды по следующим основаниям:**

а) по характеру содержания различают общие (абстрактные, определяющие условия действия норм общими родовыми признаками) и конкретные (казуистические, устанавливающие частные специальные условия действия нормы, например нормы УПК, где по пунктам перечислены обстоятельства, при наличии которых уголовное дело не возбуждается либо прекращается);

б) по степени определённости общая гипотеза может быть абсолютно определённой (только указывает факты, которые обуславливают действие нормы, например сроки давности), абсолютно неопределённой (не указывает никаких фактов, с которыми связано её действие, а предоставляет право органам власти в необходимых случаях применять юридическую норму) либо относительной (содержит указание на ограничительные условия действия нормы, например применение нормы на территории закрытого военного подразделения);

в) по степени сложности гипотезы подразделяются на однородные (если в ней указано одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы) и составные (если гипотеза действие нормы права ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств).

2. **Диспозиция (юридическое расположение сторон)** – элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов. Диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, её ядром (например, в гражданском праве и ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения, фиксирующих соответствующие права и обязанности сторон – покупателя и продавца, наследника и наследодателя, кредитора и должника; в уголовном праве и других охранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещённых деяний – нельзя убивать, красть, грабить, хулиганить и т.п.).

**Диспозиции тоже весьма разнообразны и классифицируются по следующим основаниям:**

а) по способу описания – на простые (содержащие указание на совершение деяния без описания его признаков, так как они достаточно очевидны; например, закон не характеризует признаки преступления, если речь идёт о предельно ясном деянии), описательные (содержащие признаки правомерного либо противоправного поведения; например, ч. 1 ст. 209 УК РФ характеризует "бандитизм" как 1) создание устойчивой; 2) вооружённой; 3) группы лиц (банды); 4) в целях нападения на граждан или организации; 5) а равно руководство такой группой); отсылочные (содержащие вместо описания признаков деяния ссылку на другую норму того же нормативного акта; например, при характеристике квалифицированного преступления законодатель ссылается на признаки, указанные в ч. 1 уголовно-правовой нормы); бланкетные (содержащие ссылку на другой нормативно-правовой акт либо указывают на незаконность действий и таким образом отсылают правоприменителя к соответствующему закону);

б) по своей юридической направленности выделяются предоставительно-обязывающие (содержат двусторонние правила поведения, например, арендодателя и арендатора); обязывающие (указывают вид и меру поведения обязанного лица, например, должника по договору займа); управомочивающие (указывают на вид и меру возможного поведения, например, избирателя); рекомендательные (указывают на желательность либо целесообразность того или иного поведения, в котором заинтересовано общество и государство, например, не посещать по туристическим путёвкам страны, где существует реальная опасность для жизни и здоровья граждан); запрещающие (указывают вид и меру поведения, за которое предусмотрена юридическая ответственность, например, управление автомобилем в нетрезвом состоянии).

3. **Санкция** – элемент нормы права, предусматривающий определение последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными – меры наказания (лишение свободы, штраф, неустойка и т.д.), так и позитивными – меры поощрения (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником, государственная награда, условно-досрочное освобождение из мест лишения свободы и т.п.).

Для примера возьмём какую-либо простейшую норму права и проанализируем её элементы. Так, в соответствии с российским избирательным законодательством граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, имеют право избирать; лица, препятствующие осуществлению этого права, привлекаются к административной или уголовной ответственности.

Гипотезой здесь является часть фразы: "граждане РФ, достигшие 18 лет" – вот два условия, при наличии которых гражданин имеет право избирать в орган власти. Диспозицией является часть, где установлено само правило поведения – участие в выборах, в голосовании. Наконец, последняя часть нормы – санкция (в данном случае неблагоприятная, ибо связана с правонарушением) – предусматривает последствия, которые ожидают того, кто нарушил установленное нормой право гражданина избирать в установленном порядке, т.е. право, предусмотренное диспозицией.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы своё место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

Вопрос о структуре правовой нормы является дискуссионным. Одни авторы считают, что норма права состоит из двух частей – гипотезы и диспозиции или диспозиции и санкции. Большинство же учёных-юристов придерживаются трёхзвенной структуры правовой нормы, состоящей из вышерассмотренных элементов – гипотезы, диспозиции, санкции.

#### 4.5.4. ПООЩРЕНИЯ И НАКАЗАНИЯ КАК САНКЦИИ НОРМЫ ПРАВА

Санкции правовых норм по характеру последствий подразделяются на позитивные и негативные.

**Позитивные санкции** предусматривают прежде всего правовые поощрения, под которыми можно понимать форму и меру юридического одобрения заслуженного правомерного поведения, в результате которого субъект чем-то вознаграждается.

**Негативными санкциями** считаются правовые наказания, под которыми можно понимать форму и меру юридического осуждения (порицания) виновного, противоправного поведения, в результате которого субъект в чём-то обязательно ограничивается, чего-то лишается.

**Общие признаки поощрений и наказаний как санкций юридических норм:**

- 1) они являются правовыми средствами воздействия на интересы лиц;
- 2) для них установлены определённые процедуры применения – формы поощрения и наказания заранее известны и закреплены в соответствующих нормативных актах, там же определён и круг лиц, наделённых правом применять те или иные меры поощрения и наказания;
- 3) обеспечиваются мерами государственной защиты, гарантируются законом;
- 4) выступают одновременно в качестве наиболее сильных обеспечивающих факторов реализации других правовых средств (льгот, субъективных прав, запретов, юридических обязанностей);
- 5) связаны с благом, ценностями, хотя последствия этой связи будут зависеть от того, что применяется – поощрение или наказание;
- 6) для их наступления необходимо кроме объективной стороны ещё и определённое субъективное состояние лица, выразившееся либо в заслуге и подлежащее поощрению, либо в прямо противоположной "заслуге" (вине) и подлежащее наказанию.

Между категориями "поощрение" и "наказание" существуют следующие принципиальные различия:

- 1) если поощрение как заслуженная мера призвана подкрепить положительное поведение, характеризующее позитивные цели и мотивы субъекта, а также превосходящее обычные требования, то наказание – тоже своеобразная "заслуженная мера", выступающая как средство защиты общества от правонарушений;
- 2) если меры поощрения связаны с элементами взаимопользости с точки зрения общества и субъекта, то меры наказания – с элементами взаимовредности;
- 3) если поощрение – мера одобрения, то наказание – мера осуждения, вызывающие у лица соответственно положительные или отрицательные эмоции;



4) у них по-разному проявляется связь с благом, ценностями: если при применении поощрения субъекту предоставляется определённая ценность, то при наказании он лишается каких-либо благ;

5) если в наказании заложены силы, подтягивающие, так сказать, поведение личности до нормы, то в поощрении – стимулы, поднимающие такое поведение выше нормы;

6) при соотношении поощрений и наказаний ведущая роль отводится поощрениям, которые, создавая больше альтернатив поведения, представляют собой более гибкое воздействие, чем наказание.

Проблема "поощрительных санкций" в литературе оценивается неоднозначно. Есть и сторонники, есть и противники использования данного термина.

На мой взгляд, указанное понятие в целом достаточно адекватно отражает реальную действительность и имеет право на существование. Выскажем некоторые аргументы в защиту такой точки зрения.

Во-первых, этимологическое значение слова "санкция" моделирует не только негативные, но и позитивные последствия. Так, одним из его смыслов является "одобрение", "санкционирование", "разрешение". Санкция – "мера воздействия, важнейшее средство социального контроля. Различают негативные санкции, направленные против отступлений от социальных норм, и позитивные санкции, стимулирующие одобряемые обществом, группой отклонения от норм...".

Во-вторых, позитивные санкции (благоприятные последствия) присущи всем видам социальных норм. Это их общая черта. Как отмечается в справочной литературе, "наиболее распространено деление социальных санкций на "негативные", пресекающие нежелательное поведение, и "позитивные", стимулирующие желательное... Как негативные (арест, штраф, анафема), так и позитивные (повышение по службе, премии, ордена) формальные социальные санкции осуществляются специально уполномоченными для этой цели лицами".

В-третьих, логика общественного развития, практика подсказывают, что санкция – это не только некий отрицательный результат (наказание), но и положительный стимул, который может выражаться в поощрении. Санкции, как и последствия, призваны не только оценивать уже совершённое поведение, но и превентивным образом влиять на субъектов. С этой функцией вполне справляются и поощрительные санкции. Награждение добродетельных поступков итальянский юрист и публицист XVII в. Ч. Беккариа рассматривал в качестве одного из важных средств предупреждения преступлений.

Наличие поощрительных санкций оправдано задачей права, которая состоит как в сдерживании правонарушений, в наказании лиц, их совершивших, так и в стимулировании правомерного поведения, в поощрении лиц, действующих в интересах общества.

В-четвёртых, структура юридических норм поощрительного характера внешне напоминает структуру большинства уголовно-правовых норм, содержащих наказания. В гипотезе и диспозиции, которые в поощрительной норме слиты (как и в уголовно-правовой норме), предлагается модель заслуженного поведения и призыв к его осуществлению.

В санкции же поощрительной нормы фиксируются благоприятные последствия, меры вознаграждения. В уголовно-правовой санкции – соответственно неблагоприятные последствия, меры наказания, за исключением, разумеется, уголовно-правовых поощрительных санкций.

Более того, точно так же, как и в уголовном законодательстве, в поощрительных нормах могут использоваться квалифицирующие признаки стимулируемого поведения. Это, например, хорошо показано в ст. 36 Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации, утверждённого 23 декабря 1992 г., где сказано, что "за образцовое исполнение обязанностей и достигнутые высокие результаты в службе для сотрудников органов внутренних дел предусматриваются следующие виды поощрений: объявление благодарности; выдача денежной премии; награждение ценным подарком; занесение в Книгу почёта; на Доску почёта; награждение Почётной грамотой; награждение нагрудным знаком; награждение личной фотографией сотрудника, снятого у развёрнутого Знамени органа внутренних дел; награждение именованным оружием; досрочное присвоение очередного специального звания; присвоение специального звания на одну ступень выше звания, предусмотренно по занимаемой штатной должности...".

За образцовое выполнение служебного долга сотрудники, прослужившие в органах внутренних дел не менее десяти лет, могут быть награждены почётным знаком "Заслуженный сотрудник МВД Российской Федерации".

За мужество и отвагу, проявленные при исполнении служебного долга, другие особые заслуги сотрудники органов внутренних дел могут быть представлены к награждению государственными наградами Российской Федерации".

Анализ данной статьи показывает, что меры поощрения "растут" прямо пропорционально "росту" заслуг, точно так же, как меры наказания в уголовно-правовой норме ужесточаются пропорционально повышению общественной опасности, тяжести преступного деяния, вины.

В-пятых, поощрительные санкции во многих нормативных актах зачастую расположены рядом с мерами наказания (негативными санкциями). Например, в КЗоТ РФ (соответственно ст. 134 "Поощрения за особые трудовые заслуги" и ст. 135 "Взыскания за нарушение трудовой дисциплины"), в проекте Трудового кодекса РФ (ст. 91 "Поощрения за труд" и ст. 92 "Дисциплинарные взыскания"), в Федеральном законе "Об основах государственной службы Российской Федерации" (ст. 3 "Поощрения государственного служащего" и ст. 14 "Ответственность государственного служащего"), в Федеральном законе "О прокуратуре Российской Федерации" (ст. 41.6 "Поощрение работников" и ст. 41.7 "Дисциплинарная ответственность"), в Федеральном законе "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" (ст. 37 "Меры поощрения и порядок их

применения" и ст. 38 "Меры взыскания"), в Положении о службе в органах внутренних дел Российской Федерации (ст. 36 "Поощрения за успехи в служебной деятельности" и ст. 38 "Взыскания за нарушение служебной дисциплины") и т.д.

В некоторых же нормативных актах они установлены вообще в одной статье. Так, в Федеральном законе "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" о поощрениях и наказаниях говорится в ст. 16, в Положении о прохождении службы в органах налоговой полиции Российской Федерации они установлены в ст. 26. Такое рядоположение позволяет говорить о праве сосуществования вместе с негативными и поощрительных санкций.

В-шестых, признание всё большим числом учёных поощрительных санкций могло бы, по нашему мнению, способствовать дальнейшему развитию научной мысли и юридической практики по пути расширения позитивных начал в праве, увеличения "стимулирующего веса" его средств, более разностороннему использованию управленческих методов воздействия на субъектов.

Принимая во внимание приведённые аргументы, вряд ли обоснованно игнорировать в юридических исследованиях общенаучное понимание категории "санкция", ссылаясь при этом на сложившиеся терминологические традиции.

#### 4.5.5. СООТНОШЕНИЕ НОРМЫ ПРАВА И СТАТЬИ НОРМАТИВНОГО АКТА

Норма права и статья нормативного акта не тождественны, они могут как совпадать, так и не совпадать. Норма права – это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а статья законодательного акта – форма выражения государственной воли, средство воплощения нормы права.

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве её формы.

Излагая правило поведения, законодатель может:

- все три элемента логической структуры нормы права включить в одну статью нормативного акта;
- в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм;
- элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;
- элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов.

По способам изложения возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта:

- 1) **прямой способ** – норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта;
- 2) **отсылочный (ссылочный) способ** – статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта (примером такого способа могут служить нормы УК РФ, которые содержат ссылки на другие статьи, – это, в частности, ст. 139 "Нарушение неприкосновенности жилища");
- 3) **бланкетный способ** – статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду других нормативных актов, правил (например, при незаконном вооружении для уяснения соответствующей нормы УК РФ должен быть использован Федеральный закон "Об оружии") от 13 декабря 1996 г. с изменениями и дополнениями.

#### 4.5.6. КЛАССИФИКАЦИЯ НОРМ ПРАВА

Классификация позволяет более чётко обозначить место и роль юридических норм в системе правового регулирования, глубже познать их природу и назначение.

**Выделяют следующие основные виды правовых норм:**

- 1) в зависимости от содержания они подразделяются на:
  - исходные нормы, которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления (это, например, декларативные нормы, провозглашающие принципы; дефинитивные нормы, содержащие определения конкретных юридических понятий, и т.п.);
  - общие нормы, которые присущи общей части той или иной отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;
  - специальные нормы, которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определённый вид родовых общественных отношений с учётом присущих им особенностей и т.д. (они детализируют общие, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности);
- 2) в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевой принадлежности) – на конституционные, гражданские, административные, земельные и т.п.;
- 3) в зависимости от их характера – на материальные (уголовные, аграрные, экологические и пр.) и процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные);
- 4) в зависимости от методов правового регулирования делятся на:
  - императивные (содержащие властные предписания);
  - диспозитивные (содержащие свободу усмотрения);
  - поощрительные (стимулирующие социально полезное поведение);
  - рекомендательные (предлагающие наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения);

- 5) в зависимости от времени действия – на постоянные (содержащиеся в законах) и временные (указ Президента о введении чрезвычайного положения в определённом регионе в связи со стихийным бедствием);
- 6) в зависимости от функций – на регулятивные (предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений, например нормы конституции, закрепляющие права и обязанности граждан, президента, правительства и т.д.) и охранительные (направленные на защиту нарушенных субъективных прав, например нормы гражданско-процессуального права, призванные восстанавливать нарушенное состояние с помощью соответствующих юридических средств защиты);
- 7) в зависимости от круга лиц, на которых распространяется действие норм, – на общераспространённые (действуют в отношении всех граждан, например нормы Конституции РФ) и специально распространённые (действуют только в отношении определённой категории лиц – пенсионеров, военнослужащих, учащихся и т.д.);
- 8) в зависимости от степени определённости элементов правовой нормы – на абсолютно определённые (точно определяющие права и обязанности участников правоотношения, условия своего действия, последствия несоблюдения предписаний нормы; например нормы УК РФ, устанавливающие точный и исчерпывающий перечень обстоятельств, отягчающих ответственность), относительно определённые (устанавливающие возможные варианты поведения; например санкции статей Особенной части УК РФ, предусматривающие верхний и нижний пределы уголовного наказания) и альтернативные (закрепляющие несколько возможных вариантов действия, из которых необходимо выбрать один с учётом конкретных обстоятельств; например, установление нормами УК РФ различных видов наказания – лишение свободы, или исправительные работы, или штраф);
- 9) в зависимости от сферы действия – на общефедеральные (действуют на территории всей страны, например нормы Уголовно-исполнительного кодекса РФ), региональные (действуют на территории субъектов РФ – в республиках, краях, областях и т.п.) и локальные (действуют на территории конкретного предприятия, учреждения, организации);
- 10) в зависимости от юридической силы – на правовые нормы законов и подзаконных актов;
- 11) в зависимости от способа правового регулирования – на управомочивающие (предоставляющие возможность совершать определённые действия, например принять завещание, требовать исполнения обязательств), обязывающие (предписывающие лицам совершить те или иные положительные действия, например возместить убытки, уплатить квартплату, вернуть в библиотеку книги) и запрещающие (не разрешающие производить определённые действия, например нарушать правила дорожного движения, совершать хищения);
- 12) в зависимости от субъектов правотворчества – на нормы, принятые государственными (законодательными, исполнительными) органами и негосударственными структурами (народом на референдуме либо органами местного самоуправления).
- Таким образом, нормы права многообразны. Это связано с многообразием общественных отношений, которые данные нормы призваны регулировать.

## 4.6. ФОРМЫ ПРАВА И ПРАВОТВОРЧЕСТВО

### 4.6.1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ФОРМ (ИСТОЧНИКОВ) ПРАВА

Одним из признаков права выступает его формальная определённость. Правовые нормы должны быть объективированы, выражены вовне, содержаться в тех или иных формах, которые являются способом их существования, формами жизни. Без этого нормы права не смогут выполнить свои задачи по регулированию общественных отношений.

Следовательно, формы права – это способ выражения вовне государственной воли, юридических правил поведения.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий "форма права", "правовая форма", "источник права".

Если под правовой формой понимаются практически все юридические средства, участвующие в правовом регулировании и опосредовании тех или иных социальных процессов, в решении социальных задач (например, правовые формы регулирования экономики), то под формой права – лишь специфические "резервуары", в которых содержатся нормы права. Если категория "правовая форма" используется прежде всего для того, чтобы структурировать социальные связи и показать роль права как формально-юридического института в его соотношении с социально-экономическим, культурно-нравственным и политическим содержанием – многообразными общественными отношениями, то форма права призвана упорядочить содержание права, придать ему свойства государственно-властного характера.

В литературе существуют две основные точки зрения на проблему соотношения понятий "источник права" и "форма права":

- а) согласно первой – названные понятия тождественны;
- б) согласно второй – понятие "источник права" более широкое, чем понятие "форма права".

Последняя точка зрения является господствующей на сегодняшний день. Действительно, если исходить из общепринятого значения слова "источник" как "всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки", то применительно к юридическим явлениям следует понимать под источником права три фактора:

- 1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.);
- 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.);
- 3) источник в формально-юридическом смысле – это и есть форма права.

Выделяют четыре основные формы права:

- **нормативный акт** – это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определённых общественных отношений. К их числу относятся: конституция, законы, подзаконные акты и т.п. Нормативный акт – одна из основных, наиболее распространённых и совершенных форм современного континентального права Германии, Франции, Италии, России и т.п.;

- **правовой обычай** – это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям. Обычное право – хронологически первая форма права, которая господствовала в эпоху феодализма. И хотя правовой обычай используется в ряде современных правовых семей (традиционной, религиозной), в российской юридической системе роль правового обычая незначительна (например, согласно ст. 5 ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота);

- **юридический прецедент** – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придаётся сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Распространён преимущественно в странах общей правовой семьи – Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и т.д. Во всех этих государствах публикуются судебные отчёты, из которых можно получить информацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означает признание правотворческой функции суда;

- **нормативный договор** – соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.; коллективный договор, который заключают между собой администрация предприятия и профсоюз).

В современных условиях роль нормативных договоров в России заметно увеличивается. Они получают всё более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, административном и иных отраслях права.

Для того чтобы более чётко уяснить его суть, необходимо разграничить нормативный договор, с одной стороны, от просто договоров, а с другой – от нормативно-правовых актов.

В отличие от просто договоров (договоров-сделок) нормативные договоры не носят индивидуально-разового характера. Если две фирмы заключают ту или иную сделку, они не создают новой нормы права (эта норма уже есть в ГК РФ). Участники же, заключающие нормативный договор, создают новое правило поведения – новую норму права, выступая правотворческими субъектами.

В отличие от нормативных актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры выступают результатом соглашения между равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес.

#### 4.6.2. НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

**Нормативный правовой акт** – это правовой акт, принятый полномочным на то органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего характера и постоянного действия, рассчитанные на многократное применение.

Нормативные акты издаются органами, обладающими нормотворческой компетенцией, в строго установленной форме. Нормативный акт является официальным документом, носителем юридически значимой информации.

Нормативный акт занимает особое место в системе правовых актов. Его следует отличать от актов применения и толкования права (подробнее в других главах учебника).

По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две большие группы: законы и подзаконные акты.

##### **Виды законов:**

- 1) Конституция (закон законов) – основополагающий учредительный политико-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные органы государственной власти;

- 2) федеральные конституционные законы – принимаются по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией РФ (например, федеральные конституционные законы об арбитражных судах, о военных судах, о Конституционном Суде РФ, о судебной системе, о референдуме, о Правительстве России и т.п.);

- 3) федеральные законы – это акты текущего законодательства, посвящённые различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества (например, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и пр.);

4) законы субъектов Федерации – издаются их представительными органами и действие их распространяется только на соответствующую территорию (например, закон Саратовской области о муниципальной службе в Саратовской области, о социальных гарантиях и т.п.).

**Виды подзаконных актов:**

- 1) указы Президента РФ – высшие по юридической силе подзаконные нормативные акты;
- 2) постановления Правительства РФ – акты исполнительного органа государства, наделённого широкой компетенцией по управлению общественными процессами;
- 3) приказы, инструкции, положения министерств, ведомств, государственных комитетов регулируют, как правило, общественные отношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполнительной структуры;
- 4) решения и постановления местных органов государственной власти;
- 5) решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления;
- 6) нормативные акты муниципальных органов;
- 7) локальные нормативные акты – это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации (например, правила внутреннего трудового распорядка).

В зависимости от особенностей правового положения субъекта правотворчества все нормативные акты подразделяются на:

- нормативные акты государственных органов;
- нормативные акты иных социальных структур (муниципальных органов, профсоюзов, акционерных обществ, товариществ и т.п.);
- нормативные акты совместного характера (государственных органов и иных социальных структур);
- нормативные акты, принятые на референдуме.

В зависимости от сферы действия нормативные акты делят на:

- общефедеральные;
- нормативные акты субъектов Российской Федерации;
- нормативные акты органов местного самоуправления;
- локальные нормативные акты.

В зависимости от срока действия нормативные акты классифицируют на:

- нормативные акты неопределённо длительного действия;
- временные нормативные акты.

Таким образом, в зависимости от юридической силы все нормативные акты группируются в определённую систему, в которой каждый из актов занимает своё место и играет свою роль.

#### 4.6.3. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ, ВИДЫ ЗАКОНОВ И ПОДЗАКОННЫХ АКТОВ

**Закон** – это нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

- 1) принимается только органом законодательной власти или референдумом;
- 2) порядок его подготовки и издания определяется Конституцией России и Регламентами палат Федерального Собрания РФ;
- 3) в идеале закон должен выражать волю и интересы народа;
- 4) обладает высшей юридической силой, и все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чём не противоречить;
- 5) регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения.

Именно данные признаки и выделяют закон в системе иных нормативных актов и придают ему качество верховенства. Изменить или отменить закон вправе только тот орган, который его принял, причём в строго оговоренном порядке.

**Классификация законов может проводиться по различным основаниям:**

- по их юридической силе (Конституция РФ, федеральный конституционный закон, федеральный закон, закон субъектов Федерации);
- по субъектам законотворчества (принятые в результате референдума или законодательным органом);
- по предмету правового регулирования (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.п.);
- по сроку действия (постоянные законы и временные);
- по характеру (текущие и чрезвычайные);
- по сферам действия (общефедеральные и региональные);
- по содержанию (экономические, бюджетные, социальные, политические и т.п.);
- по степени систематизации (обычные и кодификационные, другими словами, органические – ГК РФ, УК РФ и т.д.);

- по значимости содержащихся в них норм (конституционные и обыкновенные);
- по объёму регулирования (общие и специальные) и т.д.

Подзаконные акты – это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы.

Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, базируются на них. Несмотря на то, что в нормативном правовом регулировании общественных отношений главное и определяющее место занимает закон, подзаконные акты имеют тоже важнейшее значение в жизни любого общества, играя вспомогательную и детализирующую роль.

**Выделяют следующие виды подзаконных актов**, расположенные по иерархии.

1. Указы Президента РФ. Обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам, подготавливаются в пределах президентских полномочий, предусмотренных конституционными (ст. 8 – 90 Конституции РФ) и законодательными нормами. Президент, будучи главой государства, принимает акты, которые занимают следующее после законов место. Важная роль отводится указам. Благодаря им глава государства реализует полномочия и элементы своего правового статуса.

В современный период сфера правового регулирования, охватываемая указами, весьма широка. Нормативные указы издаются обычно в случае пробелов в праве. Отдельные, очень малочисленные указы (например, о введении военного, чрезвычайного положения) подлежат утверждению Советом Федерации Федерального Собрания РФ. Акты Президента публикуются в официальных изданиях. Конституционность актов главы государства может быть проверена Конституционным Судом РФ. Ежегодные послания Президента РФ Федеральному Собранию представляют собой официальный документ большой политической значимости, но не содержат норм права и поэтому не носят нормативного характера.

2. Постановления Правительства РФ. Обязательны к исполнению в Российской Федерации. Особенностью актов Правительства является то, что они могут быть приняты на основании и часто во исполнение законов РФ, а также указов Президента РФ. Постановления Правительства РФ подписываются Председателем Правительства РФ и подлежат официальному опубликованию не позднее 15 дней со дня их принятия.

3. Приказы, инструкции, уставы, положения министерств, ведомств, государственных комитетов. Эти акты, принимаемые на основе и в соответствии с законами РФ, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, регулируют общественные отношения, находящиеся, как правило, в пределах компетенции данной исполнительной структуры. Однако есть среди них и такие, которые имеют общее значение, выходят за рамки конкретного министерства и ведомства, распространяются на широкий круг субъектов. Например, акты Министерства финансов, Министерства внутренних дел, Центрального банка, Министерства РФ по налогам и сборам, Государственного таможенного комитета, Федерального горного и промышленного надзора, Федеральной службы безопасности и т.п.

4. Решения и постановления местных органов государственной власти (например, областных представительных, законодательных структур – Саратовской областной Думы, Астраханского областного Представительного Собрания).

5. Решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления (например, областных глав администраций, губернаторов и пр.).

6. Нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов. Эти акты принимаются в пределах компетенции названных структур и действуют на территории соответствующих городов, районов, сёл, посёлков, микрорайонов и т.п.

7. Локальные нормативные акты. Это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации и регулирующие их внутреннюю жизнь (например, правила внутреннего трудового распорядка).

Следовательно, законы и подзаконные акты представляют собой две большие группы нормативных актов, в свою очередь подразделяющиеся на соответствующие виды.

#### 4.6.4. ДЕЙСТВИЕ НОРМАТИВНЫХ АКТОВ ВО ВРЕМЕНИ, В ПРОСТРАНСТВЕ И ПО КРУГУ ЛИЦ

Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъектные пределы своего функционирования.

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Согласно ст. 6 Федерального закона "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания", "федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу".

Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу.

Придание закону обратной силы возможно в двух случаях:

- 1) если в самом законе об этом сказано;
- 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие) на следующих основаниях:

- по истечении срока действия акта, на который он был принят;
- в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена);
- на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается её сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полёте за пределами страны.

Действие нормативных актов в пространстве зависит от:

- уровня государственного органа, принявшего данный акт;
- юридической силы акта.

Нормативные акты распространяют свое действие:

- на территорию своей страны (как правило, федеральные конституционные законы, федеральные законы, иные акты высших органов государственной власти и управления);
- на территорию субъекта Федерации (акты органов государственной власти и управления субъекта РФ, которые не могут отменять или приостанавливать на своей территории действие законов общефедеральных органов);
- на территорию, указанную в самом нормативном акте;
- на локальную территорию (предприятия, учреждения, организации).

С вышеизложенными проблемами тесно связано действие акта по кругу лиц. На территории России нормативные акты действуют в отношении всех её граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан или должностных лиц (военнослужащих, пенсионеров, милиционеров, студентов, преподавателей, госслужащих, врачей, избирателей, депутатов, судей, прокуроров, ветеранов войны, многодетных матерей и т.д.).

Здесь важно иметь в виду и принцип гражданства, согласно которому граждане России, где бы они ни находились, обязаны соблюдать российские законы. Если гражданин России совершил преступление на территории другого государства, он несёт уголовную ответственность по законам России, даже если это деяние не является преступлением в той стране, где он его совершил.

Действие нормативных актов РФ ограничено (в основном в вопросах юридической ответственности) в отношении сотрудников дипломатических представительств иностранных государств и членов их семей.

#### 4.6.5. ПОНЯТИЕ, ПРИНЦИПЫ И ВИДЫ ПРАВОТВОРЧЕСТВА

**Правотворчество** – это деятельность прежде всего государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Субъектами правотворчества выступают государственные органы, негосударственные структуры (органы местного самоуправления, профсоюзы и т.п.), наделенные соответствующими полномочиями, а также граждане при принятии законов на референдумах.

Правотворчество является составной частью более широкого процесса – правообразования, под которым понимается естественноисторический процесс формирования права, в ходе которого происходит анализ и оценка сложившейся правовой действительности, выработка взглядов и концепций о будущем правового регулирования, а также разработка и принятие нормативных предписаний. Правотворчество выступает как завершающий этап правообразования.

Сущность правотворчества состоит в возведении государственной воли в нормы права, т.е. в форму юридических предписаний, имеющих общеобязательный характер.

Правотворческая деятельность осуществляется в рамках установленных процессуальных норм (процедур), содержащихся в Конституции, регламентах, уставах и т.п. Правотворчество заключается в принятии новых норм права, отмене либо совершенствовании старых путём внесения изменений и дополнений.

Правотворчество характеризуется тем, что:

- оно представляет собой активную, творческую, государственную деятельность;
- основная продукция его – юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах (кроме этого, в нормативных договорах, правовых обычаях, юридических прецедентах);
- это важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения;
- уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов – это показатель цивилизованности и демократии общества.

Правотворчеству присущи следующие принципы:

- научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иные ситуации, объективные потребности развития общества и т.п.);

- профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные, подготовленные люди – юристы, управленцы, экономисты и др.);
- законность (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции, иных законов и подзаконных актов);
- демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе);
- гласность (означает открытость, "прозрачность" правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации).
- оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов).

Следовательно, принципы правотворчества – это основополагающие идеи, руководящие начала, исходные положения деятельности, связанной с принятием, отменой или с заменой юридических норм, это ориентир для органов, творящих право.

Правотворчество – богатое по содержанию явление, сложная деятельность по формулированию общих правил поведения. Оно характеризуется неоднородностью.

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на такие виды, как:

- 1) непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума (всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни);
- 2) правотворчество государственных органов (например, парламента, правительства);
- 3) правотворчество отдельных должностных лиц (например, президента, министра);
- 4) правотворчество органов местного самоуправления;
- 5) локальное правотворчество (например, на предприятии, в учреждении и организации);
- 6) правотворчество общественных организаций (например, профсоюзов).

**В зависимости от значимости правотворчество подразделяется на:**

1) **законотворчество** – правотворчество высших представительных органов – парламентов, в процессе которого издаются нормативные акты высшей юридической силы – законы, принимаемые в соответствии с установленной процедурой;

2) **делегированное правотворчество** – нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента по принятию для оперативного решения определённых проблем нормативных актов, входящих в компетенцию представительного органа;

3) **подзаконное правотворчество** – здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам – Президентом, Правительством, министерствами, ведомствами, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций, руководителями предприятий, учреждений, организаций. Далеко не все юридические нормы необходимо принимать на уровне законотворчества. Есть целый спектр ситуаций, когда юридические нормы целесообразнее принимать на уровне подзаконных актов, нормативных договоров и в иных формах.

Кроме всего прочего, подзаконное правотворчество характеризуется большей оперативностью, гибкостью, меньшей формальностью, большей компетентностью осуществляющих его конкретных субъектов. Вместе с тем подзаконное правотворчество связано с "непрозрачностью" процесса принятия нормативных актов, с их громоздкостью.

**Своеобразие правотворчества субъектов Российской Федерации.** Конституция РФ в соответствии с ч. 4 ст. 76 предоставляет субъектам Федерации право вне пределов ведения РФ, совместного ведения Федерации и её субъектов осуществлять собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных актов. Такое регулирование может быть осуществлено в сфере принятия и изменения конституций республик (уставов краёв и областей), территориального устройства субъектов Федерации, государственной (на уровне субъектов РФ) и муниципальной службы, бюджета, налогов и сборов субъектов РФ.

**Особенности правотворчества субъектов РФ заключаются в следующем:**

1) расширились полномочия в сфере правотворчества – регионы впервые получили право принимать законы как акты высшей юридической силы. Это связано с общей тенденцией децентрализации российской государственности, с укреплением в ней подлинно федеративных начал. За последние годы субъектами РФ принято уже несколько сотен законов (например, в Саратовской области – законы о государственной и муниципальной службе, о референдуме Саратовской области и т.п.);

2) всё большее место в правотворчестве регионов начинают занимать соглашения и договоры между субъектами Федерации или даже отдельными администрациями, которые регулируют вопросы, возникающие в социально-экономической и культурной сферах;

3) правотворчество субъектов РФ отличается довольно значительной самобытностью, отражающая специфику и статус того или иного региона (например, в республиках в большей мере принимаются кодифицированные акты – кодексы, на Северном Кавказе особую роль играют национальные и религиозные обычаи). Перед субъектами РФ стоят цели – учитывать в правовом регулировании местные, региональные природные и национальные особенности, осуществлять поиск оптимальных путей развития и конкретизации положений общенационального законодательства;

4) правотворчество субъектов РФ должно осуществляться в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами. Между тем на практике в современных условиях более трети нормативных актов субъектов Федерации противоречат общенациональным актам;



5) в рамках субъектов РФ принимают нормативные акты и многочисленные негосударственные структуры – прежде всего органы местного самоуправления и т.д.

Таким образом, правотворчество – весьма разнообразная деятельность, каждый вид которой имеет свою природу, своё социальное назначение.

#### 4.6.6. ПОНЯТИЕ И СТАДИИ ЗАКОНОТВОРЧЕСТВА В РОССИИ

**Законотворческий процесс** – главная составная часть правотворческого процесса, его сердцевина. Именно принятие законов прежде всего характеризует данный процесс в целом. Кроме законов продукцией правотворчества выступают подзаконные нормативные акты, правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты.

Законотворчество – сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии:

1) **законодательная инициатива** – закреплённое в Конституции РФ право определённых субъектов внести предложение об издании закона и соответствующий законопроект в законодательный орган. Право законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но принять или отклонить его – право законодателя. Право законодательной инициативы (согласно ч. 1 ст. 104 Конституции РФ) принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ, Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения;

2) **обсуждение законопроекта** – важная стадия, которая начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до высокого уровня качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

3) **принятие закона**, что достигается с помощью двух механизмов голосования (простым большинством и квалифицированным). Принятие закона – главная стадия, которая, в свою очередь, распадается на три подстадии:

а) принятие закона Государственной Думой (федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т.е. 50 % + 1 голос; федеральные же конституционные законы считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы);

б) одобрение закона Советом Федерации (в соответствии с ч. 4 ст. 105 Конституции РФ "федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации"; согласно ч. 2 ст. 108 Конституции РФ, "федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трёх четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации");

в) подписание закона Президентом РФ (согласно ч. 2 ст. 107 и ч. 2 ст. 108 Конституции РФ, Президент в течение четырнадцати дней подписывает одобренный закон и обнародует его);

4) **опубликование закона** (как правило, федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ; неопубликованные законы не применяются).

#### 4.6.7. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ НОРМАТИВНЫХ АКТОВ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

Нормативные акты принимаются различными органами в разное время, в различных пространственных пределах и по разному поводу. Такая ситуация не может не влиять на природу действующих законов и подзаконных актов, которые порой могут между собой находиться в противоречии. Поэтому прежде чем общественные отношения будут упорядочены, необходимо, чтобы сами нормативные акты были в порядке, чтобы они были приведены в соответствующую систему.

Отсюда **систематизация** – это упорядочение нормативных актов, приведение их в определённую систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов.

Выделяют такие виды систематизации, как:

1) **инкорпорация** – форма систематизации путём объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет своё самостоятельное юридическое значение. Принципы инкорпорации: хронологический (по времени их принятия), тематический (по определённой тематике) и др. Инкорпорация – самый простой вид систематизации. Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную. К первой можно отнести Собрание законодательства Российской Федерации; ко второй – сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемые в учебных целях, для просвещения населения и т.п. На неофициальные инкорпоративные материалы нельзя ссылаться в процессе рассмотрения юридических дел, например в суде;

2) **консолидация** – форма систематизации путём объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет своё самостоятельное юридическое значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их относимости к одному виду деятельности (охрана природы, образо-

вание и т.п.). Особенность консолидации состоит в том, что она является "компромиссной" систематизацией, сочетающей в себе черты инкорпорации и кодификации. Консолидация используется зачастую как промежуточный этап, когда отсутствует возможность кодификации;

3) **кодификация** – форма систематизации путём объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший правовой материал, противоречия в нормах, создаются новые правила поведения, обеспечивается их согласованность, логичность (примером подобного может служить принятие первой и второй частей Налогового кодекса РФ). Поэтому кодификация – способ правотворчества, наиболее сложный и трудоёмкий вид систематизации. Кодификация законодательства может быть всеобщей (когда переработке подвергается значительная часть законодательства), отраслевой (когда перерабатываются нормы определённой сферы законодательства), специальной (когда перерабатываются нормы какого-либо правового института). Кодификация предполагает переработку норм права по содержанию в их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (кодексе, своде законов и т.д.). Признаки кодификации: во-первых, ею имеют право заниматься только специальные органы; во-вторых, в итоге появляется новый нормативный акт – кодекс; в-третьих, кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере.

В настоящее время наиболее распространенной "продукцией" кодификации являются:

- основы законодательства – кодифицированные нормативные правовые акты федерального уровня, содержащие наиболее важные общие нормы по предмету совместного ведения Федерации и её субъектов;
- кодексы – систематизированные комплексные законодательные акты, объединяющие в определённом порядке переработанные нормы права, регулирующие однородную сферу общественных отношений (например, ГК РФ, УК РФ, УИК РФ, СК РФ и т.п.);
- уставы – кодифицированные нормативные правовые акты, объединяющие нормы, регулирующие деятельность министерств, ведомств, служб в определённой сфере управления (например, уставы железных дорог, центрального банка, общевоинские уставы, дисциплинарные уставы и т.п.);
- положения – кодифицированные нормативные правовые акты, определяющие юридический статус и порядок деятельности каких-либо субъектов права, регламентирующие полномочия определённых органов, их структуру, функции (например, положения о министерствах, ведомствах, государственных комитетах, о филиалах учреждений и т.д.);
- правила – кодифицированные нормативные правовые акты, устанавливающие порядок какого-либо вида деятельности (например, правила дорожного движения).

#### 4.6.8. ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

**Юридическая техника** – это система средств, правил и приёмов подготовки и упорядочения правовых актов, применяемая в целях обеспечения их совершенства и повышения эффективности.

Основным объектом юридической техники является текст правовых актов, информационное воплощение юридических предписаний. При их принятии важно учитывать, чтобы содержание таких предписаний (дух) и форма (буква) соответствовали друг другу, чтобы не было неясностей, двусмысленности.

Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно уровень юридической техники символизирует собой определённый уровень правовой культуры конкретного общества.

Техническими средствами являются юридические термины (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта) и юридические конструкции (специфическое строение нормативного материала, складывающееся из определённого сочетания субъективных прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлений, наказаний и т.п.). В качестве юридических конструкций выступают те или иные правовые режимы, юридический состав правонарушения и т.п.

К техническим правилам относятся:

- 1) ясность и чёткость, простота и доступность языка правовых актов;
- 2) сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;
- 3) последовательность в изложении юридической информации;
- 4) взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

Технические приёмы – это способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т.п.), структурная организация правового акта (вводная часть – преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т.д.).

Юридическая техника подразделяется на следующие виды:

- законодательная (правотворческая);
- систематизация нормативных актов;
- учёт нормативных актов;
- правоприменительная.

Все виды юридической техники играют исключительно важную роль и используются на разных этапах механизма правового регулирования – от издания нормативных актов до принятия на их основе правопримени-

тельных актов. Различные виды юридической техники, все вместе организуя и конструируя правовой материал, создают условия для рационализации юридической деятельности, для оптимизации процесса правового упорядочения общественных отношений.

## 4.7. СИСТЕМА ПРАВА И СИСТЕМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

### 4.7.1. ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ СИСТЕМЫ ПРАВА

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

**Системность** – общее свойство всех типов права, в то время как систематика или систематизация правовых норм не является таковой. Каждому историческому типу права присуща своя система, отражающая особенности этого типа и всей общественной формации. Структура права – это юридическое выражение структуры данного общества.

В этом заключается объективная социальная обусловленность системы права, её детерминация экономическими, культурными, национальными и иными факторами. Например, рабовладельческое, феодальное и современное право отличаются друг от друга не только своими сущностями, но и внешними признаками, т.е. формальными атрибутами, в том числе системного характера, на которых лежит печать времени.

При этом не следует смешивать понятия "система права" и "правовая система". В первом случае речь идёт, как указано выше, о внутреннем строении права, взятом в качестве отдельного явления, а во втором – о правовой организации всего общества, совокупности всех юридических средств, институтов, учреждений, существующих и функционирующих в государстве. Система права выступает лишь одним из слагаемых правовой системы.

Право есть совокупность создаваемых и охраняемых государством норм. Но это не случайное и не хаотичное их нагромождение, не механическая масса, а строго согласованная и взаимозависимая целостная система, в которой нормы выстраиваются, группируются в определённом порядке. Перед нами – сложное системное иерархическое образование, пронизываемое процессами интеграции и дифференциации. В любом типе права между конкретными его нормами всегда присутствуют элементы общего и единичного, сходства и отличия, самостоятельности и зависимости.

Однако объективная природа системы права не означает, что законодатель не может на неё повлиять. Он может вносить в систему права известные коррективы, изменения (например, выделить, осознав потребность в этом, ту или иную отрасль права или, напротив, объединить их, установить тот или иной институт, принять те или иные нормы, акты и т.д.), но в принципе система права от него не зависит, нельзя её заново создать, изменить, "перестроить".

Обособить можно только то, что объективно обособляется. Иными словами, государство, власть могут в известных пределах влиять на сложившуюся систему права, способствовать её совершенствованию, развитию, но не более того. Они не могут по своему "хотению" учредить, ввести декретом нужную, желаемую систему права.

**Объективность** – важнейшее свойство системы права в отличие от систематизации права, которая носит субъективный характер, т.е. зависимый от государственной воли. Там, где есть право, всегда есть и определённая его система, в то время как систематизации может и не быть (например, в Великобритании право не систематизировано).

