

КАФЕДРА ТЕОРИИ И ИСТОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

ОСНОВЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

Под редакцией В. А. Сапуна

**САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТА
2016**

Основы теории государства и права : учебное пособие /
под ред. В. А. Сапуна. – СПб. 2016 .

Учебное пособие подготовлено в соответствии с действующими образовательными стандартами и учебной программой по курсу теории государства и права.

Предназначено для студентов юридических факультетов и ставит своей целью оказание помощи при подготовке к семинарам, экзаменам, при написании курсовых и дипломных работ.

The manual prepared in accordance with the educational standards and curriculum for the course theory of law.

Designed for law students and aims to assist in the preparation of the seminars, exams, when writing term papers and dissertations.

Коллектив авторов: канд. ист. наук, доц. **А. В. Березкин** (п. 3.11); д-р юрид. наук, проф. **Г. Г. Бернацкий** (п. 1.2, 1.4, 1.5; 2.1, 2.7; 3.1–3.3, 3.8, 3.11, 3.12; заключение); канд. политол. наук, доц. **В. П. Елизаров** (п. 2.8); преподаватель **А. А. Журавлева** (п. 1.1; 3.12); канд. ист. наук, доц. **Е. В. Потемкина** (п. 2.7); д-р юрид. наук, проф. **В. А. Сапун** (введение; п. 1.1–1.4, 1.6, 1.7; 2.1, 2.3–2.5, 3.1, 3.2, 3.4, 3.7, 3.10); д-р юрид. наук, доц. **М. Г. Смирнова** (п. 3.5, 3.7, 3.8); канд. ист. наук, доц. **С. В. Стрельников** (п. 2.2); ст. преподаватель **Ю. В. Субботин** (п. 3.9); канд. юрид. наук, доц. **Я. В. Турбова** (п. 1.1, 1.3–1.7; 2.3, 2.4, 2.6; 3.6)

Рецензенты: д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ
В. М. Сырых
д-р юрид. наук, проф. **И. Ф. Покровский**

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	5
-----------------------	---

РАЗДЕЛ I

Методика изучения курса теории государства и права

Глава 1. Методические рекомендации	8
1.1. Программа учебного курса «Теория государства и права».....	8
1.2. Рекомендуемая литература ко всему курсу теории государства и права	14
1.3. Методические рекомендации к семинарским занятиям и самостоятельной работе (список литературы, практические задания, вопросы для размышления и самопроверки)	15
1.4. Методические рекомендации по написанию курсовых работ	59
1.5. Словарь основных понятий (группировка по темам Программы учебного курса «Теория государства и права»).....	101
1.6. Тестовые задания	119
1.7. Вопросы подготовки к итоговому контролю.....	148

РАЗДЕЛ II

Краткий учебный курс теории государства и права

Глава 2. Теория государства	153
2.1. Предмет и методология теории государства и права.....	153
2.2. Происхождение государства и права	164
2.3. Понятие, сущность и социальное назначение государства. Функции государства	179
2.4. Государственная власть как разновидность социальной власти. Политические режимы	188
2.5. Механизм государства	195
2.6. Форма государства	198
2.7. Гражданское общество и правовое государство	205
2.8. Государство в политической системе общества	210
Глава 3. Теория права	213
3.1. Понятие права и его основные характеристики	213
3.2. Право в системе нормативного регулирования общественных отношений. Правосознание и правовая культура.....	221
3.3. Источники права	228
3.4. Нормы права	234
3.5. Система права.....	239

3.6. Правовые отношения	245
3.7. Реализация права и правоприменительная деятельность. Толкование права	255
3.8. Правонарушение и юридическая ответственность	268
3.9. Законность и правопорядок.....	282
3.10. Механизм правового регулирования.....	285
3.11. Основные правовые системы современности	292
3.12. Право и социальный прогресс.....	296
Заключение.....	303

ВВЕДЕНИЕ

Теория государства и права – фундаментальная учебная дисциплина, которая вводит студента-юриста в мир понятий о государстве и праве, закладывает основы юридического мышления и мировоззрения, политической и правовой культуры. Она дает студенту общетеоретические знания, необходимые как для изучения других юридических дисциплин, так и для будущей профессиональной работы юриста-практика.

Изучение теории государства и права как общепрофессиональной юридической дисциплины на 1 курсе представляет для студентов определенную трудность. Эта дисциплина содержит общие понятия, конструкции, выработанные юридической наукой в целом на основе обобщения обширного теоретического и фактического материала, который еще не знаком студентам. Он изучается, осваивается на последующих курсах. Студенты сразу же встречаются с довольно абстрактными категориями, отражающими различные стороны государственно-правовой действительности. Поэтому для усвоения основ теории государства и права необходима упорная, целеустремленная, систематическая работа. К некоторым вопросам, общеправовым понятиям придется возвращаться несколько раз. При этом с максимальной полнотой нужно использовать материал лекций, учебную и специальную литературу, изучать нормативные акты и данные правоприменительной практики. Необходимо тщательно, с учетом методических рекомендаций, готовиться к семинарским занятиям, активно участвовать в их проведении.

Лекции по теории государства и права являются важной формой авторской передачи студентам общетеоретических знаний преподавателем. Они, как правило, читаются не по всем, а по наиболее сложным темам курса, не дублируют учебники, а содержат новейшие научные данные и примеры, которых может не быть в учебных пособиях. Для лучшего усвоения материала на лекционных занятиях целесообразно предварительно, перед лекцией, ознакомиться с положениями лекционной темы в Кратком учебном курсе, содержащемся в данном учебном пособии, ознакомиться с исходными понятиями, включенными в терминологический минимум.

Семинарские занятия – другая важная форма учебного процесса. Они способствуют закреплению и углублению знаний, полученных студентами на лекциях и в результате самостоятельной работы над литературными и нормативными источниками. Они призваны развивать самостоятельность мышления, умение делать выводы, связывать теоретические положения с практикой, формировать профессиональное правовое сознание будущих юристов-практиков. На них вырабатываются необходимые каждому юристу навыки-умения публично выступать, логика дока-

звания, культура профессиональной речи. Кроме того, семинары – это средство контроля преподавателей за самостоятельной работой студентов, они непосредственно влияют на уровень подготовки к итоговым формам отчетности – зачетам и экзаменам.

Выступление на семинарском занятии рекомендуется так, чтобы в нем содержались следующие элементы:

- четкое формулирование соответствующего теоретического положения (например, понятия государства и права, механизма государства, формы государства, нормы права, правоотношения, юридической ответственности и др.) в виде развернутого определения;
- приведение и раскрытие основных черт, признаков, значения и роли изучаемого явления или доказательства определенного теоретического положения;
- подкрепление теоретических положений конкретными фактами политико-правовой действительности, примерами из законодательной либо правоприменительной практики.

Одним из условий качественного и эффективного изучения теории государства и права, а также всех других юридических дисциплин, освоения юридической специальности вообще являются овладение навыками работы с книгой, воспитание в себе стремления и привычки получать новые знания из научной и иной специальной литературы. Без этих качеств не может быть настоящего специалиста ни в одной области деятельности.

Читать и изучать следует прежде всего то, что рекомендуется к каждой теме программой, планом семинарских занятий, перечнем литературы к курсовым работам. Когда студент приступает к самостоятельной работе, например, при подготовке доклада, реферата, написании курсовой работы, а в дальнейшем дипломного сочинения, то в этом случае он должен проявить инициативу в отыскании специальных источников. Многие новейшие научные положения появляются, прежде всего, в научных статьях, опубликованных в юридических журналах, таких как «Государство и право», «Правоведение», либо в журналах «гуманитарного профиля»: «Вопросы философии», «Полис» и др. Теоретические статьи по общим вопросам государства и права, некоторые методические материалы по изучаемой учебной дисциплине публикуются в юридических журналах.

Надо иметь в виду, что в каждом последнем номере издаваемых журналов публикуется обычно библиография всех статей, напечатанных за год. Это облегчает поиск нужных научных публикаций.

Работа с научной литературой в конечном счете должна привести к выработке у студента умения самостоятельно размышлять о предмете и объекте изучения, которое должно проявляться в следующем:

- ясном и отчетливом понимании основных понятий и суждений, содержащихся в публикации, в разборе доказательств, подтверждающих истинность тех или иных положений;
- понимании студентами обоснованности и целесообразности приводимых в книге, статье примеров, поясняющих доказательства и выводы автора. При этом будет уместно, если студент самостоятельно приведет дополнительные примеры к этим выводам;
- выделении основных положений от дополнительных, второстепенных сведений;
- способности студента критически разобраться в содержании публикации, определить свое отношение к ней в целом, дать ей общую оценку и характеристику.

Важное значение при изучении теории государства и права придается различного рода схемам, образным символам, опорно-логическим конспектам, терминологии.

Положительный результат может быть достигнут только при условии комплексного использования различных учебно-методических средств, приемов и систематическом, целеустремленном и упорном труде по овладению необходимыми знаниями.

Теория государства и права в соответствии с учебным планом специальности «Юриспруденция» изучается в течение двух семестров студентами-бакалаврами 1 курса. В конце первого семестра сдается зачет по вопросам, рассмотренным на семинарских занятиях, в основном по общей теории государства. В конце второго семестра – экзамен по всем темам и вопросам учебной программы дисциплины. По данной дисциплине на 1 курсе пишется курсовая работа, которая подлежит защите и оценивается.

При создании данного учебного пособия использовались материалы из таких учебников и учебных пособий, как, например: Омельченко О. А. Всеобщая история государства и права: Учебник: В 2 т. – М., 2011; Алексеев С. С. Общая теория права: Учебник. – М., 2008; Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. – М., 2015; Денисов Ю. А. Методические рекомендации по написанию контрольных и курсовых работ. – СПб., 1999. Материалы вышеперечисленных учебников и пособий использованы исключительно в дидактических целях.

Раздел I

МЕТОДИКА ИЗУЧЕНИЯ КУРСА ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава 1

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

1.1. Программа учебного курса «Теория государства и права»

Тема 1. Предмет и методология теории государства и права как гуманитарной науки.

Понятие теории государства и права как гуманитарной и юридической науки. Этапы становления и развития науки теории государства и права. Теория государства и права в системе гуманитарных наук. Теория государства и права и социальная философия. Теория государства и права и социальная психология. Теория государства и права и культурология. Место теории государства и права в системе юридических наук. Виды юридических наук. Историко-теоретические юридические науки. Отраслевые юридические науки. Прикладные юридические науки.

Предмет теории государства и права. Дифференциация предмета теории государства и права на современном этапе. Теория государства и теория права. Философия права. Социология права. Специально-юридическая теория. Теория государства и права как наука и учебная дисциплина. Структура курса теории государства и права. Значение теории государства и права для формирования современного юриста.

Понятие методологии теории государства и права. Различные подходы к изучению теории государства и права. Различные подходы к изучению теории государства и права. Диалектический подход. Синергетический подход. Виды методов познания права и государства. Специально-юридический метод. Сравнительно-правовой метод. Социологический метод. Правовой эксперимент.

Понятие функции теории государства и права. Виды функций теории государства и права. Познавательная функция. Интерпретационная функция. Воспитательная функция. Практическая функция.

Тема 2. Происхождение государства и права.

Общественная власть и социальное регулирование в первобытном обществе. Органы общественной власти: возникновение и основные

функции. Понятие «неолитической революции» и переход от присваивающего к производящему хозяйству. Самоуправление в первобытном обществе. Предпосылки возникновения государства. Пути образования государства и государственной власти. Неравномерность развития государственности у различных народов. Основные теории происхождения государства. Теологическая теория. Патриархальная теория. Теория общественного договора. Теория насилия. Материалистическая теория. «Кризисная» теория. Признаки государства, отличающие его от организации первобытного общества.

Происхождение права. Понятие и сущность социальных норм первобытного общества. Монономы и система «табу». Способы социального регулирования в первобытном обществе. Причины происхождения права. Пути формирования права, его отличие от социальных норм первобытного общества.

Тема 3. Понятие, сущность и социальное назначение государства. Функции государства.

Понятие государства: многообразие подходов. Классовое и общесоциальное в государстве. Основные признаки государства. Основные отличия государства от иных политических организаций. Сущность государства и его основные черты. Государственная власть, суверенитет, социальное назначение, политический режим как сущностные элементы государства. Концепции социального государства. Государство – арбитр. Современные теории о сущности и назначении государства. Теория элит. Технократическая теория. Теория плюралистической демократии. Теория конвергенции.

Понятие и признаки функций государства. Основания классификаций государства. Внутренние и внешние функции государства, их содержание и виды на современном этапе. Временные и постоянные функции государства. Роль государства в решении глобальных проблем современности.

Тема 4. Типология государства.

Понятие и значение типологии государства в современной юридической науке. Формационный подход к типологии государства: понятие, причины возникновения, сущность и современное состояние. Цивилизационный подход к типологии государства. Понятие цивилизации. Роль государства в становлении и развитии различных цивилизаций. Цивилизация и право. Критерии классификации цивилизаций прошлого и современности. Типология современных государств и ее критерии. Виды современных государств.

Тема 5. Государственная власть как разновидность социальной власти. Политические режимы.

Понятие и свойства власти как социального явления. Политическая власть и формы ее выражения. Понятие и свойства государственной власти. Соотношение социальной, политической и государственной власти. Методы осуществления государственной власти. Разделение властей как способ организации государственной власти. Государственная власть и суверенитет. Легитимность и легальность государственной власти. Структура государственной власти. Понятие и сущность властеотношений. Субъекты государственной власти. Государственная власть и государство. Пределы действия государственной власти.

Понятие политического режима как сущностного элемента государства. Признаки политического режима. Сочетание демократизма и авторитарности в политических режимах. Виды политических режимов современных государств: тоталитарный, авторитарный, демократический. Их признаки. Демократия как способ организации государственной власти, принципы и формы ее осуществления.

Тема 6. Механизм государства.

Понятие и основные признаки механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.

Понятие и признаки государственного органа. Критерии классификации государственных органов. Система органов государства. Законодательные органы государства: понятие, признаки и полномочия. Исполнительные органы государства: понятие, признаки, виды, полномочия. Органы правосудия: понятие, признаки и полномочия. Нетрадиционные ветви власти современного государства. Местное самоуправление и механизм государства. Бюрократия и бюрократизм в механизме государства.

Тема 7. Форма государства.

Понятие и основные элементы формы государства. Факторы, влияющие на форму государства. Соотношение политического режима и формы государства. Понятие формы правления. Виды форм правления. Понятие, признаки и виды монархии. Понятие, признаки и виды республики. Эволюция форм правления. Президентская республика и парламентская демократия как форма правления современного государства.

Понятие формы государственного устройства. Унитарное государство: понятие, признаки и виды. Федеративное государство: понятие, признаки и виды. Формы объединения суверенных государств. Конфедерация: понятие и основные признаки. Сообщества и содружества государств.

Взаимовлияние элементов формы государства. Форма современного российского государства и возможные пути ее эволюции.

Тема 8. Гражданское общество, право и правовое государство.

Понятие и признаки гражданского общества. Пути формирования гражданского общества. Структура гражданского общества. Соотношение и взаимовлияние государства и права. Правовое государство: понятие и признаки. Развитие идей правовой государственности. Проблемы и перспективы становления правового государства в современной России.

Право и личность. Права человека: понятие и этапы развития. Виды прав человека. Личные права. Политические права. Социально-экономические права. Культурные права. Формирование современного гуманитарного права. Способы защиты прав личности от произвола государственной власти. Право и личность в современном российском государстве: проблемы и перспективы.

Тема 9. Государство и право в политической системе общества.

Понятие и основные признаки политической системы общества. Экономическая детерминация политической системы. Социальная обусловленность. Социальные интересы и политическая система. Институциональный подход к характеристике политической системы. Структура политической системы и ее основные функции. Место и роль государства в политической системе общества. Общественные объединения в политической системе, их виды. Принципы организации и деятельности общественных объединений, их взаимодействие с государством. Партии и иные политические общественные объединения, их виды. Нормативная основа политической системы. Роль правовых факторов в функционировании политической системы общества. Политическая система современного российского государства: структура, основные функции и перспективы развития.

Тема 10. Понятие права и его основные характеристики. Право и правовая система.

Сущность и социальная ценность права. Классовое и общесоциальное в праве. Понятие права: многообразие подходов и школ современного правопонимания. Нормативный подход. Социологический подход. Естественно-правовой подход. Интегративный подход в современном правопонимании. Основные признаки и объективные свойства права. Принципы права: понятие и критерии классификации. Источники /формы/ права. Право и правовая система. Понятие правовой системы. Основные правовые системы современности, их особенности и взаимодействие. Проблемы и перспективы развития российской правовой системы.

Тема 11. Право в системе нормативного регулирования общественных отношений.

Понятие и формы регулирования общественных отношений. Понятие социального регулятора. Система социальных регуляторов. Нормативные и индивидуальные регуляторы. Понятие и признаки социальной нормы. Социальные и технические нормы. Виды социальных норм по способу их формирования и обеспечения. Общее и особенное в социальных нормах. Право как нормативный регулятор. Место права в системе нормативного регулирования, его особенности. Соотношение права, нравственности и морали. Право, обычаи и корпоративные нормы. Понятие правил человеческого общежития.

Тема 12. Правосознание и правовая культура.

Понятие правосознания и его основные признаки. Право и правосознание. Структура правосознания. Виды правосознания. Роль правосознания в правотворчестве и реализации права. Понятие правовой культуры. Соотношение общей и индивидуальной правовой культуры. Гуманитарная культура и право. Структура правовой культуры. Виды правовой культуры. Механизм социального действия права и правовое воспитание. Виды и форма правового воспитания, его функции. Нигилизм как общесоциальное явление. Понятие и источники правового нигилизма. Правовой идеализм и его причины. Форма проявления правового идеализма и способы его преодоления.

Тема 13. Правотворчество. Формы /источники/ права и систематизация законодательства.

Понятие и способ правотворчества. Основные способы правотворчества и его принципы. Правотворческий процесс: понятие и признаки нормативно-правового акта. Понятие и признаки закона. Виды законов. Правовой закон: понятие и основные признаки. Подзаконные нормативно-правовые акты: понятие и виды. Пределы действия нормативно-правовых актов. Действие нормативных актов во времени, пространстве и по кругу лиц. Порядок опубликования и вступления в силу нормативных актов. Обратная сила закона. Правовой обычай как источник права. Юридический прецедент: понятие и виды. Нормативный договор как источник права. Понятие и принципы систематизации законодательства. Виды систематизации законодательства. Инкорпорация, кодификация и консолидация законодательства. Язык и стиль закона. Юридическая техника.

Тема 14. Норма права.

Понятие и признаки нормы права. Структура нормы права. Виды норм права. Понятие и виды гипотез, диспозиций и санкций нормы права.

Логическая норма: понятие и основные признаки. Нормы права и статья нормативного акта: их соотношение. Способы изложения норм права в нормативных актах. Прямой способ изложения. Бланкетный способ изложения. Отсылочный способ изложения.

Тема 15. Система права.

Понятие и основные признаки системы права. Элементы системы права. Отрасль права: понятие и основные принципы классификации. Институт права: понятие и основные признаки. Виды отраслей права. Публичное право: понятие и основные черты. Частное право: понятие и основные признаки. Материальное и процессуальное право: понятие и основные признаки. Предмет и метод правового регулирования как основной критерий деления права на отрасли. Соотношение системы права и системы законодательства. Национальная система права и международное право.

Тема 16. Правовые отношения.

Понятие и признаки правового отношения. Место и роль правовых отношений в механизме правового регулирования. Соотношение норм права и правовых отношений. Виды правоотношений. Состав правоотношений. Субъекты права: понятие, признаки и виды. Субъект права и субъект правоотношений. Правосубъектность и правоспособность. Дееспособность. Деликтоспособность. Правовой статус: понятие и виды. Содержание правоотношений. Субъективное право: понятие и состав. Права человека и субъективное право. Юридическая обязанность: понятие и признаки. Объекты правоотношений: понятие и виды. Понятие юридического факта. Виды юридических фактов. Фактический /юридический/ состав.

Тема 17. Реализация права и правоприменительная деятельность. Толкование права.

Понятие и способы реализации права. Реализация права и виды юридической деятельности. Формы непосредственной реализации права: соблюдение, исполнение и использование права. Применение права: понятие, признаки, функции, основные требования надлежащего применения права. Правоприменительные акты: понятие, признаки и виды. Отличие правоприменительных актов от иных правовых актов. Пробелы в праве: понятие и виды. Способы устранения и восполнения пробелов. Аналогия закона и аналогия права. Субсидиарное применение права. Понятие толкования права, его необходимость и значение. Этапы толкования и разъяснения содержания норм права. Способы толкования норм права (способы уяснения). Виды толкования норм права по субъектам. Интерпретационные акты: понятие и признаки. Отличие актов толкования от иных правовых актов.

Тема 18. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность. Законность и правопорядок.

Поведение и право. Правовое и юридически безразличное поведение. Понятие и признаки правомерного поведения. Виды правомерного поведения и юридическая деятельность. Понятие и признаки правомерного поведения. Виды правомерного поведения и юридическая деятельность. Понятие и признаки противоправного поведения. Понятие и признаки правонарушения. Состав правонарушения. Виды правонарушений.

Понятие и признаки юридической ответственности. Общесоциальная и юридическая ответственность. Юридическая ответственность и государственное принуждение. Юридическая ответственность и правовые санкции. Принципы юридической ответственности. Цели и функции юридической ответственности. Виды юридической ответственности. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность. Основания освобождения от юридической ответственности.

Понятия, принципы и требования законности. Законность, справедливость и целесообразность. Гарантии законности: понятие и виды. Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок. Соотношение законности и правопорядка. Основные методы обеспечения правопорядка.

Тема 19. Правовое регулирование: понятие, стадии, механизм.

Понятие правового регулирования. Правовое регулирование и правовое воздействие. Пределы правового регулирования. Нормативное и индивидуальное регулирование. Способы, типы и методы правового регулирования. Централизованное и децентрализованное регулирование. Стадии правового регулирования. Понятие и структура механизма правового регулирования. Правовые средства в механизме правового регулирования и их функции. Социальный и психологический механизм действия права. Эффективность правового регулирования: понятие, критерии, пути достижения.

**1.2. Рекомендуемая литература
ко всему курсу теории государства и права**

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебник. – М., 2008.
2. Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. – М., 2015.
3. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник / Ред. Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М., 2013.
5. Радько Т. Н., Лазарев В. В., Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. – М., 2015.

6. Сырых В. М. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М., 2014.
7. Теория государства и права: Учебник / Под ред. В. К. Бабаева. – М., 2003.
8. Теория государства и права: Учебник для бакалавров / Под ред. В. Д. Перевалова. – М., 2013.
9. Теория государства и права: Учебник / Под ред. А. Ф. Черданцева. – М., 2002.
10. Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие. – М., 2014.
11. Бабаев В. К., Баранов В. М., Толстик В. А. Теория государства и права в схемах и определениях: Учебное пособие. – М., 2002.
12. Малько А. В., Нырков В. В., Шундииков К. В. Теория государства и права: Элементарный курс. – М., 2005.
13. Малько А. В. Теория государства и права в вопросах и ответах: Учебно-методическое пособие. – М., 2014.
14. Сапун В. А., Турбова Я. В. Конспект лекций и терминологический минимум по учебной дисциплине «Теория государства и права». – СПб., 2005.

1.3. Методические рекомендации к семинарским занятиям и самостоятельной работе (список литературы, практические задания, вопросы для размышления и самопроверки)

Тема 1. Предмет и методология теории государства и права как гуманитарной науки.

Основные вопросы.

1. Юридическая наука в системе гуманитарных знаний, ее структура, особенности и функции.
2. Предмет общей теории государства и права, ее особенности, функции и место в системе юридических наук.
3. Методологический плюрализм в исследовании государства и права. Основные методы исследования государственно-правовых явлений.

Основная литература.

1. Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. – М., 2014. – Т. 1.
2. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. – М., 2002. – Гл. 1.
3. Сырых В. М. Теория государства и права. – М., 2001. – Рас. 8.

4. Сырых В. М. Логические основания общей теории права. – М., 2000. – Т. 1.

5. Теория государства и права. Теория государства / Под ред. А. Б. Венгерова. – М., 1995. – Ч. 1.

6. Керимов Д. А. Методология права. – М., 2000.

Дополнительная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.

2. Марченко М. Н. Проблемы общей теории государства и права: Учебник: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2007.

3. Правовая наука и юридическая идеология: Энциклопедический словарь биографий / Отв. ред. В. М. Сырых. – М., 2009.

4. Современные методы исследования правоведения / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. – Саратов, 2007

5. Сырых В.М. Материалистическая теория права. Т. 1. Элементный состав. – М., 2011.

6. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

7. Шундигов К. В. Синергетический подход в правоведении. Проблемы методологии и опыт теоретического применения. – М., 2013.

Практические задания.

1. Какое из определений правильно отражает предмет общей теории государства и права?

1) Предметом общей теории государства и права является изучение возникновения и развития конкретно-правовых систем во всем их историческом своеобразии, включая случайные процессы и явления.

2) Предметом общей теории государства и права является исследование конкретной отрасли права и законодательства.

3) Предмет общей теории государства и права составляют общие закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, основные понятия, общие для всей правовой науки.

2. Определите, к какой группе юридических наук относятся следующие науки: конституционное право (а), коммерческое право (б), теория государства и права (в), уголовное право (г), криминалистика (д), международное частное право (е), история политических и правовых учений (ж), судебная бухгалтерия (з), история государства и права (и), гражданское право (к), международное публичное право (л), административное право (м), экологическое право (н)?

1) Историко-теоретические.

2) Межотраслевые.

3) Отраслевые.

4) Прикладные.

5) Международные.

3. Какое из перечисленных определений соответствует понятию «специальные научные методы»?

- 1) Методы, которые используются во всех науках.
- 2) Методы, которые используются в нескольких, но не во всех науках.
- 3) Методы, которые разработаны конкретными науками и используются для познания государственно-правовых явлений.

4. Каковы требования диалектического метода познания?

- 1) Изучать явления в неразрывной связи с другими общественными явлениями (экономикой, политикой и т. п.).
- 2) Изучать явления в развитии, конкретно-исторически.
- 3) Вышеперечисленные плюс то, что критерием истинного научного познания является общественная практика.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Дайте характеристику теории государства и права как науки.
2. Что представляет собой предмет теории государства и права?
3. Что представляет собой юридическая наука и какова ее система?
4. Какова взаимосвязь теории государства и права с отраслевыми юридическими науками?
5. Назовите основные функции теории государства и права.
6. Что понимается под методологическим плюрализмом и каковы основные методы познания государственно-правовых явлений?
7. Каково соотношение диалектического и синергетического методов при исследовании государственно-правовых явлений?

Тема 2. Происхождение государства и права.

Основные вопросы.

1. Общественная власть и социальные нормы первобытного общества.
2. Предпосылки формирования государства и основные теории о причинах и особенностях происхождения государства.
3. Признаки государства, отличающие его от общественной власти первобытного общества.
4. Происхождение и пути формирования права, его отличие от мононорм первобытного общества.

Основная литература.

1. Кашанина Т. В. Происхождение государства и права. – М., 2004.
2. Нагих С. И. Происхождение властных структур предгосударственного общества в свете исследований политической антропологии // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 2.

3. Поляков А. В. Общая теория права: Курс лекций. – СПб., 2001. – Лекция 3. Правогенез.

4. Проблемы общей теории права и государства / Под ред. В. С. Нерсесянца. – М., 1999. – Раздел 2. Ранние формы права и государства.

5. Теория государства и права. Теория государства / Под ред. А. Б. Венгерова. – М., 1995. – Ч. 1.

Дополнительная литература.

1. Аннерс Э. История европейского права. – М., 1994. – Ч. 1.

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

3. Васильев Л. С. История Востока: В 2 т. – М., 1994. – Т. 1. – Гл. 3, 4.

4. Дунаев В. И., Никитский А. А. Очерки науки о государстве. – М., 1909. – Гл. 1.

5. Институты самоуправления: историко-правовое исследование. – М., 1995. – Гл. 1-3.

6. Народы и религии мира: Энциклопедия. – М., 2000.

7. Омельченко О. А. Всеобщая история государства и права: Учебник: В 2 т. – М., 2011. – Т. 1. – 5-е изд.

8. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. В. С. Нерсесянца. – М., 2004.

9. Ранние формы политической организации. – М., 1995.

10. Сайко Э. В. Древнейший город. Природа и генезис. – М., 1996.

11. Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства // Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. – 2-е изд. – Т. 21.

Практические задания.

1. Дайте общую характеристику родового строя, выявите его признаки. При этом определите, что такое социальная власть и социальные нормы, а также значимость данных явлений в жизнедеятельности общества.

2. Определите, какими социальными нормами регулировались общественные отношения в первобытном обществе.

3. Какие признаки характерны для нормативной регуляции первобытного общества?

1) Преобладание запретов. Неразделенность прав и обязанностей.

2) Отсутствие обеспечивающего исполнение норм особого механизма принуждения, отделенного от общества.

3) Все перечисленные + основная форма – обычай.

4. Самостоятельно составить следующую схему применительно к теориям происхождения государства и права:

Название теории и ее представители	Содержание теории	Положительные стороны	Отрицательные стороны

5. Какие факторы являются решающими при формировании государства?

- 1) Культурные, нравственные.
- 2) Политические.
- 3) Экономические.

6. Чем право отличается от социальных норм первобытного общества?

- 1) Общеобязательная нормативность, формальная определенность.
- 2) Институционность, обеспеченность государственным принуждением.
- 3) Все перечисленные выше + различимость прав и обязанностей.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Каковы основные причины возникновения государства?
2. Какие признаки отличают государство от организации общественной власти?
3. Каковы основные черты социальных норм первобытного общества? Что такое мононорма?
4. Какие факторы повлияли на формирование права?
5. Чем отличаются правовые нормы от социальных норм первобытного общества?

Тема 3. Понятие, сущность и социальное назначение государства. Функции государства.

Основные вопросы.

1. Сущность государства. Классовое и общесоциальное в сущности государства.
2. Понятие и признаки государства, его определение.
3. Понятие и значение типологии государства. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государства.
4. Социальное назначение и задачи государства, его ценность.
5. Функции государства и их классификация. Формы осуществления функций государства.

Основная литература.

1. Байтин Н. И. О понятии государства // Правоведение. – 2002. – № 3.

2. Бачило И. Л. Факторы, влияющие на государственность // Государство и право. – 1993. – № 7.

3. Клепцова Т. Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике: Учебное пособие. – М., 1992.

4. Матузова Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. – М., 2002.

5. Морозова Л. А. Проблемы современной российской государственности. – М., 1998.

6. Спиридонов Л. И. Теория государства и права. – М., 1996.

7. Чиркин В. Е. Сравнительное государственное устройство. – М., 2013.

Дополнительная литература.

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

2. Витютнев Ю. Ю. Государственно-правовые закономерности. – Элиста, 2006.

3. Клепцова Т. Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике: Учебное пособие. – М., 1992.

4. Маликов А. В. Обзор нетрадиционных типологий государства // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 2.

5. Марченко М. Н. Государство и право в условиях глобализации. – М., 2009.

6. Морозова Л. А. Проблемы современной российской государственности. – М., 1998. – Гл. 1, 2.

7. Овчинников В. А. Государственный суверенитет современной России: сущность, содержание, проблемы реализации: Монография. – СПб., 2012.