**Систематизация** – это всего лишь сознательно проводимое упорядочение действующих правовых норм в целях удобства пользования ими на практике. Но любое право имеет свою систему, даже если оно не систематизировано. Система показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Структурными элементами системы права являются: а) норма права; б) отрасль права; в) подотрасль права; г) институт права; д) субинститут. Именно они образуют юридическую ткань рассматриваемого явления.

**Правовая норма** – первичный элемент системы права. Это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера.

**Отрасль права** представляет собой обособившуюся внутри данной системы совокупность однородных правовых норм, регулирующих определённую область (сферу) общественных отношений. Объективная необходимость предвещает выделение отрасли права. Законодатель лишь осознаёт и оформляет (протоколирует) эту потребность.

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. И наоборот, наличие или отсутствие той или иной отрасли права зависит от наличия

или отсутствия соответствующих областей общественных отношений, нуждающихся в правовом регулировании. Отрасль не "придумывается", а рождается из социальных и практических потребностей.

Хотя все отрасли права взаимосвязаны и проникнуты органическим единством, они не равнозначны по своему значению, объёму, 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 отраслей выделяются подотрасли. Например, в гражданском праве – авторское право, патентное, жилищное, наследственное, арбитражное; в конституционном – избирательное право; в трудовом – пенсионное; в земельном – горное, водное, лесное и т.д. Эти подотрасли регулируют отдельные массивы общественных отношений, характеризующихся своей спецификой и известной родовой обособленностью.

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

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

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

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

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

**Простой институт**, как правило, небольшой и не содержит в себе никаких других подразделений. Сложный или комплексный, будучи относительно крупным, имеет в своём составе более мелкие самостоятельные образования, называемые субинститутами. Например, институт поставки в гражданском праве включает институт штрафа, неустойки, ответственности.

**Регулятивные институты** направлены на регулирование соответствующих отношений; охранительные – на их охрану, защиту (типичны для уголовного права); учредительные – закрепляют, учреждают, определяют положение (статус) тех или иных органов, организаций, должностных лиц, а также граждан (характерны для государственного и административного права).

Таким образом, система права представляет собой сложное, полиструктурное динамическое образование, в котором чётко выделяются четыре ступени: 1) структура отдельного нормативного предписания; 2) структура правового института; 3) структура правовой отрасли; 4) структура права в целом. Все эти уровни субординированы, логически и функционально предполагают друг друга. Вместе взятые они образуют достаточно сложную конструкцию.

**Материальное и процессуальное право.** В правовой науке все юридические нормы подразделяются на материальные и процессуальные. Первые – регулируют реально складывающиеся между людьми и их объединениями отношения, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, его куплей-продажей, формами собственности, трудовой и политической деятельностью, государственным управлением, реализацией субъектами прав и обязанностей, вступлением в брак и т.д.

Вторые – определяют порядок разрешения споров, конфликтов, расследования и судебного рассмотрения преступлений и иных правонарушений, т.е. регламентируют чисто процедурные или организационные вопросы, имеющие, однако, важное, принципиальное значение.

В соответствии с Конституцией РФ (ч. 2 ст. 118) судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Рассуждая по аналогии, можно на основе ст. 127 Конституции выделить и арбитражное судопроизводство, осуществляющееся в соответствии с АПК РФ.

В итоге систему права можно кратко определить как совокупность взаимосвязанных между собой юридических норм, институтов и отраслей, характеризующихся внутренним единством и различием в соответствии с особенностями регулируемых общественных отношений.

#### 4.7.2. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КАК ОСНОВАНИЯ ДЕЛЕНИЯ ПРАВА НА ОТРАСЛИ И ИНСТИТУТЫ

В основе деления права на отрасли и институты лежат два критерия: 1) предмет правового регулирования; 2) метод правового регулирования. Они и выступают системообразующими факторами.

Под **предметом** понимается то, что регулирует право, т.е. определённые виды общественных отношений. Последние представляют собой сложную, многоаспектную категорию. 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 друг с другом и к которым проявляют свой интерес; г) социальные факты (события, обстоятельства), выступающие непосредственными причинами возникновения или прекращения соответствующих отношений.

**Предмет** в данном случае – это всё то, что подпадает под действие правовых норм. Иными словами, сфера, на которую распространяется право и которая находится под его юрисдикцией. Подобные общие рамки (границы) нередко называют правовым или юридическим полем. За пределами этого поля находится неправовое пространство.

Под **методом** понимаются определённые приёмы, способы, средства воздействия права на общественные отношения. Метод отвечает на вопрос, как право осуществляет свою регулятивную роль, ибо правовые нормы регулируют не только разнохарактерные отношения, но и различным образом. От методов в значительной мере зависит эффективность правового регулирования, достижение выдвигаемых при этом целей.

Предмет является главным, материальным критерием разграничения норм права по отраслям, поскольку он имеет объективное содержание, предопределён самим характером общественных отношений и не зависит в принципе от воли законодателя. Метод же служит дополнительным, юридическим критерием, так как произведен от предмета. Самостоятельного значения он не имеет. Однако в сочетании с предметом способствует более строгой и точной градации права на отрасли и институты. Ведь наличие различных видов общественных отношений ещё не создаёт само по себе системы права, не порождает автоматически его отраслей.

Именно предмет прежде всего диктует необходимость выделения той или иной отрасли, а когда отрасль выделяется, появляется и соответствующий метод регулирования, который в значительной мере зависит от воли законодателя. Последний, находясь в рамках необходимости и учитывая характер регулируемых отношений, может избирать тот или иной способ правового воздействия на них. Он может варьировать эти способы, используя их в различных комбинациях. В этом заключается субъективность метода, отличающая его от предмета. Но оба они играют важную роль в построении системы права, тесно взаимодействуют друг с другом.

Группировка норм по отраслям и институтам зависит прежде всего от видового разнообразия общественных отношений, их качественной специфики. Однако не всегда по одному лишь предметному признаку можно отличить одну отрасль права от другой, так как существуют такие отношения, которые опосредуются нормами ряда отраслей.

Например, отношения собственности во всех её формах регулируются гражданским правом, уголовным, административным, конституционным. В таких случаях на помощь приходит метод регулирования, ибо каждая правовая отрасль имеет свой, характерный для неё способ воздействия на поведение субъектов (либо их сочетании).

Словом, одного материального ориентира недостаточно: если руководствоваться только им, то трудно было бы разграничить смежные отрасли и институты. Тем более что в праве не существует абсолютно независимых отраслей, так как они – части единой системы. Если бы основанием для деления права служил только предмет, то отраслей оказалось бы слишком много.

В **общее понятие метода** правового регулирования (как собирательной категории) входят следующие компоненты, дающие представление о том, каким образом государство с помощью права воздействует на происходящие социальные процессы: 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 (граждан и юридических лиц) правоспособностью и дееспособностью, позволяющих им вступать в разнообразные правоотношения; г) определение мер ответственности (приращения) на случай нарушения этих установлений.

Однако наряду с общим существуют конкретные методы правового регулирования, характерные для тех или иных отраслей права и опосредуемых ими отношений.

**Императивный** и **диспозитивный** методы, используемые главным образом в уголовном и гражданском праве (соответственно). В разной степени они присущи и другим отраслям. Ведь всякая правовая норма – это властное предписание, веление государства; в то же время она даёт субъектам известную альтернативную возможность выбора вариантов поведения в рамках закона. Указанные методы в какой-то мере носят универсальный характер.

Такое же сквозное значение имеют **дозволения**, **обязывание** и **запрет**, свойственные в различных комбинациях всему правовому регулированию. Разрешая (дозволяя) одни действия, предписывая в обязательном порядке другие, запрещая под угрозой санкции третьи, право тем самым придаёт поведению субъектов строго целенаправленный характер, вводит общественные отношения в нужное русло.

В административном праве действует метод **субординации** и **властного приказа**, позволяющий эффективно регулировать управленческую, служебную, оперативную и иную деятельность государственных органов и должностных лиц. Исполнительская дисциплина, строгая подчинённость одних субъектов другим, обязатель-

ность решений и распоряжений вышестоящих звеньев госаппарата для нижестоящих – характерные черты указанного метода.

**Поощрения** свойственны в основном трудовому праву, где действуют разного рода премиальные системы, направленные на стимулирование моральной и материальной заинтересованности в росте производительности труда, повышении работниками своей квалификации, приобретении новых профессий и т.д. Нормы, устанавливающие порядок награждения граждан орденами и медалями, присвоения почётных званий, также считаются поощрительными, но они относятся к административному праву.

**Метод автономии и равенства сторон** типичен для процессуальных отраслей права, где истец и ответчик, другие участники судебного разбирательства находятся в одинаковом процессуальном положении друг перед другом, законом и судом, их отношения характеризуются самостоятельностью. Равенством субъектов отличаются также многие гражданские отношения.

В сельскохозяйственном праве применяется **метод рекомендаций**, обусловленный тем, что крестьянские (фермерские) хозяйства, колхозы – негосударственные организации и по отношению к ним властно-императивные средства воздействия неприемлемы. Государство оказывает на них своё влияние лишь путём разрешений, содействия, организационной помощи, рекомендательных актов, советов.

В качестве особых методов правового регулирования используются **убеждение и принуждение**, характерные как для права в целом, так и отдельных его отраслей, разумеется, в разных сочетаниях.

#### 4.7.3. ЧАСТНОЕ И ПУБЛИЧНОЕ ПРАВО

Характеристика системы права была бы неполной без рассмотрения вопроса о делении права на частное и публичное.

Суть указанного разделения состоит в том, что в любой системе права есть нормы, призванные обеспечивать прежде всего общезначимые (публичные) интересы, т.е. интересы общества, государства в целом (конституционное право, уголовное, уголовно-процессуальное, административное, финансовое, военное), и нормы, защищающие интересы частных лиц (гражданское право, трудовое, семейное, торговое, предпринимательское, кооперативное и т.д.).

Публичное право связано с публичной властью, носителем которой является государство. Частное право "обслуживает" в основном потребности частных лиц (физических и юридических), не обладающих властными полномочиями и выступающих в качестве свободных и равноправных собственников.

Частное право связано в первую очередь с возникновением и развитием института частной собственности и теми отношениями, которые зарождаются на его основе. Исторически "частное право развивается одновременно с частной собственностью" (Ф. Энгельс). Частная собственность, экономическая свобода, предпринимательство, равноправие и юридическая защищённость субъектов рыночной системы – неотъемлемые атрибуты гражданского общества, признанные всем цивилизованным миром.

**Частное право** – это совокупность правовых норм, охраняющих и регулирующих отношения частных собственников в процессе производства и обмена, их интересы как свободных субъектов рынка.

**Публичное право** составляют нормы, закрепляющие и регулирующие порядок деятельности органов государственной власти и управления, формирования и работы парламентов, других представительных и правительственных учреждений, осуществления правосудия, борьбы с посягательствами на существующий строй.

Разумеется, указанные функции в конечном счёте тоже отвечают интересам всех. Поэтому частное право не может существовать без публичного, ибо последнее призвано охранять и защищать первое. Частное право опирается на публичное, без которого оно могло бы быть обесценено. В общей правовой системе они тесно взаимосвязаны и их разграничение до некоторой степени условно.

В настоящее время, когда признана и законодательно закреплена частная собственность, когда Россия взяла курс на рыночные отношения, легализация частного права стала естественной и неизбежной. Без этого условия невозможно формирование гражданского общества, правового государства, стимулирование частнопредпринимательской деятельности.

По мнению С.С. Алексеева, именно частное право стало главным носителем правового прогресса, намного опередив в этом отношении развитие публично-правовых институтов. Он подчёркивает, что частное право – это в основном "рыночное право" и в данном качестве оно может сыграть важную роль в создании единого правового пространства в рамках СНГ, так как рынок в принципе не знает межгосударственных границ.

В России принят новый Гражданский кодекс, который призван стать "второй конституцией" – экономической. Кодекс сориентирован на рыночные отношения, равенство всех форм собственности, отражает идеи гражданского общества. Государство сознательно ограничивает своё "присутствие" в сфере хозяйственных отношений, оно устанавливает лишь общие основы свободной конкурентной экономики.

В Кодексе получает окончательное признание и законодательное закрепление частное право, без которого невозможны ни стабильный развитый рынок, ни подлинный институт собственности, ни реализация естественных прав и свобод человека.

#### 4.7.4. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОТРАСЛЕЙ РОССИЙСКОГО ПРАВА

**Правовые отрасли** – основные, наиболее крупные структурные подразделения системы права, регулирующие соответственно и наиболее обширные сферы (области) общественных отношений. В данном случае не ставится цель дать их развёрнутую характеристику, а лишь показать, что каждая отрасль имеет свою специфику, свой предмет и метод, занимает особое положение в общей системе, отличается от других отраслей и тем самым доказывает и оправдывает своё право на самостоятельное существование. Здесь важно провести общие границы между различными группировками норм с учётом их тесной взаимосвязи.

1. **Конституционное право.** Это первая и ведущая отрасль, определяемая как совокупность юридических норм и институтов, опосредующих наиболее важные, исходные государственные отношения. В круг её 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.

Главным нормативным актом этой отрасли, естественно, является Конституция государства, выступающая основополагающей базой для всего текущего правотворчества. Это предмет данной отрасли. Методом же выступает главным образом учредительно-закрепительный в сочетании с общим (базовым) регулированием без установления конкретных санкций за нарушения, хотя многие конституционные нормы имеют прямое действие.

2. **Административное право.** Регулирует сферу управленческой, исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов, общественных организаций и должностных лиц (правительства, министерств, ведомств, президентских структур, предприятий, учреждений, местных администраций). Для осуществления своих оперативных функций все субъекты указанной деятельности наделяются необходимыми полномочиями, компетенцией. Объектами управления выступают экономика, наука, культура, образование, здравоохранение, оборона, правопорядок, охрана прав граждан и т.д. Основной метод – власть и подчинение, императивные приказы, указания, иерархия и субординация по службе, ответственность за порученный участок.

3. **Финансовое право.** Предмет данной отрасли – финансовые отношения, формирование и исполнение госбюджета, денежное обращение, банковские операции, кредиты, займы, налоги. Субъектами этих отношений выступают все юридические и физические лица. Нормы финансового права тесно связаны с государственным правом и административным, так как сферы этих трёх отраслей во многом переплетаются. Финансовая деятельность в значительной мере носит исполнительно-распорядительный характер. Методы регулирования – контроль, ревизии, властные предписания. Однако в условиях перехода к рынку всё более раздвигаются рамки самостоятельности, возникла система коммерческих банков.

4. **Земельное право.** Отрасль призвана регулировать вопросы землепользования и землеустройства, сохранения и распределения земельного фонда, определения правового режима различных видов земли в соответствии с их административно-хозяйственным назначением (государственные, колхозные, совхозные, фермерские, арендные, городские и т.д.). Подотраслями данной отрасли выступают лесное право, водное и горное. Основным нормативным актом – Земельный кодекс. Методы регулирования – дозволения, разрешения, запреты.

5. **Сельскохозяйственное право.** Регулирует порядок организации и деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств, колхозов, акционерных обществ, арендаторов, их взаимоотношения с другими субъектами (госорганами, предприятиями, учреждениями, членами самих этих хозяйств); порядок использования и оплаты труда, распределения доходов; отражает особенности сельскохозяйственного производства.

Колхозные общественные отношения имеют свою специфику, связанную с тем, что колхозы – не государственные организации, многое в них основано на саморегуляции, самоуправлении. Право опосредствует эти отношения не императивными, а главным образом диспозитивными методами (закреплением, охраной, рекомендациями, содействием, помощью и т.д.). Основные нормативные акты – Примерный устав сельскохозяйственной артели и уставы конкретных колхозов, законодательство о собственности, аренде и др.

6. **Трудовое право.** Предмет данной отрасли – сфера трудовых отношений (формы рациональной организации труда, его оценка и оплата, определение тарифных ставок, разрядов, окладов, норм выработки; рабочее время, отпуска; приём на работу и увольнение; порядок заключения трудовых соглашений). Субъектами трудовых отношений выступают рабочие и служащие, государственные, общественные и кооперативные организации, профсоюзы. Метод регулирования – поощрение, стимулирование, придание соответствующим договорам нормативного значения.

7. **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, её приобретение и отчуждение, купля, продажа, дарение, наследование, передача в аренду, на хранение, в залог; пересылка, транспортировка, взаимные поставки сырья и продукции производителями и потребителями).

Однако не все имущественные отношения регулируются гражданским правом, а только такие, в которых стороны юридически равны (истец – ответчик; должник – кредитор; заказчик – подрядчик) и которые не стро-

ятся по принципу власти и подчинения, как это имеет место в административном, финансовом, земельном праве. Последние также регламентируют в известных пределах имущественные отношения, но с помощью иных методов.

В силу своей обширности и комплексности гражданское право как отрасль имеет многочисленные подотрасли: наследственное право, изобретательское, авторское, патентное, жилищное, транспортное и т.д. Основной нормативный акт – Гражданский кодекс РФ. Некоторые подотрасли также кодифицированы (Кодекс торгового мореплавания, Воздушный кодекс, Устав железных дорог). В условиях становления рыночных отношений роль гражданского права возрастает. Главный метод регулирования – диспозитивный.

**8. Семейное право.** Примыкает и тесно связано с гражданским правом. Тем не менее это самостоятельная отрасль, регулирующая порядок заключения и расторжения брака, отношения между супругами, родителями и детьми, вопросы патронирования, усыновления, опеки и попечительства, имущественного положения членов семьи, их взаимных прав и обязанностей. Основной нормативный акт – Семейный кодекс. Ведущие методы – равенство сторон и диспозитивный.

**9. Уголовное право.** Совокупность норм, определяющих, какие общественно опасные (вредные) 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.

**10. Уголовно-исполнительное право.** Включает в себя нормы, регламентирующие порядок отбывания наказания лицами, осуждёнными судом к лишению свободы, а также деятельность соответствующих государственных органов и учреждений по перевоспитанию правонарушителей в местах заключения. Уголовно-исполнительное право является как бы продолжением уголовного права, что даёт основание некоторым учёным считать уголовно-исполнительное право подотраслью уголовного права. Однако, по мнению большинства специалистов в данной области, это всё же самостоятельная отрасль, имеющая свой предмет, своих субъектов и свой специфический метод регулирования – воспитание, поощрение в сочетании с методом власти и подчинения. Основной нормативный акт – Уголовно-исполнительный кодекс.

**11. 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. Основополагающий нормативный акт – Уголовно-процессуальный кодекс. Ведущие методы регулирования – императивный и метод равенства сторон, которые тесно взаимосвязаны между собой.

**12. 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. В гражданском процессе действуют в основном те же субъекты, что и в уголовном. Различия заключаются в предмете и методах регулирования. В состав данной отрасли входят также нормы, регламентирующие работу арбитражных и нотариальных органов. Главный нормативный акт – Гражданский процессуальный кодекс. Строгое соблюдение всех процессуальных норм служит важной гарантией реализации материальных отношений.

В литературе выделяются также комплексные отрасли: хозяйственное право, природоохранительное (экологическое), военное, торговое, прокурорско-надзорное и другие, соединяющие в себе разнородные нормы и институты, регулирующие соответственно сложные, "конгломеративные" отношения. Кроме того, в настоящее время формируются новейшие правовые отрасли, вызванные развитием современного научно-технического прогресса: космическое право, атомное, компьютерное и др.

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 нём 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.

Новая Россия признала приоритет международного права над внутригосударственным, особенно в гуманитарной области (права человека, правосудие, свобода личности, информации и т.д.). В Конституции РФ записано, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью её правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (ч. 4 ст. 15).

Заметим, что международное право является, как сказано в Конституции, составной частью российской правовой системы, но это не значит, что оно входит в систему права РФ в качестве самостоятельной отрасли. Да и в правовую систему оно включается не в полном своём объеме, а лишь в той мере, в какой выступает источником права страны и не противоречит её национальным интересам. Речь идёт прежде всего о таких нормах, которые направлены на поддержание правопорядка и стабильности в мире.



## 4.8. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

### 4.8.1. ПОНЯТИЕ И ФОРМЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА

Под **реализацией права** понимается процесс воплощения юридических предписаний в правомерных действиях граждан, органов, организаций, учреждений, должностных лиц и всех иных участников общественных отношений. Вне деятельности людей реализация права немыслима. Отсюда – значение целенаправленной организаторской деятельности субъектов права.

Можно иметь самое совершенное законодательство, прекрасные, мудрые законы, но если они никем не будут восприниматься и исполняться, то всё это превращается в свод благих пожеланий; усилия законодателей, правотворческих органов будут сведены на нет. Закон силён не своими абстрактными достоинствами, а реальным, позитивным действием. Мёртвые, нефункционирующие законы никому не нужны, так как никакой пользы не приносят.

Сегодня в России принято немало нужных и важных законов, указов, правительственных постановлений, иных нормативно-правовых актов, но проблема состоит в том, что они плохо, неэффективно работают или даже совсем не действуют.

В проблеме реализации права важнейшее значение имеет социально-политический аспект – насколько полно и адекватно право выражает волю, потребности, устремления людей, иными словами, в какой мере оно легитимно.

Если тот или иной нормативный правовой акт оказывается чуждым народному правосознанию, если последнее не воспринимает данный акт как "свой", он обречён на бездействие. То же самое относится ко всей юридической системе. Сказанное не означает, что каждый отдельно взятый закон должен нравиться всем.

**Правореализация** – это трансформация заложенных в юридических нормах требований в правомерное поведение субъектов. Если этого не происходит, то власть оказывается неспособной обеспечить стабильность и порядок в обществе. При этом правомерное поведение может быть как добровольным, так и принудительным, т.е. совершаемым под угрозой применения санкций.

Важно, что в любом случае цели, которые ставил перед собой законодатель, достигаются. Само собой разумеется, что реализация права связана только с правомерным поведением, по каким бы мотивам оно ни совершалось: неправомерные действия, правонарушения не могут служить способом осуществления правовых норм.

Процесс реализации права протекает под влиянием целого ряда факторов – социально-экономических, политических, культурных, нравственных, психологических, организационных и других. Немалую роль здесь играют и финансовые возможности, материальные стимулы, государственные гарантии. Задача заключается в том, чтобы создавать наиболее благоприятные условия, среду для нормального правового регулирования, а стало быть, и успешного проведения реформ.

В науке различают четыре основные формы реализации права: 1) соблюдение; 2) использование; 3) исполнение; 4) применение. В основу такого деления положена степень активности субъектов по осуществлению правовых норм.

При **соблюдении** субъекты воздерживаются от совершения противоправных действий, иными словами, соблюдают требования правовых норм. С правовой точки зрения, поведение индивида может быть либо правомерным, либо неправомерным, либо юридически безразличным. Соблюдение правовых норм есть вид правомерного поведения и в то же время первая, главная и наиболее общая форма реализации права, ибо если люди ведут себя правомерно, спокойно живут, работают, ничего не нарушают, являются законопослушными гражданами, то тем самым достигаются те цели, на которые рассчитывал законодатель. Право реализуется, претворяется в жизнь.

**Особенности данной формы реализации** заключаются в следующем:

а) это в основном пассивная форма поведения субъектов – воздержание от совершения неправомерных действий;

б) это наиболее общая и универсальная форма реализации права, охватывающая всех без исключения индивидуальных и коллективных субъектов – от рядового гражданина до президента, от самых нижестоящих структур до парламента и правительства;

в) она касается главным образом правовых запретов;

г) осуществляется вне конкретных правоотношений;

д) происходит в большинстве случаев естественно, обычно, незаметно, никак не фиксируется.

При **исполнении** субъекты выполняют возложенные на них обязанности, функции, полномочия, реализуя тем самым соответствующие правовые нормы. Спецификой данной формы является то, что она: во-первых, распространяется в основном на обязывающие нормы; во-вторых, предполагает, в отличие от первой (пассивной) формы, активные действия субъектов; в-третьих, отличается известной императивностью, властью, поскольку за неисполнение юридических предписаний могут последовать санкции; в-четвёртых, в большинстве случаев правоисполнительные действия, опять-таки в отличие от первой, так или иначе фиксируются, оформляются.

Например, молодой человек призывного возраста обязан исполнить свой воинский долг – отслужить в армии, если нет никаких льгот и отсрочек; граждане обязаны платить налоги, оплачивать проезд на всех видах

транспорта, являться в суд по повестке в качестве свидетелей; прокурор должен реагировать на нарушение законности, выдать ордер на арест преступника, если тот совершил уголовно наказуемое деяние, а суд – вынести обвинительный приговор, если вина злоумышленника доказана; следователь призван совершать все необходимые процессуальные действия при расследовании преступления и т.д. При этом реализация должностными лицами своих полномочий является не только их правом, но и обязанностью.

**Использование** – это такая форма реализации права, когда субъекты по своему усмотрению и желанию используют предоставленные им права и возможности, удовлетворяют законные интересы, осуществляют свою правоспособность. Характерный признак данной формы – добровольность. Никто не может заставить гражданина во что бы то ни стало использовать своё право. Реализуются главным образом управомочивающие нормы.

В повседневной жизни люди постоянно совершают разнообразные юридически значимые, дозволенные законом действия, вступают друг с другом, а также с организациями и учреждениями в определённые правоотношения, заключают разного рода гражданско-правовые сделки, договоры (продают, покупают, поступают и увольняются с работы, вступают в брак, разводятся и т.д.).

Для совершения подобных действий не требуется каких-либо специальных разрешений компетентных органов – достаточно того, что их разрешил сам закон. 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 жильё, 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, инстанций, наделённых соответствующими полномочиями.

**Применение.** В процессе своей реализации нормы права не только соблюдаются, исполняются и используются, но и применяются уполномоченными на то органами и должностными лицами к соответствующим субъектам, фактам, событиям. Гипотеза любой правовой нормы как раз и указывает на условия, обстоятельства её применения. В силу особой значимости данной формы реализации права для юристов (судей, прокуроров, следователей), а также других работников госаппарата есть смысл рассмотреть её отдельно и более подробно.

#### 4.8.2. ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА КАК ОСОБАЯ ФОРМА ЕГО РЕАЛИЗАЦИИ

**Применение** – это такой способ реализации права, который связан с властными действиями юрисдикционных органов и должностных лиц. Последние выступают от имени государства, выполняя возложенные на них специальные функции и полномочия. Перед нами – одна из форм государственной деятельности, направленной на претворение правовых предписаний в жизнь, практику.

Применять нормы права – это значит применять власть, а нередко – принуждение, санкции, наказание. Правоприменение осуществляют только специальные субъекты. Именно поэтому рядовые граждане не могут применять правовые нормы, иными словами, употреблять власть; такими прерогативами они не наделены, хотя вопрос этот в литературе небесспорный.

Так, по мнению М.С. Строговича, гражданин, задержавший на улице хулигана и доставивший его в милицию, тем самым якобы применил к нему норму права. Учёный, передавший в дар государству свою научную библиотеку или какую-либо иную ценную коллекцию, например собрание картин, тоже применил соответствующую правовую норму. Но применение ли это? Как нам представляется, в первом случае гражданин исполнил свой гражданский долг; во втором – использовал предусмотренное законом право подарить любую вещь любой организации или лицу. Здесь нет элемента властности.

Правоприменение непосредственно связано с эффективностью действия законов и иных нормативных актов, совершенствованием механизма правового регулирования, поддержанием правопорядка и дисциплины в обществе. Его цель – упорядочение взаимоотношений между людьми и их объединениями, придание им организованного и стабильного характера.

Одновременно сам процесс применения права должен протекать в строгих рамках законности, исключающих произвол, своеволие, бюрократизм, волокиту, тем более – мздоимство, вымогательство, взятки. Нередко чиновники создают искусственные препятствия, за преодоление которых требуют "вознаграждения". Известно, что современный российский госаппарат серьёзно поражён коррупцией.

Правда, в последнее время наряду с государственными учреждениями действует немало частных (нотариальные конторы, адвокатуры, пункты обмена жилья, хозрасчётные поликлиники, стоматологические кабинеты, всевозможные фирмы, бюро, ателье по оказанию коммунально-бытовых услуг и т.д.), которые объективно создают здоровую конкуренцию и ограничивают былой монополизм в названных сферах. "Просителей" у парадных подъездов стало меньше, а стало быть, меньше возможностей для злоупотреблений.

**Характерные особенности применения права** заключаются в следующем:

- 1) это – властно-императивная форма реализации права;
- 2) осуществляется компетентными, уполномоченными на то органами и должностными лицами;
- 3) носит процессуально-процедурный характер;
- 4) состоит из ряда последовательных стадий, т.е. отличается стадийностью;

- 5) имеет под собой соответствующие юридические основания;
- 6) связано с вынесением правоприменительных актов;
- 7) является разовым и индивидуально-определённым действием, касающимся персонифицированных субъектов;
- 8) направлено на урегулирование конкретных ситуаций.

Указанные признаки показывают специфику правоприменения и достаточно чётко отграничивают его от первых трёх форм реализации права – соблюдения, исполнения и использования. Следует лишь помнить, что при использовании, как уже отмечалось, нередко тоже требуется "вмешательство" соответствующих агентов власти, но оно носит здесь характер содействия, участия в осуществлении гражданином своего права, ибо без этого субъект просто не сможет воспользоваться предоставленной ему законом возможностью (например, уволиться с работы, вступить в брак, заняться предпринимательской деятельностью). В целом же в названных выше трёх формах право реализуется добровольно, без принуждения.

Необходимость в применении правовых норм возникает при следующих обстоятельствах:

- 1) когда совершается правонарушение и требуется применить санкцию к нарушителю, привлечь его к ответственности;
- 2) когда нет добровольного исполнения обязательств (возврата долга, уплаты штрафа, налога, соблюдения условий договора);
- 3) когда появляется препятствие на пути реализации субъектом своего права (например, гражданин получил ордер на квартиру, но занять её не может, так как она самоуправно занята другим лицом);
- 4) когда возникает спор о праве и стороны не могут сами найти согласованное решение, уладить конфликт (раздел имущества, домовладения; спор о детях, наследстве и т.д.);
- 5) когда те или иные юридически значимые действия в силу их особой важности должны пройти контроль со стороны государства с целью проверки их правильности, законности, достоверности (сделки по купле-продаже недвижимости, регистрация нотариальным учреждением завещания, выделение земельного участка, оформление доверенности на пользование автомашиной, заверение копий различных справок, документов, дипломов, аттестатов и т.д.);
- 6) когда определённые права и обязанности, соответствующие им правоотношения не могут возникнуть из односторонних действий самих субъектов и требуется вынесение компетентным органом или должностным лицом содействующего правоприменительного акта (представление гражданина к награде, назначение пенсии, вступление в должность, переход на другую работу, получение премии);
- 7) когда по закону необходимо официально установить (нередко через суд) наличие или отсутствие какого-либо факта, события, состояния (например, признание лица безвестно отсутствующим либо умершим; нахождение на воинской службе, в родстве, в браке; приобретение или утрату гражданства).

Кроме рассмотренных выше четырёх основных форм реализации права (соблюдения, исполнения, использования и применения) в научной литературе называются и такие, как добровольная и принудительная реализация, индивидуальная и коллективная; в правоотношениях и вне правоотношений, в правоотношениях общего и конкретного типа (по форме связи субъектов).

Реализация или осуществление права (претворение его в жизнь) – это родовое, наиболее широкое, собирательное понятие, а соблюдение, исполнение, применение, использование и другие формы – видовые. Их надо соотносить с общей категорией – "правореализация".

#### 4.8.3. ОСНОВНЫЕ СТАДИИ ПРОЦЕССА ПРИМЕНЕНИЯ НОРМ ПРАВА

Применение норм права не является простым однозначным действием. Оно представляет собой достаточно сложный процесс, состоящий из ряда логически последовательных стадий. Таких стадий пять. Наиболее чётко они прослеживаются при применении норм уголовного права, когда речь идёт о преступлениях.

1. Установление и анализ фактических обстоятельств дела (стадия доказывания);
2. Выбор правовой нормы, по которой надлежит разрешить дело.
3. Проверка юридической силы и толкование выбранной нормы.
4. Вынесение правоприменительного акта (документально-оформительская стадия);
5. Контрольно-исполнительная стадия (реальное исполнение приговора или решения суда по гражданскому делу, доведение их до заинтересованных лиц и органов).

На первой стадии главной целью является выяснение объективной истины по делу. Для этого по закону необходимо совершить целый ряд процессуальных действий (осмотр места происшествия, опрос свидетелей, исследование вещественных доказательств, следов, документов, назначение, если это нужно, экспертизы, фотосъёмка и т.д.). Важно установить мотивы преступления, выяснить причины, способствовавшие его совершению. Ещё римские юристы рекомендовали руководствоваться здесь следующей формулой: что – где – когда – кто – как и почему. Ответив на все эти вопросы, следователь может получить более или менее ясную картину случившегося, т.е. установить фактическую основу дела.

Поиск истины – труднейшая задача, особенно по сложным преступлениям, подготовленным и совершённым профессионалами (например, заказные убийства, дела о коррупции, грабежах, разбоях, хищениях, рэкрете). При этом истина должна быть абсолютной, а не относительной, по крайней мере к этому надо стремиться.

Современная правовая наука уже давно преодолела концепцию А.Я. Вышинского о так называемом "относительном характере" следственной и судебной истины. Под "относительной" же истиной тогда, в разгар сталинских репрессий, понималась определённая степень вероятности того, что дело было так, как считают следователь, судья, прокурор. Мол, абсолютная истина здесь недостижима, поэтому можно довольствоваться относительной.

Практические последствия такой концепции хорошо известны. Версий может быть много, а истина одна, и она должна быть установлена во что бы то ни стало. В противном случае дело нельзя считать законченным. Другой вопрос – сложность добывания истины (запутанность ситуации, недостаток доказательств и т.д.). По каким-то делам она в силу этого и не устанавливается, но тогда дело нельзя считать расследованным, а стало быть, и нельзя направлять его в суд.

Под абсолютной объективной истиной в данном случае понимается полное соответствие выводов следствия или суда фактическим, реальным обстоятельствам, тому, что произошло в действительности.

На второй стадии – при выборе нормы – даётся юридическая квалификация совершённым действиям. Эта стадия требует высокой подготовленности и профессионализма лица, применяющего правовую норму. Необходимо, к примеру, решить, какое преступление совершено – умышленное или неосторожное; если установлен умысел, то какой – прямой или косвенный (звентуальный). Неосторожность тоже бывает двух видов – самонадеянность (легкомыслие) или небрежность. В зависимости от этого избираются разные нормы или их части. Всё это представляет собой логическую операцию подведения конкретной ситуации под надлежащую норму закона. "Закон всеобщ, а случай единичен" (К. Маркс).

Данная стадия требует не меньшей ответственности и внимательности, чем первая. Квалификация должна быть точной, адекватной и бесспорной. Ошибки здесь крайне нежелательны, ибо это отражается на судьбе обвиняемого (тяжесть содеянного, разные санкции, сроки и вид наказания и т.д.). Фактически здесь речь идёт об установлении полного состава правонарушения, иными словами, юридической основы дела. Отсутствие хотя бы одного признака состава преступления влечёт за собой прекращение уголовного преследования.

Третья стадия предполагает проверку юридической силы выбранной нормы, её действия во времени, в пространстве и по кругу лиц, устранение возможных противоречий, коллизий, пробелов, расхождений. Необходимо убедиться, не отменена ли данная норма или не отпали ли те условия, на которые она была рассчитана. Норма подвергается всестороннему толкованию с помощью известных приёмов и способов (грамматического, логического, систематического, специально-юридического и др.).

Что касается коллизий и пробелов, которые могут встретиться в правоприменении, то наука и практика выработали следующие правила их преодоления:

а) если противоречат друг другу акты одного и того же органа, но изданные в разное время, то применяется последний по принципу, предложенному ещё римскими юристами: "Позже изданный закон отменяет предыдущий во всём том, в чём он с ним расходится";

б) если коллизионные акты изданы одновременно, но разными органами, то применяется акт, обладающий более высокой юридической силой (например, закон и указ, указ и правительственное постановление), т.е. принимается во внимание иерархия нормативных актов и отдельных норм;

в) если расходятся общефедеральный акт и акт субъекта Федерации, то применяется первый (в пределах предметов ведения РФ и совместного ведения – ст. 76 Конституции РФ);

г) в случае противоречия между федеральным актом и актом субъекта Федерации, изданным в пределах его компетенции, приоритет имеет последний (ч. 6 ст. 76 Конституции РФ);

д) если обнаружен пробел в праве (отсутствие нужной нормы), то решается вопрос о применении правовой аналогии в её двух видах – аналогии закона и аналогии права.

На четвёртой стадии в результате проведённых всех вышеуказанных операций выносится правоприменительный акт (например, приговор суда по уголовному делу, судебное решение по гражданскому делу).

Пятая, заключительная, стадия связана с реальным исполнением принятого акта, доведением его до логического завершения. Это очень важно, ибо невыполненное решение сводит на нет весь правоприменительный процесс. Например, из всех судебных решений по имущественным взысканиям исполняется лишь половина. И только сейчас, когда введён институт судебных приставов, положение несколько улучшилось.

В целом применение правовых норм должно быть справедливым, законным, обоснованным, своевременным и гласным. Только в таком единстве оно может быть эффективным, достигать своих целей, приносить пользу. Древнеримский мыслитель, политический деятель, оратор и писатель Марк Туллий Цицерон считал, что судья – это говорящий закон, а закон – немой судья. Поэтому важно, чтобы закон и суд не расходились, а дополняли друг друга. Недопустимо также в данном процессе противопоставление законности и целесообразности (политической, идеологической, прагматической и т.д.).

#### 4.8.4. АКТЫ ПРИМЕНЕНИЯ НОРМ ПРАВА: ПОНЯТИЕ, ОСОБЕННОСТИ, ВИДЫ

**Правоприменительный акт** – один из видов правовых актов. Он определяется в юридической науке как известный официальный документ, изданный компетентным органом или должностным лицом по какому-либо делу (вопросу) в отношении конкретного субъекта или субъектов на основе соответствующей правовой нормы.

Наиболее характерные признаки (специфика) правоприменительных актов заключаются в следующем:

1) они имеют индивидуально-определённый характер, т.е. относятся к конкретным лицам, которых можно назвать поимённо (например, приговор суда, приказ об увольнении работника с работы, указ о награждении гражданина орденом). Этим они отличаются от нормативных актов, имеющих безличную (неперсонифицированную) природу;

2) являются властными и обязательными для исполнения, поскольку исходят от государства либо с его согласия от общественных объединений, органов местного самоуправления, других структур и образований (делегированные полномочия); за неисполнение таких актов могут последовать санкции;

3) не содержат в себе правовой нормы (общего правила поведения), поэтому не являются источником и формой права; их назначение – не создавать, а применять нормы права;

4) выступают в качестве юридических фактов, порождающих конкретные правоотношения между тем, кто применяет норму, и тем, к кому применяют; тем самым эти акты осуществляют локальное (казуальное) правовое регулирование, конкретизируя общие предписания;

5) исчерпываются однократным применением и на иные ситуации и других субъектов не распространяются; после разового применения прекращают свое действие;

6) обеспечиваются государственным принуждением, так как речь идёт о претворении воли законодателя в жизнь, если даже для этого требуется использовать силу власти.

Следует иметь в виду, что далеко не все официальные документы представляют собой правоприменительные акты (например, разного рода справки, доверенности, квитанции, накладные, платёжные поручения, дипломы, аттестаты, грамоты, удостоверения личности и т.д.), так как они не подходят под указанные выше признаки. Подобные "казённые бумаги" выступают технико-операционными средствами служебных взаимоотношений между гражданами и организациями, а также последних между собой.

Классический правоприменительный акт (например, приговор суда) должен обладать необходимыми внешними атрибутами (реквизитами), т.е. отвечать установленным правилам и требованиям (место и время вынесения, дата, подпись, печать, ссылка на закон, кем издан и т.д.). Он должен также иметь определённую внутреннюю структуру: описательную часть, мотивировочную и резолютивную, в которой излагается само решение. Без некоторых элементов такой атрибутики самый важный акт может утратить свою юридическую силу.

**Виды правоприменительных актов.** Акты применения норм права отличаются большим разнообразием, поэтому они классифицируются по различным основаниям.

По *отраслевому признаку* они подразделяются на уголовно-правовые, гражданско-правовые, административно-правовые, финансовые и др.

По *субъектам их издания* – на акты судебных органов, арбитражных, прокурорских, следственных, контрольных; органов представительной и исполнительной власти, местного самоуправления; акты президента, правительства, федеральных министерств и ведомств.

По *юридической природе* – на правоохранительные, правоисполнительные, правовосстановительные, правообеспечительные.

По *последствиям* – на правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие (например, приказ ректора о зачислении в вуз, об отчислении из вуза, о переводе с одной формы обучения на другую в том же вузе).

По *форме выражения* – на письменные и устные (например, штраф за неправильную парковку автомобиля, за безбилетный проезд в общественном транспорте, за переход улицы в неположенном месте); акты-документы и акты-действия. Акты-действия, в свою очередь, могут быть подразделены на словесные (распоряжение или резолюция руководителя подчинённому совершить определённое действие) и конклюдентные, или молчаливые: разного рода указатели, сигналы, жесты, команды, символы, ясно показывающие намерения применить норму права (остановить автомашину, затормозить, свернуть в сторону), если требования будут нарушены. Отказ от выполнения всех этих знаков, указателей и сигналов влечёт за собой юридическую ответственность (А.Д. Черкасов).

По *названию* акты применения права могут иметь форму указа, постановления, приказа, распоряжения, протокола, резолюции, разрешения, приговора, акта о наложении штрафа, указания и т.д. Нередко они совпадают с названиями нормативных актов. Важно, чтобы правоприменительный акт не содержал общего правила поведения.

#### 4.8.5. ПРОБЕЛЫ В ПРАВЕ. ПРИМЕНЕНИЕ НОРМ ПРАВА ПО АНАЛОГИИ

Ни одно, даже самое совершенное законодательство не может заранее предусмотреть все те нестандартные ситуации, которые могут возникнуть в жизни и потребовать правового реагирования, поскольку жизнь неизмеримо богаче, многообразнее, чем любые юридические нормы. Именно поэтому нигде в мире никогда не было и нет беспробельного, идеального права, адекватно отражающего действительность. Пробелы в законодательстве нежелательны, однако объективно они возможны и неизбежны

Под **пробелом** в праве понимается отсутствие в нём нужной нормы, с помощью которой можно было бы разрешить возникший случай. Это как бы "умолчание" законодателя относительно необходимости правового урегулирования определённого общественного отношения. Случай есть, а нормы нет.

В литературе различают пробелы первоначальные ("недосмотр законодателя") и последующие, когда они обнаруживаются уже в процессе правового регулирования, правоприменительной практики, когда появляются неизвестные ранее отношения. В любом случае пробел в праве – это состояние неурегулированности, неопределённости, а стало быть, и возможного своеволия, личного усмотрения чиновника.

Выделяют также реальные и мнимые пробелы. Мнимый – это когда высказывается суждение о существовании якобы пробела в праве, тогда как на самом деле ситуация вообще не находится в правовом пространстве и, следовательно, не подлежит разрешению. В.В. Лазарев называет ещё такие виды пробелов, как полные и частичные, преодолимые и непреодолимые, простительные и непростительные, а также намеренные.

Пробелы в праве вызываются в основном следующими причинами: а) относительной "консервативностью" права по сравнению с более активной динамикой общественных отношений; б) несовершенством законов и юридической техники; в) бесконечным разнообразием реальной жизни; г) появлением новых отношений, которых не было в момент принятия той или иной нормы.