8. Ротбард М. К новой свободе. Либертарианский манифест. – М., 2009.

9. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

10. Хантингтон С. Столкновение цивилизаций. – М., 2006.

11. Четвернин В. А. Либертаризм и социализм. Исторический прогресс права и типы цивилизаций // Научные исследования лаборатории права НИУ ВШЭ. – 2012. – Вып. 9. – № 1.

12. Четвернин В. А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве // Государство и право. – 1992. – № 5.

Практические задания.

1. Определите, какое из нижеприведенных определений государства сформулировано с точки зрения классового, общесоциального и политико-юридического подхода.

1) Государство – это «политико-территориальная суверенная организация публичной власти, располагающая специальным аппаратом и спо-

собная делать свои веления общеобязательными для населения своей страны».

2) Государство – это «единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на всю территорию страны и ее население, располагает для этого специальным аппаратом управления, издает общеобязательные для всех веления и обладает суверенитетом».

3) Государство – это «политическая организация классового общества, выражающая в концентрированной форме интересы и волю господствующих классов, материальным носителем политической власти которых выступает публичная власть».

2. В числе основных признаков государства в отечественной и зарубежной юридической литературе иногда называется такой признак, как наличие населения.

3. Можно ли однозначно утверждать, что население само по себе выступает отличительным признаком государства как института и организации, в отличие от догосударственных организаций? (Ответ аргументировать).

4. Какие из перечисленных признаков государства являются главными, устойчивыми, определяющими все остальные признаки?

- 1) Руководство политическими партиями.
- 2) Аппарат принуждения.
- 3) Налоги.
- 4) Организация политической партии.
- 5) Суверенитет.
- 6) Способность принимать нормы права.

5. В чем, по вашему мнению, состоит основное противоречие в сущности государства?

1) В том, что государство выражает классовые и общесоциальные интересы.

2) В соотношении законности государственной власти и противоправной деятельности отдельных органов государства и должностных лиц.

3) В несовпадении государственной власти с гражданским обществом.

6. Самостоятельно составить следующую схему применительно к типологии государства (формационный и цивилизационный подходы).

Подходы к типологии государства	Общая характеристика	Положительные стороны	Недостатки подхода

7. Самостоятельно приведите примеры отдельных разновидностей внутренних и внешних функций государства во взаимосвязи с формами их осуществления.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под сущностью государства? Каково соотношение классового и общесоциального в сущности государства?

2. Назовите теории и подходы к определению государства? В чем проявляется их своеобразие?

3. Что понимается под суверенитетом государства?

4. Дайте современную характеристику формационного и цивилизационного подходов к типологии государства.

5. Можно ли полагать, что формационный и цивилизационный подходы взаимно дополняют друг друга в научном осмыслении этапов развития общества и государства?

6. От чего зависит содержание функций отдельно взятого государства?

Тема 4. Типология государств

Основные вопросы.

1. Понятие и значение типологии государства, различные подходы к типологии.

2. Формационный подход к типологии государств, его достоинства и недостатки. Понятие исторического типа государства, его разновидности.

3. Цивилизационный подход к типологии государства: разновидности, достоинства, недостатки. Виды и особенности государств в современной цивилизации.

Основная литература.

1. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. – М., 2002.

2. Маликов А. В. Обзор нетрадиционных типологий государства // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 2.

3. Маликов А. В. Обзор нетрадиционных типологий государства // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 2.

4. Поздняков Е. А. Формационный и цивилизационный подходы // Мировая экономика и международные отношения. – 1990. – № 5.

5. Спиридонов Л. И. Теория государства и права. – М., 1996.

6. Чиркин В. Е. Основы сравнительного государствоведения. – М., 1997.

Дополнительная литература.

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

2. Витютнев Ю. Ю. Государственно-правовые закономерности. – Элиста, 2006.

3. Клепцова Т. Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике: Учебное пособие. – М., 1992.

4. Маликов А. В. Обзор нетрадиционных типологий государства // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 2.

5. Марченко М. Н. Государство и право в условиях глобализации. – М., 2009.

6. Морозова Л. А. Проблемы современной российской государственности. – М., 1998. – Гл. 1, 2.

7. Овчинников В. А. Государственный суверенитет современной России: сущность, содержание, проблемы реализации: Монография. – СПб., 2012.

8. Ротбард М. К новой свободе. Либертарианский манифест. – М., 2009.

9. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

10. Хантингтон С. Столкновение цивилизаций. – М., 2006

11. Четвернин В. А. Либертаризм и социализм. Исторический прогресс права и типы цивилизаций // Научные исследования лаборатории права НИУ ВШЭ. – 2012. – Вып. 9. – № 1.

12. Четвернин В. А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве // Государство и право. – 1992. – № 5.

Практические задания.

Самостоятельно составить следующую схему применительно к типологии государства (формационный и цивилизационный подходы).

Подходы к типологии государства	Общая характеристика	Положительные стороны	Недостатки подхода

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Дайте современную характеристику формационного и цивилизационного подходов к типологии государства.

2. Можно ли полагать, что формационный и цивилизационный подходы взаимно дополняют друг друга в научном осмыслении этапов развития общества и государства?

Тема 5. Государственная власть как разновидность социальной власти. Политические режимы.

Основные вопросы.

1. Понятие и признаки социальной власти.

2. Государственная власть как особая разновидность социальной власти. Ее понятие и признаки.

3. Разделение властей и система «сдержек и противовесов».
4. Легитимность и легальность государственной власти.
5. Понятие и признаки политического режима. Основные политические режимы современности.

Основная литература.

1. Байтин М. И. Государство и политическая власть. – Саратов, 1972.
2. Громыко А. Л. Политические режимы: сущность, исторические формы и реальная практика. – М., 1998.
3. Дмитриев Ю. А. Соотношение понятий политической и государственной власти в условиях формирования гражданского общества // Государство и право. – 1994. – № 7.
4. Рязанцев И. Н. Политический режим и проблемы его демократизации в современной России // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.
5. Теория государства и права / Под ред. В. М. Корельского и В. Д. Перевалова. – М., 2000.
6. Чиркин В. Е. Основы сравнительного государствоведения. – М., 1997.
7. Чиркин В. Е. Легализация и легитимация государственной власти // Государство и право. – 1995. – № 8.

Дополнительная литература.

1. Байтин М. И. Вопросы общей теории государства и права. – Саратов, 2006.
2. Внук-Липинский Э. Социология публичной жизни. М., 2012.
3. Государственная власть и лоббизм: проблемы и противоречия развития российского политико-правового пространства. – М., 2011.
4. Жувенель Б. де. Власть: Естественная история ее возрастания. – М., 2011.
5. Курашвили Б. П. Страна на распутье... (потери и перспективы перестройки). – М., 1990.
6. Мизес Людвиг фон. Всемогущее правительство: тотальное государство и тотальная война. – Челябинск, 2013.
7. Родбард М. Власть и рынок: государство и экономика. – Челябинск, 2010.
8. Публичная власть: проблемы реализации и ответственности / Под ред. Н. И. Матузова, О. И. Цыбулевской. – Саратов, 2011.
9. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.
10. Хорошильцев А. И. Методология познания власти: проблемы теории государства и права. – Курск, 2008.

11. Чиркин В. Е. Легализация и легитимация государственной власти // Государство и право. – 1995. – № 8.

Практические задания.

1. В чем заключается различие между понятиями государственной и политической власти?

1) Понятие политической власти – шире по объему содержания. Оно включает в себя и понятие государственной власти. Вместе с тем различие между государственной и политической властью обнаруживается в составе субъектов, обладающих соответствующими властными полномочиями: субъектами государственной власти являются органы государства, а субъектами политической власти выступают политические партии, другие политические общественные объединения и субъекты избирательного процесса.

2) Различие между государственной и политической властью состоит в том, что они имеют разную сферу реализации своих полномочий: полем реализации государственной власти является (преимущественно) государство и его органы, а полем действия политической власти является, в основном, гражданское общество.

3) Все перечисленные + различие между государственной и политической властью состоит в том, что метод государственно-властного воздействия (принуждения) является прерогативой субъектов государственной власти.

2. Как называется свойство государственной власти, выступающее одновременно как признание (поддержка) населением этой власти и как способность властвующих убедить подвластных в справедливости своих притязаний?

- 1) Легитимность.
- 2) Правомерность.
- 3) Легальность.

3. В чем заключается значение принципа разделения властей? Привести примеры законодательного закрепления системы «сдержек и противовесов» по Конституции РФ 1993 г.

4. В современной юридической литературе существует два подхода к понятию «политический режим». В первом случае политический режим рассматривают как элемент формы государства, во втором – как элемент сущности государства. Следует выработать самостоятельную точку зрения на данную проблему и ее аргументировать.

5. Назовите виды политических режимов современного государства. Определите их характерные черты и признаки.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Каково соотношение понятий: социальная, политическая и государственная власть?

2. В чем отличие государственной власти от иной социальной власти?

3. Имеются ли элементы разделения властей в тоталитарном обществе?
4. Существует ли различие в понятиях легитимность и легальность государственной власти?
5. Охарактеризуйте формы легитимности, разработанные М. Вебером.
6. На какие виды классифицируются политические режимы современных государств?
7. В чем сущность и каковы определяющие признаки тоталитарного режима?
8. Охарактеризуйте демократический политический режим. Возможно ли признать Россию на данном этапе развития демократическим государством?

Тема 6. Механизм государства.

Основные вопросы.

1. Понятие и признаки механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат.
2. Принципы организации и деятельности механизма государства.
3. Понятие и признаки государственного органа.
4. Виды государственных органов, их классификация.

Основная литература.

1. Конституция Российской Федерации. – М., 1993.
2. Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 N 2-ФКЗ (ред. от 12.03.2014) «О Правительстве Российской Федерации» (17 декабря 1997 г.) // Российская газета. – 1997. – № 245. – 23 дек.
3. Федеральный закон от 06.10.1999 N 184-ФЗ (ред. от 04.11.2014) «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» // Российская газета. – 1999. – № 206. – 19 окт.
4. Указ Президента РФ от 21.05.2012 N 636 (ред. от 08.09.2014) «О структуре федеральных органов исполнительной власти» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2015) (21 мая 2012 г.) / Официальный интернет-портал правовой информации: <http://www.pravo.gov.ru>. – 22.05.2012.
5. Бельский К. С. Разделение властей и ответственность в аппарате государственного управления. – М., 1990.
6. Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. – М., 2014. – Т. 1.
7. Петрухин И. Л. Проблемы судебной власти в России // Государство и право. – 2000. – № 7-8.
8. Теория государства и права / Под ред. В. М. Корельского и В. Д. Перевалова. – М., 2000.

Дополнительная литература.

1. Григонис Э. П. Механизм правового государства. – СПб., 1999.
2. Гусева Т. А., Чапкевич Л. Е. Новая система и структура органов исполнительной власти. – М., 2005.
3. Клепцова Т. Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике: Учебное пособие. – М., 1992.
4. Тихон Е. А. Президент Российской Федерации – гарант прав и свобод человека и гражданина. – Саратов, 2008.
5. Фоков А. П. Судебная власть в системе разделения властей. (Научно-правовые, философские и исторические аспекты) // Государство и право. – 2000. – № 10.
6. Цалиев А. М. Органы власти и законодательство субъектов Российской Федерации: состояние и проблемы совершенствования. – М., 2007.
7. Чиркин В. Е. Сравнительное государственное устройство. – М., 2013.

Практические задания.

1. Рассмотрите соотношение понятий «механизм государства» и «государственный аппарат».
2. Какие из перечисленных образований не входят в механизм государства?
 - 1) Органы государственного надзора и контроля.
 - 2) Политические партии и профсоюзы.
 - 3) Представительные органы власти, исполнительно-распорядительные органы, органы правосудия.
3. Самостоятельно составьте схему механизма Российского государства и классификации его органов.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Какие элементы включает в себя механизм государства?
2. На каких принципах основывает свою деятельность механизм правового государства? От чего зависит содержание принципов организации и деятельности механизма того или иного государства?
3. Какими признаками отличается государственный орган?
4. В чем различие государственного органа и государственного учреждения?
5. В чем различие понятий «компетенция» и «полномочие».
6. По каким основаниям государственные органы классифицируются на виды?

Тема 7. Форма государства.**Основные вопросы.**

1. Понятие и элементы формы государства. Соотношение политического режима и формы государства.

2. Понятие и виды форм правления.

3. Понятие и виды форм государственного устройства. Формы объединения современных государств.

Основная литература.

1. Арановский К. В. Государственное право зарубежных стран. – М., 2000.

2. Матузова Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. – М., 2002.

3. Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права: Учебник для ВУЗов. – М., 2010.

4. Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. – М., 2013.

5. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.

6. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.

Дополнительная литература.

1. Аникушин А. В. Форма правления: особенности понимания и определения // Ученые записки: Электронный научный журнал Курского государственного университета. – 2013. – № 2(26).

2. Ермаков В. Г. Федерация как форма государственного устройства России. – М., 1999.

3. Кинг П. Классифицирование федераций // Полис. – 2000. – №5.

4. Ливеровский А. А. Актуальные проблемы федеративного устройства России. – СПб., 2002.

5. Лузин В. В. Формы правления современных государств. – Н. Новгород, 1998.

6. Матузова Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. – М., 2002. – Гл. 4.

7. Симанишвили Л. Р. Формы правления: история и современность: Учебное пособие. – М., 2011.

8. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

9. Тихомиров Ю. А. Государственно-правовые аспекты федерализма // Федерализм. – М., 1999. – № 2.

10. Чиркин В. Е. Государственная власть субъекта Федерации // Государство и право. – 2000. – № 10.

11. Хакимов Р. С. Российский федерализм: теория и практика: Учебное пособие. – Казань, 2011.

12. Элейзер Д. Дж. Сравнительный федерализм // Полис. – 1995. – № 5.

Практические задания.

1. Какие из перечисленных форм характеризуют форму государства?

1) Правовая форма организации общества.

2) Форма правления, форма политико-территориального устройства.

3) Все вышеназванные разновидности форм.

2. По какому основному признаку монархии отличаются от республик?

1) Метод осуществления политической власти.

2) Порядок образования высших органов государственной власти.

3) Распределение полномочий между высшими государственными органами и высшими органами территорий, входящих в состав государства.

3. Чем может быть ограничена власть монарха?

1) Гражданским обществом.

2) Конституцией и парламентом.

3) Средствами массовой информации.

4. Самостоятельно составьте таблицу видов форм правления современных государств, укажите их достоинства и недостатки:

Виды форм правления	Президентская республика	Парламентская демократия
Особенности		
Достоинства		
Недостатки		

5. На каких принципах могут образовываться федерации?

1) Гуманизма, справедливости, равенства.

2) Взаимной ответственности, независимости, демократизма.

3) Национальном и региональном.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под формой государства?

2. Какие существуют подходы к классификации форм современных государств?

3. По каким критериям классифицируют формы государственного правления?

4. В чем основные отличия монархии от республики?

5. Существует ли преимущество парламентарной демократии по отношению к президентской республике?

6. Как влияет политический режим на форму государственного правления?

7. Что понимается под формой государственного устройства?

8. В современной политологической и юридической литературе сложились различные точки зрения в отношении классификации форм государственного устройства. Одни авторы считают, что конфедерация является одним из видов форм государственного устройства, другие отрицают это положение. Является ли, на ваш взгляд, конфедерация формой государственного устройства?

9. В каком соотношении находятся политический режим и форма государства? Что является определяющим в этом соотношении?

Тема 8. Гражданское общество и правовое государство.

Основные вопросы.

1. Понятие, признаки и структура гражданского общества, его формирование.
2. Соотношение государства и гражданского общества. Право и государство, их соотношение.
3. Права человека и гражданина, их социальная природа, виды, законодательное закрепление.
4. Понятие и этапы становления правового государства, его принципы.
5. Формирование гражданского общества и правового государства в России.

Основная литература.

1. Гражданское общество. Мировой опыт и проблемы России. – М., 1998.
2. Гражданское общество: истоки и современность. – СПб., 2000.
3. Коваленко А. И. Правовое государство: концепции и реальность. – М., 1993.
4. Общая теория государства и права: Академический курс в 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. – М., 2014. – Т. 1.
5. Права человека / Отв. ред. Е. А. Лукашева. – М., 1999.
6. Правовое государство: реальность, мечты, будущее. – СПб., 1999.

Дополнительная литература.

1. Алексеев С. С. Государство и право. – М., 2000.
2. Введение в политологию / К. С. Гаджиев, Г. В. Каменская и др. – М., 1993.
3. Венгеров А. Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. – М., 1998.
4. Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. – М., 2000.
5. Коваленко А. И. Правовое государство: концепции и реальность. – М.: Юристъ, 2000.
6. Козлихин И. Ю. Идея правового государства: История и современность. – СПб., 1993.
7. Комаров С. А. Теория государства и права. – М., 2001.
8. Лившиц Р. З. Государство и право в современном обществе: необходимость новых подходов // Советское государство и право. – 1990. – N 10.
9. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2000.

10. Правовое государство в России: замысел и реальность: Круглый стол юристов. 19 января 2005 г. / Междунар. фонд соц.-экон. и политологич. исслед. – М.: Наука, 2005. – 95 с.

11. Спиридонов Л. И. Теория государства и права. – М.: Инфра-М, 2003.

12. Хропанюк В. Н. Теория государства и права: Хрестоматия / Под ред. проф. Т. Н. Редько. – М.: Просвещение, 2001.

13. Четвернин В. А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве // Государство и право. – 2003. – N 5.

Практические задания.

1. Назовите основной принцип гражданского общества.

1) Уравнительное распределение потребительских благ.

2) Властно-приказной принцип регулирования социально-экономических отношений.

3) Свободная реализация каждым индивидом своих социально-экономических интересов (в пределах соблюдения свободы других членов общества).

2. Назовите блок элементов, не относящихся к гражданскому обществу.

1) Производственная и частная жизнь людей, их обычаи, традиции, нравы.

2) Совокупность негосударственных экономических, социальных, духовных, нравственных и других общественных отношений.

3) Совокупность высших органов государственной власти субъектов Федерации.

4) Сфера самоуправления свободных индивидов и их организаций, огражденная от вмешательства в нее со стороны государства.

3. В каких из перечисленных положений Конституции РФ закреплены правовые границы гражданской свободы?

1) Перечисление в Конституции РФ основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина (ч. 1 ст. 55).

2) Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ч. 3 ст. 17).

3) Указы и распоряжения Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам (ч. 3 ст. 90).

4. Самостоятельно привести примеры применительно к классификации прав человека, используя Конституцию РФ, международно-правовые акты.

5. Определите ключевой момент и цель правового государства.

1) Осуществление правосудия только судом, сформированным на основе демократических принципов.

2) Признание принципов и норм международного права.

3) Утверждение правовой формы и правового характера взаимоотношений между публичной властью и подвластными субъектами, признание и надлежащее гарантирование прав и свобод граждан.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под гражданским обществом и какие элементы входят в его структуру?

2. Какие основные факторы влияют на формирование гражданского общества и правового государства?

3. Какова роль государства в формировании и функционировании гражданского общества?

4. В чем проявляется функциональная взаимосвязь государства и права? Каково значение права для функционирования государства? Какова роль государства в функционировании права?

5. Что понимается под правами человека? Назовите основные подходы к этому понятию.

6. В чем основные причины перехода проблемы защиты прав человека от внутригосударственной к международной?

7. Какова главная идея правового государства?

Тема 9. Государство и право в политической системе общества.

Основные вопросы.

1. Понятие и структура политической системы.

2. Место и роль государства в политической системе.

3. Право и иные элементы нормативной основы политической системы.

4. Общественные объединения в политической системе, их виды и принципы деятельности. Взаимодействие государства и общественных объединений.

Основная литература.

1. Федеральный закон «Об общественных объединениях» от 14 апреля 1995 г. Федеральный закон «О политических партиях» от 21 июня 2001 г.

2. Авакьян С. А. Политический плюрализм и общественные объединения в РФ: конституционно-правовые основы. – М., 1996.

3. Дюверже М. Политические партии. – М., 2000.

4. Малько А. В. Политическая и правовая жизнь России. – М., 2000.

5. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. – М., 2002. – Гл. 5.

6. Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. – М., 2001. – Т. 1.

7. Селезнев Л. И. Политические системы современности: сравнительный анализ. – СПб., 1995.

Дополнительная литература.

1. Морозова Л. А. Проблемы современной российской государственности. – М., 1998.

2. Спиридонов Л. И. Теория государства и права. – М., 1996.

3. Чиркин В. Е. Сравнительное государственное устройство. – М., 2013.

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

5. Витютнев Ю. Ю. Государственно-правовые закономерности. – Элиста, 2006.

6. Марченко М. Н. Государство и право в условиях глобализации. – М., 2009.

7. Ротбард М. К новой свободе. Либертарианский манифест. – М., 2009.

8. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

9. Хантингтон С. Столкновение цивилизаций. – М., 2006.

10. Четвернин В. А. Либертаризм и социализм. Исторический прогресс права и типы цивилизаций // Научные исследования лаборатории права НИУ ВШЭ. – 2012. – Вып. 9. – № 1.

11. Четвернин В. А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве // Государство и право. – 1992. – № 5.

Практические задания.

1. Что включает в себя понятие «политическая система»?

1) Производственные отношения и экономические законы.

2) Государство, общественные объединения и другие политические организации, преследующие политические цели, а также нормы, политические традиции и установки.

3) Высшие органы государственной власти.

2. Что является центральным элементом политической системы?

1) Система политических партий.

2) Государство.

3) Общественные объединения.

3. Что включает в себя нормативный компонент политической системы?

1) Правовые и корпоративные нормы.

2) Моральные, этические нормы, обычаи.

3) Все перечисленные, имеющие политический характер.

4. Привести классификацию организационно-правовых форм общественных объединений на основе Федерального закона «Об общественных объединениях».

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под политической системой и какие компоненты в нее входят?
2. Чем обусловлено то, что государство занимает центральное звено в политической системе общества?
3. Какие факторы влияют на образование политической системы?
4. Что входит в нормативный компонент политической системы?
5. Какими нормативно-правовыми актами регулируются отношения между институтами политической системы?
6. Как определяется общественное объединение в научной литературе и в действующем законодательстве?
7. На каких принципах осуществляют свою деятельность общественные объединения?
8. В чем отличие политических от иных общественных объединений?
9. На какой основе государство взаимодействует с общественными объединениями?

Тема 10. Понятие права и его основные характеристики. Право и правовая система.

Основные вопросы.

1. Понятие права: многообразие подходов. Концепции современного правопонимания.
2. Сущность права, его признаки и свойства. Определение права.
3. Принципы права.
4. Понятие и виды функций права.
5. Источники права.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник в 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова. – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. – М., 1999.
2. Карташов В. Н. Теорию правовой системы общества. Т. 1. – Ярославль, 2005.
3. Лапаева В. В. Типы правопонимания: правовая теория и практика. – М., 2012.

4. Лейст О. Э. Сущность права. – М., 2002.
5. Мальцев Г. В. Понимание права. Подходы и проблемы. – М., 1999.
6. Марченко М. Н. Источники права. – М., 2005.
7. Мосин Е. Ф., Сапун В. А. Правопонимание и инструментальная ценность права // Правоведение. – 2014. – № 5.
8. Нерсесян В. С. Современное право. Теория и методология. – М., 2012.
9. Нерсесянц В. С. Право – математика свободы. – М., 1996.
10. Поляков А. В. Коммуникативное правопонимание: Избранные труды. – СПб., 2014
11. Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспект / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. – Саратов, 2010.
12. Радько Т. Н. Теория функций права. – М., 2014.
13. Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.
14. Четвернин В. А. Проблемы теории права (для особо одаренных студентов). – М., 2010.
15. Шафиров В. М. Естественно-позитивное право. Введение в теорию. – Красноярск, 2004.

Практические задания.

1. К какому понятию относится данное определение: «Совокупность всех действующих в данной стране юридических норм»?
 - 1) Правовая система.
 - 2) Субъективное право.
 - 3) Объективное право.
2. Самостоятельно составить следующую схему применительно к проблеме правопонимания

Название теории правопонимания и ее представители	Содержание теории	Достоинства	Недостатки

3. Используя нормативно-правовые акты (Конституцию РФ, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ и др.), привести примеры законодательного закрепления общеправовых принципов.

4. На основе законодательного материала определите правовые средства, которые обеспечивают реализацию регулятивной статической, регулятивной динамической и охранительной функций права.

5. Чем источник права в специально-юридическом смысле отличается от источника права в материальном смысле?

1) Источник права в специально юридическом смысле – это акты компетентных органов, устанавливающие или санкционирующие нормы права, а источник права в материальном смысле – это те факторы, которые определяют, детерминируют содержание норм права.

2) Источник права в специально юридическом смысле – это сами правила поведения, а источник права в материальном смысле – это те факторы, которые эти правила определяют.

6. Какие источники права наиболее распространены в российской правовой системе?

1) Санкционированные обычаи.

2) Нормативно-правовые акты.

3) Судебные прецеденты.

4) Нормативный договор.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Как определяется сущность права с точки зрения различных концепций правопонимания?

2. Назовите объективные свойства права, которые предопределяют его социальную ценность в обществе как регулятора общественных отношений, раскройте их содержание.

3. Назовите общеправовые принципы и определите их значение в правовом регулировании.

4. Какие функции права относятся к общесоциальным, а какие – к специально-юридическим?

5. Как определяется источник права в материальном, идеальном, историческом и специально-юридическом смысле?

6. Какие основные элементы характеризуют правовую систему общества?

7. Назовите правовые семьи современного общества и их основные признаки (элементы).

Тема 11. Право в системе нормативного регулирования общественных отношений.

Основные вопросы.

1. Понятие системы нормативного регулирования общественных отношений.

2. Социальные и технические нормы.

3. Понятие, признаки и виды социальных норм, основания их классификации.

4. Соотношение права и нравственности (морали).

5. Право, обычаи и корпоративные нормы.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.
2. Карташов В. Н. Теорию правовой системы общества. Т. 1. – Ярославль, 2005.
3. Лейст О. Э. Сущность права. – М. 2002.
4. Лукашева Е. А. Право, мораль, личность. – М., 1986.
5. Малова О. В. Правовой обычай как источник права основных базовых систем современности. – Иркутск, 2006.
6. Соловьев В. С. Оправдание добра // Сочинения: В 2 т. – М., 1988. – Т. 1.
7. Теория государства и права: Хрестоматия. Т. 2. Право / Автор-составитель М. Н. Марченко. – М., 2004.
8. Фуллер Лон Л. Мораль права. – М., 2007.
9. Цыбулевская О. И. Нравственные основания современного российского права. – Саратов, 2004.

Практические задания.

1. По какому основному признаку социальные нормы отличаются от технических?
 - 1) По времени возникновения.
 - 2) По предмету регулирования.
 - 3) По формам закрепления.
2. Назовите общую для любых разновидностей социальных норм функцию.
 - 1) Регулирование общественных отношений.
 - 2) Регулирование моральных отношений.
 - 3) Регламентация отношений в сфере правового регулирования.
3. Самостоятельно составить следующую таблицу.

Основные отличия	Право	Мораль
По способу формирования		
По форме внешнего выражения		
По форме обеспечения		
По степени обязательности		

4. Какое из приведенных ниже определений содержит понятие «корпоративные нормы»?

1) Совокупность норм и правил поведения, регулирующих отношения между людьми и их объединениями.

2) Правила, установленные различными вероисповеданиями, обязательные для верующих.

3) Установленные правила поведения, выраженные в уставах, положениях общественных объединений, основанных на членстве, для реализации и достижения целей их функционирования.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под системой нормативного регулирования?

2. В чем взаимосвязь и различие между нормативным и индивидуальным регулированием?

3. Что понимается под социальными нормами? Чем социальные нормы отличаются от технических?

4. Какие критерии лежат в основе классификации социальных норм?

5. Чем право отличается от иных социальных норм?

6. Существует ли взаимосвязь между правовыми и техническими нормами?

7. Какую роль играет право по отношению к корпоративным нормам?

Тема 12. Правосознание и правовая культура.

Основные вопросы.

1. Понятие и структура правосознания, его место и роль в правовом регулировании.

2. Понятие и структура правовой культуры.

3. Виды правовой культуры.

4. Правовое воспитание и правовое обучение.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.

2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.

3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.

4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения. – М., 2001.

2. Бреднева В. С. Уровни правосознания и юридическая деятельность. – Южно-Сахалинск, 2010.

3. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.

4. Гревцов Ю. И., Козлихин И. Ю. Энциклопедия права. – СПб., 2008.
5. Ильин И. А. О сущности правосознания. – М., 1993.
6. Карташов В. Н., Баумова М. Г. Правовая культура: понятие, структуры, функции. – Ярославль, 2008.
7. Карташов В. Н. Теория правовой системы общества. Т. 2. – Ярославль, 2006.
8. Насурдинов Э. С. Правовая культура – М., 2014.
9. Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.
10. Теория государства и права: Хрестоматия. Т. 2. Право / Автор-составитель М. Н. Марченко. – М., 2004.

Практические задания.

1. Самостоятельно составить схему относительно структуры правосознания.
2. Определите, какие структурные элементы правосознания преимущественно участвуют:
 - 1) В правотворческой деятельности.
 - 2) В правоприменительной деятельности.
 - 3) В непосредственной реализации права.
3. Приведите примеры, когда в процессе реализации права «заменителем» правосознания может служить нравственность.
4. Какие элементы правосознания с точки зрения его содержания преимущественно включаются в профессиональное правосознание юриста?
 - 1) Рационально-идеологические.
 - 2) Поведенческие.
 - 3) Эмоционально-психологические.
5. Каковы виды форм правового воспитания?
 - 1) Общая и частная превенция.
 - 2) Профессиональное юридическое образование, правовое воспитание населения, правовое воспитание правонарушителей.
 - 3) Правотворческая деятельность компетентных органов.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. В чем различие между правом и правосознанием?
2. Какие элементы выделяют в структуре правосознания?
3. К какому структурному элементу правосознания относятся правовые чувства, эмоции, настроения?
4. Какова роль правосознания в правотворческой деятельности и реализации права?
5. В чем значение выделения структурных элементов правосознания с точки зрения глубины познания правовых явлений (уровни правосознания)?

6. По вашему мнению, какие факторы оказывают влияние на распространение в обществе правового нигилизма?

7. Какие показатели характеризуют правовую культуру общества?

Тема 13. Источники права и систематизация законодательства.

Основные вопросы.

1. Источники права: понятие и признаки.
2. Система законодательства.
3. Законы: понятие и виды.
4. Подзаконные нормативно-правовые акты: понятие и виды.
5. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.
6. Систематизация законодательства: понятие и виды.

Основная литература.

1. Марченко М. Н. Источники права: Учебное пособие. – М., 2005.
2. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
3. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник / Ред. Н. И. Матузов, А. В. Малько – М.: Норма, 2013. – 640 с.
5. Морозова Л. А. Теория государства и права. – М., 2013.
6. Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие. – М., 2014.
7. Теория государства и права / Под ред. В. К. Бабаева. – М., Юрист, 2003.
8. Бабаев В. К., Баранов В. М., Толстик В. А. Теория государства и права в схемах и определениях: Учебное пособие. – М., 2002.
9. Малько А. В., Нырклов В. В., Шундииков К. В. Теория государства и права: Элементарный курс. – М., 2005.
10. Теория государства и права: Учебник для бакалавров / В. Д. Перевалов. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: Юрайт, 2013. – 428 с.
11. Теория государства и права / А. Ф. Черданцев. – М., 2002.
12. Сырых В. М. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М., 2014.
13. Сапун В. А., Турбова Я. В. Конспект лекций и терминологический минимум по учебной дисциплине «Теория государства и права». – СПб., 2005.