Имеет значение и то, что, как сказано выше, право опосредует не все взаимоотношения между людьми, а только наиболее принципиальные, но с течением времени одни факты могут выпадать из сферы его действия, другие, напротив, включаться в неё. На гранях соприкосновения правовой и неправовой сфер могут возникать "щели", нестыковки, пробелы.

Первый и естественный путь полного устранения пробела – принятие новой нормы. Но это – "долгий путь", ибо законодатель не может непрерывно, в срочном порядке заделывать "дыры" в праве, он это делает постепенно, устраняя наиболее существенные из них. Пробелы же возникают постоянно и их надо оперативно заполнять, преодолевать. Для этой цели и существует институт правовой аналогии.

Термин "аналогия" в переводе с латинского означает сходство, подобие, соответствие чего-либо с чем-либо. В данном случае речь идет о сходстве правовых норм и регулируемых ими отношений. Задача аналогии заключается в том, чтобы разрешить ситуацию, не предусмотренную законом, таким образом, каким разрешил бы её законодатель, судя по тому, как он разрешает другие подобные ситуации. Законодатель устраняет пробел, а правоприменитель – восполняет или преодолевает.

В основе аналогии лежит предположение, что все отношения, сходные между собой в главных своих чертах и признаках, разрешаются одинаково. При этом обязательным условием является то, чтобы случай, подлежащий разрешению, непременно входил в круг регулируемых правом отношений, иными словами, находился в пределах юридического поля. К моральным отношениям аналогия права неприменима.

Различают два вида правовой аналогии или два способа преодоления пробелов: 1) **аналогию закона**; 2) **аналогию права**. В первом случае отыскивается и применяется сходная с другими норма закона или иного нормативного акта. Во втором, когда не обнаруживается даже и сходной нормы, дело разрешается на основе и в соответствии с общим духом, смыслом, принципами действующего права. Понятно, что в такой ситуации особое значение приобретает правосознание, юридическая культура и профессионализм судей.

**Институт правовой аналогии** в её двух видах закреплён в ч. 3 ст. 10 действующего пока Гражданского процессуального кодекса РСФСР, которая гласит: "В случае отсутствия закона, регулирующего спорное отношение, суд применяет закон, регулирующий сходные отношения, а при отсутствии такого закона суд исходит из общих начал и смысла советского законодательства". В названной статье говорится также о том, что суд в соответствии с законом может применять нормы иностранного права.

Наиболее серьёзный пробел – это когда нет ни соответствующей нормы права, ни правового обычая, ни юридического прецедента, ни нормативного договора. В п. 1 ст. 6 ГК говорится: "В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона)"; в п. 2 этой же статьи разъясняется: "При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости".

Таким образом, два кодекса чётко определяют необходимость и способы преодоления пробелов в праве. При этом впервые упоминается об отсутствии обычая и соглашения сторон, а не только нормы.

В научной литературе выделяется ещё **субсидарная**, или **дополнительная, аналогия**. Субсидарной называется такая аналогия, когда суд при рассмотрении, например, гражданского дела применяет сходные нормы из других отраслей права (административного, семейного, трудового, финансового и т.д.).

Институт аналогии не действует в уголовном праве, хотя пробелы в нём тоже возникают, но они устраняются законодательным путём. Например, ст. 152 УК РФ содержит состав торговли детьми. Раньше, в старом Кодексе, такой статьи не было, в то время как сами деяния совершались. Следовательно, пробел ликвидирован. Не было в прежнем уголовном законе и нормы, карающей за жестокое обращение с животными. Статья 245 нового УК предусмотрела данный состав. Пробел заполнен. Есть и другие примеры.

Аналогия в уголовном праве не применяется потому, что оно исходит из основополагающей идеи: нет преступления без указания на то в законе. Преступлением может быть признано только такое деяние, которое прямо предусмотрено УК, и следовательно, уголовная ответственность может наступить только за заранее преду-

смотренное действие. Эта идея признана всеми демократическими правовыми системами и направлена на защиту свободы личности. Во всех остальных отраслях права аналогия так или иначе используется. Вообще, правовая аналогия возможна всюду, где нет специального запрещения.

## 4.9. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

### 4.9.1. ТОЛКОВАНИЕ НОРМ ПРАВА: ПОНЯТИЕ И НЕОБХОДИМОСТЬ

**Толкование правовых норм** – важнейшее условие их правильного понимания и применения. Не будь толкования, весь сложный процесс правореализации был бы крайне затруднён, а в известном смысле невозможен. Необходимость толкования убедительно подтверждена многовековым правовым опытом, юридической практикой, судьбами конкретных людей.

Толкование – древнейший правовой институт. Он является частью более широкого понятия – герменевтики, которая в переводе с греческого означает объяснение, разъяснение, интерпретация какого-либо предмета, явления. В научном плане герменевтика представляет собой теорию и искусство толкования не только законов, но и текстов литературных памятников, книг, рукописей, художественных произведений, материальных объектов, реликвий, раритетов, других исторических, религиозных и культурных ценностей.

В данном случае под толкованием понимается выяснение точного смысла, содержания толкуемой правовой нормы. Задача и цель толкования заключается в том, чтобы установить подлинную волю законодателя, выражённую в данной норме, и правильно её применить. При этом толкование, прибавляя новое знание о норме, ни в коей мере не изменяет и не заменяет её; тем более – не создаёт новой. Речь идёт только об анализе, изучении, разборе действующей нормы. Иначе это было бы нарушением законности.

Проблема толкования – это проблема соотношения духа и буквы закона, между которыми, как правило, существуют определённые противоречия, несовпадения. Подобные коллизии приходится устранять именно путём толкования. Очень важно, чтобы законодатель и исполнитель понимали друг друга. Юридическая деятельность (судебная, прокурорская, следственная, адвокатская и иная), как никакая другая, требует скрупулёзной точности, определённости, однозначности. И, конечно, внимательности. Не зря говорят: закон – это скальпель в руках судьи и пользоваться им надо умело и осторожно. Не менее выразительна пословица: "Не суда бойся – бойся судьи".

Субъекты толкования обладают различным политическим, нравственным и правовым сознанием, они порой находятся на разных полюсах идеологического спектра, имеют свои социальные пристрастия и предпочтения. А это не может не отражаться на понимании и толковании права. Так что толкование может быть и предвзятым. Особенно это касается нечётких, двусмысленных законов, которые действительно при желании можно повернуть по-разному, т.е. они допускают множественное толкование, возможность вкладывать в них различный смысл. Подобных случаев в современной юридической практике немало. Толкование носит как объективный, так и субъективный характер.

Даже судьи Конституционного Суда РФ, будучи первоклассными профессионалами, наделёнными исключительным правом толковать Конституцию и другие нормативные правовые акты, не всегда понимают предмет толкования одинаково. Многие из них заявляют о своей особой позиции, высказывают мнение, не совпадающее с мнением других судей. Разумеется, приводится соответствующая аргументация. И получается, что "все правы". Бывает, что тот или иной закон одним политическим субъектом признаётся конституционным, а другим (например, Президентом) – не соответствующим Конституции РФ.

В литературе идёт давний спор о том, все ли юридические нормы подлежат толкованию или только неясные. Большинство правоведов считают, что все, ибо "ясная" на первый взгляд норма при более внимательном её рассмотрении обнаруживает в себе определённые, подчас еле заметные некорректности, умолчания, невнятности, требующие тонкого профессионального анализа. Существует также мнение, согласно которому в неофициальном толковании нуждаются все правовые нормы, в то время как официальному толкованию подлежит лишь небольшое их число. С этим тоже трудно согласиться.

Вообще, толкование является обязательной стадией правоприменительного процесса, о какой бы норме речь ни шла. Прежде чем применить ту или иную правовую норму, её надо подвергнуть всестороннему толкованию и убедиться в том, что выраженная в ней воля законодателя понята правильно. Кроме того, необходимо выяснить действие нормы по времени, в пространстве и по кругу лиц.

Особое значение толкование приобретает при смене политического строя, когда, как правило, ещё действуют старые законы, которые необходимо приспособлять к новым условиям (например, после октября 1917 г., после распада СССР). Обычно в таких случаях делается оговорка: прежние законы действуют лишь постольку, поскольку они не противоречат интересам новой власти. Так, в Российской Федерации и до сих пор в определённой части применяется сохранившееся союзное законодательство. Ясно, что к нему требуется особо внимательный подход, так как оно не всегда вписывается в современные реалии.

Итак, законы, допускающие различное толкование, содержащие двусмысленности, лазейки, разночтения, – это несовершенные законы. Их в принципе (в идеале) не должно быть, но в действительности они есть и в этом далеко не обязательно кроется "злой умысел". Более того, подобные акты или нормы в какой-то мере неизбежны

ны. "Законодатель должен мыслить как философ, а говорить как крестьянин". Но это не всегда получается. Отсюда – необходимость толкования права.

**Основные причины** следующие:

- сложность или нечёткость юридических формулировок, скажем, излишняя их краткость, абстрактность либо, напротив, пространность;
- несовершенство законодательной техники, поспешность в принятии тех или иных правовых актов, их слабая проработанность, декларативность, неконкретность;
- несовпадение норм и статей правовых актов, наличие бланкетных и отсылочных норм, нетипичных предписаний;
- специфика юридических терминов и понятий, интерпретация которых требует специальных познаний, высокой квалификации;
- законодателю не всегда удаётся ясно и точно выразить свою волю в той или иной норме или акте, совместить "дух" и "букву" закона;
- отдельная норма права действует не изолированно, а в системе других норм и только в этой взаимосвязи её можно правильно истолковать.

**Два аспекта толкования.** Толкование бывает уяснительным и разъяснительным. Иными словами, следует различать толкование-уяснение и толкование-разъяснение. Оба эти процесса тесно взаимосвязаны. При этом уяснение всегда предшествует разъяснению, а не наоборот. Но не всегда за уяснением автоматически следует разъяснение. Последнее может и не наступить. Это зависит от конкретных обстоятельств.

При **толковании-уяснении** норма права толкуется субъектом для себя. Такое толкование представляет собой определённый мыслительный процесс, происходящий в сознании толкователя, и оно не получает какого-либо внешнего выражения, не фиксируется в каком-либо акте. Данный процесс не является юридическим процессуальным действием. Подобное толкование может даваться не только официальным должностным лицом, но и рядовым гражданином. Оно не является обязательным для других.

При **толковании-разъяснении** осуществляется не только мыслительный процесс, но и совершается реальное юридическое действие, находящее внешнее выражение в специальных актах, которые называются актами толкования, т.е. оно имеет документальное оформление. Это толкование не только для себя, но и для других. Причём оно имеет обязательное значение для всех заинтересованных лиц. Разъяснение нормы вправе давать лишь уполномоченные на то органы и должностные лица. Рядовые граждане такой прерогативой не располагают. Понятно, что любое разъяснение может быть осуществлено лишь после уяснения толкуемой нормы.

#### 4.9.2. ВИДЫ ТОЛКОВАНИЯ ПО СУБЪЕКТАМ

Субъектами толкования права в принципе могут быть все – граждане, государственные органы, общественные объединения, должностные лица, научные учреждения, учёные. Однако последствия такой деятельности будут разными. Любой человек при желании может взять в руки, к примеру, Уголовный кодекс, найти в нём интересующую его статью и досконально изучить её, осмыслить, вникнуть в суть содержащегося в ней предписания или запрета, сделать для себя необходимые выводы. Так в жизни и происходит. Но подобная "частная" процедура не будет иметь никакого значения для других субъектов и не вызовет никаких юридических последствий. Иное дело, если норму права толкует должностное лицо или государственный орган.

**Официальное толкование** дается уполномоченными на то компетентными органами и должностными лицами. Оно, как правило, документально оформляется в специальных актах (актах толкования) и является юридически обязательным для всех, кого это касается; вызывает определённые последствия. Такое толкование ориентирует субъектов правореализации на однозначное понимание толкуемой нормы и правильное её применение. Разумеется, оно принимается во внимание и рядовыми гражданами.

В свою очередь среди официального толкования выделяется ряд подвидов: нормативное (общее) и казуальное (индивидуальное); аутентичное (авторское); легальное (разрешённое, делегированное); судебное. Поясним кратко каждый из этих видов.

**Нормативное толкование** распространяется на более или менее широкий круг субъектов и носит характер общих установок. Термин "нормативное" здесь условен. На самом деле нормативное толкование никаких новых норм не создаёт, а разъясняет лишь действующие. Это, как правило, судебное толкование в форме постановлений Пленума Верховного Суда, рекомендующего всем нижестоящим судам придерживаться определённых требований и ориентиров при применении того или иного закона, рассмотрении той или иной категории дел. В отличие от нормативного, казуальное толкование (от слова "казус", конкретный случай) касается определённого факта, дела, проступка. Оно не имеет общеобязательного значения, его цель – правильное решение именно данного, чаще всего сложного, уникального случая.

**Аутентичное (авторское) толкование** – это толкование, исходящее от органа или должностного лица, издавших толкуемый нормативный правовой акт, т.е. это толкование органами государства своих собственных актов. Слово "аутентичный" в переводе с греческого означает подлинный, действительный, основанный на первоисточнике.

**Легальным** называется такое **толкование**, которое официально разрешено, делегировано какому-либо органу со стороны вышестоящей инстанции. Чаще всего это ведомственное толкование.



**Судебное толкование**, как это видно из сочетания слов, осуществляется судебными органами и прежде всего Верховным Судом РФ, его Пленумом. Оно может быть как нормативным, так и казуальным. Среди судебного толкования особое значение имеет толкование права Конституционным Судом РФ, которому предоставлена исключительная прерогатива толковать Конституцию РФ и другие основополагающие акты. При этом Конституционный Суд в ходе толкования создаёт в отдельных случаях обязательные для всех заинтересованных лиц судебные прецеденты, выступающие уже источником права.

Заметим здесь, что судебный прецедент не признан у нас официально в качестве источника права. Однако многие российские правоведы, учёные и практики, уже давно выступают за то, чтобы его узаконить. Так, председатель Конституционного Суда РФ М.В. Баглай во вступительной статье к книге А. Барака "Судейское усмотрение" пишет: "Если бы у меня спросили, полезно ли было бы признание у нас прецедентных судебных решений, я бы в определённом смысле ответил положительно". Более того, М.В. Баглай допускает возможность судебного правотворчества: "Совершенно очевидно, – полагает он, – что судебское усмотрение часто проявляет себя как форма правотворчества... Выбирая из нескольких законных вариантов решения дела один и устанавливая этот вариант в качестве единого обязывающего образца, судья тем самым создаёт новое право". Мнение, хотя и не бесспорное, но заслуживающее внимания, особенно применительно к деятельности Конституционного Суда, где большую роль играет судебное усмотрение.

Однако важно отметить, что Конституционный Суд не может давать толкование Конституции и других нормативных актов по собственной инициативе, а только по письменным запросам соответствующих субъектов, указанных в ст. 125 Конституции РФ (Президент Российской Федерации, Государственная Дума, Совет Федерации, Правительство, органы законодательной власти субъектов Федерации), а также жалобам граждан. Конституционный Суд рассматривает также соответствие издаваемых в РФ законов, других правовых актов, отдельных норм Конституции, и в случае признания их неконституционными они теряют свою юридическую силу. Разновидностью судебного является арбитражное толкование.

Разумеется, официальное толкование права могут давать также органы исполнительной власти (Правительство, подчинённые ему министерства, ведомства, службы, комитеты), но в рамках своей компетенции. Чаще всего указанные структуры дают аутентичное толкование, т.е. разъясняют свои собственные акты (постановления, распоряжения, инструкции), особенно по социальным вопросам.

**Неофициальное толкование** исходит от субъектов, деятельность которых не является официальной, государственной, а стало быть, оно не имеет юридической силы и никаких правовых последствий не влечёт. Такое толкование может быть как устным, так и письменным. Важной его особенностью является то, что оно не связано с властью, принуждением, наказанием. Какие-либо санкции здесь исключены. Неофициальное толкование делится на доктринальное (научное), профессиональное и обыденное.

**Доктринальное толкование** даёт учёными, представителями науки. Ценность его – в аргументированности, доказательности, обоснованности. Типичным примером такого толкования являются периодически издаваемые научные комментарии к действующим российским Кодексам – уголовному, гражданскому, трудовому и др. В этих комментариях, а также в различных статьях, докладах, монографиях специалисты разъясняют, толкуют соответствующие положения, нормы, статьи – как их надо понимать и использовать. И хотя мнения учёных не обязательны для официальных лиц и органов (судей, прокуроров, следователей, адвокатов), тем не менее их взгляды и рекомендации могут оказать и действительно оказывают существенную помощь правоприменительной практике, влияют на неё. Чем выше авторитет учёного, тем весомее его мнение.

**Профессиональное толкование**, как это видно из его названия, даёт юристами-профессионалами – судьями, прокурорами, следователями, адвокатами, другими специалистами, вообще лицами с высшим юридическим образованием, хорошо знающими действующее законодательство и практику его применения. Такое толкование может быть как устным (в виде консультации, ответов на конкретные вопросы), так и письменным (в форме справки, заключения, выступления в печати). Ценность профессионального толкования – в глубоких знаниях и компетенции толкующих лиц.

**Обыденное толкование** – это первичный, житейский уровень понимания права, его интерпретация рядовыми гражданами. Такое толкование отражает правосознание основной массы населения. Его характерной чертой является то, что оно может быть неверным, чисто эмоциональным. Тем не менее подобное правоощущение имеет важное значение при совершении гражданами юридически значимых действий, осуществлении ими своих прав и обязанностей, соблюдении законов, правопорядка, юридических норм. Разумеется, никакого внешнего (письменного) выражения обыденное толкование не получает.

#### 4.9.3. СПОСОБЫ И ОБЪЁМ ТОЛКОВАНИЯ ПРАВОВЫХ НОРМ

Юридическая наука и практика в результате длительного опыта выработали определённые способы толкования правовых норм. Под способами толкования понимаются конкретные приёмы, процедуры, технология, с помощью которых уясняется и разъясняется норма права, устанавливается выраженная в ней воля законодателя – в целях правильного её применения.

Таковыми способами являются: грамматический (филологический, языковой); логический, систематический; историко-политический; специально-юридический, телеологический, функциональный.

**Грамматическое толкование** предполагает анализ нормы права с точки зрения лексико-стилистических и морфологических требований, выяснения значения отдельных слов, фраз, выражений, соединительных и разве-

динительных союзов, знаков препинания и т.д. В юриспруденции (науке весьма точной и формализованной) – это не мелочи. Или это такие мелочи, от которых порой зависят судьбы людей, принятие того или иного решения. Возьмём для примера краткое предложение из трёх слов: "запретить нельзя разрешить", в котором нет ни запятых, ни точек. Как понимать предписание – запретить или разрешить? В зависимости от того, как расставим указанные знаки, можно сделать прямо противоположные выводы. Точно так же обстоит дело с более известной классической формулой "казнить нельзя помиловать". Не меньшее значение имеют союзы. При соединительном союзе "и" требуется наличие двух каких-либо условий; при разъединительных "либо", "или" – только одно.

Русский язык полисемантичен, в нём немало слов, которые имеют не одно, а несколько значений. Иногда тот или иной термин используется в законе не в общеупотребительном смысле, а в ином, специальном. Кроме того, существуют разного рода афористические выражения, образы, метафоры, сравнения, которые требуют повышенного внимания правотолкователя и правоприменителя.

**Логическое толкование** – это интерпретация нормы права на основе законов логики. При данном способе выясняется прежде всего внутренняя (логическая) структура нормы, взаимосвязь трёх её элементов – гипотезы, диспозиции и санкции; устраняются возможные логические противоречия, когда одно утверждение исключает другое; анализируются и оцениваются иносказания, переносный смысл, соотношение духа и буквы толкуемого правила. В этой части логическое толкование тесно связано с грамматическим. Ведь в языке тоже есть логика. Важно правильно понять не только то, что сказал, но и то, что хотел сказать законодатель, его логику. Например, в ст. 166 ГК РФ говорится о ничтожных сделках. "Ничтожных" не в смысле их малозначительности, не заслуживающих внимания и т.д., а в смысле их недействительности, оспоримости, противозаконности. Уголовное право оперирует понятием "холодное оружие". "Холодное" опять же не в прямом смысле слова ("негорячее"), а в значении неогнестрельное и негазовое. Таких словоупотреблений в законодательстве много.

**Систематический способ** означает, что норма права должна толковаться не изолированно, а в контексте других норм, в частности регулирующих смежные, однородные отношения. Это обусловлено системностью самого права, где все нормы тесно взаимосвязаны, расположены в определённом порядке, обладают свойством иерархичности (по своей юридической силе), зависят друг от друга. Особенно это касается отсылочных и бланкетных норм. Для правильного понимания общего смысла нормы имеет значение её относимость к той или иной отрасли права, институту; местоположение в отдельном акте (главе, разделе). При данном способе толкования упор делается не на внутреннее содержание нормы, а на внешние связи. Систематический приём помогает выявить и устранить коллизии между различными предписаниями, найти нужную норму при применении аналогии закона, осмыслить право в его единстве. Можно допустить ошибку, толкуя данную норму в отрыве от других норм, без учёта указанных выше обстоятельств.

**Историко-политическое толкование** обязывает правоприменителя обратить внимание на те социальные условия, в которых была принята та или иная норма, – не отпали ли эти условия, не изменилась ли принципиально политическая и экономическая ситуация. Важно выяснить, в чём заключалась необходимость в принятии данного акта, сохраняется ли эта необходимость. История знает немало случаев, когда законы, принятые в одних условиях, будучи формально не отменёнными, продолжали действовать в иных, хотя фактически были уже "мёртвыми". Например, акты, изданные в обстановке гражданской войны, нэпа, Великой Отечественной войны, которые какое-то время "по инерции" продолжали ещё существовать. Сегодня – это акты бывшего СССР, реально утратившие свою силу, если нет на сей счет специальной оговорки. Вообще, тот факт, что та или иная норма официально не отменена, ещё не означает, что она действует. Историко-политический метод, метод сопоставлений позволяют без труда разобраться в том, какие нормы можно применять в данный момент и к данным отношениям, а какие – нет.

**Специально-юридическое толкование** обусловлено наличием в правовой науке и в законодательстве специфических терминов и понятий, которые приходится "растолковывать" тем, кто в них не сведущ, кто не является специалистом в данной области. Известно, что каждая наука имеет свой "птичий язык", на котором она "изъясняется". Есть он и у юристов. Сами они друг друга понимают, а вот их "простые смертные" – не всегда. Большинству рядовых граждан не известно, что такое, например, "субъективное право", "правосубъектность", "законный интерес", "гипотеза", "диспозиция", "траст", "апостиль", "шикана", "коносамент", "исковая давность" и т.д.

В свою очередь, профессионалы тоже вынуждены уяснять для себя некоторые недостаточно чёткие формулировки, содержащиеся в законах. Как понимать, например, "угрозу убийством, если имелись основания опасаться осуществления этой угрозы" (ст. 119 УК РФ)? Что это за основания? Насколько они реальны? В законе не указано. Между тем наказание за подобное деяние – лишение свободы сроком до двух лет. Что такое "цинизм", "клевета", "оскорбление", "честь", "достоинство", "явное неуважение к обществу", "сильное душевное волнение", "общественная опасность", "существенный вред"? Где здесь критерии? Нет чётких границ (или они весьма условны) между "мелким" и "немелким" хулиганством, между "крупным" и "некрупным" хищением. Все это приходится внимательно толковать и определять при разрешении соответствующих дел с учётом конкретных обстоятельств. Занимаются этим, конечно, специалисты, применяя при этом различные юридико-технические и познавательные методы.

От грамматического данный способ толкования отличается тем, что здесь толкуются не отдельные слова и выражения, не их соединения, а целые юридические конструкции, понятия, институты. Они взаимосвязаны, но не тождественны.

**Телеологическое (целевое) толкование** направлено на выяснение тех целей, которые преследовал законодатель, издавая тот или иной нормативный правовой акт. Нередко такие цели указываются в самом акте, как правило, в преамбуле (во вступительной части). Но цели закона могут также логически вытекать из его содержания, общей направленности. Иногда о целях говорит уже само название закона или отдельных его разделов, норм, статей. Например, в Уголовном кодексе РФ есть такие главы: "Преступления против личности", "Преступления в сфере экономики", "Преступления против государственной власти". Думается, что цели здесь могут быть легко поняты даже неспециалистом. Если не принимать в расчёт общую цель закона, то можно допустить ошибку при его применении. И напротив, правильное представление о целях того или иного юридического акта способствует его эффективной реализации.

**Функциональное толкование.** Известно, что правовые нормы, обладая некоторыми общими чертами, далеко не одинаковы по своему конкретному содержанию, характеру действия, функциональному назначению. Они по-разному опосредуют регулируемые общественные отношения. Есть нормы разрешающие и запрещающие, регулятивные и охранительные, обязывающие и управомочивающие, поощрительные и стимулирующие и т.д. У них разные функции, и это важно иметь в виду при их толковании и применении. Здесь учитываются тип и механизм правового регулирования, его направленность.

**Толкование по объёму подразделяется** на три вида: буквальное (адекватное), ограничительное и расширительное (распространительное).

**Буквальное толкование** – это такое толкование, при котором словесное выражение нормы права и её действительный смысл совпадают, иными словами, дух и буква адекватны. Таких норм большинство. Конечно, это надо ещё установить с помощью внимательного анализа, дабы не допустить ошибки.

Однако законодателю не всегда удаётся полностью совместить дух и букву правовой нормы, и тогда правоприменителю приходится прибегать к расширительному или ограничительному толкованию. Вообще-то наличие таких норм, которые надо суживать либо расширять, нежелательно; это – ненормальность. Но они существуют, и с этим правоведа вынуждены считаться как с реальностью. Впрочем, иногда подобные "каучуковые" или "резиновые" нормы допускаются сознательно, дабы дать простор "богатой фантазии" исполнителей законов. Это, как правило, бывает в недемократических, тоталитарно-полицейских государствах, о чём говорилось выше.

**Ограничительное толкование** – это такое толкование, при котором норме права придаётся более узкий смысл, чем это вытекает из буквального текста толкуемой нормы. Например, в ст. 57 Конституции РФ говорится: "Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы". Но вполне очевидно, что не каждый, а только совершеннолетние, работающие и дееспособные граждане. Остальные (дети, душевнобольные лица) исключаются. Следовательно, толкуем данную норму ограничительно. Вообще, в Конституции многие статьи начинаются со слов: "каждый может", "каждый вправе", "каждому гарантировано", "все свободны", "все равны" и т.д. Но при внимательном изучении оказывается, что далеко не каждый и не все. Объясняется это тем, что законодатель не может без конца делать соответствующие оговорки, он надеется на то, что его правильно поймут и без этого.

**Расширительное толкование** – это такое толкование, когда норме права придаётся более широкий смысл, чем это вытекает из её словесного выражения. Например, в ст. 6 Конституции РФ фиксируется, что российские граждане обладают на её территории равными правами и несут равные обязанности. А как быть с иностранцами и лицами без гражданства, находящимися на нашей территории? Распространяется ли данная норма на них, обязаны ли они, в частности, соблюдать законы Российской Федерации? Разумеется, да. Следовательно, толкуем данную норму расширительно. Это тем более ясно, если сопоставить её с ч. 3 ст. 62 Конституции РФ (систематический способ), в которой записано, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с российскими гражданами.

В статье 120 Конституции закреплено: "Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону". Получается, что другим нормативным правовым актам судьи не подчиняются. Однако совершенно ясно, что слово "закон" употреблён здесь в широком смысле – как официальный акт, исходящий от государства, включая, в частности, правительственные постановления. Следовательно, данная норма права должна пониматься расширительно.

От расширительного толкования следует отличать близкий к нему институт – **толкование права по аналогии**, когда широкое значение придаётся не конкретной норме, а всему праву, и дело решается исходя из его общего духа, принципов, социальной направленности. Здесь особую роль приобретают правосознание, личный опыт и профессионализм судей, ибо интерпретируется и оценивается право в целом.

#### 4.9.4. АКТЫ ТОЛКОВАНИЯ ПРАВА: ПОНЯТИЕ, ОСОБЕННОСТИ, ВИДЫ

Все правовые акты, издаваемые в Российской Федерации, подразделяются в науке на четыре группы: а) нормативные акты, включая договоры нормативного содержания; б) правоприменительные акты; в) правотолкующие (интерпретационные) акты; г) прочие акты (декларации, заявления, послания, обращения и т.п.).

**Акты толкования** – один из видов правовых актов. Их функциональное назначение состоит в том, что они призваны способствовать правильной, законной и эффективной реализации права, претворению воли законодателя в жизнь. И хотя эти акты самостоятельного значения не имеют, а только вместе с толкуемыми актами,

их роль в общем механизме правового регулирования весьма велика. Без них этот механизм был бы существенно ослаблен, а в отдельных случаях оказался бы ущербным, искажённым, ибо если норма права неверно понята, она будет и неверно применена. А это уже нарушение законности в правоприменительной деятельности.

**Основные особенности актов толкования** заключаются в следующем:

- 1) они не содержат в себе общих правил поведения, а следовательно, не относятся к числу нормативных актов;
- 2) не являются источником и формой права;
- 3) адресуются, как правило, к должностным лицам;
- 4) носят подзаконный, но обязательный характер;
- 5) по форме они могут облекаться в те же акты, что и нормативные – указы, постановления, инструкции и т.д.;
- 6) их цель – толковать, разъяснять, но не создавать право.

Последний пункт нуждается в пояснениях. Дело в том, что в научной литературе существует точка зрения, согласно которой в отдельных случаях акты толкования могут быть не только результатом правотолкующей, но и правотворческой деятельности, иными словами, содержать в себе признаки нормативности. Особенно это касается судебного толкования нормативного, а не казуального характера (постановления Пленума Верховного Суда РФ, Конституционного Суда РФ). Однако такое мнение разделяется далеко не всеми (возражающих, пожалуй, большинство), и оно (мнение), как представляется, ближе к истине.

С теоретической, да и практической точки зрения судебные органы не наделены и не должны быть наделены правотворческими функциями, их дело – не творить, а толковать и применять право. Что же касается актов нормативного толкования, то, как уже отмечалось, сам термин "нормативное" используется здесь условно, лишь для сопоставления их с актами казуального толкования, а не в общеупотребительном смысле.

**Виды актов толкования.** По форме выражения они могут быть устными и письменными; по отраслям права – уголовными, гражданскими, административными и т.д.; по юридической природе – нормативными и казуальными, аутентичными и делегированными; по субъектам эти акты выступают как акты различных органов – судебных, прокурорских, арбитражных, контрольных, административных, законодательных, исполнительных и т.д.

Многообразие актов толкования обусловлено многообразием юридических норм, а в конечном счёте – общественных отношений, которые регулируются этими нормами. Сама жизнь диктует необходимость издания подобных актов на всех уровнях государственного управления. Потребность в толковании возникает всюду, где действует, функционирует право.

#### 4.9.5. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА

Под **юридической практикой** понимается деятельность компетентных органов и должностных лиц по изданию и применению норм права, а также уже накопленный и объективированный опыт такой деятельности.

Юридическая практика формируется в результате длительного и многообразного процесса правореализации, т.е. претворения права в жизнь. В ходе этого процесса вырабатываются определённые общие положения, тенденции, ориентиры, которые затем используются в последующей работе.

В частности, практика создаёт так называемые правоположения, под которыми понимаются устоявшиеся типовые решения по применению юридических норм. Эти правоположения реально приобретают черты общих правил. Особенно это касается прецедентов.

По мнению С.С. Алексеева, правоположения – это ещё не нормы, но они уже выходят за пределы правосознания, простых суждений. Это формирующиеся нормы, которые представляют собой ступки правосознания. Со временем они могут превратиться либо в стойкие правовые обычаи, либо в нормы, закреплённые законодателем.

Юридическая практика выполняет три основные функции: 1) правонаправляющую, когда практика как бы расставляет вехи и определяет общее русло для становления и развития права; 2) правоконкретизирующую, когда уточняется смысл, содержание отдельных норм применительно к конкретным ситуациям, случаям, отношениям; 3) сигнально-информационную, когда практика выражает потребность в изменении тех или иных актов, их совершенствовании или даже отмене. Практика как бы сигнализирует законодателю о неблагополучии в правовой сфере. В этом смысле она служит своеобразным путеводителем, прокладывает дорогу теории. Давно сказано: опыт – учитель жизни.

Различают правотворческую, правоприменительную и правоисполнительную, интерпретационную практику. По сферам проявления она подразделяется на судебную, прокурорскую, следственную, адвокатскую, арбитражную, нотариальную и другие виды. Разумеется, все они тесно взаимосвязаны.

Значение юридической практики состоит в том, что именно она показывает, насколько совершенно либо несовершенно наше законодательство, в чём его достоинства и недостатки, плюсы и минусы, эффективность или неэффективность, помогает устранять в нём коллизии и пробелы. Практика постоянно изучается, обобщается. На её основе делаются необходимые выводы и прогнозы на будущее. Юридическая практика – разновидность социально-исторической практики и поэтому несёт на себе её печать.

## 4.10. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

### 4.10.1. ПОНЯТИЕ ПРАВООТНОШЕНИЙ КАК ОСОБОГО ВИДА ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

В обществе существует множество различных отношений – экономических, политических, юридических, моральных, духовных, культурных и др. Собственно, само человеческое общество есть совокупность отношений, продукт взаимодействия людей. При этом все виды и формы отношений, возникающих и функционирующих в обществе между индивидами и их объединениями, являются (в отличие от взаимосвязей в природе) общественными, или социальными.

Правовые отношения можно в самом общем смысле определить как общественные отношения, урегулированные правом. При этом регулируемые отношения в принципе не утрачивают своего фактического содержания (экономического, политического, семейного, имущественного и т.д.), а лишь видоизменяются, обретая новое, дополнительное свойство. Иначе говоря, правоотношение не отделяется от опосредуемого им реального отношения, не находится где-то рядом или над ним, а существует вместе с ним. Ведь форма и содержание любого явления неразрывны.

Государство не может при помощи правовых средств произвольно менять изначальный характер тех или иных отношений, а тем более создавать новые. Если бы это было возможно, то решение многих проблем жизни общества было бы сравнительно лёгкой задачей. Государство путём издания законов может в лучшем случае ускорять развитие известных отношений, улавливать тенденции, давать простор для проявления позитивных начал и, напротив, сдерживать, вытеснять негативные и отжившие связи и процессы.

Но есть и такие правоотношения, которые возникают только как правовые и в другом качестве существовать не могут. Например, конституционные, административные, процессуальные, уголовные и другие. Именно подобные правоотношения по форме и содержанию, т.е. в "чистом виде", представляют собой действительно самостоятельный вид и тип общественных отношений. Лишь в этом смысле можно сказать, что право создаёт, "творит" общественные отношения, порождая новые связи.

Правоотношения – следствие действия права как социального и государственного института. В догосударственном (родовом) обществе правоотношений не было, поскольку там не было права. Это значит, что правоотношения немыслимы вне права или без права. Есть лишь отношения, объективно требующие или не требующие правового опосредования. Именно связь с правом, урегулированность тех или иных отношений правом даёт основание называть их правовыми. Не может быть такого положения, чтобы правовые отношения существовали помимо и независимо от юридических норм.

Конечно, правоотношения возникают не просто потому, что есть норма права (хотя это обязательное формальное основание), а потому, что определённые общественные отношения нуждаются в правовой регламентации. Тогда появляется юридическая норма и уже на её основе – правоотношение. Правоотношения как бы "вызревают" в недрах общественной жизни, детерминируясь экономическими и иными потребностями.

Поэтому следует различать исторический генезис правоотношений, их зародышевое состояние и вполне сложившуюся правовую форму, определяемую законом. Иначе говоря, материальный и формальный источники.

Право регулирует далеко не все, а лишь наиболее принципиальные отношения, имеющие существенное значение для интересов государства, общества, нормальной жизнедеятельности людей. Это прежде всего отношения собственности, власти и управления, социально-экономического устройства, прав и обязанностей граждан, обеспечения порядка, трудовые, имущественные, семейно-брачные отношения и т.п. Остальные либо не регулируются правом вовсе (сферы морали, дружбы, товарищества, обычаев, традиций), либо регулируются лишь отчасти (например, в семье, помимо материальных, существуют сугубо личные, интимные отношения между супругами, между родителями и детьми, не затрагиваемые правом).

Из сказанного вытекает, что любое правовое отношение есть общественное отношение, но не всякое общественное отношение есть правоотношение. Это определяется границами действия права, которые, однако, не являются абсолютными, раз навсегда данными. Условия меняются, и то, что в одно время регламентируется законом, в другой период может перестать быть его объектом.

Наиболее характерные признаки правовых отношений как особого вида общественных отношений заключаются в следующем.

1. Они возникают, изменяются или прекращаются только на основе правовых норм, которые непосредственно порождают (вызывают к жизни) правоотношения и реализуются через них. Между этими явлениями существует причинно-следственная связь. Нет нормы – нет и правоотношения. Они представляют собой некое единство, целостность.

2. Субъекты правовых отношений взаимосвязаны юридическими правами и обязанностями, которые в правовой науке принято называть субъективными. Эта связь, собственно, и есть правоотношение, в рамках которого праву одной стороны корреспондирует (соответствует) обязанность другой, и наоборот. Их можно называть встречными. Участники правоотношения выступают по отношению друг к другу как управомоченные и правообязанные люди, интересы одного могут быть реализованы лишь через посредство другого.

3. Правовые отношения носят волевой характер. Во-первых, потому, что через нормы прав в них отражается государственная воля; во-вторых, в силу того, что даже и при наличии юридической нормы правоотноше-

ние не может автоматически появиться и затем функционировать без волеизъявления его участников, по крайней мере одного из них. Необходим волевой акт, дающий начало явлению.

Иначе говоря, правоотношения, прежде чем сложиться, проходят через сознание и волю людей. Лишь в отдельных случаях субъект может не знать, что стал участником правового отношения, например, оказавшись наследником по закону после смерти родственника, проживавшего в другом городе. Или, скажем, потерпевший от преступления оказывается затем, помимо своего желания, вовлечённым в уголовно-процессуальное правоотношение с преступником и судом.

4. Правоотношения, как и право, на базе которого они возникают, охраняются государством. Другие отношения такой защиты не имеют. Конечно, далеко не во всех правовых отношениях государство заинтересовано (например, вытекающих из правонарушений) и, казалось, не должно было бы их защищать, но интерес государства состоит в том, чтобы эти социальные эксцессы правильно разрешались, виновные несли наказание, поэтому оно держит их в поле своего внимания, обеспечивает соблюдение возникающих по этому поводу юридических форм и процедур, прав граждан. Охрана законности и правопорядка означает и охрану правоотношений, но последние в своей совокупности и образуют правовой порядок как результат законности.

5. Правовые отношения отличаются индивидуализированностью субъектов, строгой определённой их взаимного поведения, персонализацией прав и обязанностей. Это не безличная абстрактная связь, а всегда конкретное отношение "кого-то" с "кем-то". Стороны (физической и юридические лица), как правило, известны и могут быть названы поимённо, их действия скоординированы. Этого не наблюдается в других общественных отношениях, например моральных, политических, эстетических, которые не столь формализованы и управляемы.

**Виды правовых отношений.** Прежде всего правоотношения, как и юридические нормы, можно классифицировать по отраслевому признаку на государственные, административные, финансовые, гражданские, трудовые, семейные и т.д. Различают регулятивные и охранительные правоотношения. Первые – возникают из правомерных действий субъектов; вторые – из противоправных, связанных с применением государственного принуждения.

По **степени конкретизации** и субъектному составу правоотношения подразделяются на абсолютные, относительные и общерегулятивные. В **абсолютных** точно определена лишь одна сторона, например собственник вещи, которому противостоят все те, кто с ним соприкасается или может соприкоснуться, и которые обязаны уважать это его право, не чинить никаких препятствий для его реализации. В этом смысле, например, право собственности является абсолютным. В **относительных** – строго определены обе стороны (например, "должник-кредитор", "продавец-покупатель"). Их можно назвать поимённо.

**Общерегулятивные**, или просто общие, правоотношения в отличие от конкретных выражают юридические связи более высокого уровня между государством и гражданами, а также последних между собой по поводу гарантирования и осуществления основных прав и свобод личности (право на жизнь, честь, достоинство, безопасность, неприкосновенность жилища, свободу слова и т.п.), а равно обязанностей (соблюдать законы, правопорядок). Они возникают главным образом на основе норм Конституции, других основополагающих актов и являются базовыми, исходными для отраслевых правоотношений.

По характеру обязанностей правоотношения подразделяются на **активные** и **пассивные**. В активных – обязанность заключается в необходимости совершить определённые действия в пользу управомоченного, в пассивных, напротив, она сводится к воздержанию от нежелательного для контрагента поведения.

Различают **простые правоотношения** (между двумя субъектами) и **сложные** (между несколькими или даже неограниченным числом); **кратковременные** и **долговременные**.

**Содержание правоотношений.** В любом правовом отношении выделяются фактическое, юридическое и волевое содержания. О фактическом (экономическом, политическом и т.д.) уже говорилось выше. Оно не меняется в результате опосредования правом реального, т.е. фактического, отношения. Под юридическим содержанием понимаются субъективные права и обязанности участников правоотношения. Волевое – составляют воля государства и воля самих субъектов. Любое правоотношение выступает как единство содержания и формы.

**Структура правоотношения.** В состав правоотношения входят следующие элементы: 1) субъект; 2) объект; 3) субъективное право; 4) юридическая обязанность.

Правоотношения составляют основную сферу общественной цивилизованной жизни. Везде, где действует право, его нормы, там постоянно возникают, прекращаются или изменяются правоотношения. Особенно они развиты в гражданском обществе, правовом государстве. Они сопровождают человека на протяжении всей его жизни. Вот почему правоотношения – одна из центральных проблем правовой науки, теории права.

Резюмируя всё сказанное, можно кратко определить правоотношения как урегулированные правом и находящиеся под охраной государства общественные отношения, участники которых выступают в качестве носителей взаимно корреспондирующих друг другу юридических прав и обязанностей.

#### 4.10.2. ПРЕДПОСЫЛКИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ И ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Правовые отношения могут возникать и функционировать лишь при определённых предпосылках. В науке их принято делить на материальные (общие) и юридические (или специальные). К первым относятся те, которые необходимы для возникновения и существования любого отношения, а именно: а) не менее двух субъектов,

ибо человек не может состоять в каком-либо отношении с самим собой; б) интересы, потребности людей, под влиянием которых они вступают в разнообразные правоотношения; в) ценность, благо.

Потребности могут быть материальными, духовными или физиологическими. Стремление к удовлетворению названных потребностей и вызывает к жизни соответствующие правоотношения, в этом их первопричина. В более широком плане под материальными предпосылками понимается совокупность экономических, социальных, культурных и иных факторов, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений.

Однако общих предпосылок недостаточно, чтобы в конкретных случаях практически возникали и действовали реальные правовые отношения, для этого нужны еще формально-юридические. К ним относятся: а) норма права; б) правдееспособность субъектов; в) юридический факт.

Как отмечалось выше, правовая норма и правовое отношение органически взаимосвязаны и представляют собой в известном смысле единое целое. Это небольшая, но чёткая динамичная система, в которой два главных компонента жёстко предполагают друг друга. Норма вне правоотношения мертва, а правоотношение без нормы вообще немислимо. Они соотносятся как причина и следствие – первое предшествует второму, а не наоборот.