Дополнительная литература.

1. Агарков М. М. Ценность частного права // Правоведение. – 1992. – № 1-2.
2. Алексеев С. С. Частное право. – М., 1999.
3. Байтин М. И., Петров Д. Е. Система права: К продолжению дискуссии // Государство и право. – 2003. – № 1.

4. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.
5. Иванов С. А. Система и структура права, система законодательства. – М., 1999.
6. Кашанина Т. В. Частное право. – М., 2009.
7. Киримова Е. А. Правовой институт; понятие и виды: Учебное пособие. – Саратов, 2000.
8. Основы права: Учебник / Под ред. В. Б. Исакова. – М., 2015.
9. Петров Д. Е. Отрасль права. – Саратов, 2004.
10. Тихомиров Ю. А. Публичное право. – М., 1995.

Практические задания.

1. В последнее время выделяется источник права в политическом смысле, под которым понимается государство как источник позитивного права. Найдите аргументы «за» и «против» этой концепции.

2. Правовая доктрина во многих правовых системах признается источником права. В английских судах при создании судебного прецедента возможны ли ссылки на труды известных юристов? Обоснуйте ответ.

3. В теории государства и права выделяют два вида договоров нормативного характера: 1) о компетенции; 2) о взаимодействии. Примером первого вида может служить Федеративный договор от 31 марта 1992 г. «О разграничении предметов ведения между Российской Федерацией и органами власти субъектов Российской Федерации». Приведите примеры второго вида.

4. Укажите несколько правовых аксиом, которые используются в качестве источников права.

5. Составьте перечень видов нормативных актов в РФ по убыванию их юридической силы, начиная с акта, обладающего самой высокой юридической силой.

6. Постановление Правительства РФ было принято, но оказалось, что оно противоречит федеральному закону. Может ли Президент Российской Федерации отменить это Постановление. Если «да», то укажите, в каком нормативном акте закреплено это полномочие Президента.

7. Укажите виды кодифицированных актов в РФ.

8. Укажите все кодексы, действующие в РФ.

9. Считается, что в перспективе законодательство Российской Федерации должно быть преимущественно кодифицированным, поскольку кодификационные акты обладают рядом преимуществ и достоинств по сравнению с обычными законами. Укажите эти преимущества.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под источниками права в материальном смысле?
2. Что понимается под источниками права в идеальном смысле?
3. Что понимается под источником права в формальном, или юридическом, смысле?

4. Являются ли решения Конституционного Суда РФ источниками права?

5. Обладают ли постановления Конституционного Суда РФ той же юридической силой, что и Конституция РФ?

6. Учет как способ систематизации нормативных актов остается ли широко применяемым способом в связи с развитием электронных баз данных законодательства в РФ?

7. Что понимается под официальной инкорпорацией?

8. Где чаще используется консолидация как способ систематизации: при упорядочивании актов по вопросам налогообложения, или актов по вопросам гражданства?

9. В юридической науке различают всеобщую, отраслевую и специальную кодификацию. Приведите примеры на каждый вид кодификации.

Тема 14. Нормы права.

Основные вопросы.

1. Понятие и признаки нормы права.
2. Виды норм права. Отправные нормы и нормы-правила поведения.
3. Структура нормы права. Логическая норма и норма-предписание.
4. Способы изложения норм права в статьях нормативного акта. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова – СПб., 2010.

Дополнительная литература

1. Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. – М., 1999.
2. Баранов В. М. Истинность норм советского права. Проблемы теории и практики. – Саратов, 1989.
3. Буренчева Д. Б. Норма права: понятие, структура, классификация // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.
4. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.
5. Основы права: Учебник / Под ред. В. Б. Исакова. – М., 2015.
6. Карташов В. Н. Теория правовой системы общества. Т. 1. – Ярославль, 2005.
7. Кузнецова О. А. Нормы-принципы российского гражданского права. – М., 2006.

8. Норма советского права: проблемы теории / Под ред. М. И. Байтина, В. К. Бабаева. – Саратов, 1987.

Практические задания.

1. Используя нормативно-правовые акты (Конституцию РФ, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ и др.), приведите примеры отправных норм права и норм-правил поведения.

2. Какова данная норма по степени обязательности: «Замена предмета залога допускается с согласия залогодержателя, если законом или договором не предусмотрено иное» (ст. 345 ГК РФ)?

- 1) Императивная.
- 2) Диспозитивная.
- 3) Рекомендательная.

3. Какова данная норма по характеру предписания: «Соглашением всех участников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества» (ст. 245 ГК РФ)?

- 1) Обязывающая.
- 2) Запрещающая.
- 3) Управомочивающая.

4. Определите структуру правовой нормы и приведите примеры, используя нормативные акты действующего законодательства.

5. Самостоятельно, используя законодательство, привести пример логической правовой нормы.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Как определяется норма права и какими признаками она отличается?

2. По каким основаниям классифицируются правовые нормы?

3. Что такое отправные нормы и какие функции они выполняют в правовом регулировании? Чем отправная норма отличается от нормы-правила поведения?

4. Из каких элементов состоит структура правовой нормы?

5. Какие структурные особенности имеются в регулятивных и охранительных нормах права?

6. Что понимается под логической правовой нормой?

7. Как соотносятся норма права и статья нормативно-правового акта?

8. Какие существуют способы изложения норм права в нормативных актах?

Тема 15. Система права.

Основные вопросы.

1. Понятие и признаки системы права. Отрасль права и правовой институт.

2. Основания деления норм права на отрасли. Предмет и метод правового регулирования, их структура.

3. Виды отраслей права, их взаимодействие. Публичное и частное право.

4. Соотношение системы права и системы законодательства.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.

2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.

3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.

4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Агарков М. М. Ценность частного права // Правоведение. – 1992. – № 1-2.

2. Алексеев С. С. Частное право. – М., 1999.

3. Байтин М. И., Петров Д. Е. Система права: К продолжению дискуссии // Государство и право. – 2003. – № 1.

4. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.

5. Иванов С. А. Система и структура права, система законодательства. – М., 1999.

6. Кашанина Т. В. Частное право. – М., 2009.

7. Киримова Е. А. Правовой институт; понятие и виды: Учебное пособие. – Саратов, 2000.

8. Основы права: Учебник / Под ред. В. Б. Исакова. – М., 2015.

9. Петров Д. Е. Отрасль права. – Саратов, 2004.

10. Тихомиров Ю. А. Публичное право. – М., 1995.

Практические задания.

1. Из каких элементов образуется система права?

1) Из юридических норм, правовых институтов и отраслей права.

2) Из статей нормативных актов, кодексов, иных юридических источников.

3) Из всех перечисленных выше.

2. Назовите системообразующие факторы, лежащие в основе деления системы права на отрасли.

1) Содержание общественных отношений.

2) Способ правового воздействия на общественные отношения.

3) Предмет и метод правового регулирования.

3. Все ли общественные отношения могут быть предметом правового регулирования?

1) Все без исключения.

2) Только те, которые отвечают требованиям нормативности, внешнего контроля, имеют значение для общества и государства.

3) Только те, в регулировании которых заинтересовано государство.

4. На основе законодательных актов приведите примеры структурных элементов предмета правового регулирования.

5. Определите структурные элементы императивного и диспозитивного методов правового регулирования.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под системой права? Из каких элементов она состоит?

2. Что понимается под правовым институтом? Приведите примеры правовых институтов.

3. Какие критерии лежат в основе деления норм права на отрасли?

4. Какие элементы входят в структуру предмета и метода правового регулирования?

5. Чем характеризуются императивный и диспозитивный методы правового регулирования?

6. Дайте характеристику частному и публичному праву.

7. Как соотносятся система права и система законодательства?

Тема 16. Правовые отношения.

Основные вопросы.

1. Понятие и признаки правовых отношений, их место и роль в правовом регулировании.

2. Виды правоотношений.

3. Состав (структура) правоотношений.

4. Субъекты правоотношения, их виды. Правосубъектность.

5. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность, их состав.

6. Объекты правоотношений.

7. Понятие и классификация юридических фактов. Фактический состав.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.

2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.

3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.

4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.

2. Гревцов Ю. И. Проблемы теории правового отношения. – Л., 1981.

3. Дудин А. П. Объект правоотношения. – Саратов, 1980.
4. Иоффе О. С. Правоотношения по советскому гражданскому праву// Избр. Труды: В 4 т. Т. 1. – СПб., 2003.
5. Исаков В. Б. Юридические факты в советском праве. – М., 1984.
6. Матузов К. И. Актуальные проблемы теории права. – Саратов, 2003. – Гл. 5.
7. Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. – М., 2001. – Т. 2. Гл. XVIII, XIX.
8. Основы права: Учебник / Под ред. В. Б. Исакова. – М., 2015.
9. Протасов В. Н. Правоотношение как система. – М., 1991.
10. Ткаченко Ю. Г. Методологические вопросы теории правоотношений. – М. 1980.
11. Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. – М., 1974.
12. Чеговадзе Л. А. Структура и состояние гражданского правоотношения. – М., 2004.

Практические задания.

1. Какие элементы входят в структуру правоотношения?
 - 1) Нормы права и нормативно-правовые акты.
 - 2) Субъекты, объекты, субъективные права и юридические обязанности.
 - 3) Запреты, дозволения, позитивные обязывания.
2. Подберите надлежащее понятие к следующему определению: «Предусмотренная нормами права способность своими действиями приобретать права и обязанности, а также осуществлять права и обязанности»?
 - 1) Правоспособность.
 - 2) Правосубъектность.
 - 3) Дееспособность.
3. Может ли быть ограничена дееспособность гражданина?
 - 1) Не может ни при каких обстоятельствах.
 - 2) Может быть ограничена при наличии согласия гражданина.
 - 3) Может быть ограничена в судебном порядке.
 - 4) Может быть ограничена по соглашению между гражданами.
4. Что такое объект правоотношения?
 - 1) Жизненное обстоятельство, с которым нормы права связывают возникновение, изменение и прекращение правоотношения.
 - 2) Реальное (материальное или духовное) благо, на использование и охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений.
 - 3) Лицо, к которому вследствие совершения правонарушения применяются меры государственного принуждения.
5. По какому основанию правоотношения подразделяются на регулятивные и охранительные?

- 1) По отраслям права.
- 2) По функциям права.
- 3) По способу индивидуализации.

6. К какой разновидности правоотношений относятся те, в которых поименно определены все участники (носители субъективных прав и юридических обязанностей)?

- 1) Абсолютные.
- 2) Конкретные.
- 3) Относительные.

7. Каковы предпосылки возникновения, изменения и прекращения правоотношений?

- 1) Субъективные права и юридические обязанности.
- 2) Юридические факты.
- 3) Субъекты права и объекты права.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Какие отношения, складывающиеся между лицами, определяются как правоотношения?

2. Какие элементы входят в структуру правоотношений?

3. Каково соотношение между понятиями «субъект права» и «субъект правоотношений»? Назовите виды субъектов правоотношений.

4. Что понимается под правосубъектностью? Назовите виды правосубъектности.

5. Какие элементы входят в содержание правоотношений?

6. Охарактеризуйте структуру субъективного права и юридической обязанности.

7. Что понимается под объектом правоотношений? Приведите примеры объектов правоотношений по действующему законодательству.

8. В чем значение классификации правоотношений на абсолютные и относительные?

9. Каковы основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений?

10. На какие виды классифицируются юридические факты по «волевому» критерию?

11. Что понимается под фактическим составом?

Тема 17. Реализация права и правоприменительная деятельность. Толкование права.

Основные вопросы.

1. Понятие и способы реализации права. Формы непосредственной реализации права.

2. Правомерное поведение и юридическая деятельность в сфере реализации права.

3. Понятие и функции применения норм права.
4. Основные требования, предъявляемые к правоприменительной деятельности и стадии применения права.
5. Акты применения права: понятие, признаки, виды.
6. Пробелы в праве. Аналогия права и аналогия закона.
7. Толкование норм права: понятие, необходимость и этапы толкования.
8. Способы толкования норм права (способы уяснения).
9. Виды толкования права по субъектам.
10. Акты толкования норм права: понятие и виды.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова. – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.
2. Дробышевский С. А., Тихонравов Е. Ю. Способы восполнения пробелов в праве. – М., 2014.
3. Завадская Л. Н. Механизм реализации права. – М., 1992.
4. Кожевников С. Н. Реализация права и законность в российском обществе. – Н. Новгород, 2000.
5. Лазарев В. В. Избранные труды. Т. 1, 2. – М., 2010.
6. Мамай Е. А. Эффективность правоприменительных процедур (теория, практика, техника). – М., 2012.
7. Минникес И. А. Индивидуальное правовое регулирование: проблемы теории и практики. – Иркутск, 2008.
8. Решетов Ю. С. Реализация норм права. – Казань, 1989.
9. Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб, 2012.
10. Смирнов А. В., Манукян А. Г. Толкование норм права. – М., 2008.
11. Соцуру Л. В. Неофициальное толкование норм права. – М., 2000.
12. Толстик В. А., Дворников Н. Л., Каргин К. В. Системное толкование норм права. – М., 2010.

Практические задания.

1. Какие виды форм реализации права выделяют по характеру правореализующих действий?

- 1) Санкционирование, делегирование.
- 2) Индивидуальная, коллективная.
- 3) Соблюдение, исполнение, использование.

2. В какой форме реализуются обязывающие нормы?

- 1) Исполнение.
- 2) Использование.
- 3) Соблюдение.

3. К какому виду правовых актов относится Указ Президента РФ от 26 июля 1994 г. № 1553 «О награждении орденом Дружбы народов Алексева С. С.» // СЗРФ. – 1994. – № 12. – Ст. 1421?

- 1) Нормативный правовой акт.
- 2) Акт применения права.
- 3) Интерпретационный акт.

4. Какой из перечисленных актов является актом легального толкования?

1) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 2 «О судебной практике по делам об изготовлении и сбыте поддельных денег или ценных бумаг».

2) Постановление Правительства РФ от 27 июля 1994 г. № 871 «О федеральной инвестиционной программе на 1994 год».

3) Правила подготовки ведомственных нормативных актов. Утверждены постановлением Правительства РФ от 23 июля 1993 г. № 722.

5. Какой из перечисленных актов является актом аутентичного толкования права?

1) Постановление Конституционного Суда РФ от 9 января 1998 г. по делу о проверке конституционности Лесного кодекса Российской Федерации.

2) Постановление Государственной Думы Федерального Собрания от 24 декабря 1997 г. № 2039 «О порядке применения постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации “Об объявлении амнистии”».

3) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе».

6. Подберите определение к понятию «субсидиарное применение».

1) Способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе конкретной нормы конкретного закона, регулирующего сходные с рассматриваемыми отношениями.

2) Способ преодоления пробелов, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы из другой отрасли права.

3) Способ преодоления пробелов, при котором правоприменительное решение принимается на основе принципов права, духа законодательства.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под реализацией права?
2. В каких формах реализуются правовые нормы?
3. В чем отличие правоприменительной деятельности от непосредственной реализации?
4. Назовите виды юридической деятельности в сфере реализации права?
5. В каких случаях возникает необходимость правоприменительной деятельности?
6. Назовите стадии правоприменительной деятельности. Какие требования предъявляются к правоприменителям на каждой стадии?
7. Что понимается под правоприменительными актами и чем они отличаются от иных правовых актов?
8. В каких случаях можно говорить о наличии пробела в праве?
9. Каким образом устраняются пробелы в праве и как они преодолеваются?
10. В чем значение толкования права?
11. Чем отличается официальное и неофициальное толкование права?