Связь нормы права и правоотношения имеет сложный, многосторонний характер. Конкретно она выражается в следующем.

1. Правовое отношение возникает и функционирует только на основе нормы права. Без юридической нормы не может возникнуть ни одно правоотношение. Иными словами, правоотношение имеется лишь там, где есть предусматривающая его правовая норма. Субъекты не могут сами, помимо этих норм, т.е. вопреки воле государства, устанавливать угодные им правоотношения – такие отношения официальная власть не стала бы охранять.

2. Правоотношение есть форма реализации юридической нормы, способ претворения её в жизнь. Именно в правовом отношении проявляется реальная сила и эффективность государственного предписания, достигается поставленная цель. Правоотношение – это норма права в действии. Конечные цели их в принципе совпадают, они призваны урегулировать то или иное общественное отношение, скоординировать взаимное поведение соответствующих физических и юридических лиц.

3. Норма права и правоотношение являются составными частями (элементами) единого механизма правового регулирования и выполняют в нём, помимо собственных, некоторые общие функции. Без этих главных компонентов указанный механизм попросту не мог бы работать. Его чёткость, отлаженность в значительной мере зависят от степени синхронизации и гармонизации правовой нормы и правового отношения.

4. Норма права в своей гипотезе указывает на условия возникновения правоотношения; в диспозиции – на права и обязанности его субъектов; в санкции – на возможные отрицательные последствия в случае нарушения данной нормы и возникшего на её основе правоотношения. Норма права содержит в себе модель реального общественного отношения, а значит, и правоотношения как его юридической формы.

В литературе сложились две концепции взаимосвязи нормы права и правоотношения. Согласно первой из них, разделяемой большинством теоретиков, правовое отношение есть результат регулирующего воздействия правовой нормы на общественное отношение. Последовательность здесь такая: норма права – фактическое отношение – правоотношение. Согласно второй концепции, правоотношения есть не результат, а средство регулирования общественных отношений. Последовательность в этом случае уже иная: норма права – правоотношение – общественное отношение. Сначала на основе той или иной нормы права складывается правоотношение и только затем оно направляется на регулирование соответствующего отношения.

Думается, ближе к истине первая точка зрения, точнее отражающая реальность. Однако в обоих случаях ясно одно: нельзя понять сущность правоотношения вне связи с правовой нормой, и наоборот.

#### 4.10.3. СУБЪЕКТЫ ПРАВООТНОШЕНИЙ. ПРАВООСПОСОБНОСТЬ И ДЕЕСПОСОБНОСТЬ

Участниками правоотношений являются субъекты права, под которыми понимаются люди и их объединения, выступающие в качестве носителей предусмотренных законом прав и обязанностей. Круг субъектов права зависит в конечном счёте от воли государства.

Понятия "субъекты права" и "субъекты правоотношений" в принципе равнозначны, хотя в научной литературе на этот счёт делаются определённые оговорки. Во-первых, конкретный гражданин как постоянный субъект права не может быть одновременно участником всех правоотношений; во-вторых, новорожденные, малолетние дети, душевнобольные лица, будучи субъектами права, не являются субъектами большинства правоотношений; в-третьих, правоотношения – не единственная форма реализации права. Эти различия, конечно, необходимо иметь в виду.

Из истории мы знаем, что далеко не все люди в прошлом признавались субъектами права, например рабы могли быть лишь объектом права (предметом купли-продажи). В римском праве раб рассматривался как "говорящее орудие", предмет, вещь. Впрочем, там не было равноправия и среди свободных.

При феодализме крепостные крестьяне тоже не были полноправными гражданами, а стало быть, и полноценными субъектами права. Они были существенно ограничены в правах. Феодальное право было правом привилегий, оно чётко проводило градацию людей в зависимости от социального происхождения, званий, сословий

и т.д. В современных цивилизованных странах эти дискриминации устранены. В Международном пакте о гражданских и политических правах (1966) записано: "Каждый человек, где бы он ни находился, имеет право на признание его правосубъектности" (ст. 16). Данное положение закреплено также во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. (ст. 6).

**Виды субъектов права.** Субъекты права подразделяются прежде всего на индивидуальные (физические лица) и коллективные (юридические лица). К индивидуальным относятся: а) граждане Российской Федерации; б) иностранцы; в) лица без гражданства (апатриды); г) лица с двойным гражданством (бипатриды).

Иностранцы ограничены в некоторых правах. В частности, они не могут избирать и быть избранными в органы государственной власти, служить в Вооружённых Силах, занимать определённые должности, например быть капитанами судов и т.д. В остальном им гарантированы все гражданские права. Они несут также соответствующие обязанности. Правовой статус иностранцев в России пока ещё определяется Законом СССР "О правовом положении иностранных граждан в СССР" от 24 июня 1981 г., который различает постоянно и временно проживающих на нашей территории иностранцев (ст. 5).

Коллективные субъекты права имеют более обширную классификацию. Они делятся на следующие виды:

1. Само государство;
2. Государственные органы и учреждения;
3. Общественные объединения;
4. Административно-территориальные единицы;
5. Субъекты Российской Федерации;
6. Избирательные округа;
7. Религиозные организации;
8. Промышленные предприятия;
9. Иностранцы фирмы;
10. Специальные субъекты (юридические лица).

По российскому законодательству, далеко не все организации и учреждения могут выступать в качестве юридических лиц, а только те, которые отвечают определённым условиям. Признаки юридического лица сформулированы в ст. 48 ГК РФ. Это: 1) имущественная обособленность; 2) способность от своего имени приобретать соответствующие права и нести обязанности; 3) быть истцом и ответчиком в суде. Само понятие юридического лица имеет значение главным образом в гражданском праве, т.е. в имущественных, обязательственных отношениях.

**Правоспособность и дееспособность субъектов права.** Под правоспособностью понимается признаваемая государством общая (абстрактная) возможность иметь предусмотренные законом права и обязанности, способность быть их носителем. Подчеркнём – не фактическое правообладание, а только постулируемая заранее возможность или способность к этому. Правоспособностью в равной мере обладают все граждане без исключения, она возникает в момент их рождения и прекращается со смертью.

Главное в правоспособности – не права, а принципиальная возможность или способность иметь их. А это очень важно, ибо, как мы знаем, в истории далеко не все и не всегда наделялись такой возможностью (например, рабы) или наделялись лишь отчасти (крепостные).

Впервые понятие правоспособности было сформулировано и введено в практику буржуазными кодексами XIX в. (французский Гражданский кодекс 1804 г., германское Гражданское уложение 1896 г.). К тому времени категорией правоспособности пользовались и английское гражданское право. Как видим, рассматриваемый институт обязан своим происхождением гражданскому законодательству, однако в последующем он приобрёл более широкое значение.

Отличие правоспособности от субъективного права состоит в том, что она: а) неотделима от личности, нельзя человека лишить правоспособности, "отобрать", "отнять" её у него или ограничить; б) не зависит от пола, возраста, профессии, национальности, места жительства, имущественного положения и иных жизненных обстоятельств; в) непередаваема, её нельзя делегировать другим; г) по отношению к субъективному праву она первична, исходна, играет роль предпосылки; д) субъективное право конкретно, а правоспособность абстрактна.

В понятии правоспособности существо заключается не в "праве", а в "способности".

Однако, будучи категорией универсальной, правоспособность проявляет себя в различных отраслях права по-разному. Даже значение и роль её в соответствующих сферах правового регулирования неодинаковы. Отсюда и возникают нередко сомнения и споры относительно всеобщего характера правоспособности.

Каждое лицо рождается способным к правообладанию, может и должно иметь необходимые ему права, признанные мировым сообществом и юридическими системами национальных государств (право на жизнь, свободу, здоровье, честь, достоинство, безопасность и т.д.). Эта способность (возможность) никем и ни при каких обстоятельствах не может быть прекращена, аннулирована. Она признаётся априори как безусловная и бесспорная аксиома – нечто само собой разумеющееся. Любой гражданин, в том числе несовершеннолетний, твёрдо знает, что он является правоспособным и, следовательно, может стать носителем (сейчас или в будущем) соответствующих прав и свобод.

Различают **общую, отраслевую и специальную правоспособность.**

**Общая** представляет собой принципиальную возможность лица иметь любые права и обязанности из числа предусмотренных действующим законодательством, хотя фактическое обладание теми или иными правами



может наступить, как уже говорилось, лишь при известных условиях. В российском законодательстве нет определения общей правоспособности, а только гражданской. Но в науке, в общей теории права, оно сложилось.

**Отраслевая** правоспособность даёт возможность приобретать права в тех или иных отраслях права. Именно поэтому она и называется отраслевой. Например, брачная, трудовая, избирательная.

**Специальная** (должностная, профессиональная) правоспособность – это такая правоспособность, при которой требуются специальные познания или талант. К примеру, профессия судьи, врача, учёного, артиста, музыканта и др.

Правоспособность организаций, юридических лиц также является специальной, она определяется целями и задачами их деятельности, зафиксированными в соответствующих уставах и положениях о них. Возникает в момент создания той или иной организации и прекращается вместе с её ликвидацией.

Под **дееспособностью** понимается не только возможность субъекта иметь права и обязанности, но и способность осуществлять их своими личными действиями, отвечать за последствия, быть участником правовых отношений. Дееспособность зависит от возраста и психического состояния лица, в то время как правоспособность не зависит от указанных обстоятельств. Дееспособность в полном объёме наступает с момента совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста.

Если правоспособность сопутствует индивиду на протяжении всей его жизни, то дееспособность – лишь с определённого возраста. Дееспособностью не обладают малолетние дети до 14 лет и душевнобольные лица, которые могут иметь известные права, но не могут их осуществлять. За них выступают их законные представители – родители, опекуны, попечители.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать необходимые гражданские сделки только с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей. Однако они вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществлять авторские и изобретательские права, вносить вклады в кредитные учреждения (ст. 26 ГК РФ).

Уголовная ответственность у подростков за совершённые ими умышленные преступления наступает с 14 лет. Дееспособность бывает полная, частичная и ограниченная. Полная, как уже говорилось, наступает с совершеннолетия; частичная – с 14 лет; а ограниченная – когда лицо ограничивается в дееспособности по суду (хронические алкоголики, наркоманы).

Новый Гражданский кодекс ввёл понятие эмансипации (ст. 27). В новелле говорится, что несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью.

**Эмансипация** производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей; при отсутствии такого согласия – по решению суда.

Родители, усыновители и попечители не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности, по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

**Правосубъектность** представляет собой правоспособность и дееспособность, вместе взятые, т.е. правоспособность. Это собирательное понятие отражает те ситуации, когда правоспособность и дееспособность неразделимы во времени, органически сливаются воедино, например, у организаций или взрослых лиц, когда они одновременно и правоспособны, и дееспособны. Не существует правоспособных, но недееспособных коллективных субъектов. На них разграничение указанных свойств не распространяется.

**Правосубъектность** – собирательная категория. Она включает в себя четыре элемента: 1) правоспособность; 2) дееспособность; 3) деликтоспособность, т.е. способность отвечать за гражданские правонарушения (деликты); 4) вменяемость – условие уголовной ответственности. Хотя последние два слагаемых охватываются в конечном счёте вторым, такое расчленение понятия может способствовать более глубокому его уяснению.

В целом правосубъектность является одной из обязательных юридических предпосылок правоотношений. Правосубъектность – это возможность или способность лица быть субъектом права со всеми вытекающими отсюда последствиями.

#### 4.10.4. СУБЪЕКТИВНОЕ ПРАВО И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОБЯЗАННОСТЬ КАК СОДЕРЖАНИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Правовое отношение имеет материальное, волевое и юридическое содержание. Материальное, или фактическое, составляют те общественные отношения, которые опосредуются правом; волевое – государственная воля, воплощенная в правовой норме и в возникшем на её основе правоотношении, а также волевые акты его участников; юридическое содержание образуют субъективные права и обязанности сторон (субъектов) правоотношения. Остановимся подробнее на последнем.

Правовое регулирование осуществляется главным образом через механизм субъективных прав и юридических обязанностей, именно этим оно отличается от любого иного нормативного регулирования, например морального. Указанные права и обязанности, корреспондируя друг другу в рамках определённого правоотношения, выступают его юридическим содержанием.

Субъективное право определяется в правовой науке как гарантируемые законом вид и мера возможного или дозволенного поведения лица. А юридическая обязанность – как вид и мера должного или требуемого поведения. В основе субъективного права лежит юридически обеспеченная возможность; в основе обязанности – юридически закреплённая необходимость. Носитель возможности называется управомоченным; носитель обя-

занности – правообязанным. Первый может совершать известные действия; второй обязан их исполнять. Перед нами два полюса правоотношения как взаимной юридической связи.

**Структура субъективного права.** Субъективное право – определённая правовая возможность, но эта возможность многоплановая, она включает в себя как минимум четыре элемента:

- 1) возможность положительного поведения самого управомоченного, т.е. право на собственные действия;
- 2) возможность требовать соответствующего поведения от правообязанного лица, т.е. право на чужие действия;
- 3) возможность прибегнуть к государственному принуждению в случае неисполнения противостоящей стороной своей обязанности (притязание);
- 4) возможность пользоваться на основе данного права определённым социальным благом.

Иными словами, субъективное право может выступать как право-поведение, право-требование, право-притязание и право-пользование.

В зависимости от характера и стадии реализации того или иного субъективного права на первый план в нём может выходить одна из указанных возможностей, как правило, – первая. В целом же все четыре компонента в их единстве составляют содержание и структуру субъективного права как общего понятия. Оно служит средством удовлетворения интересов управомоченного.

Каждая из дробных составных частей субъективного права обычно именуется правомочием. В разных правах их больше или меньше. К примеру, в праве собственности три: владение, пользование и распоряжение имуществом. В социальных и политических правах – до пяти – семи. Скажем, право на свободу слова включает возможность гражданина выступать на различных собраниях и митингах, публиковаться в печати, иметь доступ на радио и телевидение, критиковать недостатки, вносить предложения, заниматься литературным и художественным творчеством и т.д. Однако общая структура субъективного права остается четырёхчленной, ибо она, отвлекаясь от множества видов прав, отражает главные и наиболее типичные их свойства.

Структура юридической обязанности соответствует структуре субъективного права, являясь как бы его обратной стороной, и тоже включает в себя четыре компонента:

- 1) необходимость совершить определённые действия либо воздержаться от них;
- 2) необходимость для правообязанного лица отреагировать на обращённые к нему законные требования управомоченного;
- 3) необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований;
- 4) необходимость не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, в отношении которого он имеет право.

Юридическая обязанность устанавливается как в интересах управомоченного, так и в интересах государства в целом. Она – гарант их осуществления.

Субъективное право – право субъекта правоотношения. Здесь эпитет "субъективное" отражает: во-первых, принадлежность права субъекту; во-вторых, зависимость его от субъекта – в отличие от нормы права, которая никому лично не принадлежит и не зависит от воли конкретного индивида.

В этом смысле юридическую обязанность также можно квалифицировать как субъективную. В рамках правового отношения право и обязанность субъектов в равной мере субъективны. Слагаемые юридической обязанности – это своего рода отдельные долженствования – наподобие правомочий в субъективном праве.

Важно подчеркнуть, что юридическим содержанием правоотношений являются не сами реальные действия сторон, а лишь соответственно возможные и должные, т.е. предусмотренные законом. Они выражают состояния связанности. Как заметил ещё Г.Ф. Шершеневич, "субъективное право есть средство для обеспечения пользования благами, но последние так же мало принадлежат к понятию права, как сад к садовой ограде".

#### 4.10.5. ОБЪЕКТЫ ПРАВООТНОШЕНИЙ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

**Объектом правового отношения** выступает то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности его участников, иными словами, то, ради чего возникает само правоотношение. Субъективное право открывает перед его обладателем возможность чем-то владеть, пользоваться, распоряжаться, вести себя определённым образом, претендовать на действия других. Всё это подпадает под понятие объекта. Обязанность призвана обеспечивать осуществление данного права, а следовательно, нормальное функционирование правового отношения в интересах управомоченного и государства в целом.

Человек как таковой может быть лишь субъектом, но не объектом права и правоотношений. Только в рабовладельческом обществе раб рассматривался в качестве объекта купли-продажи, иначе говоря – "говорящей вещи". В современных правовых системах подобное не допускается, хотя подпольная торговля людьми, в частности детьми, молодыми девушками, к сожалению, в отдельных странах имеет место и в довольно широких масштабах. Но это уголовно наказуемые деяния.

Как известно, общим объектом (предметом) правового регулирования являются общественные отношения. Но общественные отношения – сложная и многоэлементная реальность. Нормы права и складывающиеся на их основе правоотношения опосредствуют не все, а лишь отдельные виды, фрагменты, участки, сферы этих отношений. Поэтому встаёт вопрос о том, что же конкретно может быть и фактически выступает объектом разнообразных правоотношений. Различие между объектом права в целом и объектами конкретных правоотношений, возникающих в результате его действия, заключается в степени конкретизации.

В юридической литературе существуют разные трактовки объекта правоотношения. Однако в ходе длительной дискуссии сложились в основном две концепции – монистическая и плюралистическая. Согласно первой из них, объектом правового отношения могут выступать только действия субъектов, поскольку именно действия, поступки людей подвергаются регулированию юридическими нормами и лишь человеческое поведение способно реагировать на правовое воздействие. Отсюда – у всех правоотношений единый, общий объект.

Согласно второй позиции, более реалистичной и разделяемой большинством учёных, объекты правоотношений столь же разнообразны, сколь многообразны регулируемые правом общественные отношения, т.е. сама жизнь. Ведь законы, его нормы оказывают своё влияние не только на людей, но через них и на объекты материального мира, социальные общности, государственные структуры, институты, организации, учреждения; устанавливаются или изменяются их статусы, режимы, состояния; закрепляют владение, пользование, распоряжение имуществом. А субъективное право – это право не только на действия (свои или чужие), но и на определённые блага. Что касается реагирования на правовое воздействие, то его не следует понимать слишком буквально.

Итак, в зависимости от характера и видов правоотношений (с входящими в них субъективными правами и юридическими обязанностями) можно выделить следующие объекты:

1. Материальные блага (вещи, предметы, ценности). Характерны главным образом для гражданских, имущественных правоотношений (купля-продажа, дарение, залог, обмен, завещание и т.п.).

2. Нематериальные личные блага (жизнь, честь, здоровье, достоинство, свобода, безопасность, неприкосновенность человека). Типичны для уголовных и процессуальных правоотношений.

3. Поведение, действия субъектов, разного рода услуги и их результаты. Это главным образом правоотношения, складывающиеся на основе норм административного права в сфере управления, бытового обслуживания, хозяйственной, культурной и иной деятельности.

4. Продукты духовного творчества (произведения литературы, искусства, живописи, музыки, скульптуры, а также научные открытия, изобретения, рационализаторские предложения – всё то, что является результатом интеллектуального труда).

5. Ценные бумаги, официальные документы (облигации, акции, векселя, лотерейные билеты, деньги, приватизационные чеки, паспорта, дипломы, аттестаты и т.п.). Они могут стать объектом правоотношений, возникающих при их утрате, восстановлении, оформлении дубликатов. В настоящее время в стране сложился рынок ценных бумаг, акции продаются и покупаются, т.е. являются объектами сделок. 22 апреля 1996 г. был принят Федеральный закон "О рынке ценных бумаг".

#### 4.10.6. ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ

**Юридические факты** – это определённые жизненные обстоятельства (условия, ситуации), с которыми нормы права связывают возникновение, прекращение или изменение правоотношений.

Эти факты становятся юридическими не в силу каких-то особых внутренних свойств, а в результате признания их таковыми государством, законом. Жизнь – непрерывная цепь разнообразных фактов, явлений, действий, случаев, событий, но не все из них приобретают юридическое значение, а только такие, которые затрагивают наиболее существенные интересы общества, входят в сферу правового регулирования и могут повлечь за собой известные юридические последствия.

Таким образом, придание правового характера тем или иным обстоятельствам целиком зависит от воли законодателя, официальной власти, а не от самих участников жизненного процесса, хотя без них эти обстоятельства могли бы и не наступить. Не право порождает подобные факты, они возникают и существуют помимо него, но право придает им статус юридических в целях их регуляции и упорядочения общественной и государственной жизни. Это – реакция правовой нормы на конкретную ситуацию, предусмотренную в её гипотезе. Юридические факты служат непосредственными поводами, основаниями для появления и функционирования правоотношений.

Юридические факты многочисленны и разнообразны, поэтому они довольно подробно классифицируются наукой по различным основаниям в целях выявления их особенностей и более глубокого познания.

По волевому признаку юридические факты делятся на события и действия.

**События** – это такие обстоятельства, которые объективно не зависят от воли и сознания людей. Например, стихийные бедствия – пожары (но не поджоги), наводнения, землетрясения, в результате которых гибнут люди, причиняется вред их имуществу, а стало быть, возникают соответствующие правоотношения, связанные с возмещением ущерба, наследованием, страховым вознаграждением и т.д. Сами по себе указанные явления ничего юридического в себе не содержат и автоматически никаких обязательств не порождают, но служат поводами, причинами для этого.

**Действия** – это такие факты, которые зависят от воли людей, поскольку совершаются ими. Действия, в свою очередь, подразделяются на правомерные (поступление на работу или в вуз, выход на пенсию, регистрация брака) и неправомерные (все виды правонарушений).

Среди юридических фактов выделяются также правовые состояния (нахождение на воинской службе, в браке, в родстве, в розыске, в должности и т.д.). По характеру последствий различают правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие факты (например, поступление в вуз порождает правоотношение между студентом и учебным заведением, окончание вуза – прекращает, а перевод на другую форму обучения в том же вузе – видоизменяет данное правоотношение).

К числу правомерных действий, вызывающих соответствующие правоотношения, относятся многочисленные акты-документы различных государственных органов и должностных лиц (судебные приговоры и решения, управленческие постановления, распоряжения и приказы, гражданские сделки, договоры, завещания, соглашения и т.д.). В научной литературе указывается на юридические факты-поступки длящегося характера, например создание художественного произведения, которое в конечном счёте приводит к возникновению авторского правоотношения.

Особую роль в динамике правоотношений играют так называемые юридические составы или сложные комплексные факты, когда для возникновения определённого правового отношения требуется не одно, а несколько условий (совокупность фактов).

Так, для того чтобы возникло пенсионное правоотношение, необходимо: а) достижение лицом соответствующего возраста; б) наличие трудового стажа; в) представление положенных документов; г) принятие компетентным органом решения о назначении пенсии. Для правоотношения типа "студент – вуз" требуются следующие условия: а) аттестат об окончании средней школы; б) сдача вступительных экзаменов; в) проходной балл по конкурсу; г) приказ ректора о зачислении на первый курс соответствующего учебного заведения.

В целом юридические факты играют весьма важную и активную роль в общей правовой системе, являясь своего рода её "нервными окончаниями" (рецепторами), сцепляющими нормы права с реальными общественными отношениями. С помощью хорошо продуманной шкалы (набора) юридических фактов, т.е. путём придания юридического значения тем или иным жизненным обстоятельствам, можно существенным образом влиять на динамику развития социальных процессов, направлять их в нужное русло.

## 4.11. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

### 4.11.1. ОБЪЕКТИВНАЯ НЕОБХОДИМОСТЬ ЗАКОННОСТИ И ПРАВОПОРЯДКА

Государство управляется с помощью различных методов и средств – экономических, политических, идеологических, организационных, правовых. Среди последних важнейшее место занимают законность и правопорядок, без которых невозможно обеспечить нормальную жизнедеятельность общества, его граждан. Посредством одной силы этого сделать ещё никому не удавалось.

Законы и их соблюдение – древнейший и наиболее цивилизованный способ управления людьми. Сегодня он общепринят во всех развитых демократических странах, в мировом сообществе. Ничего лучшего, более разумного и рационального человечество пока не придумало. Не будь законов, любое общество погрузилось бы во мрак невежества. Законов не было лишь на самых ранних, незрелых стадиях развития истории, когда господствовали простейшие, подчас примитивные формы общежития.

Ещё римские юристы провозгласили широко известные и поныне постулаты: "Государством должен править закон", "Закон превыше всего", "Закон выше любой должности", "Закон – единственный бог, которому все должны поклоняться", "Пусть рухнет мир, но восторжествует закон", "Мы должны быть рабами законов, чтобы стать свободными", "Закон должен властвовать над всеми", "Кто живет по закону, тот никому не вредит", "Закон суров, но это закон".

Закон, как известно, является формой выражения воли народа – единственного источника власти. Именно поэтому ни один монарх, царь, король, президент не вправе издавать законы, а только подзаконные акты. Принятие законов – функция законодательных органов, которые потому и называются законодательными. Правда, в древности отдельные монархи все же издавали законы, но это были времена неразвитой демократии или даже полного её отсутствия при всевластии правителей.

В чём же конкретно заключается объективная необходимость законности и правопорядка в современных российских условиях? В том, что без них невозможно решить стоящие перед обществом задачи, а именно:

- 1) успешное проведение курса экономических реформ, становление рыночных отношений, развитие производства;
- 2) построение гражданского общества и правового государства;
- 3) эффективное функционирование институтов демократии, политической системы;
- 4) реализация прав и свобод человека, упрочение их гарантий;
- 5) чёткая работа государственного аппарата, всех его звеньев, органов, структур, должностных лиц;
- 6) борьба с преступностью, коррупцией, правовым беспределом, терроризмом;
- 7) обеспечение правотворческого, правоприменительного, а в более широком плане – управленческого процесса;
- 8) формирование политико-правовой культуры и повышения правосознания личности и всего общества.

Отсутствие должного порядка в стране негативно сказывается и на её международном престиже. В западных средствах массовой информации усиленно создаётся "неприглядный образ" России – плохо управляемой, коррумпированной и непредсказуемой; страны, запутавшейся в реформах, объятый хаосом и неразберихой. Законы здесь никто не уважает, господствует криминал. Демократия нередко перерастает во вседозволенность. Понадобятся годы, чтобы разрушить этот образ.

Последние предложения и меры, предпринимаемые вновь избранным Президентом России, направлены как раз на преодоление этих опасных тенденций, укрепление государственности и законности, наведение по-

рядка в стране, повышение управляемости обществом. В этой связи вполне оправданным выглядит, в частности, создание независимых территориальных прокуратур в федеральных округах. Эти органы вместе с уже существующими структурами прокуратуры будут осуществлять надзор за единообразным пониманием и строгим соблюдением российских законов и прав граждан, норм Конституции РФ.

#### 4.11.2. ПОНЯТИЕ И ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ ЗАКОННОСТИ

**Законность** – одно из центральных и, пожалуй, наиболее сложных понятий правоведения. Соответственно существует и множество его трактовок – от совпадающих до взаимоисключающих. Разброс мнений, помимо прочего, объясняется тем, что само это явление сильно политизировано и идеологизировано, отражало и отражает устремления различных правящих элит, которые, сменяя друг друга, придавали категории законности нужное, нередко конъюнктурное, содержание и направленность, использовали в своих целях.

Именно поэтому законность, как никакой другой правовой институт, всегда имела не только чисто теоретическое, но и остро социальное и самое непосредственное практическое значение, ибо от уровня, состояния и понимания законности зависят жизнь и судьба миллионов людей. Об этом красноречиво свидетельствуют трагические страницы истории нашей страны. Субъектами законности являются все без исключения граждане и организации.

**Законы и законность.** Как указывалось выше, законы – цивилизованное средство управления обществом, проведения государственной политики. Но простое наличие законов, пусть даже и мудрых, совершенных, ещё не ведёт к достижению желаемой цели, т.е. установлению законности, – надо, чтобы эти законы всеми и повсюду соблюдались, исполнялись, давали нужный социальный эффект. Конечно, без законов законность немыслима, но и одних законов как таковых для неё недостаточно. Законы – лишь условие, предпосылка, нормативная основа законности, однако это ещё не решает задачи. Законы должны работать.

Вот почему законность всегда включала в себя две стороны: наличие качественных, полноценных законов и их реальное претворение в жизнь. В последнем – суть проблемы, ибо обилие законов ни о чём не говорит. Это лишь предпосылка, нормативная база законности. В России сегодня принято немало хороших, полезных законов, но всё дело в том, что они плохо реализуются, оказываются неэффективными на практике. Причины – кризисное состояние общества, низкая правовая культура, юридический нигилизм, высокая преступность, отсутствие материальных ресурсов. Следовательно, необходимо "подтягивать", обеспечивать вторую сторону законности. Именно это должно быть сегодня на первом плане.

**Определение категории законности.** В специальной литературе неизменно подчеркивается многоаспектность понятия законности, которая "с функциональной точки зрения может быть охарактеризована как принцип построения и функционирования демократического правового государства, как определенное им требование к деятельности всех властных структур, органов, организаций, учреждений, общественных объединений, их должностных лиц; как метод (средство) осуществления политической власти; как состояние (режим) общественной и государственной жизни и т.д." (Н.В. Витрук). Безусловно, законность – это и неперенный атрибут демократии, свободы личности, реальности прав человека.

Однако, несмотря на всю свою многогранность, законность имеет достаточно простое и краткое определение. Под законностью понимается строгое и неуклонное соблюдение всеми субъектами права существующих в стране законов и основанных на них подзаконных нормативных актов. Ключевым словом здесь выступает соблюдение. Именно в нём изначальный смысл и суть рассматриваемого явления в любой его интерпретации. Нет соблюдения – нет и законности.

Иначе говоря, речь идёт о соответствии действий и поступков всех участников общественных отношений требованиям юридических норм. Чем выше степень этого соответствия, тем выше уровень законности, тем она прочнее и устойчивее. Отсюда законность – "это реализующееся право". Право, законы – естественная почва законности, её питательные корни.

Такое понимание законности было преобладающим в советское время, как, впрочем, и раньше. Остаётся оно в принципе в силе (с различными вариациями) и сейчас, поскольку, повторяем, там, где нет соблюдения законов, там нет и быть не может законности как таковой, ибо в этом случае она утрачивает одно из коренных, главных своих свойств.

Кроме того, понятие законности должно распространяться не только на область действия законов, но и на сферу их создания, т.е. законотворчество, а шире – всё правотворчество, ибо эти процессы также подвержены оценке с позиций идей нравственности и законности. Не должны издаваться законы, ущемляющие права человека и гражданина, не соответствующие принципам международных гуманитарных стандартов.

Законы призвана уважать прежде всего сама власть. В противном случае законность окажется неполной, усеченной, а власть – неправовой. Уже отмечалось, что нет ничего опаснее, чем узаконенное беззаконие. В советское время о негодной практике "насаждения беззакония законодательным путём" писал М.С. Строгович.

Таким образом, для раскрытия действительной сущности законности недостаточно лишь одного указания на необходимость соблюдения законов, хотя это и является одним из её главных компонентов; есть и другие немаловажные составляющие. Иными словами, узкое понимание данного явления уже не соответствует современным представлениям о том, какой должна быть законность. Требуется новое её "прочтение", более глубокое осмысление.

В научной литературе дискутируют о том, как понимать законодательство – только как совокупность законов или же и всех иных нормативных актов. Ясно, что это имеет прямое отношение к законности. Мы разделяем точку зрения, согласно которой законодательство следует трактовать в широком смысле. В противном случае трудно было бы обеспечить режим законности в обществе. Понятие законности должно охватывать собой соблюдение всех юридических норм, а не какой-то их части. "Выборочный" метод здесь не годится. Иначе содержание законности было бы неоправданно сужено.

Совершенствование понятия законности необходимо, но оно, на наш взгляд, не должно идти настолько далеко, чтобы отказаться от формулы соблюдения как порочной и непригодной, ибо в этом случае из содержания законности выпадет одна из главных её составляющих. Вряд ли правильно "вместе с водой выплёскивать и ребёнка". Тем более что в нынешних российских условиях речь идёт о соблюдении в целом вполне демократических (правовых) законов, исходящих от демократически избираемой власти.

Интерпретация законности как идеи, как требования или как воплощения права в законах (а такие предложения вносятся) представляется слишком общей и расплывчатой для дефиниции. Можно сколько угодно требовать соблюдения законов, а законности не будет, что, собственно, и происходит сегодня в России. Эффект даёт не требование как таковое, а реальное соблюдение законов. Именно это создаёт нужный режим и стабильность в обществе.

Не может привести к желаемому результату и абстрактная, никак не оформленная идея законности, поскольку подобные идеи чаще всего означают лишь благие пожелания, своего рода "виртуальную" реальность. Идея хорошая, а результат – нулевой.

**Основные принципы законности.** Под принципами законности понимаются исходные, основополагающие начала, характеризующие данное явление как с внутренней, так и внешней стороны. В принципах раскрываются социальное и функциональное назначение законности, её сущность, роль и место в обществе, связь с другими категориями (правом, политикой, культурой и т.д.). К основным принципам законности относятся следующие.

1. **Принцип единства.** Этот принцип направлен на эффективное противодействие местничеству, ведомственности, региональному влиянию. Законность, если видеть в ней прежде всего соблюдение законов, должна быть единой и одинаковой для всех и на всей территории страны. Она не может быть разной для разных зон – "калужской" или "казанской", а только единой всероссийской. Законность – "не земледелие".

Соответственно и прокуратура, призванная осуществлять надзор за единообразным пониманием и соблюдением законности, должна иметь централизованное подчинение и не зависеть от местных властей. Для законности как единого общегосударственного режима не имеют значения местные условия, специфика, различия, ибо такие особенности, традиции учитываются в самих законах и иных нормативно-правовых актах, издаваемых субъектами Федерации. Требования же законности одинаковы.

Проблема единства законности особенно обострилась в связи с ростом в последнее время регионального сепаратизма, противостояния, одностороннего понимания самостоятельности, настроений неподчинённости центру. Для преодоления этих негативных тенденций как раз и нужна твёрдая общефедеральная законность, способная обеспечить единое правовое пространство, равную защиту прав и свобод человека, соблюдение Конституции РФ, целостность государства.

К сожалению, сегодня в России фактически нет единой законности, общеправовое поле размыто, на местах издаются законы и другие нормативно-правовые акты, противоречащие федеральному законодательству. Нарушаются конституционные основы построения правовой системы, правового регулирования, рвутся экономические и культурные связи.

2. **Принцип недопустимости противопоставления законности и целесообразности.** В процессе соблюдения, исполнения и применения законов очень важно не допускать подмены законности целесообразностью. Высшая государственная целесообразность заключена в самом законе, коль он принят и действует. Если же исполнители, каждый по-своему, будут оценивать закон с точки зрения его целесообразности или нецелесообразности, нужности или ненужности, выгоды или невыгоды и, следовательно, решать вопрос – руководствоваться им или не руководствоваться, то никакого порядка в обществе установить невозможно.

Существует презумпция целесообразности закона. Нецелесообразных законов в принципе не должно быть. Поэтому брать под сомнение закон по соображениям личной или какой-либо иной заинтересованности (идеологической, политической, прагматической) недопустимо. Равно как и исходить из "здорового смысла", "особых обстоятельств", "скрытых полномочий", "духа и буквы" закона, "ради дела" и т.д. В своё время принималась в расчёт прежде всего "революционная" или "классовая" целесообразность, позже – "социалистическая". Последствия известны.

Если же закон устарел, отстал от жизни или просто оказался неудачным, несовершенным, его надо отметить, изменить, поправить в установленном порядке, а не обходить, не нарушать, не поступать по своему разумению. Очень важна здесь роль юридической науки, которая призвана вовремя подмечать такие несоответствия, коллизии и вносить в официальные органы обоснованные предложения и рекомендации. "Исправлять" закон не может отдельно взятый гражданин или организация.

Российская практика последних лет знает немало случаев, когда законность отступала на второй план перед политической и иной целесообразностью. Особенно это было заметно на начальном этапе реформ, в про-

цессе форсированной приватизации, во время проведения первой "чеченской кампании", во взаимоотношениях центральной власти и субъектов Федерации. Подобные аномалии встречаются и сейчас. Вообще, чиновники всех рангов обычно руководствуются в своих действиях прежде всего соображениями пользы, выгоды, удобства, а не интересами государства.

Целесообразность допустима лишь в рамках самого закона, который во многих случаях предоставляет такую возможность, например, при назначении альтернативных мер наказания, условно-досрочном освобождении, возбуждении уголовного дела и т.д. В гражданском праве есть немало диспозитивных норм, которые предполагают выбор субъектом того или иного варианта поведения, исходя из личной целесообразности.

Но это – "разрешенная" целесообразность, не имеющая ничего общего с её противопоставлением законности. Именно таково одно из обязательных условий построения правового государства. Строгое следование закону полезно и целесообразно. Ещё римляне говорили: "Кто живет по закону, тот никому не вредит"; "Что законно, то и справедливо".

3. **Принцип неотвратимости наказания за нарушение законности.** Давно подмечено, что соблюдение законов, а стало быть, и законности обеспечивается не столько суровостью наказания, сколько его неотвратимостью. Последнее гораздо важнее, чем первое. Закон должен быть не суровым, а результативным. Можно ввести самые драконовские меры "воздаяния за деяния" (что уже не раз было в истории), но если преступники будут оставаться на свободе, если их не будут ловить и судить, то эффективность указанных мер может оказаться незначительной или даже нулевой. "Мир ещё никогда не удавалось ни исправить, ни утратить одним наказанием" (К. Маркс).

4. **Принцип верховенства закона.** Важнейшей чертой любого демократического правового государства является безусловный приоритет закона над всеми иными нормативно-правовыми актами, носящими подзаконный, т.е. подчинённый по отношению к закону, характер. Последние должны издаваться только на основе и в соответствии с законом, в его развитии, конкретизацию. Данное положение – неперемённое условие подлинной, а не декларируемой законности, элемент политико-правовой культуры общества. Никому не дано право стоять над законом, уходить из-под его воздействия.

Верховенство закона объясняется тем, что он является прямым выражением воли народа – единственного источника власти, имеет высшую юридическую силу, принимается в особом порядке и только законодательными (представительными) органами. Ни один монарх, царь, король, президент не вправе, как уже говорилось, издавать законы. Особое место среди законов занимает Конституция как Основной Закон государства. Строгое следование этому основополагающему акту составляет конституционную законность.

5. **Принцип защиты прав и свобод человека как приоритетной цели законности.** Данный принцип означает, что главное в содержании законности, деятельности госаппарата, всех его органов и должностных лиц – это уважение и всемерная защита прав граждан, борьба с нарушениями этих прав. Указанной задаче подчинено всё остальное. В ст. 2 Конституции РФ говорится: "Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства".

В ст. 18 подчеркивается: "Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием".

6. **Принцип взаимосвязи законности и культуры.** Суть данного принципа заключается в том, что законность есть почти зеркальное отражение общей, политической и правовой культуры общества, его граждан. Неуважение же законов, их нарушение, правовой нигилизм – это худшее проявление некультурности, отсталости и незрелости государства.

Поэтому упрочение законности выступает важнейшим средством поднятия культурного уровня населения и отдельной личности, формирования их правосознания. И напротив, повышение культуры общества, всех граждан благотворно сказывается на состоянии законности, способствует воспитанию индивида в духе соблюдения законов и основанных на них подзаконных актов. Чем выше культура, чем более она развита, тем прочнее, стабильнее законность, тем больше порядка в обществе.

7. **Презумпция невиновности** означает, что каждый человек предполагается честным, добропорядочным и ни в чём не повинным, пока не будет доказано иное в установленном законом порядке, а именно приговором суда. Излишне говорить, какое значение это имеет для законности, её состояния, укрепления. Иной подход был бы несовместим с подлинной демократией, свободой личности, правовым государством. Презумпция невиновности закреплена в Конституции РФ, Декларации прав человека и гражданина, в уголовно-процессуальном законодательстве.

#### 4.11.3. ПРАВОПОРЯДОК.

##### СООТНОШЕНИЕ ПРАВОВОГО И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

Правопорядок есть порядок, основанный на праве. Иными словами, это система отношений, охраняемых, защищаемых, регулируемых правом. Вне права или без права порядок немыслим. Само это понятие складывается из двух слов "право" и "порядок", весьма точно передающих суть явления. Назначение права – вносить определённый порядок во взаимоотношения между людьми и их объединениями. Поэтому порядок выступает как "состояние урегулированности общественных отношений".

Отсюда следует, что характер, уровень, содержание, функционирование и обеспечение правопорядка в значительной мере зависят от того, как трактуется право. Если под правом понимать лишь высокие, но абстрактные идеи справедливости, свободы, нравственности, гуманизма, общедемократические принципы ("писаное право"), то и понятие правопорядка окажется расплывчатым, аморфным и неустойчивым. В этом случае создаётся иллюзия необязательности соблюдения государственных установлений, законов, предписаний – достаточно лишь придерживаться определённых взглядов, убеждений.

Если же под правом подразумевать исходящие от публичной власти четкие, формально определённые и обязательные для всех юридические нормы, выражающие указанные выше ценности ("писаное право"), то является реальная возможность установления в обществе твёрдого порядка и стабильности, их обеспечения, гарантирования. Когда все субъекты общественных отношений соотносят свое поведение с требованиями правовых норм, мы получаем правопорядок.

**Правопорядок** – внутреннее дело каждой страны. Однако его значение нередко выходит за рамки национальных интересов данного государства, ибо беспорядок, нестабильность, нарушение прав человека и т.д. затрагивают также интересы мирового сообщества, мирового порядка. Не случайно Россия в связи с вступлением в Совет Европы дала "Пояснения к состоянию и планам совершенствования правового порядка", заверила, что усилит борьбу с коррупцией, преступностью. Да и сейчас западные страны бдительно следят за положением дел в нашей стране, в частности за наведением порядка в Чечне и других регионах, за ликвидацией криминальной ситуации. Они видят для себя угрозу в российской организованной преступности, коррупции.

Следует различать понятия "правовой порядок" и "общественный порядок". Они соотносятся как часть и целое, последнее понятие несколько шире первого. Если правопорядок, как сказано выше, основывается на праве и является конечным итогом его реализации, то общественный порядок предполагает соблюдение не только правовых, но и всех иных социальных норм, действующих в обществе (моральных, корпоративных, обычаев, традиций и т.д.). Это – результат общесоциальной регуляции, которая, конечно, включает в себя и правовую.

В этой связи необходимо подчеркнуть, что правопорядок и общественный порядок не совпадают лишь частично. Правопорядок является ядром, центральным элементом общественного порядка и в решающей степени покрывает его, поскольку основная масса наиболее существенных и принципиальных отношений закрепляется, опосредуется, охраняется правом (отношения собственности, социально-экономического и политического устройства, положения личности, её права, свободы, обязанности; семейные, трудовые, гражданские, административные и иные отношения).

Так что правовое поле тоже достаточно широкое, за его пределами находятся лишь морально-этические, личные, интимные, дружеские и некоторые иные отношения, не требующие юридической регламентации или даже объективно не подконтрольные (не подвластные) такому воздействию. Правопорядок выражает прежде всего волю государства, но объективно в нём заинтересованы все.

**Конкретно различия между правопорядком и общественным порядком** заключаются в следующем:

1) они не совпадают по своему генезису, происхождению, эволюции; если общественный порядок исторически возникает вместе с возникновением и становлением человеческого общества как его органическая часть и условие существования, то правопорядок в качестве политико-юридического явления зарождается гораздо позже, а именно когда возникают публичная власть, право, законы; он – атрибут государства;

2) у них разная нормативная основа; если правопорядок базируется на праве и является в конечном счёте результатом его реализации, то общественный порядок есть следствие соблюдения не только правовых, но и всех иных социальных норм общества;

3) они по-разному обеспечиваются; если правопорядок опирается на особый аппарат принуждения, то общественный порядок – на силу общественного мнения, меры негосударственного воздействия; за первым стоит мощь государства, за вторым – влияние (давление) всего общества;

4) при нарушении правопорядка и общественного порядка возникают разные последствия; в первом случае могут быть применены юридические санкции, во втором – только меры морального характера;

5) наконец, как уже отмечалось, правопорядок и общественный порядок не тождественны по своему объёму, содержанию, элементному составу; последний по указанным выше причинам шире первого.