Тема 18. Юридическая техника.**Основные вопросы**

1. Законодательная и правоприменительная техника.
2. Техничко-правовые категории.
3. Юридические документы.

Основная литература.

1. Морозова Л. А. Теория государства и права. – М., 2015.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Учебник / Ред. Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Норма, 2013. – 640 с.
4. Теория государства и права / Под ред. В. К. Бабаева. – М., Юрист, 2003.
5. Бабаев В. К., Баранов В. М., Толстик В. А. Теория государства и права в схемах и определениях: Учебное пособие. – М., 2002.
6. Теория государства и права: учебник для бакалавров / В. Д. Первалов. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: Юрайт, 2013. – 428 с.
7. Теория государства и права / А. Ф. Черданцев. – М., 2002.
8. Сырых В. М. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М., 2014.

Дополнительная литература

1. Баранов В. М., Клименьева Н. А. Юридическая техника: природа, основные приемы, значение. – Н. Новгород, 2005.

2. Давыдова М. П. Юридическая техника. – М., 2014.
3. Кашанина Т. В. Юридическая техника. – М., 2007.
4. Керимов Д. А. Законодательная техника. – М., 2000.
5. Язык закона / Под ред. А. С. Пиголкина. – М., 1990.

Практические задания.

1. Сформулируйте цель юридической техники.
2. Укажите, на какие два больших вида в общей теории права подразделяется юридическая техника
3. Укажите, какие компоненты включает в себя законодательная техника.
4. Укажите правила оформления нормативных правовых актов.
5. Укажите правила опубликования нормативных правовых актов.
6. Укажите примеры фикций в уголовном законодательстве.
7. Дайте определение понятия «юридический документ».
8. Перечислите признаки юридических документов.
9. Перечислите виды юридических документов.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Обычно язык нормативного акта является эмоционально нейтральным. Подумайте, есть ли какие-либо нормативные акты или части нормативных актов, которые пишутся высоким торжественным штилем.
2. В чем отличие правовых аксиом от правовых принципов?
3. В чем отличие правовых аксиом от правовых презумпций?
4. Уголовный кодекс Российской Федерации исходит из презумпции неосознания до 14 лет характера совершенного деяния. Не следует ли понизить возрастной порог, с которого можно привлекать лицо к уголовной ответственности?
5. Фикции довольно широко применяются в действующем законодательстве. С какой целью прибегают к фикциям в праве?
6. Может ли отпадать ирреюдициальность при пересмотре вступившего в законную силу решения по вновь открывшимся обстоятельствам?
7. Являются ли равнозначными понятия «юридический акт» и «юридический документ»?
8. Можно выделить три основных элемента юридической техники: средства, приемы и правила. В чем они отличаются друг от друга?

Тема 19. Правонарушение и юридическая ответственность.

Основные вопросы.

1. Понятие правонарушения, его признаки, юридический состав.
2. Виды правонарушений, причины их совершения.
3. Юридическая ответственность: понятие и признаки.
4. Виды юридической ответственности.

5. Цели и принципы юридической ответственности.
6. Освобождение от юридической ответственности.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Учебник / Ред. Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Норма, 2013. – 640 с.
4. Морозова Л. А. Теория государства и права. – М., 2013.
5. Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие. – М., 2014.
6. Теория государства и права / Под ред. В. К. Бабаева – М., Юрист, 2003.
7. В. К. Бабаев, В. М. Баранов, В. А. Толстик. Теория государства и права в схемах и определениях: Учебное пособие. – М., 2002.
8. Малько А. В., Нырклов В. В., Шундилов К. В. Теория государства и права: Элементарный курс. – М., 2005.
9. Теория государства и права: Учебник для бакалавров / В. Д. Первалов. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: Юрайт, 2013. – 428 с.
10. Теория государства и права / А. Ф. Черданцев. – М., 2002.
11. Сырых В. М. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М., 2014.
12. Сапун В. А., Турбова Я. В. Конспект лекций и терминологический минимум по учебной дисциплине «Теория государства и права». – СПб., 2005.

Дополнительная литература.

1. Агарков М. М. Ценность частного права // Правоведение. – 1992. – № 1-2.
2. Алексеев С. С. Частное право. – М., 1999.
3. Байтин М. И., Петров Д. Е. Система права: К продолжению дискуссии // Государство и право. – 2003. – № 1.
4. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.
5. Иванов С. А. Система и структура права, система законодательства. – М., 1999.
6. Кашанина Т. В. Частное право. – М., 2009.
7. Киримова Е. А. Правовой институт; понятие и виды: Учебное пособие. – Саратов, 2000.
8. Основы права: Учебник / Под ред. В. Б. Исакова. – М., 2015.
9. Овсепян Ж. И. Юридическая ответственность и государственное принуждение. – Ростов н/Д., 2005.
10. Петров Д. Е. Отрасль права. – Саратов, 2004.
11. Тихомиров Ю. А. Публичное право. – М., 1995.

Практические задания.

1. Укажите основные признаки любого правонарушения.
2. Юридический состав правонарушения содержит четыре обязательных элемента. Дайте характеристику каждого из этих элементов.
3. Дайте легальное определение понятия «преступление» в соответствии с УК РФ. Прокомментируйте существенные признаки преступления.
4. Работник совершил прогул. К какому виду юридической ответственности он может быть привлечен?
5. В последние годы появились новые, не известные ранее, преступления, например преднамеренное банкротство. Укажите еще несколько новых видов преступлений.
6. Низкий уровень материальной жизни населения является причиной или условием совершения преступления. Обоснуйте ответ.
7. Несмотря на различные подходы к пониманию юридической ответственности, она характеризуется общими существенными признаками. Укажите их.
8. Выделяют два вида юридической ответственности – *штрафную* (карательную) и *правовосстановительную*. Укажите различия между ними.
9. Наибольшим своеобразием отличаются санкции конституционной ответственности, так как их основное назначение – защита конституционного строя Российской Федерации. Укажите пять видов санкций по конституционной ответственности.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. В юридической науке дискутируется вопрос о социальных и биологических причинах правонарушений. Приведите аргументы в пользу каждой из этих концепций.
2. Во многих странах в последние десятилетия неуклонно растет уровень преступности. Как можно объяснить эту тревожную тенденцию?
3. Следует различать причины и условия совершения правонарушений. Укажите, в чем существенное различие между причинами и условиями.
4. Возможно ли в будущем достигнуть полной ликвидации преступности и правонарушений в целом? Обоснуйте ответ.
5. Укажите различные подходы к пониманию юридической ответственности. Приведите различные определения юридической ответственности.
6. Со вступлением России в Совет Европы в настоящее время на применение смертной казни наложен мораторий (запрет) в нашей стране. Вместе с тем в США смертная казнь применяется. Укажите аргументы «за» и «против» смертной казни.

Тема 20. Правовое регулирование: понятие, стадии, механизм.

Основные вопросы.

1. Понятие правового регулирования, его стадии.
2. Способы, типы, методы правового регулирования.
3. Механизм правового регулирования, его основные элементы.
4. Правовые средства в МПР, их функции.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. С. А. Сергеевнина, П. А. Оля. – СПб., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник: В 3 т. / Под ред. Р. А. Ромашова, В. П. Сальникова. – СПб., 2010.

Дополнительная литература.

1. Алексеев С. С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. – М., 1966.
2. Малько А. В., Шундилов К. В. Цели и средства в праве и правовой политике. – Саратов, 2003.
3. Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. – М., 2001. – Т. 3. – Гл. V, VI, XIII.
4. Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.
5. Шундилов К. В. Механизм правового регулирования. – Саратов, 2001.

Практические задания.

1. К какому понятию относится определение: «осуществляемое при помощи системы правовых средств результативное воздействие на общественные отношения»?
 - 1) Механизм правового регулирования.
 - 2) Правоприменение.
 - 3) Правовое регулирование.
 - 4) Правовое воздействие.
2. Каковы основные стадии процесса правового регулирования?
 - 1) Правовая регламентация общественных отношений, возникновение юридических прав и обязанностей, реализация норм права.
 - 2) Анализ фактических обстоятельств юридического дела, принятие решения по делу.
 - 3) Законодательная инициатива, обсуждение проекта закона, принятие закона, опубликование закона.
3. Каково соотношение понятий «правовое воздействие» и «правовое регулирование»?

1) Понятие «правовое регулирование» – более широкое, чем понятие «правовое воздействие». Правовое воздействие охватывает лишь официальное установление правовых норм.

2) Эти понятия равнозначны по своему содержанию: регламентация юридически значимого поведения путем определения прав и обязанностей.

3) Понятие «правовое воздействие» шире понятия «правовое регулирование». Правовое воздействие включает все формы влияния права на общественные отношения, в том числе информационное, ориентационное и правовое регулирование.

4. Назовите способы правового регулирования.

1) Декларация, программа, рекомендация.

2) Запрет, дозволение, позитивное обязывание.

3) Убеждение, принуждение.

5. Какой тип правового регулирования выражается в принципе: «Разрешено все, что не запрещено законом»?

1) Разрешительный.

2) Рекомендательный.

3) Общедозволительный.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Что понимается под правовым регулированием?

2. Из каких стадий состоит процесс правового регулирования?

3. Что понимается под механизмом правового регулирования?

4. Определите, что понимается под правовыми средствами?

5. Определите, какие правовые средства обеспечивают каждую из стадий правового регулирования?

6. Определите функции правовых средств в правовом регулировании.

7. Какие способы правового регулирования лежат в основе разрешительного и общедозволительного типа правового регулирования?

Тема 21. Законность и правопорядок.

Основные вопросы.

1. Три аспекта понятия законности. Ее структура.

2. Принципы законности.

3. Гарантии законности.

4. Конституционная законность.

5. Правопорядок: понятие, признаки, функции.

Основная литература.

1. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.

2. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.

3. Теория государства и права: Учебник / Ред. Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Норма, 2013. – 640 с.

4. Морозова Л. А. Теория государства и права. – М., 2013.

5. Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие. – М., 2014.

6. Теория государства и права / Под ред. В. К. Бабаева. – М., 2003.

Дополнительная литература.

1. Кудрявцев В. Н. О правопонимании и законности // Государство и право. – 1994. – № 3.

2. Лисюткин А. Б. К понятию законности // Правоведение. – 1993. – № 5.

3. Соуляк О. Л. Законность и правопорядок на пути к новым традициям. – М., 2009.

4. Малько А. В., Нырков В. В., Шундилов. Теория государства и права: Элементарный курс. – М., 2005.

5. Теория государства и права: Учебник для бакалавров / В. Д. Перевалов. – 2-е изд., испр. и доп. – М., 2013. – 428 с.

6. Теория государства и права / А. Ф. Черданцев. – М., 2002.

7. Сырых В. М. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М., 2014.

8. Сапун В. А., Турбова Я. В. Конспект лекций и терминологический минимум по учебной дисциплине «Теория государства и права». – СПб., 2005.

Практические задания.

1. В общей теории права сложилось узкое и широкое понимание законности. Дайте их определение.

2. Законность может пониматься как метод государственного руководства обществом. Дайте разъяснение этому положению.

3. Являются ли субъектами законности все субъекты права или только должностные лица? Обоснуйте ответ.

4. Перечислите общие и специальные гарантии законности.

5. Перечислите признаки конституционной законности.

6. Дайте определение понятия «конституционный контроль».

7. Назовите субъекты конституционного контроля в различных странах мира.

8. Назовите три основные функции правопорядка, которые принято выделять в теории права (В. В. Борисов).

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. По мнению ряда ученых (В. В. Лазарев), следует ставить в один ряд нарушение обязанности соблюдать закон гражданами и должностными лицами. Приведите аргументы «за» и «против» данной позиции.

2. Не противоречит ли принцип целесообразности в учении о законности самой сути законности? Не означает ли этот принцип, что в отдельных случаях надо поступать по закону, а в других – по целесообразности?

3. Если сотрудник опоздал на работу на 10 минут, то следует ли к нему применять принцип неотвратимости юридической ответственности?

4. Принцип единства законности предполагает единую направленность законности в области и правотворчества, и правореализации на всей территории страны. Не нарушается ли этот принцип в федеративном государстве, где отдельный субъект может создавать свое самостоятельное законодательство, не совпадающее с законами в других субъектах.

5. Профессор М. С. Строгович и профессор Н. В. Витрук полагают, что законность – это требование исполнения закона и только *закона*. Вместе с тем совпадают ли право и закон? Все ли действующие нормы права выражены в законе? Не является ли позиция Н. В. Витрука ограниченной?

Тема 22. Основные правовые системы современности.

Основные вопросы.

1. Правовая система: понятие и основные элементы.
2. Основные правовые системы (семьи) современности.
3. Англосаксонская правовая система (семья), ее особенности.
4. Романо-германская правовая система (семья), ее особенности.
5. Другие правовые системы современности, их особенности.

Основная литература.

1. Марченко М. Н. Источники права: Учебное пособие. – М., 2005.
2. Алексеев С. С. Общая теория права: Учебное пособие. – М., 2009.
3. Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.
4. Теория государства и права: Учебник / Ред. Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Норма, 2013. – 640 с.
5. Морозова Л. А. Теория государства и права. – М., 2013.
6. Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие. – М., 2014.
7. Теория государства и права / Под ред. В. К. Бабаева. – М., 2003.
8. Бабаев В. К., Баранов В. М., Толстик В. А. Теория государства и права в схемах и определениях: Учебное пособие. – М., 2002.
9. Малько А. В., Нырков В. В., Шундииков К. В. Теория государства и права: Элементарный курс. – М., 2005.
10. Теория государства и права: Учебник для бакалавров / В. Д. Первалов. – 2-е изд., испр. и доп. – М., 2013. – 428 с.
11. Теория государства и права / А. Ф. Черданцев. – М., 2002.
12. Сырых В. М. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М., 2014.
13. Сапун В. А., Турбова Я. В. Конспект лекций и терминологический минимум по учебной дисциплине «Теория государства и права». – СПб., 2005.

Дополнительная литература.

1. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности: Пер. с фр. В. А. Туманова. – М., 2009.
2. Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения. – М., 2001.
3. Бреднева В. С. Уровни правосознания и юридическая деятельность. – Южно-Сахалинск, 2010.
4. Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.
5. Гревцов Ю. И., Козлихин И. Ю. Энциклопедия права. – СПб., 2008.
6. Ильин И. А. О сущности правосознания. – М., 1993.
7. Карташов В. Н., Баумова М. Г. Правовая культура: понятие, структуры, функции. – Ярославль, 2008.
8. Карташов В. Н. Теория правовой системы общества. Т. 2. – Ярославль, 2006.
9. Насурдинов Э. С. Правовая культура. – М., 2014.
10. Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.
11. Теория государства и права: Хрестоматия. Т. 2. Право / Автор-составитель М. Н. Марченко. – М., 2004.

Практические задания.

1. Укажите, из каких элементов состоит правовая система.
2. Сформулируйте определение понятия «правовая семья».
3. Наибольшее распространение в настоящее время получила классификация правовых семей, построенная на основе трех главных критериев: особенности исторического развития правовых систем; источники права; структура права. Соответственно, выделяются десять правовых семей. Укажите их.
4. Какая правовая семья сложилась на основе рецепции (восприятия, заимствования) римского права в XII–XVI вв. и где географически она получила распространение?
5. Укажите, по крайней мере, 6 признаков романо-германской правовой семьи
6. Укажите, по крайней мере, 6 признаков семьи общего (прецедентного) права.
7. Правовая система США входит в одну семью с правовой системой Великобритании, но имеет значительное своеобразие. Укажите несколько отличительных признаков правовой системы США.
8. Латиноамериканская правовая семья характеризуется как дуалистическая. В чем проявляется двойственность этой семьи, каковы причины этой двойственности?
9. Скандинавская правовая семья охватывает пять государств. Перечислите эти государства.

10. Мусульманское право относится к религиозным правовым системам. Перечислите основные источники мусульманского права.

11. Укажите государства, которые относятся к индусской правовой семье.

12. Укажите отличительные признаки дальневосточной правовой семьи, а также страны, которые к ней относятся.

Вопросы для размышления и самопроверки.

1. Понятие «правовая система» тождественно ли понятию «система права»?

2. Славянская правовая семья стала называться в качестве самостоятельной только в самое последнее время. В чем самобытность этой семьи?

3. Скандинавская правовая семья охватывает пять государств и отличается большой самобытностью. Несмотря на близость к континентальной Европе, она не восприняла в полной мере романо-германскую модель. Как можно это объяснить.

4. Индусская система права сформировалась более двух тысяч лет назад и, пройдя сложный путь развития, сохранила свое регулирующее значение до наших дней. Рассмотрите, какие элементы этой системы пришли из глубины веков и действуют до сих пор.

5. Особенность африканского обычного права состоит в том, что это право групп, сообществ, а не право индивидов, не субъективные права отдельной личности. Поэтому в африканской среде справедливым считается то, что способствует сплочению группы, восстанавливает согласие и взаимоотношения между ее членами. В чем недостатки и достоинства такой системы по сравнению, например, с романо-германской семьей?

6. Для дальневосточной правовой семьи характерно довольно отрицательное отношение к праву вообще. В дальневосточных обществах конфликты предпочитают решать внесудебным путем. А при решении споров в суде они чаще всего завершаются примирением участников спора. В суд обращаются после того, как исчерпаны все другие способы разрешения конфликта. Является ли в таком случае право универсальным регулятором общественных отношений, как это любят утверждать теоретики правового государства?

1.4. Методические рекомендации по написанию курсовых работ

Содержание

1. Введение.
2. Методические указания по подготовке курсовых работ.
3. Тематика курсовых работ.

4. Методические рекомендации по написанию курсовых работ по отдельным темам.

5. Приложения.

1. Введение

Студенты первого курса в соответствии с учебным планом пишут курсовую работу, которая является первой самостоятельной научной работой на основе углубленного изучения избранной темы. Курсовая работа по теории государства и права является важной формой самостоятельного изучения студентами научной литературы, нормативного материала, дает возможность самостоятельно пополнять свои знания, ориентироваться в потоке научной и политической информации, оценивать общественные явления и процессы.

Выполнение курсовой работы по теории государства и права помогает студентам вырабатывать навыки изучения монографических работ, нормативного материала, учебной литературы, развивает умение правильно формулировать и раскрывать теоретические положения, способствует овладению правовой терминологией, дает возможность высказывать практические рекомендации и предложения, делать самостоятельные выводы. Все это имеет важное значение для подготовки юриста и направлено на более глубокое и прочное усвоение учебного материала. Кроме того, курсовая работа является одной из форм контроля уровня достигнутых знаний студента. Она позволяет проверить, насколько студент готов к самостоятельной аналитической творческой работе.

2. Методические указания по подготовке курсовых работ

Весь процесс написания курсовой работы условно можно разделить на несколько следующих этапов.

Выбор темы курсовой работы.

Студенты должны ознакомиться с примерной тематикой курсовых работ, выбрать тему и сообщить о ней преподавателю – руководителю курсовой работы. Тема работы может трактоваться и как учебная проблема, которую собирается разрешить студент при написании курсовой. Пусть даже известно, что по данной проблеме уже написано огромное количество научных книг и статей, но для студента эта проблема является новой, и он хочет в ней разобраться и, возможно, сказать нечто оригинальное, свое самостоятельное видение решения проблемы. Поэтому студенту следует выбирать такую тему, которая его остро заинтересовала, взволновала, вызвала желание разобраться в ней теоретически и применить полученные знания практически. Студент может предложить свою собственную тему исследования, предварительно согласовав ее с научным руководителем. Выбор темы определяется уже накопленной студентом суммой знаний по теории

государства и права и смежным дисциплинам. Конечно, не все темы курсовых работ обладают одинаковой степенью сложности, но с любой из них можно успешно справиться. Ни один непонятный вопрос темы курсовой работы не должен оставаться без внимания, все они уясняются самостоятельно или с помощью научного руководителя.

Подбор доктринальных и нормативных источников по теме.

После выбора темы студент должен приступить к сбору различных источников по теме. В основе успешного выполнения курсовой работы лежит подбор доктринальных источников (научных книг и статей). Практически по всем темам теории государства и права студент найдет перечень рекомендуемой литературы в настоящем издании. Многие источники имеются в библиотеке СПбГЭУ. Одновременно рекомендуется использовать возможности и других библиотек. Помимо книг студент может найти много полезной информации в юридических периодических изданиях, например в журнале «Государство и право». Важным моментом курсовой работы по юриспруденции, и в частности по теории государства и права, является анализ нормативно-правовых актов, относящихся к теме исследования. Поэтому студенту следует подобрать и нормативные источники.

В подборе литературы не следует ограничиваться лишь небольшим количеством источников. На эту работу не следует жалеть времени. Список источников (используемой литературы) должен быть максимально полным и включать основополагающие монографические работы, учебные пособия, нормативно-правовые акты, журнальные статьи, материалы из Интернета. Чем более полно студент подберет источники, тем более обстоятельно и глубоко он может осмыслить тему и изложить ее в курсовой работе. После консультации с научным руководителем по отобранным источникам студент приступает к их изучению.

Изучение и анализ источников.

Для того чтобы получить общее представление о теме курсовой работы, целесообразно начать изучение подобранной литературы с прочтения соответствующей главы в учебнике. И только после переходить к изучению монографий и специальных статей. Рекомендованные авторами настоящего пособия источники для подготовки курсовых работ подобраны с учетом существования различных точек зрения по избранной теме. Это сделано с целью формирования у студента критического отношения к изучаемой литературе, развития аналитических навыков мышления. Некоторые источники опубликованы много лет назад. Однако и в старых изданиях содержится много ценной научной информации. В них нередко понятия и закономерности теории государства и права разработаны глубоко и обстоятельно с высокой научной достоверностью, они не подвержены политической и идеологической конъюнктуре. Сопоставление различных научных точек зрения на исследуемую тему – неперемное условие науч-

ной работы. Таким образом, собранная научная информация в процессе подготовки курсовой работы должна отражать различные взгляды на поставленную проблему, иначе говоря, в работе должна рассматриваться научная полемика по данной теме.

Особо следует подчеркнуть значение нормативных актов, используемых в курсовой работе. Законы и подзаконные акты необходимо внимательно изучать и давать им правильное толкование. В этом отношении большую помощь могут оказывать комментарии к актам, написанные компетентными авторами. При работе с нормативным материалом необходимо учесть, что сноски на законодательство должны быть точны и сопровождаться указанием полного названия акта, даты и органа, принявшего данный акт.

Составление и согласование плана курсовой работы.

После выбора темы и изучения собранной литературы студент должен приступить к составлению плана работы. Наличие плана курсовой работы позволяет избежать освещения в ней вопросов, не относящихся к теме, обеспечить четкость и последовательность в изложении материала, избежать пробелов и повторений, научно организовать самостоятельный труд и время.

Примерные планы курсовых работ содержатся в методических указаниях по отдельным темам (см. ниже). Студент может воспользоваться уже предложенным планом или составить свой. Составление плана не должно происходить механически. Уже в плане студент может проявить свои творческие возможности. Студент может предложить примерный, предварительный план и вносить в него некоторые изменения по ходу написания работы. При этом надо помнить, что не следует перегружать план множеством вопросов. В план целесообразно включать не более 4–5 вопросов.

После составления плана необходимо согласовать его с научным руководителем. Без такого согласования приступать к написанию курсовой работы не рекомендуется, так как неудачно составленный план может свести на нет всю последующую работу.

Написание текста курсовой работы.

Курсовая работа в соответствии с планом начинается с **Введения**. В нем показывается актуальность избранной темы и место в курсе теории государства и права, степень ее разработанности в науке. Необходимо сформулировать цель и задачи курсовой работы.

В **Основной части** работы раскрываются поставленные вопросы. В первую очередь следует учитывать особенности теории государства и права как методологической дисциплины. Следует соблюдать логику изложения, используя основные способы изложения – от общего к частному или от частного к общему. Следует помнить, что любой вопрос излагается

так, что содержит вступительную часть, основную часть и выводы. Студент должен раскрыть сущность избранной темы, знание используемых источников, умение сопоставлять различные точки зрения. Важны не механическое сопоставление взглядов или бездоказательная критика отдельных позиций, а стремление к аргументированной полемике и обоснованности выводов. Работа должна содержать ссылки на работы разных авторов и нормативно-правовые акты. Поскольку курсовая работа является результатом самостоятельного изучения студентом избранной темы, она должна быть написана, так сказать, «своими словами», а не книжными оборотами и канцеляризмами. Изложение материала следует вести ясным и доступным языком, помня о том, что с помощью вычурного, так сказать, «научнообразного» стиля обычно пытаются скрыть бедность содержания. В **Заключении** автор подводит итоги, выделяет узловые вопросы, указывает практическое значение полученных результатов. Выводы излагаются кратко.

Желательно, чтобы изложение материала проводилось в виде аналитического рассуждения автора по выбранной проблеме. При этом изложение материала строится в определенных рамках. Во-первых, нужно достаточно строго очертить предмет исследования, дать определение основных понятий и закономерностей, с помощью которых автор будет разрешать поставленную в работе проблему. Во-вторых, следует раскрыть сущность изучаемого правового явления, показать его роль и место среди других явлений. В-третьих, весьма ценным в курсовой работе является подкрепление теоретических выводов и положений фактами из юридической практики, политической и государственной деятельности. В-четвертых, в работе обязательно должны присутствовать элементы полемики, поскольку нельзя развивать новые взгляды иначе как через борьбу идей. В-пятых, работа должна завершаться выводами и предложениями, к которым пришел автор в ходе исследования.

Оформление курсовой работы (см. Приложения).

Курсовую работу выполняют на листах стандартного формата А4. Объем: 25–30 страниц. Текст печатается кеглем 14 в системе Word, через полтора интервала, отступы сверху-снизу-с боков – по 2.5 см.

Курсовая работа имеет **Титульный лист**. На титульном листе студент указывает название предмета, тему, свою фамилию и инициалы, номер учебной группы, а также должность и научное звание руководителя.

На первой странице размещается план курсовой работы.

Каждая страница курсовой работы должна быть пронумерована.

Текст каждого раздела начинается с обозначения названия и его порядкового номера в соответствии с планом.

Ссылки на научные работы, нормативные акты в тексте обозначаются цифрами, а в сносках – внизу страниц – указывается цитируемый источник в соответствии с требованиями оформления научного аппарата.

В **Списке литературы** указывается источники в следующем порядке:

1. Нормативно-правовые акты и другие официальные документы.
2. Доктринальная литература (книги; статьи; авторефераты и диссертации; литература на иностранных языках, интернет-источники).

В первый раздел могут включаться международные акты, конституции, законы, указы, постановления правительства, приказы министерств, решения судов в соответствии с установленной последовательностью. Во второй раздел включается вся использованная монографическая, публицистическая и другая литература, располагаемая в алфавитном порядке. В библиографии приводятся все использованные источники, а не только цитируемая по тексту литература.

Курсовая работа подписывается автором, ставится дата ее завершения, и работа сдается научному руководителю.

Защита курсовой работы.

Подготовленная и оформленная по правилам курсовая работа сдается на проверку научному руководителю. Если содержание работы не соответствует предъявляемым требованиям (не раскрыто содержание вопросов, текст курсовой заимствован из одного источника – плагиат и т. д.), то курсовая работа направляется на доработку. Только после устранения указанных замечаний в курсовой работе студент допускается к защите. Защита курсовой работы проводится научным руководителем. В течение 5–7 минут студент в соответствии с планом излагает содержание работы, проводит обзор использованной научной литературы, делает выводы. Далее студент отвечает на вопросы руководителя. Оценка за курсовую работу выставляется с учетом качества выполненной работы и результатов ее защиты. В случае неудовлетворительной оценки при защите студент по согласованию с научным руководителем должен вновь пройти процедуру защиты. Оценка за курсовую работу выставляется в зачетную книжку. Студенты, не написавшие курсовую работу, считаются имеющими академическую задолженность.

3. Тематика курсовых работ

Предварительные замечания.

1. Перечень тем курсовых работ является примерным. По согласованию с научным руководителем студент может выбрать иную тему. Кроме того, любая тема из примерного перечня может быть разделена на ряд самостоятельных тем. Например, в теме «Понятие правоотношения» могут быть выделены следующие самостоятельные темы: «Субъект правоотношения», «Объект правоотношения», «Содержание правоотношения», «Юридические факты».

2. Списки литературы к каждой из тем также являются примерными. Во-первых, в них не указаны учебники и учебные пособия. Вместе с тем в

них содержится важный материал к любой из избранных тем. Во-вторых, студент должен показать умение работать с библиографией и найти дополнительную литературу. Для этого, в частности, можно использовать списки литературы к темам курсовых, которые близки к избранной студентом теме. Однако основная работа предстоит в библиографических отделах библиотек.

3. В **Приложениях** представлены образцы оформления курсовых работ. Начиная с первого курса студент должен не только овладевать навыками исследовательской работы, но и учиться оформлять научную работу в соответствии с принятыми требованиями.

Примерный список тем курсовых работ.

1. Структура и функции теории государства и права.
2. Теория государства и права в системе юридических наук.
3. Методология теории государства и права.
4. Власть: понятие и виды.
5. Государственная власть как вид социальной власти.
6. Государство: понятие и признаки.
7. Легальность и легитимность государственной власти.
8. Общественная власть в первобытном обществе.
9. Социальное регулирование в первобытном обществе.
10. Патриархальная теория происхождения государства.
11. Теологическая теория происхождения государства.
12. Органическая теория происхождения государства.
13. Марксистская теория происхождения государства.
14. Договорная теория происхождения государства.
15. Патриархальная теория происхождения государства.
16. Современные научные представления о причинах и формах происхождения государства.
17. Государственный суверенитет: понятие и признаки.
18. Сущность и социальное назначение государства.
19. Типы государства.
20. Теократическое и клерикальное государство: сравнительный анализ.
21. Светское и атеистическое государство: сравнительный анализ.
22. Функции государства.
23. Формы осуществления функций государства.
24. Механизм государства.
25. Аппарат государства.
26. Государственный орган.
27. Виды государственных органов.
28. Принципы организации и деятельности государственных органов.

29. Принцип разделения властей.
30. Форма правления государства.
31. Абсолютная монархия.
32. Дуалистическая монархия.
33. Парламентарная монархия.
34. Президентская республика.
35. Парламентарная республика.
36. Смешанная республика.
37. Унитарное государство.
38. Федеративное государство.
39. Межгосударственные объединения.
40. Правовое государство.
41. Демократическое государство.
42. Основные права человека и гражданина.
43. Политическая система общества.
44. Государство в политической системе общества.
45. Общественные объединения в политической системе общества.
46. Политические партии в политической системе общества.
47. Демократический политический режим.
48. Полудемократический политический режим.
49. Авторитарный политический режим.
50. Тоталитарный политический режим.
51. Социальные и технические нормы.
52. Право в системе социальных норм.
53. Мораль и право.
54. Происхождение права.
55. Естественная теория права.
56. Социологическая теория права.
57. Нормативистская теория права.
58. Психологическая теория права.
59. Понятие права. Различные смыслы понятия права.
60. Сущность права и проблемы правопонимания.
61. Функции права.
62. Норма права.
63. Структура нормы права.
64. Виды норм права.
65. Принципы права.
66. Аксиомы права.
67. Презумпции права.
68. Преюдиции права.
69. Система права.
70. Систематизация отраслей права.