Соотношение законности и правопорядка. Названные понятия тесно взаимосвязаны, но не тождественны. Они соотносятся как причина и следствие: есть законность – есть и правопорядок, нет законности – нет и правопорядка. Если законы и иные нормативно-правовые акты всеми и повсюду строго соблюдаются (законность), то результатом такого положения является чёткий правовой порядок.

И напротив, если правопорядок слаб, непрочен, расшатан, то это свидетельствует о том, что законы не соблюдаются, нарушаются, игнорируются, иначе говоря, отсутствует законность как режим всеобщего уважения и исполнения законов и основанных на них подзаконных актов. Одно предполагает другое.

Законность логически предшествует правопорядку, связь здесь жёсткая, причинно-следственная. Не случайно в повседневном общественно-политическом лексиконе эти понятия обычно ставят рядом: укрепление законности и правопорядка, нарушение законности и правопорядка. Процесс один. Правопорядок – реальный показатель состояния законности, он отражает степень соблюдения законов, требований всех юридических норм. Правопорядок – продукт, итог законности.



**Законность, правопорядок и демократия.** Не может быть подлинной демократии без твёрдой законности и правопорядка, без дисциплины и организованности. Демократия в любой её трактовке имеет правовое измерение, "правовые одежды" и, следовательно, может успешно развиваться, функционировать только на правовом поле, а не за его пределами. Перед нами – единство конституционности и власти. Любой порядок есть продолжение свободы, правовой порядок – тем более. Перед нами – единство трёх указанных категорий.

Демократия – не вседозволенность, она есть чётко отлаженная система управления обществом, форма народовластия. Право, законы, порядок – неотъемлемые элементы демократии, без которых она превратилась бы в нечто зыбкое и непрочное. Демократия "без берегов", вне правовых рамок – это хаос, анархия, стихия. Законность – фундамент демократии, без которого она рассыпалась бы, как дом, построенный на песке.

Как известно, демократия – это власть народа. Власть же без закона неполноценна и малоэффективна. В свою очередь, закон бессилён, если он не опирается на власть. Так что закон и власть в известном смысле – синонимы, они нужны друг другу и невозможны друг без друга. Суд выносит свой приговор от имени государства (власти) на основе соответствующего закона, олицетворяя тем самым их слияние, неразрывность. Власть также призвана обеспечивать соблюдение закона, а закон удерживает власть в своих рамках, страхует от произвола, самоуправства. Демократия – это торжество закона и законности.

**Демократия** – естественная благодатная среда для пользования теми преимуществами, которые дают законность и правопорядок, их гарантии. Лишь полицейские, тоталитарные, репрессивные режимы (порядки) не нуждаются в демократии. Напротив, она для них – помеха. Именно поэтому данные порядки и называются антидемократическими.

**Законность и дисциплина.** Дисциплина – понятие более широкое, чем законность, так как она предполагает не только соблюдение законов и иных нормативно-правовых актов, но и всех индивидуальных правил и установлений, а также устных приказов, распоряжений, указаний. Важнейшей частью дисциплины является соблюдение работником любого учреждения или организации внутреннего трудового распорядка, своих служебных обязанностей, порученного дела. Особое значение дисциплина имеет для должностных лиц, деятельности госаппарата.

Конечно, дисциплина включает в себя и законность, но к ней не сводится. Это близкие, но не совпадающие явления. Они соотносятся как часть и целое. Законность – ядро, стержень дисциплины, без которых последняя немыслима. Дисциплина – нечто большее, чем простое законопослушание. Общее же между ними заключается в том, что и законность, и дисциплина представляют собой определённый режим, состояние, упорядоченность связей, отношений; они объективно необходимы для общества и выполняют во многом идентичные функции. Субъектами дисциплины, как и законности, являются все участники общественных отношений – как индивидуальные, так и коллективные.

Дисциплинированный человек – это прежде всего внутренне организованный, пунктуальный, исполнительный и обязательный человек, привыкший к чёткому распорядку своей жизни и деятельности. Это, как правило, высокосоциальный, воспитанный, активный и требовательный к себе и другим индивид. Дисциплина – неотъемлемый элемент культуры личности, в ней большую роль играет самодисциплина.

Дисциплина – комплексная, многоплановая категория. Существуют различные виды и разновидности дисциплины – государственная, трудовая, производственная, технологическая, финансовая, договорная, кадровая (или штатная), исполнительская, воинская, учебная и другие.

Более подробно дисциплина изучается административным правом. В общетеоретическом же плане она разработана недостаточно.

#### 4.11.4. ГАРАНТИИ ЗАКОННОСТИ И ПРАВОПОРЯДКА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

Мало провозгласить законность и её принципы, мало придумать и издать хорошие законы – необходимо, чтобы существовали определённые гарантии этих ценностей, их реальности, доступности, эффективности.

Под гарантиями в данном случае понимаются объективные и субъективные факторы, условия, предпосылки, обеспечивающие или по крайней мере способствующие укреплению законности и правопорядка. Сюда же входят и специально установленные средства, направленные на достижение указанных целей. Речь идёт о целой системе мер, усилий, механизмов, призванных стимулировать и гарантировать соблюдение законов и поддержание должного правопорядка в обществе, ибо автоматически, само собой всё это не происходит. Разумеется, первостепенную роль здесь играет социальная сущность, природа данного государства, его экономика, политика, культура, уровень развития, другие обстоятельства.

В соответствии с этим гарантии законности принято делить на общие и специальные, или юридические. К общим относятся: экономические, политические, идеологические, общественные, организационные; к специальным (юридическим): прокурорский надзор, правосудие, контрольная деятельность органов власти и управления, юридическая ответственность, институт жалоб и заявлений граждан и др. Раскроем кратко каждый из этих видов.

**Экономические гарантии.** Суть данных гарантий заключается в том, что общее состояние экономики страны (многообразие форм собственности, экономическая свобода, уровень жизни населения, рыночные отношения, деловая активность, предприимчивость, рентабельность производства и т.д.) существенным образом влияет на положение дел в правовой сфере и, в частности, на состояние законности и правопорядка. Причём

воздействие экономических факторов может быть как позитивным, так и негативным. Благополучие в экономике соответственно создаёт благоприятные условия и объективную заинтересованность всех субъектов права в соблюдении законов и законности; укрепляет правопорядок, дисциплину, организованность. Напротив, экономический кризис порождает кризисные явления в других областях, в том числе правоисполнительной. Как правило, это сопровождается ростом преступности. Многие права и законные интересы граждан не могут быть реализованы, остаются на бумаге, особенно в социальной сфере. Пример тому – нынешняя ситуация в России.

**Политические гарантии.** Под названным видом гарантий понимается степень политической стабильности в обществе, чёткая работа всех ветвей и структур власти, институтов демократии, органов государства (федеральных и региональных), нахождение их в конституционном поле. Всё это создаёт необходимый гражданский мир и согласие между различными политическими субъектами, оздоровляюще действует на общую социальную атмосферу в стране. Сильная, авторитетная, легитимная власть – важнейшее условие эффективного функционирования юридической системы, упрочения законности и правопорядка, защищённости личности. Напротив, политическая конфронтация, противостояние не могут способствовать достижению указанных целей.

**Идеологические гарантии.** Состояние законности и правопорядка, всей юридической системы во многом зависит от господства в обществе тех или иных идей, доктрин, взглядов, от уровня нравственной и правовой культуры. Прогрессивная, гуманистическая идеология, демократические убеждения, развитое правосознание, безусловно, определяют отношение власти к праву, законам, правам личности, как и законопослушание самих граждан. К идеологическим гарантиям относятся также правовая пропаганда (просвещение), воспитание членов общества, и прежде всего госслужащих, в духе уважения к правовым ценностям, преодоления правового нигилизма. Немаловажную роль играют подготовка высокопрофессиональных кадров юристов, ориентация их на неуклонное соблюдение законности, Конституции, норм права.

**Общественные гарантии.** Имеется в виду деятельность различных общественных организаций и объединений, средств массовой информации, всех негосударственных образований и институтов по выявлению фактов правонарушений, злоупотреблений, противозаконных действий, коррупции, привлечение к ним внимания общественности, а также официальных инстанций в целях устранения указанных аномалий. И хотя многие разоблачительные публикации, сигналы, телематериалы нередко оказываются инспирированными или конъюнктурными (особенно в период выборов), в целом роль общественности в утверждении законности, справедливости и порядка в стране весьма велика и недооценивать её было бы неправильно.

**Организационные гарантии.** Под ними разумеется повседневная оперативно-организационная работа правоохранительных органов и всех иных властных структур, направленная на обеспечение законности и правопорядка в обществе, выявление, профилактику и пресечение правонарушений, защиту прав граждан.

Что касается **специальных, или юридических, гарантий**, то они более конкретны и самоочевидны, чем общие, и поэтому вряд ли нуждаются в пространных объяснениях. Прокуратура, выполняя свою прямую функцию и назначение, осуществляет надзор за соблюдением всеми субъектами права законов, возбуждает в соответствующих случаях уголовные дела, опротестовывает противозаконные акты.

Суды, отправляя правосудие, наказывают виновных в совершении преступлений, защищают права граждан, восстанавливают справедливость. Органы государственной власти и управления создают необходимые условия для реализации россиянами своих прав и законных интересов.

Контрольные структуры следят за исполнением соответствующих решений, инструкций, распоряжений; выявляют нарушения, допускаемые должностными лицами, ставят вопрос об их ответственности.

Наконец, существенной гарантией законности является возможность любого гражданина обратиться в суд либо в надлежащую административную инстанцию по поводу ущемления его трудовых, жилищных, семейных и других прав, обжаловать незаконные действия чиновника. Можно обратиться также в международный суд, если все средства защиты внутри страны исчерпаны. Это значит, что гарантии законности и прав граждан правомерно подразделить на внутренние и внешние. Вообще, само наличие мер юридической ответственности, предусмотренных в российском праве, служит важной гарантией законности и правопорядка в обществе.

## 4.12. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ

### 4.12.1. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ, МОТИВЫ

Абсолютное большинство участников общественных отношений ведёт себя правомерно, т.е. нормально, ничего не нарушая, соблюдая законы страны, пользуясь своими правами, свободами и исполняя обязанности. Это основная и преобладающая форма поведения субъектов – индивидуальных и коллективных.

Правомерное поведение охватывает прежде всего наиболее сознательную часть населения, иными словами, законопослушных или правопослушных граждан. А законоуважение – важнейшая черта правового государства, его высокой культуры – общей, политической, юридической, моральной, духовной. Такое поведение – необходимое условие организованного человеческого общежития, взаимоприемлемых, цивилизованных отношений. Ещё римляне говорили: "Кто живет по закону, тот никому не вредит".

Следовательно, **правомерное поведение** – это такое поведение, которое соответствует требованиям юридических норм. При этом подчинение правовым императивам не является в большинстве случаев чисто механическим (рефлекторным), а обусловлено всем жизненным опытом индивида, его культурными, нравственными

ми и правовыми воззрениями. Существует презумпция правомерного поведения, основанного на известном принципе "не запрещенное законом дозволено".

Особенности правомерного поведения заключаются в том, что оно: во-первых, является, как правило, общественно полезным; во-вторых, выражает и реализует свободу воли человека; в-третьих, удовлетворяет интересы и потребности как самого индивида, так и государства; в-четвёртых, обеспечивает необходимый правопорядок в обществе; в-пятых, связано с позитивной ответственностью личности.

Здесь требуется оговорка о том, что в каких-то случаях поведение субъекта может быть правомерным, но нежелательным, а стало быть, и вредным (ущербным). Например, когда человек без видимых причин многократно вступает в брак и разводится, то это формально не противоречит закону, который не устанавливает, сколько раз можно жениться, но идёт вразрез со стремлением государства и общества к укреплению семьи. Точно так же отказ от голосования на выборах не является противоправным поступком, однако с социально-политической точки зрения такое поведение субъекта трудно назвать полезным, так как государство, общество опять-таки заинтересованы в том, чтобы все избиратели исполняли свой гражданский долг, так или иначе выражали свою волю.

Прямого вреда в приведённых ситуациях нет, но и пользы тоже. Подобных примеров немало, поскольку в более общем плане поведение субъекта, не противоречащее закону, может оказаться нравственно предосудительным, порицаемым. В целом же правомерное поведение в подавляющем большинстве случаев является не только желательным, но и полезным. И именно такое поведение безраздельно доминирует в огромной массе правомерных действий и поступков, совершаемых в обществе.

В научной литературе правомерное поведение определяется как общественно необходимое, желательное или допустимое с точки зрения интересов государства поведение граждан и коллективов, состоящее в соблюдении (исполнении), осуществлении норм права.

В сфере действия права поведение человека может быть либо правомерным, либо неправомерным, либо юридически безразличным (индифферентным). В первых двух случаях поведение является правовым, поскольку оно опосредуется правовыми нормами и, следовательно, субъект должен соотносить свои поступки с их предписаниями.

В третьем случае поведение не является правовым, так как выходит за рамки правового поля и, стало быть, не опосредуется правом. Там действуют другие регуляторы – мораль, обычаи, традиции и т.д. Впрочем, последние имеют "хождение" и на правовом поле, но оценивают поведение посредством своих критериев – добра, зла, совести, чести, благородства, неблагородства и других неюридических понятий.

Правомерное поведение – важнейшая социальная характеристика личности, сущность которой, как известно, проявляется в практической деятельности, а не в замкнутом мире собственных переживаний и самосознания. Гегель определял человека как "ряд его поступков". Глубоко верная мысль. Нельзя судить о человеке по тому, что он сам о себе думает, по его абстрактным достоинствам, красивым словам. Нужны конкретные действия, поступки, дела, позиция, а нередко и борьба. Строгое следование праву, его велениям – один из показателей здорового правосознания индивида.

**В состав правомерного поведения входят следующие элементы:** 1) субъект (праводееспособное лицо); 2) объект (общественно полезный результат); 3) объективная сторона (действия либо бездействие, не противоречащее праву); 4) субъективная сторона (позитивные цели, мотивы, установки).

В теории права достаточно подробно освещены различные аспекты правомерного поведения, его признаки, характеристики, особенности. Конечно, юристы имеют дело прежде всего с противоправными поступками людей, но им необходимо также знать, какими мотивами руководствуются те, кто соблюдает законы, каков эталон нормального поведения, что считать отклонением от него. Важно понять психологию и технологию как правомерного, так и неправомерного поведения, их механизмы и побудительные причины, внутренние и внешние факторы.

В специальной литературе выделяются следующие **виды и мотивы правомерного поведения.**

**Социально активное поведение.** Это глубоко осознанное, целеустремлённое инициативное поведение, направленное на осуществление правовых норм, поддержание правопорядка, законности, стабильности, защиту интересов государства, общества, других граждан. Субъект нередко предпринимает решительные действия по пресечению правонарушений, содействует правоохранительным органам в их борьбе с преступностью. Нормы права воспринимаются индивидом как объективно необходимые, целесообразные, выражающие его собственные взгляды, потребности, устремления. Перед нами повышенная степень самосознания личности, развитое чувство её позитивной ответственности.

**Социально пассивное поведение.** Субъекты в основном воздерживаются от совершения противоправных действий; без особой активности, равнодушно соблюдают законы, хотя нередко внутренне с ними не согласны. Фактически это принудительное или вынужденное поведение. Научные исследования показывают, что примерно 20 % россиян не идут на совершение уголовных деяний при благоприятных условиях, иначе говоря, преодолевают криминальный соблазн, искушение из-за угрозы наказания, разоблачения. Выходит, эта часть граждан соблюдает право не за совесть, а за страх. Только это, т.е. боязнь ответственности, удерживает их от рокового шага. Истина старая. Ещё Гегель в "Критике философии права" заметил: "Очень часто право не нарушают только из-за страха перед наказанием или перед другими неприятностями, например, утратить свое доброе имя, честь, репутацию, дискредитировать себя в глазах друзей, знакомых, родных". Но это всё же правомерное поведение, как бы оно ни обеспечивалось – подчинение закону налицо, цели законодателя достигаются.

**Привычное поведение.** Согласно социологическим опросам, примерно одна треть российских граждан соблюдают правовые нормы по привычке, не задумываясь над тем, почему именно так поступают. Они обычно затрудняются даже внятно объяснить мотивы своего законопослушания. Как правило, отвечают: "так надо", "так приучены", "так воспитаны", "иначе нельзя". Для них правомерное поведение является естественным, само собой разумеющимся образом жизни.

Такое поведение формируется под влиянием многих факторов – традиций, семейного и иного воспитания, здорового консерватизма, сложившихся устоев, правил, стереотипов; стремления к порядку, спокойствию и справедливости; понимания того, что это выгодно, удобно, комфортно, что только таким путём можно добиться поставленных целей, желаний, успеха. Оправдывается известная сентенция о том, что привычка – вторая натура. Всё это соответствует общему благу, интересам личности, общества и государства.

**Конформистское поведение.** Данный вид правомерного поведения – менее ценный, чем описанный выше, поскольку в значительной степени подвержен влиянию окружающих, зависит от "чужого мнения" и поэтому, как правило, оказывается конъюнктурным, несамостоятельным, приспособленческим. Слово "конформизм" в переводе с латинского означает подобие, соответствие, стремление к однообразию, единомыслию. Поступаю "как все", "как многие", "как другие" или даже "как он" – вот суть конформистского поведения. Это в основном ситуативный образ действий, исключающий чёткую гражданскую позицию, которая, возможно, у субъекта ещё не сформировалась.

Мотивация простая: нежелание слыть "белой вороной", выбиваться из "общего ряда", боязнь утратить доверие близких, друзей, знакомых или, напротив, стремление заслужить их одобрение, похвалу. Немаловажное значение имеет фактор подражания. "Следует признать, что конформистское поведение, будучи в целом приемлемым для общества, не является всё же для него желаемым, поскольку представляет собой безоговорочное повиновение, слепое следование праву без активного отношения к нему на основании собственных оценок".

**Маргинальное поведение.** Маргиналы – это люди, выбившиеся из нормальной колеи жизни, оказавшиеся на её обочине или даже на дне (бомжи, бездомные бродяги, нищие, хронические алкоголики и наркоманы; не нашедшие себе места под солнцем бывшие заключённые; беженцы, вынужденные переселенцы, перемещённые лица, так называемые "группы риска" и другие слои населения). Их поведение чаще всего бывает на грани правомерного и неправомерного. Маргинальность в переводе с латинского как раз и означает край, граница, промежуточность.

Психика указанного "спецконтингента" неустойчива (беспокойство, неуверенность в завтрашнем дне, отчаяние, чрезмерная чувствительность, агрессивность). Оторванные от социальных корней, с изломанной судьбой, эти люди готовы на всё. В целях выживания легко идут на различные правонарушения, преступления. Сама потенциально криминальная среда определяет их отношение к праву, морали, другим ценностям; их мир замкнут только на себя. К сожалению, в современной России армия маргиналов растёт, и государство, общество не в состоянии в ближайшее время радикально решить эту проблему.

**Нигилистическое поведение.** Нигилизм означает отрицательное отношение к определённым правилам, нормам, принципам, взглядам, законам, образу жизни. Это – одна из форм мироощущения и социального поведения индивида. Нигилизм многолик, он может быть нравственным, правовым, политическим, идеологическим, религиозным и другим, в зависимости от того, какие ценности отрицаются, о какой сфере знаний и общественной практики идёт речь – культуре, науке, этике, политике, праве.

Поведение нигилистически настроенных людей имеет свои особенности (скептицизм, сомнения, протест, экстремизм, радикализм). При этом сами нигилисты, как правило, никаких позитивных программ и методов их осуществления не выдвигают. Их действия чаще всего балансируют на грани дозволенного и недозволенного. Нередко они считают, что уважать и соблюдать закон "старомодно", склонны к максимализму, завышенным требованиям. Юридическая наука должна учитывать подобный тип поведения.

Кудрявцев В.Н. даёт несколько иную классификацию правомерного поведения, подчёркивая некоторую её условность: 1) материальные действия (осуществление прав, исполнение обязанностей); 2) инструментальные действия (приобретение прав и обязанностей, защита прав и законных интересов). Он также выделяет правомерное поведение гражданина, коллектива и должностного лица, что само собой разумеется.

#### 4.12.2. ПРАВОНАРУШЕНИЕ: ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ, ВИДЫ

**Правонарушение** – это противоправное, виновное, наказуемое, общественно опасное деяние вменяемого лица, причиняющее вред интересам государства, общества и граждан. Деяние может осуществляться в виде как действий, так и бездействия.

Действие отличается активностью поведения субъекта (кража, драка, хулиганство, разбой, убийство, нанесение телесных повреждений, вымогательство и т.п.). Бездействие, напротив, характеризуется пассивностью: неисполнение служебных обязанностей должностным лицом (халатность), сон часового на посту или сторожа, охраняющего какой-либо объект; оставление человека в опасном для жизни состоянии, неоказание ему помощи; неуплата налога; неявка в суд и т.д. Словом, лицо обязано было по закону что-то сделать, но не сделало этого.

Противоправное поведение противостоит правомерному. По своей направленности и содержанию эти понятия выступают как антиподы, характеризуются полярностью, непримиримостью – одно исключает другое. Правонарушения есть зло, с которым в любом демократическом государстве ведётся борьба.

Конечно, отдельно взятое правонарушение, особенно неуголовного характера, может и не представлять собой большой социальной опасности, но, взятые вместе, в совокупности, они подрывают основы нормальной жизни общества, режим законности и правопорядка.

Вред или ущерб, причиняемый правонарушением, может быть физическим, моральным, материальным, личным, организационным, а также значительным и незначительным, восстановимым и невосстановимым, измеряемым и неизмеряемым. Вред олицетворяет собой общественную опасность деяния и его нежелательность для общества и личности.

Следует иметь в виду, что не всякое противоправное поведение образует правонарушение – надо, чтобы последнее было результатом свободного волеизъявления индивида, т.е. осознанным и, следовательно, виновным. Например, противоправное поведение ребёнка или душевнобольного, вообще недееспособного лица не является правонарушением, влекущим юридическую ответственность.

Закон предусмотрел также случаи, когда то или иное деяние формально подпадает под признаки какого-либо правонарушения, но в силу определённых обстоятельств не рассматривается как противоправное (малозначительность, необходимая оборона, крайняя необходимость и т.д., о чём подробнее будет сказано ниже).

Правонарушение включает в себя ряд обязательных признаков, образующих его состав. Установление состава правонарушения является юридической квалификацией содеянного – весьма важной с правовой точки зрения логической операцией, непосредственно затрагивающей судьбу личности.

Категория состава детально разработана в уголовном праве применительно к преступлениям, где она наиболее ярко проявляется, но эта категория имеет и общеправовое значение в гражданском, административном и других отраслях права. Именно поэтому она изучается прежде всего общей теорией государства и права.

Наличие состава правонарушения является основанием для привлечения виновного лица к юридической ответственности. Отсутствие хотя бы одного из признаков данного понятия не даёт полного состава, а значит, отпадает законное основание для возбуждения дела и привлечения лица к ответственности. Многие уголовные дела прекращаются именно из-за отсутствия состава преступления.

В состав правонарушения входят следующие четыре элемента, которые, в свою очередь, раскрываются через ряд собственных специфических черт и признаков: 1) объект правонарушения; 2) субъект правонарушения; 3) объективная сторона правонарушения; 4) субъективная сторона правонарушения.

Под **объектом** правонарушения понимается то, на что посягает правонарушитель, чему причиняется непосредственный вред, ущерб. Различают общий и специальные, или конкретные, объекты. В качестве общего объекта выступают правопорядок, интересы государства и общества, существующий социально-экономический и политический строй, сложившиеся общественные отношения. Специальные объекты – это конкретные блага, ценности (жизнь, честь, здоровье человека, собственность, имущество, безопасность и т.д.). Любое правонарушение наносит урон как общему объекту, так и конкретному.

Под **субъектом** правонарушения понимается правдееспособное лицо, совершившее правонарушение. Не могут быть субъектами правонарушений малолетние дети и душевнобольные лица, поскольку они не деликтноспособны. То же самое касается состояния невменяемости. Не могут быть также субъектами некоторых преступлений иностранцы (государственная измена, отказ от службы в армии, дезертирство и др.).

Принято считать, что социальную значимость своих поступков и их последствий индивид начинает осознавать с 16 лет. И лишь в отдельных случаях, в силу явной очевидности противоправности деяния (прежде всего в уголовном праве), – с 14 лет, когда несовершеннолетний уже сам, а не родители, несёт ответственность за свои действия.

Следует сказать, что в настоящее время в связи с резким ростом во всём мире подростковой и детской преступности ставится вопрос (в отечественной и зарубежной печати, специальной литературе) о понижении порога ответственности примерно до 12 лет. Основной аргумент – более раннее взросление современного человека (акселерация). Статистика безжалостно фиксирует значительное число малолетних убийц, совершение ими других тяжких преступлений. Заметим кстати, что в русском уголовном законодательстве XVII – XVIII вв. (при Петре I, Екатерине II) субъектом преступления признавалось лицо, достигшее 10-летнего возраста. Впрочем, вопрос этот сложный и небесспорный; медикам, юристам здесь есть над чем подумать.

Под **объективной стороной** правонарушения понимается совокупность его внешних признаков, отвечающих на вопросы: что, где, когда и как произошло. К таким признакам (чертам, элементам) относятся следующие:

а) само реальное волевое действие либо бездействие (деяние). Человек может мыслить как угодно, но он не может поступать как угодно. Ответственность может наступить только за действия, а не за мысли. К. Маркс писал: "Помимо своих действий я совершенно не существую для закона, совершенно не являюсь его объектом. Мои действия – вот область, где я сталкиваюсь с законом... Законы, которые делают главным критерием не действия человека, а его образ мыслей, представляют собой не что иное, как позитивные санкции беззакония";

б) противоправность действия либо бездействия. Данное условие означает, что тот или иной поступок должен нарушать определённую норму права. Если же этого нет, то даже объективно опасное действие не может быть признано противоправным, а следовательно, наказуемым (например, хирург делает сложную операцию, его действия опасны, но правомерны, никакой правовой нормы не нарушают);

в) вредоносный результат, ущерб, общественная опасность. Без таких последствий поступок не считается правонарушением. Часть 2 ст. 14 УК РФ гласит: "Не является преступлением действие (бездействие), хотя фор-

мально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу мало-значительности не представляющее общественной опасности";

г) прямая причинно-следственная связь между деянием и наступившим вредным результатом. Косвенная связь не имеет значения для квалификации преступления и наступления ответственности. Например, врач назначил больному лекарство. Медсестра, делая пациенту укол, занесла инфекцию, произошло заражение крови, больной скончался. Отвечать будет медсестра, а не врач, хотя без его назначения летального исхода, возможно, и не было бы. Здесь связь есть, но не непосредственная, а опосредованная.

Для более полной характеристики объективной стороны принимаются во внимание и некоторые другие факультативные (дополнительные) признаки и условия: место, время, способы совершения деяния; группой или в одиночку, с применением оружия или иных технических средств; систематически, повторно, с особой жестокостью и тому подобные обстоятельства.

Под **субъективной стороной** правонарушения понимается психическое отношение субъекта к своему деянию и его последствиям. Имеются в виду цели, мотивы, установки, которыми руководствовался правонарушитель, замышляя и осуществляя преступление. Они показывают антиобщественные устремления злоумышленника, раскрывают социально-психологический механизм совершения уголовно наказуемой акции. К субъективной стороне относят также предварительный сговор, сильное душевное волнение, поведение после преступления. Субъективная сторона правонарушения отвечает на вопрос: как субъект относится к своему деянию, каковы были его побуждения.

Всё это выражается понятием "вина" или "виновность". Вина выступает в двух формах: 1) умышленная; 2) неосторожная. В свою очередь, умысел может быть прямым или косвенным (эвентуальным). Неосторожная вина также подразделяется на два вида: а) преступную самонадеянность или легкомыслие; б) преступную небрежность или халатность.

**Прямой умысел** – это когда субъект сознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность или неизбежность наступления опасных последствий и желал их наступления.

**Косвенный умысел** – это когда субъект осознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность наступления опасных последствий, не желал, но сознательно допускал эти последствия либо относился к ним безразлично.

**Самонадеянность (легкомыслие)** – это когда лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

**Небрежность (халатность)** – это когда лицо не предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Следует заметить, что в последнее время распространились так называемые "безмотивные преступления", когда субъект даже не может объяснить, почему он совершил то или иное преступление. Обычно отвечает: "просто так", "не знаю", "случайно".

**Виды правонарушений.** В зависимости от степени общественной опасности правонарушения подразделяются прежде всего на преступления и проступки.

**Преступления** относятся к категории особо опасных и вредных для общества, они предусмотрены Уголовным кодексом, посягают на наиболее значимые объекты, за их совершение применяются наиболее строгие санкции (лишение свободы, смертная казнь, пожизненное заключение). Именно с преступностью как явлением государство ведёт развёрнутую и последовательную борьбу, стараясь сократить её, свести к минимуму, ибо забываться от неё совсем практически невозможно. Преступность всегда существовала и существует во всех странах мира с незапамятных времен.

Надо сказать, что границы, разделяющие уголовно наказуемые деяния и проступки, условны, подвижны, они могут меняться вместе с изменениями условий. Например, нынешний УК РФ по сравнению с прежним обновился на 60 %, из него изъято 76 статей, или 20 %. Свыше 100 статей имеют более мягкие санкции. Данное обстоятельство широко обсуждается в печати и в специальной литературе. Противоречие состоит в том, что, с одной стороны, идёт интенсивный процесс криминализации общества, а с другой – тенденция к декриминализации и либерализации уголовного законодательства.

**Проступки** – менее опасны по своему характеру и последствиям, чем преступления. Они совершаются не в уголовно-правовой сфере и не преступниками, а обычными гражданами в различных областях экономической, хозяйственной, трудовой, административной, культурной, семейной, производственной деятельности. И влекут за собой не наказания, а взыскания.

Различают следующие виды проступков: 1) гражданские; 2) административные; 3) дисциплинарные; 4) материальные; 5) процессуальные.

Под гражданскими проступками (деликтами) понимается причинение неправомерными действиями вреда личности или имуществу гражданина, а также организации; неисполнение договорных обязательств, нарушение прав собственника, заключение противозаконной сделки и т.д. Санкции за такого рода правонарушения – возмещение морального или материального вреда, восстановление нарушенного права, исполнение лежащей на субъекте обязанности, принудительное взыскание долга и другие формы ответственности.

Под административными проступками понимается нарушение норм административного права, охраняющих установленный в обществе правопорядок, систему управления, экологические объекты, памятники истории и культуры, санитарно-гигиенические требования, правила противопожарной безопасности, эксплуатации транспорта и т.д. Типичные взыскания – штраф, лишение водительских прав, арест на пятнадцать суток (за мелкое хулиганство), исправительные работы до двух месяцев, запрет на охоту и др.

Дисциплинарные проступки связаны с нарушениями производственной, служебной, воинской, учебной, финансовой дисциплины, внутреннего трудового распорядка различных организаций, учреждений, предприятий, других государственных структур. Основные взыскания – выговор, замечание, понижение в должности, лишение премии, увольнение.

Материальные правонарушения (проступки) – это причинение рабочими и служащими материального ущерба своим предприятиям, учреждениям, организациям. Применяются главным образом правосоставительные 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 и т.д. Санкция – принудительный привод по повестке к заинтересованному должностному лицу или органу.

#### 4.12.3. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРОТИВОПРАВНОСТЬ ДЕЯНИЯ И ЮРИДИЧЕСКУЮ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

В практической жизни бывают ситуации, когда человеку приходится действовать вынужденно либо по принуждению, выполняя свой гражданский долг, рискуя, ради достижения какой-либо другой общественно значимой цели. Играет свою роль и психическое состояние субъекта. При таких обстоятельствах поведение индивида признаётся правомерным и, следовательно, не влекущим никакой юридической ответственности. Что это за обстоятельства? Их предусмотрел сам закон.

1. **Необходимая оборона** (ст. 37 УК РФ). "Не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны". Превышением пределов необходимой обороны являются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени опасности посягательства.

В указанной статье также подчеркивается, что "право на необходимую оборону имеют все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения. Это право принадлежит лицу независимо от возможности избежать посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти".

Надо сказать, что институт необходимой обороны, будучи, безусловно, объективно нужным, справедливым и гуманным, вместе с тем является исключительно ответственным и обоюдоострым, таит в себе некоторые опасности. Государство как бы вкладывает в руки каждого взрослого дееспособного гражданина своего рода меч и говорит: защищайтесь от преступника, защищайте других. Но при этом ставит одно важнейшее условие: пользуйтесь этим мечом разумно, осторожно, не переходите весьма тонкую грань, за которой начинается самосуд, расправа, что тоже недопустимо в нормальном обществе.

Проблема заключается в том, чтобы, с одной стороны, не связывать руки и активность обороняющегося, а с другой – не позволять ему "распускать руки" настолько, что это будет нарушать тот же правопорядок и ту же справедливость, ибо оборона превращается в нападение (на человека замахнулись палкой, а он выстрелил из ружья). Иными словами, проблема – в поиске золотой середины, оптимального варианта. Уклоны в ту или другую сторону недопустимы и ни к чему хорошему привести не могут.

В гражданском праве институт необходимой обороны закреплён в ст. 1066 ГК РФ, которая гласит: "Не подлежит возмещению вред, причинённый в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены её пределы". Наряду с этим используется понятие самозащиты. В ст. 14 ГК РФ говорится: "Допускается самозащита гражданских прав. Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения".

2. **Причинение вреда при задержании преступника** (ст. 38 УК РФ). "Не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представилось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер".

Во второй части данной статьи поясняется, что превышением мер, необходимых для задержания преступника, "признаётся их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершённого задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечёт за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда".

Приведённые оговорки служат известным сдерживающим началом и выступают гарантией от сугубо произвольных, неоправданных действий граждан в подобных ситуациях. Эти ограничения объективно необходимы и справедливы.

3. **Крайняя необходимость** (ст. 39 УК РФ). "Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости".

Далее в статье оговаривается, что "превышением пределов крайней необходимости признаётся причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинён вред равный или более значительный, чем предотвращённый. Такое превышение влечёт за собой ответственность только в случаях умышленного причинения вреда".

Таким образом, законодатель выставляет три условия: а) опасность не могла быть устранена иным путём, т.е. у лица не было другого выбора; б) причинение вреда должно соответствовать характеру и степени опасности; в) причинённый вред должен быть меньше предотвращённого.

В гражданском праве крайняя необходимость предусмотрена ст. 1067 ГК РФ.

4. **Физическое или психическое принуждение** (ст. 40 УК РФ). "Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием)". Вопрос об ответственности за причинение вреда в результате психического принуждения, а также и физического, при котором лицо всё же сохраняло возможность руководить своими действиями, решается с учётом положений ст. 39 настоящего Кодекса.

5. **Обоснованный риск** (ст. 41 УК РФ). "Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели". При этом риск признаётся обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда. Риск не признаётся обоснованным, если он заведомо был сопряжён с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

6. **Исполнение приказа или распоряжения** (ст. 42 УК РФ). "Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения". Ответственность за причинение такого вреда несёт лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение. Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения, несёт ответственность на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения исключает ответственность.

7. **Невменяемость** (ст. 21 УК РФ). "Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики". К такому лицу могут быть применены меры медицинского характера.

8. **Малозначительность деяния** (ч. 2 ст. 14 УК РФ). Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, но в силу малозначительности не представляет собой общественной опасности.

Кроме обстоятельств, исключающих противоправность деяния и юридическую ответственность, российское уголовное законодательство предусматривает также ряд условий для освобождения от ответственности и наказания (амнистия, помилование, болезнь, изменение обстановки, деятельное раскаяние, истечение срока давности, замена неотбытой части наказания более мягким видом, условно-досрочное освобождение и т.д. (ст. 75 – 86 УК РФ).

## 4.13. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

### 4.13.1. СОЦИАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

Под **социальной ответственностью** понимается объективная необходимость отвечать за нарушение социальных норм. Она выражает характер взаимоотношений личности с обществом, государством, коллективом, другими социальными группами и образованиями – со всеми окружающими её людьми. В основе социальной ответственности лежит общественная природа поведения человека. Давно сказано: жить в обществе и быть свободными от общества нельзя.

**Социальная ответственность** – сложная, собирательная нравственно-правовая, философская и этико-психологическая категория, изучаемая многими науками, но под разными углами зрения. Различают моральную, политическую, юридическую, общественную, гражданскую, профессиональную и другие виды ответственности, которые в совокупности составляют родовое понятие – "социальная ответственность". Для юристов это имеет важное значение в качестве исходной посылки.



Правовая наука имеет дело прежде всего с юридической ответственностью, которая представляет для неё профессиональный интерес и предмет специального изучения. Это – особая, властная разновидность социальной ответственности, связанная с действием юридических норм, за которыми, как известно, стоит государство.

Любая социальная ответственность, в том числе и правовая, может наступить лишь при наличии двух условий: 1) свободы воли индивида; 2) возможности выбора варианта поведения. Первое условие означает, что ответственность может нести только дееспособное лицо, т.е. лицо, которое отдаёт отчёт своим действиям, способное руководить ими.

Недееспособные граждане (малолетние дети, душевнобольные лица) никакой ответственности не подлежат, если даже они совершили общественно опасные и наказуемые по закону проступки. Эти граждане не обладают полной свободой воли, не могут действовать осознанно, разумно. К ним обычно применяются другие меры (лечение, воспитание, профилактика и т.д.).

Второе условие предполагает, что субъект не может и не должен нести ответственность за единственно возможное в данной конкретной ситуации действие, так как человек не мог поступить иначе, у него не было другого выбора. За это его нельзя ни осуждать, ни наказывать. Такие обстоятельства применительно к правонарушениям и юридической ответственности перечисляются в самом законе, о чём подробнее будет сказано в одном из следующих параграфов.

Социально ответственное поведение предполагает осознание человеком всей полноты требований, предъявляемых к нему обществом, государством, окружающими. И не только осознание, но и выполнение этих требований. В противном случае наступает ответная реакция той среды, в которой находится, действует индивид. В сущности, это извечная проблема взаимоотношений личности и общества, проблема их цивилизованности.

Поведение человека может быть либо социально полезным, либо социально вредным, либо социально безразличным (индифферентным). Но поскольку, как уже говорилось, человек – существо общественное, большинство его поступков приобретает общественное значение. Отсюда – право общества на социальный контроль за действиями своих членов, за соблюдением ими исторически сложившихся или сознательно установленных стандартов общежития. Эти правила выступают в виде обычаев, традиций, привычек, моральных, правовых, религиозных, корпоративных и других норм. Долг отдельного индивида – сознательно выбрать нужный, полезный ориентир поведения. Только таким путём можно обеспечить порядок и организованность в обществе.

**Социальные нормы** – это указатели границ должного и возможного. Если поведение индивида выходит за грань дозволенного, то наступает тот или иной вид социальной ответственности, нарушитель осуждается или даже наказывается. Если же гражданин совершает общественно полезные, одобряемые действия, то он поощряется, поддерживается, а за наиболее выдающиеся поступки даже награждается, ставится в пример. Таковы "правила игры" в любом цивилизованном обществе.

Значение социальной ответственности заключается в том, что она призвана дисциплинировать членов общества, побуждать их к позитивному, сознательному, полезному поведению. Оправдывает ли она в полной мере эту свою функцию? С сожалением приходится признать, что не оправдывает.

В современной России множество людей ведут себя антисоциально, о чём свидетельствуют такие явления, как высокая преступность, коррупция, разгул криминала, война компроматов, правовой нигилизм, информационный беспредел, недостойные методы политической борьбы, грязные избирательные технологии, несоблюдение элементарных нравственных норм, неуважительное отношение друг к другу, законам, правам человека и другие аномалии.

#### 4.13.2. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ: ОСОБЕННОСТИ И ВИДЫ

**Юридическая ответственность** – один из видов социальной ответственности индивида. Её главная особенность в том, что юридическая ответственность связана с нарушением юридических норм, законов, за которыми стоит принудительный аппарат государства. Это – властно-императивная форма ответственности, опирающаяся на силовое начало. Здесь всегда присутствуют карательный, воспитательный и превентивный моменты. Иными словами, перед нами извечная проблема деяния и воздаяния.

**Юридическая ответственность** – наиболее строгий и предельно формализованный вид социальной ответственности. Наказание за правонарушения, особенно за преступления, как правило, предусматривается и объявляется всему обществу заранее. Человек знает, что ему грозит, если он преступит тот или иной закон, нарушит ту или иную правовую норму. При других видах социальной ответственности этого нет.

В научной литературе юридическая ответственность определяется по-разному, так как само это понятие сложное и многоаспектное. Одни учёные видят сущность юридической ответственности в применении санкций к правонарушителю, другие – в претерпевании последним известных социальных "неудобств", неблагоприятных последствий; третьи считают, что это особое правоохранительное отношение между государством и лицом, совершившим противоправное деяние, в рамках которого они ведут себя соответственно; четвёртые сводят юридическую ответственность к наказанию виновного субъекта, лишению его некоторых благ; пятые – к специфической обязанности отвечать за содеянное, загладить вред, причинённый обществу. Различают позитивную и негативную ответственность и т.д.

В каждом из этих определений есть доля истины, поскольку отражает какую-то важную сторону, грань, черту определяемого явления. Диалектика не исключает множественности дефиниций одного и того же предмета; исследователь имеет право на свою трактовку изучаемого объекта и на свои выводы.

Не совсем корректным является лишь определение юридической ответственности только как государственного принуждения, ибо такое принуждение может быть применено и к лицам, не совершившим никакого правонарушения (принудительное лечение, задержание по подозрению, обыск, досмотр, требование соблюдать под угрозой штрафа существующие санитарные, противопожарные, экологические, гигиенические нормы и правила, предупреждение, профилактика, обязательные прививки, медосмотры и т.д.). Подобные меры обычно называют мерами социальной защиты, безопасности.

**Принуждение** в указанных и других аналогичных случаях есть, а ответственности нет. Конечно, всякая юридическая ответственность предполагает элемент государственного принуждения, но не всякое государственное принуждение связано с правовой ответственностью, оно применяется, как мы видели, и по другим поводам.

Суммируя сказанное и имеющиеся мнения, юридическую ответственность можно кратко определить как необходимость для виновного лица подвергнуться мерам государственного воздействия, претерпеть определённые отрицательные последствия; или как вид и меру принудительного лишения лица известных благ.

В любом случае юридическая ответственность – это способ реагирования государства на правонарушение, осуществление предусмотренных законом санкций. Привлечение к ответственности – одна из форм реализации права, а именно применение, поскольку здесь достигается та цель, на которую рассчитывал законодатель. Предписания права воплощаются в жизнь, реализуются, получают логическое завершение. Началом и основанием юридической ответственности является совершение правонарушения, преступления. Если преступник не пойман, ответственность выступает как состояние, существующее в рамках общерегулятивного правоотношения и готовое перейти в конкретное в случае поимки субъекта преступления.

В практическом плане юридическая ответственность может выражаться для правонарушителя в виде наступления нежелательных (отрицательных) последствий материального, морального, личного, организационного, физического характера (лишение или ограничение свободы, исправительные работы, конфискация имущества, штраф, арест, лишение права занимать определённые должности, смертная казнь).

Из этого не следует, что ответственность и наказание – одно и то же; эти понятия тесно взаимосвязаны, но не тождественны. От наказания суд может и освободить, а ответственность как правовое состояние остаётся. Кроме того, наказание может быть условным, когда виновный, т.е. ответственный перед законом, обществом, государством, субъект остаётся на свободе. Существует также институт помилования, когда человек освобождается от дальнейшего отбывания наказания. Однако ответственность как таковая с него не снимается.

**Юридическая ответственность отличается от всякой иной социальной ответственности следующими признаками:**

- 1) она предусмотрена действующим законодательством (уголовным, гражданским, административным и др.);
- 2) наступает за правонарушения при наличии полного его состава. В ст. 8 УК РФ говорится: "Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом";
- 3) опирается на государственное принуждение; особый аппарат представляет собой реализацию санкций юридических норм, применение к виновному мер наказания;
- 4) выражается в определённых неблагоприятных для правонарушителя последствиях, лишении его известных социальных благ (свободы, имущества, прав и т.д.);
- 5) возлагается и реализуется в установленной законом процессуальной форме; нарушение процедурных норм также влечёт за собой ответственность;
- 6) правонарушитель наказывается от имени государства в отличие, например, от моральной ответственности, которая исходит от негосударственных структур;
- 7) осуществляется уполномоченными на то компетентными органами и должностными лицами в строго определённом порядке и в пределах своих прерогатив.

Указанные признаки можно выразить своеобразной формулой, состоящей из ряда вопросов: кто отвечает? за что? как? перед кем? на основании чего? Ответы на эти вопросы дают возможность в принципе определить вид, характер, специфику, степень строгости ответственности. Отсутствие в этом ряду хотя бы одного вопроса и ответа на него делает ситуацию неясной или даже неразрешимой.

**Виды юридической ответственности.** Юридическая ответственность по своей природе далеко не одинакова, поэтому она подразделяется на соответствующие виды в основном по отраслевому признаку: 1) уголовную; 2) гражданскую; 3) административную; 4) дисциплинарную; 5) материальную; 6) процессуальную; 7) конституционную.

Все названные виды ответственности являются традиционными и хорошо известными, за исключением, пожалуй, конституционной, которая стала выделяться сравнительно недавно.

Под конституционной ответственностью имеются в виду, например, отрешение Президента от должности, отзыв депутата, роспуск Государственной Думы, отставка Правительства и т.д. Такую ответственность называют ещё политико-правовой.

В литературе и в печати ставится вопрос о принятии специального закона о конституционной ответственности высших структур власти: Президента, Правительства, Федерального Собрания за возможные злоупот-

ребления, ненадлежащее исполнение своих обязанностей, принятие неверных или ошибочных решений с тяжёлыми последствиями, затрагивающими судьбы людей, страны (распад государства, нарушение его целостности, лишение населения вкладов, невыплата зарплаты, пенсий, пособий, развязывание войны, массовая гибель граждан и т.д.).

Юридическая ответственность представляет собой правореализационную деятельность государства, в частности, в такой ее форме, как применение правовых норм к правонарушителям. И оттого, насколько последовательна и неотвратима эта ответственность, прямо зависит эффективность указанной деятельности, её результаты. Сегодня она, к сожалению, малоэффективна, огромная масса преступников никакой ответственности не несёт, а спокойно пребывает на свободе, совершая всё новые и новые уголовно наказуемые деяния. Причин много, но главная из них – общий системный кризис общества (экономический, социальный, политический, духовный, нравственный, правовой).

#### 4.13.3. ДВА АСПЕКТА ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Как уже отмечалось, категория ответственности – сложная и многогранная. Современная наука различает в ней по крайней мере два аспекта ответственности – негативную (ретроспективную) и позитивную (перспективную). Для нормального функционирования правовой системы и поведения личности важны оба эти аспекта. Первый предполагает ответственность за уже совершённые деяния, он давно и обстоятельно разработан юридической наукой, подробно регламентируется законодательством всех стран. Это классический вид ответственности, существующий на протяжении тысячелетий – с тех пор как возникли государство, право, законы, преступность.

Слабее изучен второй – позитивный – аспект ответственности, поскольку он привлёк к себе внимание учёных (философов, юристов) лишь в последние десятилетия. К тому же здесь нет единства мнений, некоторые специалисты такой подход отрицают. Под позитивной ответственностью подразумевается не "расплата" за уже содеянное, а ответственность за надлежащее исполнение своих обязанностей, порученное дело, за добросовестное поведение; ответственность перед обществом, государством, коллективом, семьёй, окружающими.

Это ни что иное, как чувство морально-правового долга, гражданской позиции, развитого правосознания. Позитивная ответственность – мера требовательности к себе и другим. Она вытекает из реального социально-правового статуса субъекта и может быть названа также статусной ответственностью. Общий юридический статус гражданина закреплён в Конституции страны, других важнейших законах государства, в которых прямо говорится об ответственности личности перед обществом, перед другими людьми. На этом основаны и права человека, их реализация.

Ретроспективный подход к ответственности, который пока ещё преобладает в литературе, обедняет, сужает проблему, выглядит односторонним и неполным. При таком подходе на первый план выступает лишь карательно-принудительный момент. Тем самым в какой-то мере умаляется социальное, морально-этическое и гражданское значение ответственности.

Ответственность в её полном объеме – это ответственность за прошлое, настоящее и будущее, и именно в таком виде, т.е. во всех её аспектах, она подлежит изучению, научной разработке. Задача заключается в том, чтобы обосновать необходимость, правомерность и морально-правовой характер позитивной ответственности, выявить её особенности, место и роль в правовой системе общества.

Позитивная ответственность, как и негативная, может выражаться в наступлении определённых неблагоприятных для субъекта последствий, "социальных неудобств", в лишении известных благ. Например, когда тот или иной госслужащий не проходит аттестацию и из этого делаются необходимые оргвыводы (служебное несоответствие, отстранение от должности), то человек фактически оказывается наказанным, хотя никакого конкретного правонарушения он не совершил – просто недостаточно ответственно, добросовестно относился к своим обязанностям, порученному делу. То же самое происходит, когда руководителю за провалы в работе выражается недоверие коллектива и он вынужден "уйти", или когда студент отчисляется из вуза за неуспеваемость, т.е. за несерьёзное, безответственное отношение к учёбе.

Поэтому утверждение, что позитивная ответственность не имеет практического значения и ничем индивиду не грозит, неверно.

Позитивная ответственность предшествует негативной; последняя наступает тогда, когда не срабатывает первая, т.е. когда субъект совершает правонарушение. Негативная ответственность существует как потенциальная угроза, превенция, она может и не наступить, если личность ведёт себя высокосоциально, правомерно. Негативная ответственность обращена в прошлое, почему и называется ретроспективной, а позитивная – в настоящее и будущее, что даёт основание именовать её перспективной (иногда говорят проспективной), активной, положительной, добровольной, не связанной с предосудительным, а тем более – с противоправным поступком.

Оба аспекта юридической ответственности тесно взаимосвязаны, так как выступают разновидностями единой социальной ответственности личности и играют важную роль в становлении правовой государственности, упрочении законности и правопорядка в обществе. Они ни в коем случае не противопоставляются, а должны взаимодействовать, подкрепляя и дополняя друг друга. Но общее развитие идёт от негативной к позитивной ответственности, а не наоборот. "В переходе ответственности ретроспективной в проспективную как раз и заключается прогрессивная тенденция её эволюции".

#### 4.13.4. ПРЕЗУМПЦИЯ НЕВИНОВНОСТИ

В любом демократическом правовом обществе с развитой юридической системой действует презумпция невиновности, которая означает, что каждый гражданин предполагается честным, добропорядочным и ни в чём не повинным, пока не будет доказано иное в установленном законом порядке и подтверждено приговором суда. Причём бремя доказывания виновности лежит на тех, кто обвиняет, а не сам обвиняемый должен доказывать свою невиновность.

В широком плане презумпцию невиновности следует рассматривать в качестве общеправового принципа, общегуманитарной прогрессивной идеи. Она действует не только в уголовном праве, где наиболее ярко проявляется, а во всех юридических отраслях, во всей правовой системе. Данное положение есть неотъемлемый элемент, атрибут правового государства, предпосылка нормального человеческого общежития. Иначе открывается дорога к взаимной подозрительности и недоверию.

Из смысла презумпции невиновности вытекает, что всякое неустранимое сомнение в законе или в деле толкуется в пользу обвиняемого. Она также предполагает, что признание обвиняемого вовсе не является "царицей доказательств", как считал А.Я. Вышинский. Признание должно быть подкреплено другими объективными данными, всеми материалами дела, тем более что признание нередко добывается противозаконными методами. Оно может быть сделано также с целью скрыть более тяжкое преступление или же с целью принять чужую вину на себя, когда речь идет о групповых преступлениях. По нынешнему российскому законодательству обвиняемый может давать любые показания, не давать никаких показаний или вообще отказаться от показаний.

Сейчас презумпция невиновности чётко закреплена в Конституции РФ, уголовно-процессуальном законодательстве, в Декларации прав человека и гражданина, безоговорочно признана в науке. В ст. 49 Конституции говорится: "1. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. 2. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. 3. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого". Однако рецидивы обвинительного уклона всё же допускаются. Российская правоохранительная система, мягко говоря, небезупречна, в ней немало негативных тенденций, ошибок, нарушений.

Давно замечено, что есть два способа разложить нацию: наказывать невиновных и не наказывать виновных. К сожалению, у нас встречается и то и другое, что деформирует правосознание граждан, подрывает нравственно-правовые основы общества. Печать полна сообщений о злоупотреблениях в деятельности милиции, прокуратуры, судов, других органов и структур.

Презумпция невиновности должна действовать в тесной взаимосвязи с принципом неотвратимости наказания за правонарушения. В противном случае можно впасть в другую крайность – плодить безнаказанность, которая является питательной средой всякой преступности. Общеизвестно, что сегодня в России раскрываемость преступлений крайне низкая и тысячи нарушителей закона гуляют на свободе. Между тем в идеале наказаний должно быть столько, сколько преступлений и других правонарушений.

В наши дни презумпция невиновности приобретает особое значение в свете той беспрецедентной войны компроматов, которая развернулась в прессе и на телеканалах страны: взаимные обвинения в коррупции, отмывании "грязных" денег, незаконном обогащении, вымогательстве, терактах, убийствах, служебных злоупотреблениях и прочих неблагоприятных делах. О такой "мелочи", как презумпция невиновности, никто не вспоминает. Все упирают (особенно журналисты) на свободу слова, распространение информации. Не соблюдаются элементарные этические и юридические нормы. Ничего подобного в нормальном демократическом обществе не должно быть.

Но наиболее грубое нарушение презумпции невиновности заключается в том, что у нас десятки тысяч людей, вина которых ещё не доказана, длительное время (порой годами) находятся до суда в следственных изоляторах. Многие из них затем оправдываются судами и освобождаются как невиновные. Кроме того, за время предварительного заключения им объективно причиняются физические страдания, ибо условия содержания в следственных изоляторах не соответствуют даже минимальным требованиям и стандартам.

#### 4.13.5. ЦЕЛИ, ФУНКЦИИ И ПРИНЦИПЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Назначение юридической ответственности в самом общем виде – охрана конституционного строя, правопорядка, прав и свобод граждан, а в более узком смысле – наказание правонарушителя, предостережение остальных членов общества от возможных противоправных поступков и их последствий.

Юридическая ответственность служит важным стимулятором правомерного поведения людей, сдерживающим началом для недостаточно устойчивых в социальном отношении граждан. Иными словами, она выступает одним из средств воспитания индивида в духе уважения к праву, закону, дисциплине.

Наличие института юридической ответственности – способ самосохранения общества от посягательств со стороны преступных элементов, тех, кто противопоставляет себя закону, морали, правилам цивилизованной жизни. Это также известная гарантия для свободы добросовестной и правопослушной личности, её чести, достоинства, безопасности. Перед нами, как уже отмечалось, – извечная проблема деяния и воздаяния.

В ст. 43 УК РФ говорится: "1. Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица. 2. Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осуждённого и предупреждения совершения новых преступлений".

**Цели юридической ответственности** наглядно проявляются в её функциях, которые в какой-то мере раскрывают сущность права в целом. В научной литературе обычно выделяется пять таких функций: 1) карательная; 2) штрафная; 3) предупредительная, или превентивная; 4) воспитательная; 5) компенсационная, или право-восстановительная. Названия этих функций говорят сами за себя и не требуют детализации. В разных сочетаниях они действуют во всех отраслях российского законодательства.

Что касается карательной функции, то её применительно к нашим условиям надо понимать не в смысле некой самоцели (покараить во что бы то ни стало, причинить мучения, страдания и т.д.), а, скорее, в смысле стремления законодателя "преподать урок" злоумышленнику и всем остальным. Это верно даже в отношении смертной казни, которая хотя и не отменена сегодня в России, но в действительности не приводится в исполнение, а заменяется пожизненным заключением.

**К основным принципам юридической ответственности относятся следующие:**

1) принцип законности, который означает, что вся процедура возложения и реализации ответственности должна протекать в строгих рамках закона, юридических норм, исключать произвол, своеволие;

2) принцип обоснованности предполагает, что ответственность должна быть следствием правонарушения, содержащего в себе все признаки его состава и необходимые доказательства, если этого нет – нет и основания для привлечения лица к ответственности;

3) принцип неотвратимости требует, чтобы ни одно правонарушение, тем более преступление, не оставалось безнаказанным: важна не суровость наказания, а его неминуемость (неизбежность); все противоправные деяния должны раскрываться, виновные нести ответственность;

4) принцип справедливости – наказание должно соответствовать тяжести содеянного, обстоятельствам его совершения и личности виновного; недопустимость двойной ответственности за одно и то же правонарушение; все равны перед законом и правосудием;

5) принцип гуманизма – наказание не может иметь своей целью причинение физических страданий, унижение человеческого достоинства виновного, оно должно учитывать смягчающие обстоятельства и мотивы правонарушения; возможность условного осуждения, отсрочки приговора;

6) презумпция невиновности – каждый гражданин предполагается невиновным, пока не будет доказано иное в установленном законом порядке.

## 4.14. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

### 4.14.1. ПОНЯТИЕ И ЭЛЕМЕНТЫ МЕХАНИЗМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Право как инструмент социального управления призвано упорядочивать общественные отношения, обеспечивая реализацию позитивных интересов субъектов. Правовое регулирование в процессе своего осуществления складывается из определённых этапов и соответствующих элементов, обеспечивающих движение интересов субъектов к ценности.

Каждый из этапов и юридических элементов правового регулирования вызывается к "жизни" в силу конкретных обстоятельств, которые отражают логику правовой упорядоченности общественных отношений, особенности воздействия правовой формы на социальное содержание. Понятие, обозначающее данную стадию юридического управления и одновременно участие в нём совокупности юридических средств, получило в литературе наименование "механизм правового регулирования".

Таким образом, **механизм правового регулирования** – это система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях упорядочения общественных отношений, содействия удовлетворению интересов субъектов права.

Из вышеназванного определения можно выделить признаки, характеризующие цель механизма правового регулирования, средства её достижения и результативность.

**Цель механизма правового регулирования** – обеспечить упорядочение общественных отношений, гарантировать справедливое удовлетворение интересов субъектов. Это главный, содержательный признак, объясняющий значимость данной категории и показывающий, что роль механизма правового регулирования заключается в организации социальной жизни, осуществлении интересов людей. Механизм правового регулирования – специфический "канал", соединяющий интересы субъектов с ценностями и доводящий процесс управления до логического результата.

Принято считать, что прямая и непосредственная цель механизма правового регулирования – регулировать общественные отношения, поведение людей и деятельность коллективов, а уже в процессе этого регулирования опосредуются (защищаются, охраняются, достигаются) разнообразные цели, интересы, потребности, которые присутствуют везде, во всех правовых явлениях.

"Преодоление препятствий" – тоже не главное. Ведь в подавляющем большинстве случаев никаких препятствий не возникает, всё протекает нормально, закономерно. "Преодоление препятствий" – это нечто само собой разумеющееся, на этом не следует специально акцентировать внимание, они лишь возможны, потенциальны.

Механизм правового регулирования – система различных по своей природе и функциям юридических средств, позволяющих достигать его целей. Это уже формальный признак, который свидетельствует о том, что названный механизм есть комплекс правовых элементов, с одной стороны, различных по своей природе и функциям, а с другой – всё же взаимосвязанных общей целью в единую систему. Механизм правового регулирования показывает, как работает то или иное звено при достижении его целей, позволяет выделить основные, ключевые, опорные юридические инструменты, занимающие определённое иерархическое положение среди всех иных.

Механизм правового регулирования – организационное воздействие правовых средств, позволяющее в той или иной степени достигать поставленных целей, т.е. результативности, эффективности. Как и любой иной управленческий процесс, правовое регулирование стремится к оптимизации, к действенности правовой формы, в наибольшей мере создающей режим благоприятствования для развития полезных общественных отношений.

В связи с тем, что механизм правового регулирования – сложное понятие, включающее систему правовых средств, возникает потребность отграничить его от другой не менее сложной категории, как, например, "правовая система". Тем более что, на первый взгляд, у них весьма схожие определения. Так, под правовой системой обычно понимают совокупность юридических явлений, существующих в обществе, весь арсенал правовых средств, находящихся в его распоряжении.

Названные категории соотносятся как часть (механизм правового регулирования) и целое (правовая система), ибо правовая система – более широкое понятие, включающее в себя наряду с категорией "механизм правового регулирования" и другие категории: "право", "юридическая практика", "господствующая правовая идеология".

Понятие механизма правового регулирования позволяет собрать и систематизировать юридические средства правового воздействия на общественные отношения, обозначить место и роль того или иного юридического средства в правовой жизни общества.

Именно неоднозначность проблемы удовлетворения интересов как содержательного момента предполагает и разнообразие их правового оформления, юридического обеспечения.

Можно выделить следующие основные элементы механизма правового регулирования:

- 1) норма права;
- 2) юридический факт или фактический состав (особенно организационно-исполнительный правоприменительный акт);
- 3) правоотношение;
- 4) акты реализации прав и обязанностей;
- 5) охранительный правоприменительный акт (факультативный элемент).

В качестве своеобразных дополнительных элементов механизма правового регулирования могут выступать акты официального толкования норм права, правосознание, режим законности и др.

#### 4.14.2. СТАДИИ МЕХАНИЗМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Каждый основной элемент механизма правового регулирования предполагает соответствующую стадию. Более того, именно в рамках тех или иных стадий вышеназванные элементы только и могут осуществляться. Поэтому пять стадий механизма правового регулирования весьма жёстко связаны с его элементами.

1. На первой стадии формулируется общее правило поведения (модель), которое направлено на удовлетворение тех или иных интересов, находящихся в сфере права и требующих их справедливого упорядочения. Здесь не только определяется круг интересов и соответственно правоотношений, в рамках которых их осуществление будет правомерным, но и прогнозируются препятствия этому процессу, а также возможные правовые средства их преодоления (юридические факты, субъективные права и юридические обязанности, акты применения и т.п.). Названная стадия отражается в таком элементе механизма правового регулирования, как нормы права.

2. На второй стадии происходит определение специальных условий, при наступлении которых "включается" действие общих программ и которые позволяют перейти от общих правил к более детальным. Элементом, обозначающим данную стадию, является юридический факт, который используется в качестве "спускового крючка" для движения конкретных интересов по юридическому "каналу".

Однако зачастую для этого необходима целая система юридических фактов (фактический состав), где один из них должен быть обязательно решающим. Им выступает правоприменительный акт, требующийся в самый "последний момент". Так, для получения пенсии по старости акт применения необходим тогда, когда есть нужный возраст, стаж и заявление, т.е. когда уже имеются три других юридических факта. Акт применения скрепляет их в единый состав, придаёт им достоверность и влечет возникновение персональных субъективных прав и юридических обязанностей, создавая возможность для удовлетворения интересов граждан.

Это является лишь функцией специальных компетентных органов, субъектов управления, а не граждан, которые не обладают полномочиями применять нормы права, не выступают правоприменителями, а следовательно, в данной ситуации не смогут собственными силами обеспечить удовлетворение своих интересов. Только правоприменительный орган сможет обеспечить выполнение правовой нормы, принять акт, который станет опосредующим звеном между нормой и результатом её действия, составит фундамент для нового ряда правовых и социальных последствий, а значит, для дальнейшего развития общественного отношения, облечённого в правовую форму.

Подобный вид правоприменения называют оперативно-исполнительным, ибо он основан на позитивном регулировании и призван развивать социальные связи. Именно в нём в наибольшей мере воплощаются правостимулирующие факторы, что характерно для актов о поощрении, присвоении персональных званий, о регистрации брака, об устройстве на работу и т.п.

Следовательно, вторая стадия механизма правового регулирования отражается в таком его элементе, как юридический факт или фактический состав, где функцию решающего юридического факта выполняет оперативно-исполнительный правоприменительный акт.

3. Третья стадия – установление конкретной юридической связи с весьма определённым разделением субъектов на управомоченных и обязанных. Иначе говоря, здесь выявляется, какая из сторон имеет интерес и соответствующее субъективное право, призванное его удовлетворять, а какая – обязана либо не препятствовать этому удовлетворению (запрет), либо осуществить известные активные действия в интересах именно управомоченного (обязанность). В любом случае речь идёт о правоотношении, которое возникает на основе норм права и при наличии юридических фактов и где абстрактная программа трансформируется в персонифицированное правило поведения для соответствующих субъектов. Правоотношение конкретизируется в той степени, в какой индивидуализируются интересы сторон, а точнее, основной интерес управомоченного лица, выступающий критерием распределения прав и обязанностей между противостоящими в правоотношении лицами. Данная стадия воплощается именно в таком элементе механизма правового регулирования, как правоотношение.

4. Четвёртая стадия – реализация субъективных прав и юридических обязанностей, при которой правовое регулирование достигает своих целей – позволяет интересу субъекта удовлетвориться. Акты реализации субъективных прав и обязанностей – это основное средство, при помощи которого права и обязанности претворяются в жизнь, т.е. осуществляются в поведении конкретных субъектов. Эти акты могут выражаться в трёх формах: соблюдении, исполнении и использовании. Названная стадия механизма правового регулирования отражается в таком его элементе, как акты реализации прав и обязанностей.

5. Пятая стадия является факультативной. Она вступает в действие тогда, когда субъекты в процессе правоприменения нарушают нормы права и когда на помощь неудовлетворённому интересу должна прийти соответствующая правоприменительная деятельность. Возникновение правоприменения в этом случае уже связывается с обстоятельствами негативного характера, выражающимися в наличии либо реальной опасности правонарушения, либо прямого правонарушения. Данная факультативная стадия (осуществляемая лишь в случае возведения препятствий) отражается в таком соответственно факультативном элементе механизма правового регулирования, как охранительные правоприменительные акты.

#### 4.14.3. ЭФФЕКТИВНОСТЬ МЕХАНИЗМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Эффективность правового регулирования – это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

В современных условиях можно выделить следующие направления повышения эффективности правового регулирования.

1. Совершенствование правотворчества, в процессе которого в нормах права (с учётом высокого уровня законодательной техники) наиболее полно выражаются общественные интересы и те закономерности, в рамках которых они будут действовать. Нужно создавать с помощью соответствующих юридических и информационных средств такое положение, когда соблюдение закона будет выгоднее его нарушения. Кроме того, важно усилить юридическую гарантированность правовых средств, действующих в механизме правового регулирования, т.е. повысить уровень вероятности в достижении ценности и снизить уровень вероятности в воспрепятствовании этому процессу.

2. Совершенствование правоприменения "дополняет" действенность нормативного регулирования, а значит, и в целом механизм правового регулирования.

Соединение нормативного регулирования и правоприменения необходимо, ибо, взятые по отдельности, они сразу начинают демонстрировать свои "слабые стороны": нормативное регулирование без индивидуально-го (без усмотрения) превращается зачастую в формализм, а правоприменение без нормативного (без общих правил) – в произвол. Вот почему механизм правового регулирования должен выражать такую взаимосвязь различных правовых средств, представляющих различные виды правового регулирования, которая будет придавать управленческому процессу дополнительные преимущества. Если нормативная регламентация призвана обеспечить стабильность и необходимое единообразие в регулировании общественных отношений, ввести их в твёрдые рамки законности, то правоприменение – учёт конкретной обстановки, своеобразия каждой юридиче-

ской ситуации. Оптимальное сочетание правотворчества и правоприменения придаёт гибкость и универсальность правовому регулированию, минимизирует сбои и остановки в действии права.

3. Повышение уровня правовой культуры субъектов права также будет влиять на качество правового регулирования, на процесс укрепления законности и правопорядка.

Интересы человека – вот главный ориентир для совершенствования элементов механизма правового регулирования, повышения его эффективности. Выступая своего рода юридической технологией удовлетворения данных интересов, механизм правового регулирования должен быть социально ценным по своей природе, должен создавать режим благоприятствования осуществлению законных стремлений личности, упрочению её правового статуса.

#### 4.14.4. СПОСОБЫ И ТИПЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

В процессе правового регулирования используются три способа регулирования: дозволение, обязывание и запрещение.

1. **Дозволение** связано с предоставлением субъектам возможности совершать определённые действия в собственных интересах (например, работник предприятия имеет право на достойное вознаграждение за свой труд). Дозволения весьма неоднородны. Они могут выражаться в таких формах, как субъективное право, свобода, законный интерес. Каждая из названных форм имеет собственную природу и обладает соответствующей степенью гарантированности.

2. **Обязывание** связано с возложением на лиц необходимости совершить активные указанные в законе либо договоре действия (например, должнику необходимо исполнить свои обязательства перед кредитором). Обязывание как способ правового регулирования ориентируется на интересы управомоченного субъекта и представляет собой специфический приказ, долг совершать определённые действия.

3. **Запрещение** связано с необходимостью воздержания от конкретных действий, с пассивным поведением (например, работники правоохранительных органов не имеют права применять недозволённые методы расследования). Запрещение есть разновидность обязывания, представляющая собой определённое долженствование.

Существует тесная взаимосвязь между обязываниями и запрещениями, которые допускают взаимную определённость. Ведь обязанность выполнить определённое действие эквивалентна запрещению не выполнять его. Например, обязанность уплатить стоимость вещи по договору купли-продажи эквивалентна запрету приобретения этой вещи бесплатно. Точно так же запрещение определённого действия эквивалентно обязанности несомнению этого действия. Так, запрещение для судьи вести дело, если он является родственником обвиняемого, эквивалентно обязанности судьи не принимать участия в судопроизводстве по этому делу.

Под типами правового регулирования понимаются те или иные сочетания способов регулирования при доминировании либо дозволений, либо обязываний с запрещениями. Выделяют два типа правового регулирования: общедозволительный и разрешительный.

Так, общедозволительный тип правового регулирования основывается на общем дозволении, из которого путём запрещения делается исключение. Его формула: дозволено всё, кроме того, что прямо запрещено. Например, субъектам дозволено совершать различные виды сделок, однако совершение некоторых сделок любому субъекту запрещено (купля-продажа наркотиков). Данный тип правового регулирования способствует (или хотя бы не препятствует) проявлениям инициативности, активности, самостоятельности в решении тех или иных задач. Однако подобный тип правового регулирования не применим к деятельности государственных органов, ибо это создало бы возможности для различного рода злоупотреблений.

Общедозволительный тип правового регулирования связан с закреплением в праве социальной свободы, с правом субъекта на выбор средств и способов достижения поставленных целей. Разрешительный же тип правового регулирования вытекает из необходимости в высокой и строгой упорядоченности социальных связей, последовательной реализации принципов законности. Он является единственным при применении мер юридической ответственности и ряда других мер государственного принуждения.

Разрешительный тип правового регулирования основывается на общем запрещении какого-либо вида действий, однако в индивидуальном порядке запрещённое поведение разрешается. Его формулировка звучит следующим образом: запрещено все, кроме прямо разрешённого. Это означает, что участник правовых отношений подобного типа может совершать только действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Здесь в законе указывается точный, строго ограниченный объём правомочий: всё, что выходит за пределы компетенции властвующего субъекта, категорически запрещено.

#### 4.14.5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ПРАВОВОЕ ВОЗДЕЙСТВИЕ

Если правовое регулирование обычно определяют как осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения, то правовое воздействие – как взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на социальную жизнь, сознание и поведение людей.

Различия между правовым регулированием и правовым воздействием состоят в следующем. Во-первых, предмет правового регулирования несколько уже предмета правового воздействия. В последний входят и такие



экономические, политические, социальные отношения, которые правом не регулируются, но на которые оно так или иначе распространяет своё влияние.

Во-вторых, если правовое регулирование как специально-юридическое воздействие всегда связано с установлением конкретных прав и обязанностей субъектов, с прямыми предписаниями о должном и возможном, то правовое воздействие – не всегда. Если первое означает осуществление правовых норм через правоотношения, то второе – необязательно. Отсюда правовое регулирование всегда означает также и правовое воздействие, но правовое воздействие не всегда означает сознательное нормирование общественных отношений. В этом смысле регулирование – лишь одна из форм воздействия права на общественные отношения, далеко не охватывающая всех других его форм, к которым относят информационно-психологическую, воспитательную, социальную (С.С. Алексеев, М.И. Байтин, А.М. Витченко, В.И. Гойман, В.П. Казимирчук, В.В. Лазарев, Н.И. Матузов, А.В. Мицкевич, М.Ф. Орзих, Ю.К. Толстой и др.).

Информационно-психологический (мотивационный, импульсивный) аспект характеризуется воздействием прескриптивной (управленческой) правовой информации на мотивы субъектов. Здесь можно выделить два основных юридических средства – правовые стимулы и правовые ограничения, которые синтезируют в себе информационные и психологические закономерности, осуществляемые в данном процессе.

Воспитательный (педагогический, ценностно-ориентационный общеидеологический) аспект необходимо отличать от информационно-психологического. Ведь действие права "состоит, во-первых, в возбуждении или подавлении мотивов к разным действиям и воздержаниям (мотивационное или импульсивное действие права); во-вторых, в укреплении и развитии одних склонностей и черт человеческого характера, в ослаблении и искоренении других, вообще в воспитании народной психики в соответствующем характеру и содержанию действующих правовых норм направлении (педагогическое действие права)" (Л.И. Петражицкий). Здесь акцент делается на общеидеологическое влияние всей правовой действительности на внутренний мир субъекта, на формирование в сознании людей ценностных представлений, на правовое воспитание личности. Роль права тут заключается в повышении уровня юридической культуры, в привитии прогрессивных, цивилизованных правовых идей, принципов, аксиом.

Социальный аспект характеризуется взаимосвязью правовых и иных социальных (экономических, политических, нравственных и др.) факторов, принимающих участие в жизни права на всех этапах его функционирования. Эти факторы в своей совокупности образуют "социальную среду действия права". К ним относят: доведение правовых норм и предписаний до всеобщего сведения; направление поведения субъектов путём постановки в правовых актах социально полезной цели; формирование правом социально полезных образцов поведения; социально-правовой контроль и т.п.

Разумеется, все вышеперечисленные формы правового воздействия пересекаются, взаимопереходят, между ними нет и не может быть "китайской стены". Специально-юридическое действие (правовое регулирование) включает в себя необходимую для своей реализации часть информационно-психологического воздействия, неизбежно сопровождается воспитательными и социальными процессами. Точно так же каждый иной вид правового воздействия в определённой доле присутствует в других видах, взаимообогащая их.

Вместе с тем это не даёт достаточных оснований для полного понятийного уравнивания правового регулирования с правовым воздействием, для нивелирования всех рассмотренных выше форм, что предлагается в научной литературе (С.А. Голунский, Е.А. Лукашева, А.С. Пиголкин, Б.В. Шейндлин, Л.С. Явич и др.). Специфика каждой из форм действия права даёт о себе знать в различных его проявлениях в социальной жизнедеятельности, требует соответствующих подходов и методологического инструментария к своему изучению, самостоятельного угла зрения. Отсюда следует, что, с одной стороны, нельзя полностью отождествлять понятия "правовое регулирование" и "правовое воздействие" (их содержания не совпадают), а с другой – их нельзя противопоставлять, разводить. В общеупотребительном значении эти понятия можно использовать как синонимы, ибо подобное разделение условно и связано с многогранностью действия права.

#### 4.14.6. СТИМУЛЫ И ОГРАНИЧЕНИЯ КАК СРЕДСТВА ПРАВОВОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ

Учитывая, что правовое регулирование не имеет ни вещественной, ни энергетической формы, а осуществляется исключительно на информационном уровне, важно рассмотреть прежде всего информационно-психологический аспект действия права. Ведь право способно регулировать поведение только тогда, когда адресуемая информация воспринята и усвоена субъектом, его сознанием. Существенная черта информационно-психологического механизма воздействия права на общественные отношения состоит в том, что правовые средства способствуют формированию и действию мотивов поведения, предписываемого или дозволяемого юридическими нормами.

В этом случае сознание играет роль фильтра и "декодирует" правовые средства, влияющие на него, на положительно-отрицательные факторы: "полезно – вредно", "выгодно – невыгодно". Исходя из данных правовых средств и учитывая собственные интересы, человек строит соответствующую программу действий.

В информационно-психологическом плане правовыми средствами выступают не сами нормы права, договоры или правоприменительные акты, а те конкретные меры информационно-психологического воздействия,

которые в них содержатся. Это – субъективные права и обязанности, льготы и приостановления, поощрения и наказания и т.п., которые, в свою очередь, подразделяются на две большие группы: правовые стимулы и правовые ограничения.

Именно стимулы и ограничения в конечном счёте являются значимыми для поведения, связанными в буквальном смысле с ценностью, на которую ориентируется интерес субъекта.

Если правовые стимулы призваны побуждать к правомерному поведению, выгодному и для личности, и для общества, то правовые ограничения – сдерживать от противоправного удовлетворения её собственных интересов, которое может быть выгодно для личности, но не выгодно, а даже, наоборот, вредно для других граждан, общества в целом.

Что же такое правовой стимул и правовое ограничение?

**Правовой стимул** – это правовое побуждение к законопослушному поведению, создающее для удовлетворения собственных интересов субъекта режим благоприятствования.

Общие признаки правовых стимулов:

1) связаны с благоприятными условиями для осуществления собственных интересов личности, так как выражаются в обещании либо предоставлении ценностей, а иногда в отмене либо снижении меры лишения ценностей (например, отмена или снижение меры наказания есть стимул);

2) сообщают о расширении объёма возможностей, свободы, ибо формами проявления правовых стимулов выступают субъективные права, законные интересы, льготы, поощрения;

3) обозначают собой положительную правовую мотивацию;

4) предполагают повышение позитивной активности;

5) направлены на упорядоченное изменение общественных отношений, выполняют функцию развития социальных связей. В этих признаках заключается их необходимость и социальная ценность.

Виды правовых стимулов (в зависимости от):

– элемента структуры нормы права можно выделить юридический факт-стимул (гипотеза), субъективное право, законный интерес, льготу (диспозиция), поощрение (санкция);

– предмета правового регулирования – конституционные, гражданские, экологические и т.п.;

– объёма – основные (субъективное право), частичные (законный интерес) и дополнительные (льгота);

– времени действия – постоянные (право на собственность) и временные (разовая премия);

– содержания – материально-правовые (зарплата) и морально-правовые (благодарность).

**Правовое ограничение** – это правовое сдерживание противоправного деяния, создающее условия для удовлетворения интересов контрсубъекта и общественных интересов в охране и защите; это установленные в праве границы, в пределах которых лица должны действовать, это исключение определённых возможностей в их деятельности.

Общие признаки правовых ограничений:

1) связаны с неблагоприятными условиями (угроза или лишение определённых ценностей) для осуществления собственных интересов субъекта, ибо направлены на их сдерживание и одновременно на удовлетворение интересов противостоящей стороны и общественных интересов в охране и защите;

2) сообщают об уменьшении объёма возможностей, свободы, а значит, и прав личности, что достигается с помощью обязанностей, запретов, наказаний и т.п.;

3) обозначают собой отрицательную правовую мотивацию;

4) предполагают снижение негативной активности;

5) направлены на защиту общественных отношений, выполняют функцию их охраны.

Виды правовых ограничений (в зависимости от):

– элемента структуры нормы права можно выделить юридический факт-ограничение (гипотеза), юридическую обязанность, запрет, приостановление и пр. (диспозиция), наказание (санкция);

– предмета правового регулирования – конституционные, гражданские, экологические и т.п.;

– объёма – полные (ограничение дееспособности детей) и частичные (ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет);

– времени действия – постоянные (установленные законом избирательные ограничения) и временные (обозначенные в акте о чрезвычайном положении);

– содержания – материально-правовые (лишение премии) и морально-правовые (выговор).

#### 4.14.7. ЛЬГОТЫ, ПРИВИЛЕГИИ И ИММУНИТЕТЫ В ПРАВЕ

Важнейшими стимулирующими средствами в информационно-психологическом механизме правового воздействия выступают льготы, привилегии, иммунитеты, которые в условиях реформирования правовой системы играют всё более заметную роль в современной российской правовой жизни.

Под **правовой льготой** понимается правомерное облегчение положения субъекта, позволяющее ему полнее удовлетворить свои интересы и выражающееся как в предоставлении дополнительных, особых прав (преимуществ), так и в освобождении от обязанностей.

Правовым льготам присущи следующие признаки.

Во-первых, они сопровождаются более полным удовлетворением интересов субъектов, облегчением условий их жизнедеятельности, что обязательно должно осуществляться в рамках общественных интересов. При установлении льгот законодатель ставит цель – социально защитить, улучшить положение отдельных лиц, перевести процесс удовлетворения их интересов в более благоприятный режим.

Цели здесь имеют первостепенное значение, ибо не любое расширение прав и освобождение от обязанностей выступает в качестве льготы. Например, увеличение властных полномочий администрации в условиях чрезвычайного положения или освобождение иностранцев от воинской службы не являются правовыми льготами. Расширение прав временной администрации в условиях чрезвычайного положения связано не с улучшением её статуса, а с необходимостью получения большей манёвренности и простора для оперативного и оптимального выхода из создавшейся ситуации, для нормализации жизнедеятельности в конкретном регионе. Освобождение же от некоторых обязанностей иностранцев продиктовано соображениями политического характера (безопасности государства и т.д.), связано с отсутствием у них российского гражданства.

Во-вторых, правовые льготы представляют собой исключение из общих правил, отклонение от единых требований нормативного характера, выступают способом юридической дифференциации. Чем совершеннее право, тем дифференцированное оно регламентирует конкретные вопросы общественной жизни. Так, для различных категорий граждан установлены правила, регулирующие приём в вузы, призыв на военную службу, назначение пенсий. При отсутствии правовой регламентации в той или иной сфере органы управления вынуждены, учитывая конкретные обстоятельства, делать по своему усмотрению исключения для отдельных лиц, что ведёт к разноречию в практической деятельности и открывает лазейку для субъективизма и даже злоупотреблений.

Льготы – это элемент прежде всего специального правового статуса лица, механизм дополнения основных прав и свобод субъекта специфическими возможностями юридического характера.

В-третьих, правовые льготы выступают правомерными исключениями, законными изъятиями, установленными компетентными органами в нормативных актах в соответствии с демократическими процедурами правотворчества. Льготы, как правило, фиксируются с помощью нормативных, а не правоприменительных актов. Запрещение законом предоставлять льготы в индивидуальном порядке преследует цель – свести к минимуму корыстное усмотрение, которое может проявиться в этом процессе.

Категорию "льгота" нужно отличать от категории "гарантия", которая является более широкой по своему объёму, ибо включает в себя кроме льгот и другие юридические средства: поощрения, наказания, обязанности, запреты и т.п. Поэтому вполне закономерно, что в нормативных актах льготы нередко фиксируются в разделах, главах и статьях, посвящённых гарантиям. Так, в Федеральном законе "Об основах государственной службы Российской Федерации" от 31 июля 1995 г., именно в ст. 15, которая называется "Гарантии для государственного служащего", закрепляются различные льготы для данной категории лиц, что, бесспорно, призвано способствовать эффективному осуществлению ими своих функциональных обязанностей.

Основная цель правовых льгот заключается в согласовании интересов личности, социальных групп, государства. Льготы связывают и гармонизируют эти различные интересы, позволяя их удовлетворять, распределяя социальные блага и содействуя тем самым нормальному развитию как отдельного гражданина, так и общества в целом.

От характера и объёма льгот зависит качество права. Льготы, призванные воплощать в жизнь идеи справедливости и равенства, в условиях правового государства выступают специфическим критерием сущностных начал права, его принципиальных основ.

Специфической разновидностью правовых льгот выступают привилегии, под которыми понимают специальные (во многом исключительные, монопольные) льготы для конкретных субъектов, прежде всего для властных органов и должностных лиц, необходимые им в целях наиболее полного и качественного осуществления своих определённых обязанностей.

#### **Особенности привилегий заключаются в следующем.**

Во-первых, если льготы призваны облегчать положение различного рода субъектов, то привилегии в основном сориентированы на политическую элиту, властные органы и должностных лиц. Вместе с тем привилегии устанавливаются не только в отношении властвующих лиц. Как монопольные, исключительные права, они могут принадлежать в определенных случаях и гражданам, предприятиям, учреждениям, организациям и иным субъектам. Об этом говорится в ряде нормативных актов: в ст. 7 Закона РФ "О государственной тайне" в редакции от 6 октября 1997 г.; в п. 1 Постановления Правительства РФ "О предоставлении отсрочки от призыва на военную службу отдельным категориям граждан" от 30 декабря 1998 г. и других.

Во-вторых, льготы распространяются на большой круг лиц и имеют более широкую сферу применения. Привилегии же есть специфические льготы, это исключения из исключений. Их не может быть много, иначе привилегии "торпедируют" основополагающие принципы права – справедливость, равноправие и т.п.

В-третьих, если льготы в доминанте своей характеризуют специальный правовой статус субъектов, ибо предусматриваются главным образом для соответствующих групп и слоёв населения (инвалидов, пенсионеров, студентов, матерей-одиночек и др.), то привилегии могут устанавливаться как в специальном (дипломаты, депутаты, министры и т.п.), так и в индивидуальном статусах (Президент РФ), ибо они в большей мере подтверждают исключительность юридических возможностей особо ответственных и иных лиц.

В-четвёртых, привилегии, ввиду того что они являются исключительными правами, выступают более детальными и персонализированными юридическими средствами, следующим по сравнению со льготами уровнем дифференциации правового регулирования. Привилегии – это изъятия как из общих, так и из особенных норм права. Поэтому в принципиальном плане они могут соотноситься между собой как категории "особенное" (льготы) и "отдельное" (привилегия).

В-пятых, в силу различных социальных ролей, которые выполняют разные субъекты в жизнедеятельности общества, право, с одной стороны, с помощью льгот пытается "выровнять" их фактическое неравенство, с другой же – посредством привилегий юридически "выделяет" тех, кому это необходимо для полноценного осуществления специфических обязанностей.

В любом обществе, где присутствует власть, т.е. выполняются особые публично-политические функции, появляется и необходимость в юридическом "выделении" лиц, осуществляющих данные в общем-то непростые функциональные обязанности, нацеленные в той или иной степени на упорядочение процессов удовлетворения интересов различных субъектов.

В целях наиболее полной и качественной реализации соответствующих служебных обязанностей, независимо от выполнения официальных функций, возмещения властвующим лицам затрат, возникающих в процессе управления, и необходимы юридические преимущества, называемые привилегиями. И хотя данное средство в целом олицетворяет известное неравенство, без привилегий не обойтись.

Вместе с тем в общественном сознании привилегии зачастую ассоциируются с чрезмерным получением благ "начальниками" (номенклатурой) в обход закона. Такие привилегии, как правило, устанавливаются тайно: либо по неписаному решению, либо на основе всевозможных закрытых подзаконных актов.

Под **правовыми иммунитетами** понимают особые льготы и привилегии, преимущественно связанные с освобождением конкретно установленных в нормах международного права, Конституции и законах лиц от определённых обязанностей и ответственности, призванные обеспечивать выполнение ими соответствующих функций.

Иммунитеты, выступая специфическими разновидностями льгот и привилегий, естественно, имеют с ними общие черты.

Во-первых, все они создают особый юридический режим, позволяют облегчать положение соответствующих субъектов, расширяют возможности по удовлетворению тех или иных интересов. Действительно, на это направлены не только льготы и привилегии, но и иммунитеты. В частности, дипломатический и депутатский иммунитеты также выполняют данную роль.

Во-вторых, призваны быть правостимулирующими средствами, побуждающими к определённому поведению и обозначающими собой положительную правовую мотивацию.

В-третьих, являются гарантиями социально полезной деятельности, способствуют осуществлению тех или иных обязанностей.

В-четвёртых, названные средства выступают своеобразными изъятиями, правомерными исключениями для конкретных лиц, установленными в специальных юридических нормах.

В-пятых, представляют собой формы проявления дифференциации юридического упорядочения социальных связей.

Вместе с тем иммунитеты имеют свои сугубо специфические признаки, позволяющие выделить их в системе льгот и привилегий, говорить об их самостоятельной юридической природе.

Во-первых, если привилегии в большей мере воплощаются в преимуществах, в так называемых положительных льготах, то иммунитеты, наоборот, – в виде отрицательных льгот (освобождение от выполнения отдельных обязанностей – уплаты налогов, пошлин, свидетельский иммунитет и т.п., освобождение от ответственности). "Отрицательность" иммунитета – его специфическая черта, позволяющая ему определённым образом достигать поставленных целей.

Во-вторых, целью иммунитетов является обеспечение выполнения международных, государственных и общественных функций, служебных официальных обязанностей. Так, в ст. 5 Протокола к Генеральному Соглашению о привилегиях и иммунитетах Совета Европы, принятого 6 ноября 1952 г., прямо установлено, что "привилегии и иммунитеты предоставляются представителям Членов не в личных интересах соответствующих лиц, а для обеспечения независимого выполнения ими обязанностей, связанных с Советом Европы". Согласно ст. 40 Устава Совета Европы, принятого 5 мая 1949 г., "Совет Европы, представители Членов и Секретариат пользуются на территории Членов такими привилегиями и иммунитетами, которые разумно необходимы для выполнения ими своих обязанностей". В соответствии со ст. 6 Четвёртого Протокола к Генеральному Соглашению о привилегиях и иммунитетах Совета Европы, принятого 16 декабря 1961 г., "привилегии и иммунитеты предоставляются судьям не для их личной выгоды, а с целью обеспечить независимое осуществление их функций".

Правовой иммунитет не должен иметь абсолютного характера. Он может быть в ряде случаев отменён, ограничен либо от него могут отказаться сами обладатели иммунитета. Это связано в основном с тем, что иммунитет из законного и эффективного юридического средства превращается в препятствующий фактор.

В-третьих, круг лиц, на который распространён иммунитет, должен быть четко определен в нормах международного права, Конституции и законах. К числу подобных лиц законодательство относит дипломатический и консульский корпус, Президента РФ, депутатов, зарегистрированных кандидатов в депутаты, Уполномочен-

ного по правам человека в РФ, членов избирательных комиссий с правом решающего голоса, членов комиссий по проведению референдума с правом решающего голоса, Председателя Счётной палаты РФ, его заместителя, аудиторов и инспекторов Счётной палаты РФ, судей, народных, присяжных и арбитражных заседателей, прокуроров, следователей прокуратуры и др.

Носители же иных льгот и привилегий далеко не всегда так конкретно определены и обозначены в соответствующем законодательстве.

Предложенные признаки правовых иммунитетов весьма условны, им нельзя придавать самодовлеющего значения, ибо привилегии и иммунитеты – во многом весьма тесно связанные явления и понятия.

Таким образом, исходя из изложенного, сделаем следующие выводы:

1) иммунитеты являются общеправовой категорией, ибо они установлены в нормах международного, конституционного, уголовного, административного, уголовно-процессуального и гражданско-процессуального права;

2) полноценное общетеоретическое исследование данного межотраслевого института позволит решить как отдельные научные (создаст условия для получения новой научной информации, внесёт порядок в имеющиеся знания, откроет новые "горизонты" для отраслевых наук и т.п.), так и практические проблемы (выработка системы предложений и рекомендаций для правотворческих и правоприменительных органов, повышение эффективности правового регулирования данной весьма непростой сферы общественных отношений и т.д.).

---

---

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

---

---

Литература по общей теории государства и права, которой вынуждены сегодня пользоваться студенты юридических вузов, в значительной степени устарела и уже не отражает тех стремительных перемен, которые произошли и происходят в России. Поэтому существует настоятельная необходимость в издании новых учебников, курсов лекций, учебных пособий, методических разработок, базирующихся на ныне действующей Конституции, текущем законодательстве и учитывающих идущие в обществе социально-экономические, политические, духовные и иные процессы.

В предлагаемом учебном пособии студент найдёт как традиционные подходы к соответствующим явлениям, понятиям, категориям, так и попытку их осмысления в свете современных реалий. Накопленный в отечественном и зарубежном правоведении опыт должен творчески использоваться и в новых условиях. Необходимо сочетать «вечные» правовые ценности и «преходящие», связанные со спецификой той или иной страны, того или иного периода в развитии общества.

Пособие рассчитано как на студентов первых курсов, только начинающих изучать основы теории государства и права, так и на студентов-выпускников, уже получивших необходимую подготовку.

Стремясь полнее отразить своеобразие текущего момента, процесс демократических преобразований в стране, в данное учебное пособие введён ряд актуальных тем: гражданское общество и правовое государство, юридический процесс и юридическая практика, правовой нигилизм и правовой идеализм, юридические коллизии и способы их разрешения, стимулы и ограничения в праве, проблемы льгот, поощрений, положительных санкций, правовые презумпции и аксиомы.

В настоящий момент существует необходимость совершенствования теории государства и права как науки и как учебной дисциплины. Новое поколение вузовской литературы должно основываться на использовании уже накопленного опыта в преподавании данного предмета и одновременно откликаться на социальный заказ общества в подготовке высококвалифицированных работников госаппарата, правоохранительных органов. Компетентность, профессионализм, знание дела, культура, образованность, чувство нового – таковы основные требования к этим кадрам.

---

---

## ГЛОССАРИЙ

---

---

**Абсолютная монархия** – разновидность монархической формы правления, для которой характерна неограниченная государственная власть, принадлежащая одному лицу – монарху.

**Абсолютные отношения** – такое урегулированное нормой права общественное отношение, в котором управомоченной стороне противостоит неопределённо большое количество пассивно обязанных субъектов.

**Абсолютные права** – такие субъективные права, которые обеспечиваются пассивной обязанностью (воздержанием от нарушаемых действий) со стороны неопределённого круга лиц (например, право собственности).

**Автономия** – форма самоуправления части территории государства, характеризующаяся правом самостоятельного решения внутренних вопросов.

**Автономная область в составе Российской Федерации** – область, самостоятельно осуществляющая го-

сударственную власть на соответствующей территории, отличающаяся особенностями быта и национального состава и входящая непосредственно в Российскую Федерацию на началах административной автономии (Еврейская автономная область).

**Автономный округ в составе Российской Федерации** – национальное государственное образование, входящее в область или край и отличающееся особым национальным составом и бытом населения (например, Корякский автономный округ).

**Авторитаризм** – один из видов политического режима, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом (класс, партия, элитная группа и т.д.) при минимальном участии народа и для которого характерны бюрократически-командные методы управления обществом.

**Административно-территориальная единица субъектов Российской Федерации** – структурный элемент административно-территориального деления, в качестве которого выступают район, город, район города, посёлок и сельский населённый пункт.

**Административно-территориальное деление** – это система территориальной организации государства, на основе которой образуются и функционируют органы государственной власти и управления.

**Административно-территориальное устройство Российской Федерации** – разделение территории России на определённые части (районы, города, районы города, посёлки, сельские населённые пункты), в соответствии с которыми строится и функционирует система местных органов.

**Администрация** – система исполнительно-распорядительных государственных органов, обеспечивающая реализацию законов в масштабах всей страны или определённого региона.

**Акт нормативный** – правовой акт, принимаемый субъектами правотворчества, содержащий нормы права, имеющий особую официальную письменную форму и направленный на урегулирование определённых общественных отношений.

**Акт применения права (правоприменительный акт)** – правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

**Акт толкования права (интерпретационный акт)** – правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм и выносится специальными компетентными органами.

**Аналогия закона** – решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

**Аналогия права** – решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права.

**Аутентическое (авторское) толкование** – разъяснение смысла юридической нормы, которое даётся тем же органом, который принял данную норму,

**Бездействие преступное** – разновидность преступного деяния, представляющая собой общественно опасное и противоправное пассивное поведение, выражающееся в несовершении общественно ценного действия, которое лицо могло и должно было совершить в силу возложенных на него юридических обязанностей.

**Буквальное толкование** – разъяснение смысла правовой нормы, при котором этот смысл совпадает с её текстуальным выражением.

**Важнейшие полномочия** – установленные Конституцией и законами специальные права для конкретных государственных органов и должностных лиц, позволяющие оптимальным путём достигать наиболее значимые социальные цели.

**Вето** – отказ главы государства подписать законопроект, принятый парламентом.

**Вина** – психическое состояние, характеризующееся отношением правонарушителя к совершённому им деянию (см. умысел и неосторожность).

**Властные решения** – правовые акты, принимаемые государственными органами или должностными лицами в пределах их компетенции для достижения определённых целей и влекущие юридические последствия.

**Власть социальная** – присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

**Вменяемость** – нормальное психическое состояние лица, при котором оно способно оценить своё место в обществе и отдавать отчёт своим действиям.

**Воинская дисциплина** – подчинение военнослужащих обязанностям, содержащимся в соответствующих правовых актах (законах, воинских уставах, приказах командиров).

**Воля народа** – концентрированное выражение интересов большинства граждан в обществе, направленное на достижение определённых социально значимых целей и лежащее в основе какого-либо управленческого решения (например, конкретного закона, принятого на референдуме).

**Вотум** – решение, принятое большинством голосов избирательного корпуса или представительного учреждения по определённому вопросу (например, вотум недоверия правительству).

**Временное правительство** – центральный орган исполнительной власти, созданный в переходный период конкретного правительства в условиях его экономической или политической нестабильности в конкретном государстве.

**Временное правление** – система высших органов государства, осуществляющая в определённый промежуток времени политическую власть в обществе.

**Всенародное голосование (референдум)** – принятие непосредственно гражданами управленческого ре-

шения по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни, обладающее высшей юридической силой.

**Всенародное обсуждение** – форма демократии, заключающаяся в непосредственном участии граждан в процессе управления государством, выработке и принятии оптимальных государственных решений путём выражения мнений и оценок по наиболее общественно значимой проблеме (например, при обсуждении законопроектов с целью выявить самый широкий спектр предложений и рекомендаций, поступающих от различных групп, слоёв, отдельных граждан общества).

**Всеобщее избирательное право** – признак демократии и избирательной системы, означающий предоставление активного (избирать) и пассивного (быть избранным) права всем дееспособным гражданам страны независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, времени проживания в данной местности, рода и характера занятий.

**Гарантии законности** – средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства.

**Гипотеза правовой нормы** – элемент нормы права, указывающий на условия её действия (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путём закрепления юридических фактов.

**Глава государства** – высшее должностное лицо в государстве, являющееся носителем его исполнительной власти и одновременно верховным официальным представителем всего данного общества в сфере внешних сношений.

**Государственная власть** – публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

**Государственная дисциплина** – определённые требования к поведению людей, связанные с выполнением правил, предъявляемых к государственным служащим.

**Государственное принуждение** – осуществляемое организованно, персонифицированно и в пределах юридических предписаний физическое, психологическое либо идеологическое воздействие государственной власти на членов общества, обеспечивающее при помощи государственного аппарата безусловное утверждение государственной воли в области охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, безопасности общества, борьбы с правонарушениями и наказания виновных в их совершении.

**Государственно-правовой режим** – система методов, приёмов и средств, с помощью которых осуществляется государственная власть.

**Государственный аппарат** – система государственных органов, призванных осуществлять задачи и функции государства.

**Государственный суверенитет** – присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях.

**Государство** – организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, националистических, расовых и т.п.) в пределах определённой территории.

**Гражданское общество** – совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

**Гражданство** – устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности.

**Грамматический способ толкования** – это приём разъяснения правовых норм, осуществляемый с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т.п.

**Гуманизм права** – один из важнейших принципов права, выражающийся в признании человека как высшей ценности, закреплении и обеспечении его прав, свобод, законных интересов, достоинства личности, условий свободного всестороннего развития и стимулирования подлинно человеческих отношений между людьми.

**Давность** – установленный в нормативном акте срок, истечение которого влечёт определённые юридические последствия.

**Дееспособность** – установленная (признанная) в законе возможность лица своими собственными действиями осуществлять права и обязанности.

**Действие права** – содержательно-динамическая сторона права, характеризующая его фактически реализуемую способность осуществлять регулятивное (специально-юридическое), информационно-психологическое (мотивационное), воспитательное (идеологическое, педагогическое) и социальное воздействие на участников общественных отношений.

**Декларация** – провозглашение основных принципов; правовой документ, имеющий силу рекомендации.

**Декрет** – наименование особо важных нормативных актов.

**Деликтоспособность** – способность лица самостоятельно нести юридическую ответственность за совершённое правонарушение.

**Демократизм права** – один из важнейших принципов права, выражающийся в юридическом установлении и реальном обеспечении идей народовластия, свободы, равенства, братства, справедливости, ответственности в общественных отношениях, подлежащих правовому регулированию.

**Демократический режим** – система методов и приёмов, с помощью которых население участвует в осуществлении государственной власти посредством прямой (когда граждане, например на референдуме, непосредственно принимают решения по важнейшим вопросам общественной жизни) и представительной демократии (когда народ реализует свою власть через выбираемые им представительные органы), принимая решения большинством с учётом интересов меньшинства.

**Диктатура** – безраздельная политическая, экономическая и идеологическая власть, не ограниченная законом и осуществляемая единолично (или строго определённой группой лиц во главе с лидером).

**Динамизм права** – способность права изменяться адекватно изменившимся общественным отношениям, реагировать на появление новых или прекращение отживших социальных связей в различных сферах жизнедеятельности.

**Диспозитивный метод правового регулирования** – способ правового воздействия, связанный с равноправием сторон, координацией, основанный на дозволениях.

**Диспозиция правовой нормы** – это основной элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов.

**Дисциплина** – это определённые требования к поведению субъектов, отвечающие сложившимся в обществе социальным нормам.

**Дисциплина голосования** – политическое обязательство, взятое на себя депутатом, следовать директивам и голосовать так, как решила его партия (парламентская группа).

**Догма права (специально-юридическая теория)** – наиболее стабильная, неизменная часть общей теории права, изучающая его с позиции специально-юридических свойств и проявлений.

**Договор нормативный** – соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.).

**Договорная дисциплина** – соблюдение субъектами обязательств, предусмотренных в хозяйственных и иных договорах.

**Доказательства** – полученные в соответствии с законом сведения (юридически значимая информация, фактические данные), необходимые для установления объективной истины по юридическому делу.

**Доказывание** – юридически оформленная деятельность субъектов, направленная на установление с помощью доказательств объективной истины по делу.

**Доктринальное толкование норм права** – наиболее глубокое и аргументированное разъяснение смысла правовых норм учёными-юристами в монографиях, научных комментариях, статьях и т.п.

**Дуалистическая монархия** – разновидность ограниченной монархии, при которой монарх, действуя в рамках конституции, и формально, и фактически сохраняет широкие властные полномочия, что ставит его в центр всей политической системы данного общества.

**Единоначалие** – форма организации управления, при которой во главе соответствующего государственного органа, учреждения или предприятия стоит одно лицо, правомочное принимать юридически обязательные решения.

**Естественное право** – совокупность неотъемлемых прав и свобод, обусловленных природой человека и не зависящих тем самым от воли конкретного законодателя.

**Жалоба** – обращение граждан в органы государства и местного самоуправления с требованием о восстановлении нарушенного права.

**Закон** – нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

**Законность** – система требований общества и государства, состоящая в точной и неуклонной реализации норм права всеми и повсеместно.

**Законный интерес** – отражённая в объективном праве либо вытекающая из его общего смысла и в определённой степени гарантированная государством юридическая дозволенность, выражающаяся в стремлении субъекта пользоваться определённым социальным благом, а также в возможности обращаться за его защитой к компетентным органам государства или общественным организациям – в целях удовлетворения своих потребностей, не противоречащих общегосударственным.

**Законодательная власть** – избранные народом представительные органы, призванные вырабатывать стратегию развития общества путём принятия законов.

**Законодательная инициатива** – закреплённое в Конституции РФ право определённых субъектов (Президента РФ, Совета Федерации, членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, Правительства РФ, законодательных (представительных) органов субъектов РФ, Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ) внести предложение об издании закона и соответствующий законопроект в законодательный орган, которое порождает у последнего обязанность рассмотреть предложение и законопроект.

**Законодательная оговорка** – социально обусловленное, имеющее специальную нормативно-лексическую форму условие (заявление, положение), которое частично изменяет содержание или объём действия нормы закона, создаёт новый правовой режим, выступает формой согласования интересов и порождает определённые юридические последствия.



**Законодательство** – система действующих в конкретно-исторический период развития государства законов и основанных на них подзаконных актов.

**Законопроект** – текст предлагаемого к принятию закона, подготовленный в соответствии с законодательной процедурой, установленной для внесения на рассмотрение законодательного органа или на референдум.

**Законотворческий процесс** – установленный в юридических нормах вид правотворческого процесса, регламентирующий порядок деятельности законодательного органа государства по выработке, принятию и изданию законов.

**Запрет** – способ правового регулирования, требующий воздержаться от совершения определённых социально вредных правонарушаемых действий.

**Заслуга** – добросовестный, правомерный поступок, связанный со "сверхисполнением" субъектом своих обязанностей либо с достижением им общепризнанного полезного результата и выступающий основанием для поощрения.

**Злоупотребление правом** – использование субъективного права в противоречии с его социальным назначением, влекущее за собой нарушение охраняемых законом личных, общественных либо государственных интересов.

**Императивный метод правового регулирования** – способ правового воздействия, связанный с властными предписаниями, субординацией, основанный на запретах, обязанностях, наказании.

**Импичмент** – процедура привлечения к ответственности высших должностных лиц.

**Индивидуально-правовое регулирование** – поднормативное персонализированное правовое воздействие на участников общественных отношений в конкретных жизненных обстоятельствах с целью побудить их совершить предусмотренные нормами права социальные ценные действия.

**Инкорпорация** – форма систематизации, совершаемая путём объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение.

**Институт права** – упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определённый вид (группу) общественных отношений.

**Интерпретационный акт** – см. **Акт толкования права**.

**Иск** – юридическое средство защиты нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса.

**Использование права** – форма реализации права, связанная с осуществлением субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определённого блага.

**Исполнительная власть** – назначаемые либо выбираемые исполнительно-распорядительные органы власти, призванные реализовать принятые законы и осуществлять оперативно-хозяйственную деятельность.

**Исполнение права** – форма реализации права, связанная с выполнением активных обязанностей, строго определённых в законе действий в интересах управомоченной стороны.

**Историко-политическое толкование норм права** – способ разъяснения смысла правовых норм, осуществляемый с помощью анализа конкретно-исторических и политических условий их принятия.

**Источник права в идеологическом смысле** – причины возникновения правовых норм, связанные с различными правовыми идеями, представлениями, мнениями, учениями, доктринами, правосознанием.

**Источник права в материальном смысле** – причины возникновения правовых норм, связанные с материальными условиями жизни общества, формами собственности, интересами и потребностями людей.

**Источник права в юридическом смысле** – см. **Форма права**.

**Казус** – случайное действие, которое (в отличие от умышленного или неосторожного) имеет внешние признаки правонарушения, но лишено элемента вины и, следовательно, не влечёт юридической ответственности.

**Каноническое право** – система нормативных предписаний, принимаемых решениями церковных соборов и постановлений римских пап, регулирующих отношения внутрицерковной организации, а также некоторые семейные и имущественные отношения.

**Каузальное толкование** – разъяснение смысла правовой нормы, обязательное только для данного случая.

**Качество закона** – совокупность социально-экономических, политических и юридических свойств, обуславливающих пригодность закона удовлетворять определённые потребности общества, государства или отдельной личности соответственно природе права.

**Квалификация правовая** – юридическая оценка деяния, основанная на соответствующих нормативных предписаниях.

**Кворум** – установленное законом или уставом количество присутствующих на определённом мероприятии, считающееся обязательным условием для признания его решений действительными и юридически значимыми.

**Кодекс** – систематизированный единый, юридически и логически цельный, внутренне согласованный законодательный акт прямого действия, регулирующий определённую область общественных отношений.

**Кодификация** – форма систематизации, совершённая путём объединения нормативных актов в единый, логически цельный законодательный акт с изменением их содержания.

**Коллизии юридические** – противоречия между правовыми нормами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

**Компетенция** – совокупность законодательно закреплённых полномочий (прав и обязанностей), предос-

тавленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им определённого круга государственных или общественно значимых задач и осуществления соответствующих функций.

**Конкретизация норм права** – мыслительная операция, осуществляемая в процессе нормотворчества, состоящая в «привязке» правовой нормы к конкретным условиям нормативной регламентации общественных отношений, в результате чего создаётся новая норма права (меньше конкретизируемой по объёму, но шире – по содержанию).

**Консолидация** – форма систематизации, совершённая путём объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый документ, где каждый из актов теряет своё самостоятельное юридическое значение.

**Конституция** – основной закон (закон законов) государства и общества в целом, обладающий наивысшей (абсолютной) юридической силой, закрепляющий фундаментальные начала общественного и государственного устройства, форму правления, принципы взаимоотношения личности и государства.

**Конфедерация** – временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей.

**Легальность власти** – юридическое обоснование власти, соответствие действий государственных органов существующему в стране законодательству.

**Легитимность власти** – качество взаимоотношений государства и общества, которое выражается в добровольном признании ценности власти, в её праве подчинять.

**Лоббизм** – форма воздействия "групп давления" на управленческие решения в процессе правотворчества и правоприменения в интересах определённых социальных структур.

**Логическое толкование норм права** – способ разъяснения смысла правовых норм, осуществляемый с использованием законов и правил логики.

**Локальный нормативный акт** – такой нормативный акт, который принимается администрацией предприятий, учреждений и организаций и который направлен на урегулирование внутриколлективных отношений в пределах данной структуры.

**Льгота правовая** – правомерно данная субъекту возможность более полно удовлетворять свои интересы, выражающаяся как в предоставлении особых дополнительных прав (преимуществ), так и в освобождении от обязанностей.

**Материальное право** – совокупность правовых норм, институтов, подотраслей и отраслей, с помощью которых государство прямо воздействует на общественные отношения, предоставляя субъектам (посредством прав и обязанностей) возможность удовлетворять их материальные (а не процессуальные) интересы.

**Меры защиты** – разновидность правового принуждения, обеспечивающая исполнение юридической обязанности и гарантирующая реализацию права.

**Метод правового регулирования** – совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений.

**Метод теории государства и права** – совокупность приёмов, принципов, средств, с помощью которых постигается предмет теории государства и права, получают новые знания.

**Механизм правового регулирования** – система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

**Монархия** – форма государственного правления, при которой власть передаётся по наследству, осуществляется бессрочно и не зависит от избирателей.

**Мораль** – система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра, справедливости и честности.

**Мотив поведения** – внутреннее побуждение лица совершить какое-либо деяние, причина поступка.

**Награды государственные РФ** – высшая форма поощрения граждан за выдающиеся заслуги в экономике, науке, культуре, искусстве, защите Отечества, государственном строительстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав личности, благотворительной деятельности и иные заслуги перед обществом и государством.

**Неосторожность** – форма вины, при которой лицо, совершившее противоправное общественно опасное деяние, предвидело возможность наступления опасных (вредных) для общественных отношений последствий своего деяния, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение, либо не предвидело таких последствий, хотя по обстоятельствам дела должно было и могло их предотвратить.

**Неофициальное толкование** – разъяснение смысла правовых норм органами или отдельными лицами по своей инициативе, не влекущее юридических последствий.

**Норма права** – общеобязательное, формально определённое правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование конкретного вида общественных отношений.

**Нормативное толкование норм права** – разъяснение смысла правовых норм, имеющее общее значение (распространяющееся на большой круг лиц и случаев).

**Нормативность** – признак права, выражающий собой в концентрированном виде всеобщность, обязательность, непрерывность и территориальную общность действий правовых предписаний.

**Обратная сила закона** – распространение действия закона на случаи, имевшие место до вступления его в силу.

**Общественный порядок** – состояние урегулированности общественных отношений, которое достигается

с помощью не только правовых норм и их соблюдения (законности), но и других социальных норм и их соблюдения (дисциплины).

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

**Объект правоотношения** – то, на что обращены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи (материальные и нематериальные блага, продукты духовного творчества, ценные бумаги, документы, результаты определённых действий).

**Объективная сторона правонарушения** – совокупность внешних признаков, характеризующих данное деяние (действие либо бездействие) лица, что нарушает правовые предписания, причиняет вред обществу, государству, личности.

**Объективно-противоправное деяние** – действие либо бездействие, сходное по своим объективным признакам с правонарушением, но совершенное невиновно, т.е. субъективно направленное на достижение правомерных целей.

**Обыденное толкование** – неофициальное разъяснение смысла правовых норм на основе повседневной практики и житейского опыта.

**Ограничительное толкование норм права** – разъяснение правовой нормы, действительный смысл которой уже её текстуального выражения.

**Отклоняющееся (девиантное) поведение** – деяние индивидов или групп лиц, не соответствующее сложившимся в обществе социальным ожиданиям, моральным и иным правилам поведения.

**Относительное правоотношение** – разновидность правоотношения, в котором индивидуализированы (поимённо известны, персонифицированы) обе его стороны.

**Отрасль права** – упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определённый род (сферу) общественных отношений.

**Отрешение от должности** – см. **Импичмент**.

**Парламентская дисциплина** – подчинение депутатов обязанностям, содержащимся в регламенте палаты, к которой они принадлежат.

**Парламентская республика** – разновидность республиканской формы правления, характеризующаяся тем, что парламент формально является полновластным органом, который формирует политически ответственное перед ним правительство и избирает (непосредственно или же в составе особой коллегии выборщиков) президента, являющегося главой государства, но не исполнительной власти.

**Подзаконный нормативный акт** – изданный на основе и во исполнение законов акт, содержащий юридические нормы.

**Политика** – это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, с одной стороны, и народом – с другой.

**Политическая система общества** – упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность институтов (государственных органов, политических партий, движений, общественных организаций и т.п.), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

**Политический режим** – система методов, приёмов и средств, с помощью которых осуществляется политическая власть и характеризуется политическая система данного общества.

**Полномочия** – комплекс прав и обязанностей, предоставленный субъекту в соответствии с занимаемой должностью и необходимый для разрешения какого-либо вопроса.

**Полупрезидентская республика** – разновидность республиканской формы правления, при которой элементы президентской республики сочетаются с элементами парламентской республики.

**Право** – система общеобязательных, формально определённых юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений.

**Правовая аксиома** – положение правовой теории, которое берётся в исследованиях в качестве исходного, не требующего доказательства.

**Правовая жизнь общества** – это форма социальной жизни, выражающаяся преимущественно в правовых актах и правоотношениях, характеризующая специфику и уровень правового развития данного общества, отношение субъектов к праву и степень удовлетворения их интересов.

**Правовая идеология** – система взглядов, учений, теорий, идей, представлений, убеждений, концепций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву.

**Правовая информация** – существующие в обществе сведения о юридических нормах и принципах, юридической практике и юридической системе в целом.

**Правовая культура личности** – знание и понимание права, а также деятельность в соответствии с ним.

**Правовая культура общества** – уровень правосознания и правовой активности общества, степень прогрессивности юридических норм и юридической деятельности.

**Правовая политика** – это научно обоснованная, последовательная и системная деятельность государственных и муниципальных органов по созданию эффективного механизма правового регулирования, по цивилизованному использованию юридических средств в достижении таких целей, как наиболее полное обеспечение

прав и свобод человека и гражданина, укрепление дисциплины, законности и правопорядка, формирование правовой государственности и высокого уровня правовой культуры и жизни общества и личности.

**Правовая психология** – совокупность переживаний, чувств, настроений, эмоций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву.

**Правовая семья** – совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

**Правовая система общества** – конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

**Правовая фикция** – несуществующее положение, признанное законодательством существующим и ставшее в силу этого общеобязательным.

**Правовая (юридическая) цель** – будущий результат, то, к чему стремятся субъекты правотворческой и правореализационной деятельности.

**Правовое воздействие** – взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на социальную жизнь, сознание и поведение людей.

**Правовое воспитание** – целенаправленная деятельность государственных органов и общественности по формированию у граждан и должностных лиц правосознания и правовой культуры.

**Правовое государство** – организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания (с помощью права) государственной власти с целью избежать злоупотреблений.

**Правовое дозволение** – предоставляемая субъекту нормами права возможность самостоятельно действовать по осуществлению собственных интересов.

**Правовое наказание** – форма и мера юридического осуждения (порицания) виновного, противоправного поведения, в результате которого субъект в чём-то обязательно ограничивается, чего-то лишается.

**Правовое ограничение** – правовое сдерживание противозаконного деяния, создающее условия для удовлетворения интересов контрсубъекта и общественных интересов в охране и защите.

**Правовое поощрение** – форма и мера юридического одобрения добровольного, заслуженного поведения, в результате чего субъект вознаграждается.

**Правовое предписание** – властное веление, выражающее государственную волю, выступающее регулятором общественных отношений путём формулирования общеобязательной или индивидуальной нормы поведения для соответствующих субъектов права.

**Правовое регулирование** – осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения с целью их упорядочить.

**Правовой вакуум** – специфическое правовое явление, характеризующееся как временное наличие новых общественных отношений, не урегулированных ранее, но нуждающихся в правовой регламентации.

**Правовой обычай** – исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей, вошедшее в привычку (в результате многократного применения) и приводящее к правовым последствиям.

**Правовой режим** – особый порядок правового регулирования, выражающийся в определённом сочетании юридических средств и создающий желаемое социальное состояние и конкретную степень благоприятности либо неблагоприятности для удовлетворения интересов субъектов права.

**Правовой символ** – установленный в правовых предписаниях внешний условный замещающий знак (материальный предмет), несущий определённую информацию о другом явлении или предмете и понятный окружающим (флаг, герб, гимн – символы государства).

**Правовой статус субъекта** – юридически закреплённое положение лица в обществе, выражающееся в определённой системе его прав и обязанностей.

**Правовой стимул** – правовое побуждение к законопослушному поведению, создающее для удовлетворения собственных интересов субъекта режим благоприятствования.

**Правовые иммунитеты** – это особые льготы и привилегии, преимущественно связанные с освобождением конкретно установленных в нормах международного права, конституции и законах лиц от определённых обязанностей и ответственности, призванные обеспечивать выполнение ими соответствующих функций.

**Правовые привилегии** – это специальные (во многом исключительные, монопольные) льготы для конкретных субъектов и прежде всего для властных органов и должностных лиц, необходимые им в целях наиболее полного и качественного осуществления своих определённых обязанностей.

**Правовые средства** – все те юридические инструменты (явления), с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных целей.

**Правомерное поведение** – деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

**Правомочие** – предусмотренная в нормах права и обеспеченная государством возможность участника правоотношения осуществлять определённые деяния или требовать соответствующего поведения от других участников этого правоотношения.

**Правонарушение** – виновное, противоправное, общественно вредное деяние (действие либо бездействие) деликтоспособного лица, причиняющее вред интересам общества, государства, личности.

**Правоотношение** – урегулированное нормами права общественное отношение, участники которого обла-

дают соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями.

**Правоположения юридической практики** – сформулированные в ходе разрешения юридических дел правила (образцы, примеры) наиболее целесообразного и эффективного применения норм права, которые могут и должны использовать компетентные субъекты при разрешении юридических дел данного рода.

**Правопорядок** – система общественных отношений, в которой поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей.

**Правопреемство** – изменение в субъектном составе правоотношений, при котором субъективные права и субъективные юридические обязанности переходят от одного лица к другому.

**Правосознание** – совокупность чувств, эмоций, представлений, идей, взглядов, в которых отражается отношение людей к действующему или желаемому праву.

**Правоспособность** – установленная (признанная) в законе возможность лица иметь субъективные права и юридические обязанности.

**Правосубъектность** – признаваемая и обеспечиваемая государством способность лица иметь субъективные права и юридические обязанности, а также лично своими действиями осуществлять их в правоотношении.

**Правотворчество** – деятельность компетентных органов (прежде всего государственных) по принятию, изменению и отмене юридических норм.

**Преамбула** – вводная или вступительная часть нормативного акта, содержащая указания на обстоятельства, послужившие поводом к его принятию, излагающая цели и задачи, стоящие перед данным документом.

**Предмет правового регулирования** – те общественные отношения, социальные связи, которые упорядочивает право.

**Представительство** – правовое средство, с помощью которого одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого (представляемого), непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности.

**Президентская республика** – разновидность республиканской формы государственного правления, в которой верховная власть принадлежит президенту как главе государства, избираемому всенародным голосованием (либо парламентом или же особым институтом) и выступающему в системе разделения властей субъектом координации всех ветвей государственной власти.

**Презумпция** – факт, существование или отсутствие которого предполагается установленным (неустановленным), поскольку доказаны другие находящиеся с ним в связи факты.

**Презумпция невиновности** – закреплённое в праве предположение, согласно которому каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

**Преступление** – виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законодательством под угрозой наказания.

**Преюдициальность** – обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принять без проверки и доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением или приговором суда по какому-либо другому делу.

**Применение права** – властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

**Принципы права** – основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

**Причинная связь** – необходимая связь между явлениями, при которой одно явление (причина) предшествует другому (следствию) и порождает его (вредоносный результат должен быть следствием, а само поведение – причиной именно этого результата).

**Пробел в праве** – полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

**Публичное право** – упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих процесс организации и деятельности органов государства, процесс осуществления общественных интересов.

**Распространительное (расширительное) толкование** – разъяснение юридических норм, действительный смысл которых шире их текстуального выражения.

**Реализация права** – претворение правовых предписаний в поведении участников правоотношений, это фактическое осуществление субъектами права нормативных предписаний в форме соблюдения запретов, исполнения обязанностей, использования прав.

**Реквизиция** – принудительное изъятие имущества у собственника в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости.

**Рекомендательный метод правового регулирования** – способ правового воздействия, связанный с советом по осуществлению конкретного желательного для общества и государства поведения.

**Республика** – форма государственного правления, характеризующаяся выборностью власти, её срочностью и зависимостью от избирателей.

**Референдум** – см. **Всенародное голосование**.

**Рецепция права** – возрождение и использование в организации и осуществлении правового регулирования отечественного и мирового опыта юриспруденции, правовых ценностей и принципов, достижений политико-правовой науки прошлого в научных исследованиях, в законодательстве и юридической практике.

**Санкция правовой нормы** – элемент нормы права, предусматривающий неблагоприятные (негативные) либо благоприятные (позитивные) последствия для субъекта, реализующего диспозицию.

**Свод законов** – собранные в одном издании и расположенные в определённом порядке действующие нормативные акты, сборники законодательства.

**Система права** – внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

**Систематизация законодательства** – деятельность по упорядочению и совершенствованию нормативных актов в целях удобства пользования ими.

**Систематический способ толкования** – разъяснение смысла правовой нормы с помощью анализа её системных связей с другими нормами, выявления места и роли конкретного правила поведения в иерархии правовых предписаний.

**Соблюдение права** – форма реализации норм права, связанная с наличием запретов, которые субъект не должен нарушать.

**Событие** – такой юридический факт (жизненное обстоятельство), который не зависит от сознания и воли людей.

**Социальные нормы** – правила поведения, используемые для регулирования общественных отношений.

**Способы толкования** – совокупность приёмов и средств, направленных на уяснение смысла правовых норм.

**Статья нормативного акта** – форма выражения (изложения) нормы права, содержащая (в различной степени) её элементы.

**Структура нормы права** – упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих её функциональную самостоятельность. См.: **гипотеза** правовой нормы; **диспозиция** правовой нормы; **санкция** правовой нормы.

**Субсидиарное применение норм права** – разрешение юридического дела в ситуации, когда правоприменительный орган использует норму смежной отрасли права в силу неурегулированности этой ситуации нормами обычно применяемой им отрасли.

**Субъективное право** – мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы.

**Субъекты права** – участники правовых отношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями.

**Сфера правового регулирования** – система общественных отношений, упорядоченных правом либо подлежащих правовой регламентации.

**Технические нормы** – правила наиболее рационального обращения людей с орудиями труда и предметами природы.

**Тип правового регулирования** – общая направленность юридической регламентации общественных отношений, выражающая специфику лежащего в основании его способа правового регулирования (дозволения, обязывания, запрета) либо различных вариантов сочетания этих способов.

**Типология государства и права** – их специфическая классификация, проводимая в основном с позиции двух подходов: формационного и цивилизационного.

**Толкование права** – деятельность, направленная на установление смысла юридических норм. См.: **аутентическое** (авторское) толкование; **буквальное** толкование; **грамматический** способ толкования; **историко-политическое** толкование; **каузальное** толкование; **логическое** толкование; **нормативное** толкование; **обыденное** толкование; **ограничительное** толкование; **распространительное** (расширительное) толкование; **систематический** способ толкования; **способы** толкования.

**Умысел** – форма вины, при которой лицо сознаёт общественно опасный характер своего деяния, предвидит вредные последствия и желает (прямой умысел) либо не желает, но сознательно их допускает или относится к ним безразлично (косвенный умысел).

**Унитарное государство** – простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета (здесь существует единая система высших органов и единая система законодательства).

**Фактический состав** – совокупность юридических фактов, необходимых для наступления определённых юридических последствий.

**Федеративное государство** – сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают той или иной мерой государственного суверенитета и другими признаками государственности (в нём наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов Федерации).

**Физическое лицо** – индивид, выступающий в правоотношениях носителем субъективных прав и юридических обязанностей.

**Форма государства** – способ организации политической власти, охватывающий форму государственного правления, форму государственного устройства и государственно-правовой режим.

**Форма государственного правления** – элемент формы государства, характеризующий организацию верховной государственной власти, порядок образования её органов и их взаимоотношения с гражданами.

**Форма государственного устройства** – элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления, обуславливающий определённые взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

**Форма права** – способ выражения воле государственной воли, объективирования юридических правил поведения.

**Функции государства** – основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач.

**Функции права** – основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

**Ценность права** – реальная положительная значимость права как специфического социального регулятора для осуществления интересов общества, государства, различных групп и индивидов.

**Частное право** – упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц.

**Эффективность права** – соотношение между результатами действия правовых норм и теми социальными целями, для достижения которых они были приняты.

**Юридическая обязанность** – мера юридически необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица.

**Юридическая ответственность** – необходимость лица подвергнуться государственному принуждению в виде мер личного, имущественного и организационного характера.

**Юридическая практика** – деятельность компетентных субъектов по принятию (толкованию, применению и т.д.) юридических предписаний, взятая в единстве с накопленным социально-правовым опытом.

**Юридическая техника** – система средств, правил и приёмов подготовки и упорядочения правовых актов, применяемая в целях повышения их эффективности.

**Юридические последствия** – реальный результат действия правового акта, выражающийся в приобретении субъектами прав и несении обязанностей.

**Юридический прецедент** – судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придаётся сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел.

**Юридический факт** – такое жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает наступление определённых юридических последствий.

**Юридическое лицо** – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

## СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

### *Нормативные акты*

1. Всеобщая декларация прав человека от 10 дек. 1948 г. // Правозащитник. – 1998. – № 4. – С. 3 – 7.
2. Международные акты о правах человека : сб. док. – М. : Юрист, 2002. – 321 с.
3. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свободах от 4 нояб. 1950 г. // Российский юридический журнал. – 1997. – № 1. – С. 3 – 9.
4. Российская Федерация. Конституция (1993).
5. Конституция. Комментарий. – М., 2006.
6. Федеративный Договор. Документы. Комментарий. – М., 1992.
7. Федеральное конституционное право России. Основные источники. – М., 1996.
8. О Конституционном суде Российской Федерации : федер. конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 1447.
9. О судебной системе Российской Федерации : федер. конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 1. – Ст. 1.
10. Об арбитражных судах Российской Федерации : федер. конституционный закон от 28.04.1999 № 1-ФЗК (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 18. – Ст. 1589.
11. О референдуме Российской Федерации : федер. конституционный закон от 28.06.2004 № 5-ФКЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2004. – № 21. – Ст. 3921.
12. О Счетной палате Российской Федерации : федер. закон от 11.01.1995 № 4-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 3. – Ст. 167.
13. О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации : федер. закон от 05.08.2000 № 113-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2000.
14. Об основных социального обслуживания населения в Российской Федерации : федер. закон от 10.12.1995 № 195-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 50. – Ст. 4872.

15. Об основах гарантиях прав ребенка в Российской Федерации : федер. закон от 24.07.1998 № 124-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.
16. Об общественных объединениях : федер. закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 21. – Ст. 1930.
17. О системе государственной службы РФ : федер. закон от 27.05.2003 № 58-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 23. – Ст. 45.
18. О средствах массовой информации : закон РФ от 27.12.1991 № 2194-1 (см. послед. ред.) // Ведомости РФ. – 1992. – № 7. – Ст. 300.
19. Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ : федер. закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 24. – Ст. 2253, 3641.
20. О гражданстве Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 22. – Ст. 2031.
21. О правовом положении иностранных граждан в России : федер. закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 3. – Ст. 3032.
22. О некоммерческой организации : федер. закон от 19.01.1996 № 7-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 145.
23. О политических партиях : федер. закон от 11.07.2001 № 95-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 29. – Ст. 2950.
24. О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности : федер. закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 148.
25. Об общественной палате Российской Федерации : федер. закон от 4.04.2005 № 32-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 15. – Ст. 1278.
26. О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ : федер. закон от 24.06.1999 № 119-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1999. – № 26. – Ст. 3176.
27. О прокуратуре Российской Федерации : федер. закон от 17.11.1995 № 168-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 47. – Ст. 4472.
28. Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти в субъектах РФ : федер. закон от 6.10.1999 № 184-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1999. – № 42. – Ст. 5005.
29. О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ : федер. закон от 18.05.2005 № 51-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2005. – № 21. – Ст. 1919.
30. О выборах Президента Российской Федерации : федер. закон от 10.01.2003 № 19-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 2. – Ст. 171.
31. О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального собрания : федер. закон от 14.06.1994 № 5-ФЗ (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 8. – Ст. 801
32. Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан : закон РФ от 22.07.1993 № 5486-1 (см. послед. ред.) // Собрание законодательства РФ. – 2000. – № 49. – Ст. 4740.
33. Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти : указ Президента РФ от 22.05.2004 № 55 (в ред. от 1.12.2004) // Собрание законодательства РФ. – 2004.
34. О полномочном представителе Президента РФ в Федеральном округе : указ Президента РФ от 13.05.2000 № 849 // Собрание законодательства РФ. – 2000. – № 20. – Ст. 2112.
35. О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти : указ Президента РФ от 9.03.2004 № 3144 (в ред. от 20.05.2004) // Собрание законодательства РФ. – 2004. – № 5. – Ст. 235.
36. Устав Тамбовской области Российской Федерации (принят Тамбовской областной Думой 30.11.1994 с изм. и доп.). – Тамбов : Изд-во Тамб. гос. техн. ун-та, 2001. – 56 с.

#### *Статьи*

1. Агарков, М.М. Ценность частного права / М.М. Агарков // Правоведение. – 1992. – № 1 – 2.
2. Алексеев, С.С. Правовые средства: постановка проблемы, понятие, классификация / С.С. Алексеев // Советское государство и право. – 1987. – № 6.
3. Апресян, Р.Г. Природа морали / Р.Г. Апресян // Философские науки. – 1991. – № 12.
4. Баглай, М.В. Уважать и соблюдать Конституцию – главное условие правопорядка / М.В. Баглай // Российский конституционализм. Проблемы и решения. – М., 1999.
5. Байтин, М.И. Механизм современного Российского государства / М.И. Байтин // Правоведение. – 1996. – № 3.
6. Байтин, М.И. О современном понимании права / М.И. Байтин // Журнал российского права. – 1999. – № 1.



7. Байтин, М.И. Понятие права и современность / М.И. Байтин // Вопросы теории государства и права. – Саратов, 1998. – Вып. 1/10.
8. Боннер, А.Т. Применение аналогии при рассмотрении судом гражданских дел / А.Т. Боннер // Советское государство и право. – 1976. – № 6.
9. Варламова, В.Н. Правоотношения: философский и юридический подходы / В.Н. Варламова // Правоведение. – 1991. – № 4.
10. Витрук, Н.В. К вопросу об объективном и субъективном праве и о понятиях "объективное право" и "субъективное право" / Н.В. Витрук // Вопросы советского государства и права. – Томск, 1966.
11. Гуляев, П.С. Социально-политический аспект презумпции невиновности / П.С. Гуляев // Советское государство и право. – 1988. – № 4.
12. Гусейнов, А.А. Моральная демагогия как форма апологии насилия / А.А. Гусейнов // Вопросы философии. – 1995. – № 5.
13. Демидов, А.И. Мир политических ценностей / А.И. Демидов // Правоведение. – 1997. – № 4.
14. Демидов, А.И. Правовая политика: от России уголовной к России безопасной / А.И. Демидов // Правовая политика и правовая жизнь. – 2000. – № 1. – С. 43 – 51.
15. Дмитриев, Ю.А. Соотношение понятий политической и государственной власти в условиях формирования гражданского общества / Ю.А. Дмитриев // Государство и право. – 1994. – № 7.
16. Дрейшев, Б.В. Правовая безопасность и проблемы ее обеспечения / Б.В. Дрейшев // Правоведение. – 1998. – № 2.
17. Дубов, И.А. Законодательная инициатива: проблемы и пути совершенствования / И.А. Дубов // Государство и право. – 1993. – № 10.
18. Ершов, Е. Судебное толкование норм права / Е. Ершов // Советская юстиция. – 1993. – № 20.
19. Ковалев, Л.М. Правонарушение и закон / Л.М. Ковалев // Правоведение. – 1991. – № 1.
20. Колосова, Н.М. Конституционная ответственность – самостоятельный вид юридической ответственности / Н.М. Колосова // Государство и право. – 1997. – № 2.
21. Крапачев, М.Н. О понятии правовых отношений / М.Н. Крапачев, В.С. Прохоров // Правоведение. – 1985. – № 3.
22. Кудрявцев, В.Н. Законность: содержание и современное состояние / В.Н. Кудрявцев // Журнал российского права. – 1998. – № 1.
23. Кудрявцев, В.Н. О правопонимании и законности / В.Н. Кудрявцев // Государство и право. – 1994. – № 3.
24. Лазарев, В.В. Правомерное поведение как объект юридического исследования / В.В. Лазарев // Советское государство и право. – 1976. – № 10.
25. Лейст, О.Э. Три концепции права / О.Э. Лейст // Советское государство и право. – 1991. – № 12.
26. Лившиц, Р.З. Отрасль права – отрасль законодательства / Р.З. Лившиц // Советское государство и право. – 1984. – № 2.
27. Лисюткин, А.Б. К понятию законности / А.Б. Лисюткин // Правоведение. – 1993. – № 5.
28. Лукашева, Е.А. Эффективность юридических механизмов защиты прав человека: политические, экономические и социально-психологические аспекты / Е.А. Лукашева // Государство и право. – 1994. – № 10.
29. Лысенко, В. Конституционный нигилизм. Как лечить? / В. Лысенко // Российская Федерация. – 1999. – № 7.
30. Малков, В.П. Опубликование и вступление в силу федеральных законов, иных нормативных правовых актов / В.П. Малков // Государство и право. – 1995. – № 5.
31. Малько, А.В. Механизм правового регулирования (лекция) / А.В. Малько // Правоведение. – 1996. – № 3.
32. Малько, А.В. Правовое государство / А.В. Малько // Правоведение. – 1997. – № 3.
33. Малько, А.В. Правовые средства как общетеоретическая проблема / А.В. Малько // Правоведение. – 1999. – № 2.
34. Малько, А.В. Правовые средства: вопросы теории и практики / А.В. Малько // Журнал российского права. – 1998. – № 8.
35. Малько, А.В. Современная российская правовая политика и правовая жизнь / А.В. Малько // Правовая политика и правовая жизнь. – 2000. – № 1. – С. 15 – 27.
36. Малько, А.В. Эффективность правового регулирования / А.В. Малько // Правоведение. – 1990. – № 6.
37. Манов, Г.Н. Признаки государства: новое прочтение / Г.Н. Манов // Политические проблемы теории государства. – М., 1993.
38. Мамут, Л.С. Государство: полюсы представлений / Л.С. Мамут // Общественные науки и современность. – 1996. – № 4.
39. Мартышин, О.В. Несколько тезисов о перспективах правового государства в России / О.В. Мартышин // Государство и право. – 1996. – № 5.
40. Матузов, Н.И. Актуальные проблемы российской правовой политики / Н.И. Матузов // Государство и право. – 2000. – № 4.

41. Матузов, Н.И. О праве в объективном и субъективном смысле: гносеологический аспект / Н.И. Матузов // Правоведение. – 1999. – № 4.
42. Матузов, Н.И. Общая концепция и основные приоритеты российской правовой политики / Н.И. Матузов // Правовая политика и правовая жизнь. – 2000. – № 1. – С. 27 – 43.
43. Матузов, Н.И. Общие правоотношения и их специфика / Н.И. Матузов // Правоведение. – 1976. – № 3.
44. Матузов, Н.И. Понятие и основные приоритеты российской правовой политики / Н.И. Матузов // Правоведение. – 1997. – № 4.
45. Матузов, Н.И. Права человека и общерегулятивные правоотношения / Н.И. Матузов // Правоведение. – 1996. – № 3.
46. Матузов, Н.И. Право в системе социальных норм / Н.И. Матузов // Правоведение. – 1996. – № 2.
47. Матузов, Н.И. Правовой нигилизм и правовой идеализм как две стороны "одной медали" / Н.И. Матузов // Правоведение. – 1994. – № 2.
48. Матузов, Н.И. Теория и практика прав человека в России / Н.И. Матузов // Государство и право. – 1998. – № 4.
49. Назаров, Б.Д. О юридическом аспекте позитивной ответственности / Б.Д. Назаров // Советское государство и право. – 1981. – № 10.
50. Насырова, Т.Я. Телеологическое толкование советского закона и правотворчество / Т.Я. Насырова, В.В. Лазарев // Правоведение. – 1988. – № 2.
51. Пахоленко, Н.Б. От тоталитаризма к демократии: о функциях государства в переходный период / Н.Б. Пахоленко // Политические проблемы теории государства. – М., 1993. – С. 28 – 38.
52. Перегудов, С.П. Гражданское общество как политический феномен / С.П. Перегудов // Свободная мысль. – 1992. – № 9.
53. Сюкияйнен, Л.Р. Мусульманское право как объект общей теории права / Л.Р. Сюкияйнен // Советское государство и право. – 1979. – № 1.
54. Тихомиров, Ю.А. Государственность: крах или воскрешение / Ю.А. Тихомиров // Государство и право. – 1992. – № 9.
55. Тихомиров Ю.А. Международное и внутреннее право: динамика соотношения / Ю.А. Тихомиров // Государство и право. – 1995. – № 3.
56. Тихомиров, Ю.А. О механизме обеспечения законности в управлении экономикой / Ю.А. Тихомиров // Советское государство и право. – 1990. – № 2.
57. Туманов, В.А. О правовом нигилизме / В.А. Туманов // Государство и право. – 1989. – № 10.
58. Черданцев, А.Ф. Понятие технико-юридических норм / А.Ф. Черданцев // Советское государство и право. – 1964. – № 7.
59. Черниловский, З.М. Гражданское общество: опыт исследования / З.М. Черниловский // Государство и право. – 1992. – № 6.
60. Черных, Е.В. О двух аспектах правовой ответственности / Е.В. Черных // Вопросы теории государства и права. – Саратов, 1976.
61. Шабров, О.Ф. Политическая система: демократия и управление обществом / О.Ф. Шабров // Государство и право. – 1994. – № 5.
62. Шон, Д.Т. Конституционная ответственность / Д.Т. Шон // Государство и право. – 1995. – № 7.
63. Экимов, А.И. Политические интересы и юридическая наука / А.И. Экимов // Государство и право. – 1996. – № 12.
64. Юшков, В.Н. Институт необходимой обороны и его роль в борьбе с преступностью / В.Н. Юшков // Государство и право. – 1992. – № 4.

#### *Литература*

1. Авакьян, С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность / С.А. Авакьян. – М., 1997.
2. Агешин, Ю.А. Политика, право, мораль / Ю.А. Агешин. – М., 1982.
3. Алексеев, В.П. История первобытного общества / В.П. Алексеев, А.И. Першиц. – М., 1990.
4. Алексеев, С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве / С.С. Алексеев. – М., 1966.
5. Алексеев, С.С. Общая теория права / С.С. Алексеев. – М., 1981. – Т. 1.
6. Алексеев, С.С. Общая теория права / С.С. Алексеев. – М., 1982. – Т. 2.
7. Алексеев, С.С. Право на пороге нового тысячелетия / С.С. Алексеев. – М., 2000.
8. Алексеев, С.С. Право. Опыт комплексного исследования / С.С. Алексеев. – М., 1999.
9. Алексеев, С.С. Право: азбука – теория – философия. Опыт комплексного исследования / С.С. Алексеев. – М., 1999.
10. Алексеев, С.С. Право: опыт комплексного исследования / С.С. Алексеев. – М., 1999.
11. Алексеев, С.С. Структура советского права / С.С. Алексеев. – М., 1975.
12. Алексеев, С.С. Теория права / С.С. Алексеев. – М., 1995.
13. Аржанов, М.А. Государство и право в их соотношении / М.А. Аржанов. – М., 1960.

14. Арон, Р. Демократия и тоталитаризм / Р. Арон. – М., 1993.
15. Артемов, В.М. Правопорядок в современном российском обществе: концептуальные обоснования и инновации / В.М. Артемов. – М., 1998.
16. Атаманчук, Г.В. Теория государственного управления : курс лекций / Г.В. Атаманчук. – М., 1997.
17. Бабаев, Р.К. Презумпции в советском праве / Р.К. Бабаев. – Горький, 1974.
18. Бабурин, С.Н. Территория государства. Правовые и геополитические проблемы / С.Н. Бабурин. – М., 1997.
19. Базылев, Б.Т. Юридическая ответственность / Б.Т. Базылев. – Красноярск, 1985.
20. Байтин, М.И. Государство и политическая власть / М.И. Байтин. – Саратов, 1972.
21. Байтин, М.И. Сущность и основные функции социалистического государства / М.И. Байтин. – Саратов, 1979.
22. Барак, А. Судейское усмотрение / А. Барак ; пер. с англ. – М., 1999.
23. Баранов, В.М. Истинность норм советского права / В.М. Баранов. – Саратов, 1989.
24. Бережнов, А.Г. Права личности. Некоторые вопросы теории / А.Г. Бережнов. – М., 1994.
25. Бондарь, И.С. Права человека и Конституция России: трудный путь к свободе / И.С. Бондарь. – Ростов н/Д, 1996.
26. Борисов, В.В. Правовой порядок // Общая теория государства и права: Академический курс. В 2 т. / В.В. Борисов ; под ред. М.Н. Марченко. – М., 1998. – Т. 2.
27. Вебер, М. Избранное. Образ общества / М. Вебер. – М., 1994.
28. Венгеров, А.Б. Теория государства и права / А.Б. Венгеров. – М., 1998.
29. Витрук, Н.В. Законность: понятие, защита и обеспечение // Общая теория права / Н.В. Витрук ; под ред. В.К. Бабаева. – Н. Новгород, 1993.
30. Витрук, Н.В. Основы правового положения личности в социалистическом обществе / Н.В. Витрук. – М., 1979.
31. Витченко, А.М. Метод правового регулирования социалистических общественных отношений / А.М. Витченко. – Саратов, 1974.
32. Владимиров, В.А. Основные функции посткоммунистического государства в области внутренней политики / В.А. Владимиров. – Тверь, 1992.
33. Власенко, Н.А. Основы законодательной техники / Н.А. Власенко. – Иркутск, 1995.
34. Воеводин, Л.Д. Юридический статус личности в России / Л.Д. Воеводин. – М., 1997.
35. Вопленко, Н.Н. Официальное толкование норм права / Н.Н. Вопленко. – М., 1976.
36. Вопленко, Н.Н. Социалистическая законность и применение права / Н.Н. Вопленко. – Саратов, 1983.
37. Гаврилов, О.А. Стратегия правотворчества и социальное прогнозирование / О.А. Гаврилов. – М., 1993.
38. Гегель, Г.В.Ф. Философия права / Г.В.Ф. Гегель. – М., 1990.
39. Гойман, В.И. Действие права (методологический анализ) / В.И. Гойман. – М., 1992.
40. Горшенев, В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе / В.М. Горшенев. – М., 1972.
41. Гревцов, Ю.И. Проблемы теории правового отношения / Ю.И. Гревцов. – Л., 1981.
42. Гумплович, Л. Общее учение о государстве / Л. Гумплович. – СПб., 1910.
43. Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид. – М., 1988.
44. Денисов, Ю.А. Общая теория правонарушения и ответственности / Ю.А. Денисов. – Л., 1983.
45. Дмитриев, Ю.А. Гражданин и власть / Ю.А. Дмитриев, Д.Л. Златопольский. – М., 1994.
46. Дробницкий, О.Г. Понятие морали: историко-критический очерк / О.Г. Дробницкий. – М., 1974.
47. Дудин, А.П. Диалектика правоотношения / А.П. Дудин. – Саратов, 1983.
48. Дудин, А.П. Объект правоотношения / А.П. Дудин. – Саратов, 1980.
49. Дюрягин, И.Я. Применение норм советского права / И.Я. Дюрягин. – Свердловск, 1973.
50. Ефремов, А.Ф. Принципы и гарантии законности / А.Ф. Ефремов. – Самара, 1999.
51. Закон: создание и толкование / под ред. А.С. Пиголкина. – М., 1998.
52. Зибигайло, В.К. Проблема пробелов в праве / В.К. Зибигайло. – Киев, 1974.
53. Иванов, В.В. Общие вопросы теории договора / В.В. Иванов. – М., 2000.
54. Иеринг, Р. Борьба за право / Р. Иеринг. – М., 1991.
55. Ильин, И.А. Аксиомы власти / И.А. Ильин // Новый мир. – 1990. – № 10.
56. Ильин, И.А. О сущности правосознания / И.А. Ильин. – М., 1993.
57. Исаков, В.Б. Юридические факты в советском праве / В.Б. Исаков. – М., 1984.
58. История политических и правовых учений / под ред. В.С. Нерсисянца. – М., 1998.
59. Казимирчук, В.П. Право и методы его изучения / В.П. Казимирчук. – М., 1965.
60. Карташев, В.Н. Институт аналогии в советском праве / В.Н. Карташев. – Саратов, 1976.
61. Карташев, В.Н. Применение права / В.Н. Карташев. – Ярославль, 1980.
62. Карташкин, В.А. Права человека в международном и внутригосударственном праве / В.А. Карташкин. – М., 1995.

63. Карташов, В.Н. Юридическая деятельность: понятие, структура, ценность / В.Н. Карташов. – Саратов, 1989.
64. Кашанина, Т.В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы / Т.В. Кашанина. – М., 1999.
65. Кейзеров, Н.М. Политическая и правовая культура / Н.М. Кейзеров. – М., 1983.
66. Керимов, Д.А. Культура и техника законотворчества / Д.А. Керимов. – М., 1991.
67. Керимов, Д.А. Методология права / Д.А. Керимов. – М., 2000.
68. Керимов, Д.А. Общая теория права. Предмет. Структура. Функции / Д.А. Керимов. – М., 1977.
69. Керимов, Д.А. Философские проблемы права / Д.А. Керимов. – М., 1972.
70. Кечекьян, С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе / С.Ф. Кечекьян. – М., 1958.
71. Клепцова, Т.Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике / Т.Н. Клепцова. – М., 1992.
72. Козлихин, И.Ю. Идея правового государства: история и современность / И.Ю. Козлихин. – СПб., 1993.
73. Козлихин, И.Ю. Право и политика / И.Ю. Козлихин. – СПб., 1996.
74. Козлов, В.А. Проблемы предмета и методологии общей теории права / В.А. Козлов. – Л., 1989.
75. Кокотов, А.Н. Русская нация и российская государственность / А.Н. Кокотов. – Екатеринбург, 1994.
76. Комаров, С.А. Личность в политической системе российского общества / С.А. Комаров. – Саранск, 1995.
77. Комаров, С.А. Общая теория государства и права / С.А. Комаров. – М., 1997.
78. Корельский, В.М. Все начинается с дисциплины / В.М. Корельский. – М., 1985.
79. Корельский, В.М. Демократия и дисциплина / В.М. Корельский. – М., 1977.
80. Косарев, А.И. Происхождение и сущность государства / А.И. Косарев. – М., 1976.
81. Краснов, М.А. Ответственность власти / М.А. Краснов. – М., 1997.
82. Кудрявцев, В.Н. Закон, поступок, ответственность / В.Н. Кудрявцев. – М., 1988.
83. Кудрявцев, В.Н. Правовое поведение: норма и патология / В.Н. Кудрявцев. – М., 1982.
84. Кудрявцев, В.Н. Социальные деформации / В.Н. Кудрявцев. – М., 1992.
85. Кудрявцев, В.Н. Современная социология права / В.Н. Кудрявцев, В.П. Казимирчук. – М., 1995.
86. Кулажников, М.Н. Право, традиции и обычаи в советском обществе / М.Н. Кулажников. – Ростов н/Д, 1972.
87. Кулиев, М.Р. Гражданское общество: социально-философские и методологические подходы / М.Р. Кулиев. – М., 1996.
88. Лазарев, В.В. Применение советского права / В.В. Лазарев. – Казань, 1972.
89. Лазарев, В.В. Пробелы в праве и пути их устранения / В.В. Лазарев. – М., 1974.
90. Лазарев, В.В. Социально-психологические аспекты применения права / В.В. Лазарев. – Казань, 1982.
91. Лазарев, В.В. Теория государства и права / В.В. Лазарев, С.В. Липень. – М., 1998.
92. Лейст, О.Э. Санкции и ответственность по советскому праву / О.Э. Лейст. – М., 1981.
93. Ленин, В.И. Государство и революция / В.И. Ленин // Полн. собр. соч. – Т. 33.
94. Ленин, В.И. О "двойном" подчинении и законности / В.И. Ленин // Полн. собр. соч. – Т. 45.
95. Ленин, В.И. О государстве / В.И. Ленин // Полн. собр. соч. – Т. 39.
96. Леушин, В.И. Юридическая практика в системе общественных отношений / В.И. Леушин. – Красноярск, 1987.
97. Липинский, Д.А. Формы реализации юридической ответственности / Д.А. Липинский. – Тольятти, 1999.
98. Лукашева, Е.А. Право. Мораль. Личность / Е.А. Лукашева. – М., 1986.
99. Лукашева, Е.А. Социалистическое правосознание и законность / Е.А. Лукашева. – М., 1973.
100. Лунев, В.В. Мотивация преступного поведения / В.В. Лунев. – М., 1991.
101. Лучин, В.О. Указы Президента РФ / В.О. Лучин, А.В. Мазуров. – М., 2000.
102. Малеин, Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность / Н.С. Малеин. – М., 1985.
103. Малько, А.В. Новые явления в политико-правовой жизни России: вопросы теории и практики / А.В. Малько. – Тольятти, 1999.
104. Малько, А.В. Политическая и правовая жизнь России: актуальные проблемы / А.В. Малько. – М., 2000.
105. Малько, А.В. Стимулы и ограничения в праве. Теоретико-информационный аспект / А.В. Малько. – Саратов, 1994.
106. Мальцев, Г.В. Понимание права. Подходы и проблемы / Г.В. Мальцев. – М., 1999.
107. Манешин, В.С. Дисциплина и общество / В.С. Манешин. – М., 1984.
108. Марченко, М.Н. Теория государства и права / М.Н. Марченко. – М., 1996.
109. Матузов, Н.И. Личность. Права. Демократия. Теоретические проблемы субъективного права / Н.И. Матузов. – Саратов, 1972.
110. Матузов, Н.И. Правовая система и личность / Н.И. Матузов. – Саратов, 1987.

111. Мордавец, А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина / А.С. Мордавец. – Саратов, 1996.
112. Морозова, Л.А. Проблемы современной российской государственности / Л.А. Морозова. – М., 1998.
113. Муздыбаев, К. Психология ответственности / К. Муздыбаев. – Л., 1983.
114. Назаренко, Г.В. Теория государства и права / Г.В. Назаренко. – М., 1998.
115. Неновски, Н. Соотношение права и государства / Н. Неновски. – М., 1982.
116. Нерсесянц, В.С. Право – математика свободы / В.С. Нерсесянц. – М., 1996.
117. Нерсесянц, В.С. Право и закон / В.С. Нерсесянц. – М., 1983.
118. Общая теория государства и права / под ред. В.В. Лазарева. – М., 1999.
119. Общая теория государства и права. Академический курс. В 2 т. / отв. ред. М.Н. Марченко. – М., 1998. – Т. 1.
120. Общая теория государства и права. Академический курс. В 2 т. / отв. ред. М.Н. Марченко. – М., 1998. – Т. 2.
121. Одинцова, А.В. Гражданское общество: взгляд экономиста / А.В. Одинцова // Государство и право. – 1992. – № 8.
122. Оксамытный, В.В. Правомерное поведение личности / В.В. Оксамытный. – Киев, 1985.
123. Омельченко, О.А. Идея правового государства: истоки, перспективы, причины / О.А. Омельченко. – М., 1994.
124. Остроумов, Г.С. Правовое осознание действительности / Г.С. Остроумов. – М., 1969.
125. Паршин, А. Что такое государство? Научное исследование природы государства / А. Паршин. – СПб., 1907.
126. Пиголкин, А.С. Толкование нормативных актов в СССР / А.С. Пиголкин. – М., 1962.
127. Плахов, Д.В. Социальные нормы. Философские основания общей теории / Д.В. Плахов. – М., 1985.
128. Покровский, И.Ф. Формирование правосознания личности / И.Ф. Покровский. – Л., 1972.
129. Поленина, С.В. Законотворчество в Российской Федерации / С.В. Поленина. – М., 1996.
130. Поленина, С.В. Качество закона и эффективность законодательства / С.В. Поленина. – М., 1993.
131. Политика. Власть. Право : сб. науч. ст. – СПб., 1998.
132. Политология для юристов : курс лекций / под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М., 1999.
133. Право и политика в современной России / под ред. В.Н. Кудрявцева. – М., 1996.
134. Правовая система социализма / под ред. А.М. Васильева. – М., 1986. – Т. 1.
135. Правовая система социализма / под ред. А.М. Васильева. – М., 1987. – Т. 2.
136. Преемственность и новизна в государственно-правовом развитии России. – М., 1995.
137. Проблемы правотворчества субъектов Российской Федерации : научно-методическое пособие / отв. ред. А.С. Пиголкин. – М., 1998.
138. Проблемы теории государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М., 1999.
139. Проблемы теории государства и права / под ред. С.С. Алексеева. – М., 1987.
140. Протасов, В.Н. Правоотношения как система / В.Н. Протасов. – М., 1991.
141. Протасов, В.Н. Что и как регулирует право? / В.Н. Протасов. – М., 1995.
142. Радищев, А.Н. Избранные философские произведения / А.Н. Радищев. – М., 1949.
143. Радько, Т.Н. Функции права / Т.Н. Радько, В.А. Толстик. – Н. Новгород, 1995.
144. Ракитская, И.Ф. Теория государства / И.Ф. Ракитская. – СПб., 1999.
145. Решетов, Ю.С. Реализация норм советского права / Ю.С. Решетов. – Казань, 1989.
146. Рожкова, Л.П. Принципы и методы типологии государства и права / Л.П. Рожкова. – Саратов, 1984.
147. Российское государство и правовая система / под ред. Ю.Н. Старилова. – Воронеж, 1999.
148. Ростовщиков, И.В. Права личности в России: их обеспечение и защита органами внутренних дел / И.В. Ростовщиков. – Волгоград, 1997.
149. Руссо, Ж.Ж. Об общественном договоре, или Принципы политического права / Ж.Ж. Руссо. – М., 1969.
150. Рыбаков, О.Ю. Человек в политике / О.Ю. Рыбаков. – Саратов, 1995.
151. Рябко, И.Ф. Правосознание и правовое воспитание / И.Ф. Рябко. – Ростов н/Д., 1976.
152. Саидов, А.Х. Введение в основные правовые системы современности / А.Х. Саидов. – Ташкент, 1988.
153. Саидов, А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности) / А.Х. Саидов. – М., 2000.
154. Салыгин, Е.Н. Теократическое государство / Е.Н. Салыгин. – М., 1999.
155. Сальников, В.П. Социалистическая правовая культура / В.П. Сальников. – Саратов, 1989.
156. Самощенко, И.Е. Понятие правонарушения по советскому законодательству / И.Е. Самощенко. – М., 1963.
157. Селезнев, Г.Н. Вся власть – закону / Г.Н. Селезнев. – М., 1998.
158. Семитко, А.П. Развитие правовой культуры как правовой прогресс / А.П. Семитко. – Екатеринбург, 1996.
159. Синюков, В.Н. Российская правовая система / В.Н. Синюков. – Саратов, 1994.
160. Соколов, Н.Я. Профессиональное сознание юристов / Н.Я. Соколов. – М., 1988.

161. Соловьев, В.С. Оправдание добра. Нравственная философия // Собр. соч. В 2 т. / В.С. Соловьев. – М., 1988. – Т. 1.
162. Сорокин, П.А. Человек. Цивилизация. Общество / П.А. Сорокин. – М., 1992.
163. Спасов, Б. Закон и его толкование / Б. Спасов. – М., 1986.
164. Становление институтов гражданского общества: Россия и международный опыт : материалы международного симпозиума (31 марта – 1 апреля 1995 г.). – М., 1995.
165. Становление правопорядка в Российском государстве: реальность и перспективы : материалы конференции. – Саратов, 1995 (статьи М.И. Байтина, В.В. Борисова, Н.И. Матузова и др.).
166. Строгович, М.С. Основные вопросы советской социалистической законности / М.С. Строгович. – М., 1966.
167. Сырых, В.М. Логические основания общей теории права : в 2 т. / В.М. Сырых. – М., 2000. – Т. 1.
168. Сырых, В.М. Метод правовой науки: основные элементы, структура / В.М. Сырых. – М., 1980.
169. Сырых, В.М. Теория государства и права / В.М. Сырых. – М., 1998.
170. Теория государства и права / под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М., 2000. – Гл. 18.
171. Теория государства и права / под ред. М.Н. Марченко. – М., 1996.
172. Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М., 2000.
173. Тиунова, Л.Б. Системные связи правовой действительности / Л.Б. Тиунова. – СПб., 1991.
174. Тихомиров, Ю.А. Курс сравнительного правоведения / Ю.А. Тихомиров. – М., 1996.
175. Тихомиров, Ю.А. Правовые акты / Ю.А. Тихомиров, И.В. Котелевская. – М., 1999.
176. Ткаченко, Ю.Г. Методологические вопросы теории правоотношений / Ю.Г. Ткаченко. – М., 1980.
177. Тойнби, А.Д. Постижение истории / А.Д. Тойнби. – М., 1991.
178. Толстой, Ю.К. К теории правоотношения / Ю.К. Толстой. – Л., 1963.
179. Уледов, А.К. Структура общественного сознания / А.К. Уледов. – М., 1968.
180. Фарбер, И.Е. Правосознание как форма общественного сознания / И.Е. Фарбер. – М., 1963.
181. Хабриева, Т.Я. Толкование Конституции Российской Федерации: теория и практика / Т.Я. Хабриева. – М., 1998.
182. Халфина, Р.О. Общее учение о правоотношении / Р.О. Халфина. – М., 1974.
183. Халфина, Р.О. Право как средство социального управления / Р.О. Халфина. – М., 1988.
184. Хачатуров, Р.Л. Юридическая ответственность / Р.Л. Хачатуров, Р.Г. Ягутин. – Тольятти, 1995.
185. Хеффе, О. Политика. Право. Справедливость / О. Хеффе ; пер. с нем. – М., 1994.
186. Черданцев, А.Ф. Теория государства и права / А.Ф. Черданцев. – М., 1999.
187. Черданцев, А.Ф. Толкование советского права / А.Ф. Черданцев. – М., 1979.
188. Чефранов, В.А. Правовое сознание как разновидность социального отражения / В.А. Чефранов. – Киев, 1976.
189. Чиркин, В.Е. Государствоведение / В.Е. Чиркин. – М., 1999.
190. Чиркин, В.Е. Современное федеративное государство / В.Е. Чиркин. – М., 1997.
191. Чиркин, В.Е. Элементы сравнительного государственоведения / В.Е. Чиркин. – М., 1994.
192. Шпенглер, О. Закат Европы / О. Шпенглер. – М., 1993.
193. Щегорцев, В.И. Социология правосознания / В.И. Щегорцев. – М., 1981.
194. Эбзеев, Б.С. Конституция. Демократия. Права человека / Б.С. Эбзеев. – М., 1992.
195. Энгельс, Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства / Ф. Энгельс. – М., 1985.
196. Энтин, Л.М. Разделение властей. Опыт современных государств / Л.М. Энтин. – М., 1995.
197. Юсупов, В.А. Правоприменительная деятельность органов управления / В.А. Юсупов. – М., 1979.
198. Язык закона / под ред. А.С. Пиголкина. – М., 1990.

## ПРИЛОЖЕНИЕ

---

---

### ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА КУРСОВЫХ РАБОТ

1. Теория государства и права как учебная дисциплина и как наука.
2. Основные условия и закономерности появления государства и права.
3. Понятие и сущность государства.
4. Социальное назначение и функции государства.
5. Основные типы государства и права.
6. Феодалное государство и право.
7. Социалистическое государство как исторический тип.
8. Государственная власть: понятие и признаки.
9. Конфедерация: понятие и развитие.
10. Тоталитаризм как государственный политический режим.
11. Характеристика основных теорий государства.
12. Государственные органы: понятие и статус.
13. Принципы организации и деятельности механизма государства.
14. Государство как основной элемент политической системы общества.
15. Политические партии в политической системе общества.
16. Принцип разделения властей в Российском государстве.
17. Законодательная ветвь власти.
18. Исполнительная ветвь власти.
19. Судебная ветвь власти.
20. Идея правового государства, её развитие.
21. Пути и условия формирования правового Российского государства.
22. Права человека и гражданина в России и мире.
23. Государство, право и гражданское общество.
24. Причины и исторические проблемы возникновения права.
25. Характеристика основных теорий права.
26. Понятие и структура нормы права.
27. Классификация норм права и их характеристика.
28. Правовая культура и правовое воспитание в России.
29. Конституционно-правовой статус личности в России.
30. Конституция РФ: теория и практика действия.
31. Законотворчество: принципы и стадии.
32. Система законодательства субъекта РФ.
33. Проблемы систематизации права и законодательства.
34. Проблемы эффективности Российского законодательства.
35. Реализация и применение права.
36. Юридический процесс и его виды.
37. Понятие, виды и способы толкования норм права.
38. Понятие и содержание правоотношения.
39. Понятие и классификация юридических фактов.
40. Понятие и система гарантий законности.
41. Понятие и виды правонарушений.
42. Причины правонарушений и их предупреждение.
43. Механизм правового регулирования и его элементы.
44. Стимулы и ограничения в праве.
45. Актуальные проблемы теории государства и права.

### ВОПРОСЫ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ЭКЗАМЕНУ

1. Предмет и метод теории государства и права.
2. Основные теории происхождения государства.
3. Государственная власть: понятие и общие черты.
4. Понятие, сущность и признаки государства.
5. Функции государства: понятие и виды.
6. Основные внутренние и внешние функции Российского государства.
7. Формы осуществления функций государства.
8. Типы государства: формационный и цивилизационный подходы.

9. Форма государства: понятие и элементы.
10. Форма государственного правления.
11. Форма государственного устройства.
12. Политический режим: понятие, признаки, виды.
13. Механизм государства: понятие, основные черты, структура.
14. Понятие, признаки и виды органов государства.
15. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.
16. Понятие, признаки и сущность права.
17. Принципы права.
18. Функции права: понятие и классификация.
19. Понятие и признаки нормы права.
20. Структура нормы права.
21. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта.
22. Классификация норм права.
23. Понятие и виды форм (источников) права.
24. Нормативные акты: понятие и виды.
25. Понятие, признаки, виды законов и подзаконных актов.
26. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.
27. Понятие, принципы и виды правотворчества.
28. Понятие и стадии законотворчества в России.
29. Систематизация нормативных актов: понятие и виды.
30. Понятие и структурные элементы системы права.
31. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли и институты.
32. Частное и публичное право.
33. Общая характеристика отраслей российского права.
34. Понятие и формы реализации права.
35. Применение права как особая форма его реализации.
36. Основные стадии процесса применения норм права.
37. Акты применения норм права: понятие, особенности, виды.
38. Пробелы в праве. Применение норм права по аналогии
39. Толкование норм права: понятие и необходимость.
40. Виды толкования по субъектам.
41. Способы и объём толкования правовых норм.
42. Акты толкования права: понятие, особенности, виды.
43. Понятие, виды и причины юридических коллизий.
44. Понятие правоотношений как особого вида общественных отношений.
45. Субъекты правоотношений. Правоспособность и дееспособность.
46. Субъективное право и юридическая обязанность как содержание правоотношения.
47. Объекты правоотношений: понятие и виды.
48. Юридические факты и их классификация.
49. Понятие и основные принципы законности.
50. Правопорядок. Соотношение правового и общественного порядка.
51. Правомерное поведение: понятие, виды, мотивы.
52. Правонарушение: понятие, признаки, виды.
53. Социальная ответственность: понятие и виды.
54. Юридическая ответственность: особенности и виды.
55. Два аспекта ответственности.
56. Презумпция невиновности.
57. Цели, функции и принципы юридической ответственности.
58. Понятие и элементы механизма правового регулирования.
59. Стадии механизма правового регулирования.
60. Способы и типы правового регулирования.
61. Стимулы и ограничения как средства правового воздействия.
62. Льготы, привилегии и иммунитеты в праве.



## ОГЛАВЛЕНИЕ

---

---

<b>ВВЕДЕНИЕ</b> .....	3
<b>Глава 1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА</b> .....	6
1.1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ...	6
1.1.1. Предмет теории государства и права .....	6
1.1.2. Функции теории государства и права .....	8
1.1.3. Система методов теории государства и права .....	9
1.1.4. Теория государства и права в системе гуманитарных и юридических наук .....	13
<b>Глава 2. ОБЩЕСТВО, ГОСУДАРСТВО, ПРАВО</b> .....	15
2.1. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА .....	15
2.1.1. Общая характеристика власти и социальных норм догосударственного периода .....	15
2.1.2. Основные теории происхождения государства .....	17
2.1.3. Особенности возникновения права .....	22
<b>Глава 3. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА</b> .....	25
3.1. СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА .....	25
3.1.1. Государственная власть: понятие и общие черты .....	25
3.1.2. Понятие, признаки и сущность государства .....	27
3.1.3. Функции государства: понятие и виды .....	30
3.1.4. Основные внутренние и внешние функции Российского государства .....	31
3.1.5. Формы осуществления функций государства .....	33
3.2. ТИПЫ И ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА .....	35
3.2.1. Типы государства: формационный и цивилизационный подходы .....	35
3.2.2. Форма государства: понятие и элементы .....	37
3.2.3. Форма государственного правления .....	37
3.2.4. Форма государственного устройства .....	39
3.2.5. Политический режим: понятие, признаки, виды .....	41
3.3. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА И ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА .....	47
3.3.1. Механизм государства: понятие, основные черты, структура .....	47
3.3.2. Понятие, признаки и виды органов государства .....	49
3.3.3. Политическая система общества: понятие, структура, функции .....	52
3.3.4. Место и роль государства и права в политической системе общества .....	54
3.4. ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО И ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО	55
3.4.1. Гражданское общество: понятие, признаки .....	55
3.4.2. Сущность, основные принципы и структура гражданского общества .....	56
3.4.3. Понятие и сущность правового государства .....	60
3.4.4. Принципы правового государства .....	62
<b>Глава 4. ТЕОРИЯ ПРАВА</b> .....	66

4.1. ПРАВО И ПРАВОВАЯ СИСТЕМА .....	66
4.1.1. Понятие, признаки и сущность права .....	66
4.1.2. Понятие права в объективном и субъективном смысле ...	68
4.1.3. Основные учения о праве .....	72
4.1.4. Принципы права .....	75
4.1.5. Функции права: понятие и классификация .....	77
4.1.6. Право и правовая система .....	79
4.1.7. Общая характеристика основных правовых семей .....	83
4.2. ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ .....	87
4.2.1. Правовой статус личности: понятие, структура, виды ....	87
4.2.2. Основные права человека и гражданина .....	91
4.2.3. Юридические обязанности личности .....	95
4.3. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ .....	96
4.3.1. Понятие и классификация социальных норм .....	96
4.3.2. Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие, противоречия .....	98
4.3.3. Правовые презумпции и аксиомы .....	105
4.4. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА .....	108
4.4.1. Правосознание: понятие, структура, виды .....	108
4.4.2. Правовое воспитание: необходимость, формы и методы	113
4.4.3. Правовая культура: понятие и структура .....	114
4.4.4. Правовой нигилизм: понятие, источники, формы выражения .....	115
4.4.5. Правовой идеализм и его причины .....	119
4.5. НОРМЫ ПРАВА .....	122
4.5.1. Понятие и признаки нормы права .....	122
4.5.2. Предоставительно-обязывающий характер правовых норм .....	124
4.5.3. Структура нормы права .....	125
4.5.4. Поощрения и наказания как санкции нормы права .....	128
4.5.5. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта .	131
4.5.6. Классификация норм права .....	132
4.6. ФОРМЫ ПРАВА И ПРАВОТВОРЧЕСТВО .....	134
4.6.1. Понятие и виды форм (источников) права .....	134
4.6.2. Нормативные акты: понятие и виды .....	136
4.6.3. Понятие, признаки, виды законов и подзаконных актов ..	138
4.6.4. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц .....	141
4.6.5. Понятие, принципы и виды правотворчества .....	142
4.6.6. Понятие и стадии законотворчества в России .....	145
4.6.7. Систематизация нормативных актов: понятие и виды ....	147
4.6.8. Юридическая техника .....	148
4.7. СИСТЕМА ПРАВА И СИСТЕМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА .....	150
4.7.1. Понятие и структурные элементы системы права .....	150
4.7.2. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли и институты .....	153

4.7.3. Частное и публичное право .....	156
4.7.4. Общая характеристика отраслей российского права .....	158
4.8. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА .....	162
4.8.1. Понятие и формы реализации права .....	162
4.8.2. Применение права как особая форма его реализации .....	165
4.8.3. Основные стадии процесса применения норм права .....	168
4.8.4. Акты применения норм права: понятие, особенности, виды .....	171
4.8.5. Пробелы в праве. Применение норм права по аналогии ..	173
4.9. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА .....	175
4.9.1. Толкование норм права: понятие и необходимость .....	175
4.9.2. Виды толкования по субъектам .....	178
4.9.3. Способы и объём толкования правовых норм .....	181
4.9.4. Акты толкования права: понятие, особенности, виды .....	186
4.9.5. Юридическая практика .....	187
4.10. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ .....	188
4.10.1. Понятие правоотношений как особого вида общественных отношений .....	188
4.10.2. Предпосылки возникновения и функционирования правоотношений .....	192
4.10.3. Субъекты правоотношений. Правоспособность и дееспособность .....	194
4.10.4. Субъективное право и юридическая обязанность как содержание правоотношения .....	198
4.10.5. Объекты правоотношений: понятие и виды .....	200
4.10.6. Юридические факты и их классификация .....	202
4.11. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК .....	204
4.11.1. Объективная необходимость законности и правопорядка	204
4.11.2. Понятие и основные принципы законности .....	205
4.11.3. Правопорядок. Соотношение правового и общественного порядка .....	212
4.11.4. Гарантии законности и правопорядка: понятие и виды ..	215
4.12. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ .....	218
4.12.1. Правомерное поведение: понятие, виды, мотивы .....	218
4.12.2. Правонарушение: понятие, признаки, виды .....	222
4.12.3. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность .....	228
4.13. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ .....	231
4.13.1. Социальная ответственность: понятие и виды .....	231
4.13.2. Юридическая ответственность: особенности и виды .....	232
4.13.3. Два аспекта ответственности .....	236
4.13.4. Презумпция невиновности .....	237
4.13.5. Цели, функции и принципы юридической ответственности .....	239
4.14. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ .....	241
4.14.1. Понятие и элементы механизма правового регулирувания .....	241
4.14.2. Стадии механизма правового регулирования .....	243
4.14.3. Эффективность механизма правового регулирования ...	245
4.14.4. Способы и типы правового регулирования .....	246

4.14.5. Правовое регулирование и правовое воздействие .....	248
4.14.6. Стимулы и ограничения как средства правового воздействия .....	250
4.14.7. Льготы, привилегии и иммунитеты в праве .....	252
<b>ЗАКЛЮЧЕНИЕ</b> .....	258
<b>ГЛОССАРИЙ</b> .....	259
<b>СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ</b> .....	280
<b>ПРИЛОЖЕНИЕ</b> .....	296