71. Тенденции развития отраслей права.
72. Публичное и частное право.
73. Материальное и процессуальное право.
74. Способы, методы и типы (порядки) правового регулирования.
75. Система права и система источников права.
76. Система законодательства.
77. Нормативно-правовой акт.
78. Способы выражения норм права в статьях нормативно-правовых актов.
79. Законы и подзаконные нормативно-правовые акты.
80. Законы, их место в системе нормативно-правовых актов.
81. Подзаконные акты, их виды и соподчиненность.
82. Пределы действия нормативных актов.
83. Действие нормативных актов во времени.
84. Порядок опубликования и вступления в силу нормативных актов.
85. Действие нормативных актов в пространстве и по кругу лиц.
86. Систематизация законодательства.
87. Инкорпорация.
88. Кодификация.
89. Понятие и виды правотворчества.
90. Стадии правотворчества.
91. Законодательный процесс.
92. Юридическая техника. Законодательная и правоприменительная юридическая техника.
93. Правоотношение.
94. Субъекты правоотношений.
95. Объекты правоотношений.
96. Виды правоотношений.
97. Юридический факт. Фактический состав.
98. Реализация права.
99. Формы реализации права.
100. Применение права.
101. Стадии правоприменительного процесса.
102. Акты применения права.
103. Толкование норм права.
104. Виды толкования норм права по субъектам.
105. Способы и объем толкования норм права.
106. Акты толкования права (интерпретационные акты).
107. Правовые акты и их виды.
108. Дефекты и пробелы в праве.
109. Механизм правового регулирования.
110. Правомерное поведение.

111. Правонарушение.
112. Причины правонарушений.
113. Виды правонарушений.
114. Социальная ответственность.
115. Юридическая ответственность: понятие и виды.
116. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
117. Основания освобождения от юридической ответственности.
118. Понятие, принципы и гарантии законности.
119. Понятие правового порядка. Законность и правопорядок.
120. Правосознание и его структура.
121. Правовой нигилизм и правовой идеализм.
122. Правовая система государства: понятие и ее основные элементы.
123. Основные правовые системы (семьи) современности.
124. Англосаксонская правовая система (семья).
125. Романо-германская правовая система (семья), ее особенности.
126. Правовая культура: понятие и основные элементы.

4. Методические рекомендации по написанию курсовых работ по отдельным темам

Тема: Современные научные представления о причинах и формах происхождения государства.

План.

1. Введение.
2. Причины происхождения государства.
3. Формы происхождения государства у различных стран и народов.
4. Признаки государства, его отличие от родовой организации первобытного общества.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует обратить внимание на такие причины возникновения государства, как переход от «присваивающей» экономики к «производящей»; социальное расслоение членов общества и др.

При рассмотрении второго вопроса следует отметить, что формирование государства – длительный процесс, который у различных народов мира шел разными путями. Сторонники одной точки зрения выделяют три наиболее яркие формы: азиатская; рабовладельческая; прафеодальная. Сторонники другой точки зрения, исходящие преимущественно из евроцентристских позиций, выделяют тоже три формы, но несколько иные:

древнегреческая; древнеримская; древнегерманская (возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием обширных чужих территорий, для господства над которыми родовая организация не была приспособлена). Следует проанализировать выделенные виды и сравнить их.

В третьем вопросе нужно подробно рассмотреть признаки государства в отличие от родовой организации общества: территориальную организацию публичной власти, ее структуру, особенности построения и реализации.

Литература.

Алексеев С. С. Теория права. – М., 1993.

Алексеев В. П., Першиц А. И. История первобытного общества. – М., 1999.

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

Венгеров А. Б. Теория государства и права. – М., 2007.

Дробышевский С. А. Политическая организация общества и право: историческое место и начало эволюции. – Красноярск, 1991.

Дюркгейм Э. О. О разделении общественного труда. Метод социологии. – М., 1991.

История первобытного общества. Эпоха классовообразования. – М., 1988.

Кашанина Т. В. Происхождение государства и права. – М., 2004.

Нагих С. И. Происхождение властных структур предгосударственного общества в свете исследований политической антропологии // Вестник Московского университета. – Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 2.

Поляков А. В. Общая теория права: Курс лекций. – СПб., 2004. – Лекция 3.

Проблемы общей теории права и государства / Под ред. В. С. Нерсесянца. – М., 1999. – Раздел 2. Ранние формы права и государства.

Теория государства и права. Теория государства / Под ред. А. Б. Венгерова. – М., 1995. – Ч. 1.

Ранние формы политической организации. – М., 1995.

Ранние формы социальной организации. – СПб., 2000.

Рулан Н. Юридическая антропология. – М., 1999.

Сайко Э. В. Древнейший город. Природа и генезис. – М., 1996.

Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства // Маркс К., Энгельс Ф. Соч. – Т. 21. – С. 156-178.

Тема: Сущность государства и его социальное назначение.

План.

1. Введение.
2. Основные подходы к сущности государства, его сущностные черты.
3. Понятие государства и его основные признаки.

4. Социальное назначение государства и его функции.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе следует рассмотреть различные подходы к сущности государства: теологический, общесоциальный, классовый и др. Выявить их достоинства и недостатки. Во втором вопросе необходимо определить многообразие подходов к понятию государства, рассмотреть его признаки: территория; наличие публичной власти; суверенитет (с его свойствами); законодательство и др.

Определяя социальное назначение государства, следует учесть различные точки зрения на его сущность, модели государственности (правовое, социальное, либерально-демократическое, теократическое, социалистическое государство и др.). Необходимо показать влияние сущности и социального назначения государства на содержание его функций и задач.

Литература.

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

Бабурин С. Н. Территория государства. – М., 1997.

Бачило И. Л. Факторы, влияющие на государственность // Государство и право. – 1993. – № 7.

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

Ветютнев Ю. Ю. Государственно-правовые закономерности. Введение в теорию. – Элиста, 2006.

Гумплович Л. Общее учение о государстве. – СПб., 1910.

Дунаев В. И., Никитский А. А. Очерки науки о государстве. – М., 1909.

Ильин В. В., Ахиезер А. С. Российская государственность: истоки, традиции, перспективы. – М., 1997.

Каленский В. Т. Государство как объект социологического анализа. – М., 1977.

Лифшиц Р. З. Государство и право в современном обществе: необходимость новых подходов // Сов. государство и право. – 1990. – № 10.

Лившиц Р. З. Государство и право в современном обществе: необходимость новых подходов // Советское государство и право. – 1990. – № 10.

Лобер В. Л. Демократия: от зарождения до современности. – М., 1991.

Локк Д. Два трактата о правлении // Соч.: В 3 т. Т. 3. – М., 1988.

Манов Г. Н. Признаки государства: новое прочтение // Политические проблемы теории государства. – М., 1993.

Мамут Л. С. Государство в ценностном измерении. – М., 1998.

Оль П. А., Ромашов Р. А. и др. Государство, общество, личность: проблемы совместимости. – СПб., 2005.

Овчинников В. А. Государственный суверенитет современной России: сущность, содержание, проблемы реализации: Монография. – СПб., 2012.

Ротбард М. К новой свободе. Либертарианский манифест. – М., 2009.

Пьянов Н. А. Государственное регулирование общественных отношений. – Иркутск, 2009.

Спиридонов Л. И. Теория государства и права. – М., 1996.

Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

Четвернин В. А. Либертаризм и социализм. Исторический прогресс права и типы цивилизаций // Научные исследования лаборатории права НИУ ВШЭ. – 2012. – Вып. 9. – № 1.

Четвернин В. А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве // Государство и право. – 1992. – № 5.

Чиркин В. Е. Три ипостаси государства // Государство и право. – 1993. – № 8.

Чиркин В. Е. Сравнительное государствоведение. – М., 2013.

Чиркин В. Е. Государствоведение. – М., 1999.

Тема: Государственная власть как вид социальной власти.

План.

1. Введение.
2. Понятие социальной власти, ее структура и виды.
3. Государственная власть: понятие, признаки, основные свойства. Соотношение политической и государственной власти.
4. Разделение властей как способ организации государственной власти.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует обратить внимание на многие смыслы понятия «власть», рассмотреть ее признаки, структуру и виды. Во втором вопросе нужно рассмотреть два подхода к соотношению понятий «политическая власть» и «государственная власть». Во-первых, когда эти два понятия понимаются как идентичные; во-вторых, когда государственная власть понимается как разновидность политической власти. При рассмотрении второго подхода следует выявить признаки, отличающие государственную власть от иной политической власти. В третьем вопросе следует рассмотреть формирование и развитие концепции разделения властей, соотношение с принципом единства власти, практику ее реализации в западных демократиях и в современной России.

Литература.

Публичная власть: проблемы реализации и ответственности / Под ред. Н. И. Матузова, О. И. Цыбулевской. – Саратов, 2011.

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

Липинский Э. Социология публичной жизни. – М., 2012.

Чиркин В. Е. Сравнительное государственное устройство. – М., 2013.

Амелин В. Н. Власть как общественное явление // Социально-политические науки. – 1991. – № 2.

Болл Т. Власть // Полис. – 1993. – № 5.

Государственная власть и лоббизм: проблемы и противоречия развития российского политико-правового пространства. – М., 2011.

Дмитриев Ю. А. Соотношение понятий политической и государственной власти в условиях формирования гражданского общества // Государство и право. – 1994. – № 7.

Жувенель Б. де. Власть: Естественная история ее возрастания. – М., 2011.

Курашвили Б. П. Страна на распутье... (потери и перспективы перестройки). – М., 1990.

Ледяев В. Г. Власть: концептуальный анализ. – М., 2000.

Мизес Людвиг фон. Всемогущее правительство: тотальное государство и тотальная война. – Челябинск, 2013.

Почепко В. В., Хомелева Р. А. Очерки власти: новые подходы и интерпретации. – СПб., 1998.

Родбард М. Власть и рынок: государство и экономика. – Челябинск, 2010.

Сапронов П.А. Власть как метафизическая историческая реальность. – СПб., 2001.

Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. Т. 1. Государство. – М., 2004.

Хорошильцев А. И. Методология познания власти: проблемы теории государства и права. – Курск, 2008.

Цыбулевская О. И., Милушека Т. В. Власть и реформы в России: нравственно-правовой аспект. – Саратов, 2003.

Черданцев А. Ф. Государственная власть и ее обоснование // Правоведение. – 1992. – № 2.

Чиркин В. Е. Легализация и легитимация государственной власти // Государство и право. – 1995. – № 8.

Энтин Л. М. Разделение властей: опыт современных государств. – М., 1995.

Тема: Права человека и гражданина в современном обществе.

План.

1. Введение.
2. Понятие прав человека, их естественно-правовая природа. Соотношение прав человека и прав гражданина.
3. Виды и поколения прав человека.
4. Законодательное закрепление прав человека и прав гражданина во внутригосударственном и международном законодательстве.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе следует проанализировать дискуссию о понятии прав человека с точки зрения естественно-правовой и позитивистской теорий, определив их положительные и отрицательные черты. Следует обосновать проблему универсальности прав, человека, критерии такой универсальности для различных стран и народов. Во втором вопросе необходимо рассмотреть генезис развития прав человека, различные классификации с точки зрения их развития в странах Западной Европы и в России. Третий вопрос должен быть посвящен законодательному закреплению прав человека и гражданина, начиная с формирования исторических доктринальных и нормативных источников XVIII в. (Англия, США, Франция и т. д.), а также необходимо использовать российское законодательство. Следует рассмотреть, каким образом проблема прав человека вышла на уровень международного права. Целесообразно использовать акты ООН и Европейского союза.

Литература.

- Конституция Российской Федерации 1993 г.
 Конституции зарубежных государств / Сост. В. В. Маклаков. – М., 2004
- Зорькин В. Д. Конституционные права человека в XXI веке. – М., 2008.
- Аграновская Е. В. Правовая культура и обеспечение прав личности. – М., 1988.
- Бахин С. В. О классификации прав человека, провозглашенных в международных соглашениях // Правоведение. – 1991. – № 2.
- Бережнов А. Г. Права личности: некоторые вопросы теории. – М., 1991.
- Иваненко В. С. Всеобщая декларация прав человека и Конституция РФ // Правоведение. – 1998. – № 4.
- Дженис М., Кэй Р., Брэдли Э. Европейское право в области прав человека. – М., 1997.

Крусс В. И. Личностные («соматические») права человека в конституционном и философском измерении: к постановке проблемы // Государство и право. – 2000. – № 10.

Мюллерсон Р. А. Права человека: идеи, нормы, реальность. – М., 1991.

Нерсисянц В. С. Право – математика свободы. – М., 1996.

Права человека / Отв. ред. Е. А. Лукашева. – М., 1999.

Права человека: Энциклопедический словарь / Отв. ред. С. С. Алексеев. – М., 2009.

Права человека в истории человечества и в современном мире. – М., 1990.

Права человека в России: декларации, нормы и жизнь. (Материалы международной конференции, посвященной 50-летию Всеобщей декларации прав человека) // Государство и право. – 2000. – № 3-4.

Честнов И. Л. Универсальны ли права человека? (Политические размышления о Всеобщей декларации прав человека) // Правоведение. – 1999. – № 1.

Фабрициус Ф. Права человека и европейская политика. – М., 1995.

Хартли Т. Основы права Европейского сообщества. – М., 1998.

Хейде Л. Осуществление свободы. – М., 1995.

Экштайн К. Основные права и свободы. По российской Конституции и Европейской конвенции: Учебное пособие для вузов. – М., 2004.

Тема: Политический режим современного государства.

План.

1. Введение.
2. Понятие политического режима. Соотношение формы государства и политического режима.
3. Виды политических режимов современных государств.
4. Политический режим России: от тоталитаризма к демократии.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе нужно дать понятие политического режима. При этом следует рассмотреть два подхода: политический режим как элемент формы государства и политический режим как элемент сущности государства. Соотношение политического и государственного режимов. Во втором вопросе следует представить различные классификации политических режимов. Необходимо дать понятие демократического режима, перечислить его разновидности и признаки, условия формирования демократического режима. Тоталитарный политический режим: понятие, признаки, причины возникновения. Характеристика авторитарно-

го режима. В третьем вопросе рекомендуется дать характеристику политического режима России в советский период, причины формирования полудемократического (В. Е. Чиркин) режима в постсоветский период. Проанализируйте, как в настоящее время можно определить политический режим России и каковы перспективы формирования в России демократии.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Чиркин В. Е. Конституционное право зарубежных стран. – М., 2014.

Арановский К. В. Государственное право зарубежных стран. – М., 2000.

Авторитаризм и демократия в развивающихся странах. – М., 1996.

Арон Р. Демократия и тоталитаризм. – М., 1999.

Внук-Липиньский Э. Социология публичной жизни. – М., 2012.

Гозман Л. Я., Эткинд А. М. Люди и власть: от тоталитаризма к демократии // В человеческом измерении. – М., 1989.

Гражданское общество и перспективы демократии. – М., 1994.

Гражданское общество и правовое государство: предпосылки формирования. – М., 1991.

Гражданское общество. Мировой опыт и проблемы России / Отв. ред. В. Т. Хорос. – М., 1998.

Гревцов Ю. И. Очерки теории и социологии права. – СПб., 1996.

Громыко А. Л. Политические режимы: сущность, исторические формы и реальная практика. – М., 1998.

Даль Р. О демократии. – М., 2000.

Денисов Б. А., Зубов А. М., Чугунова И. В. Современное государство и экономика. – М., 1988.

Дзодзиев В. Проблемы становления демократического государства в России. – М., 1996.

Желеев И. С. Фашизм. Тоталитарное государство. – М., 1991.

Жувенель Б. де. Власть: Естественная история ее возрастания. – М., 2011.

Каменская Г. В. Генезис идеи демократии // Полис. – 1994. – № 4.

Капустин М. П. Конец утопии: прошлое и будущее социализма. – М., 1990.

Корельский В. М. Власть. Демократия. Перестройка. – М., 1990.

Ланцов С. А. Теория политической модернизации и становление парламентской демократии в России // Правоведение. – 1995. – № 4, 5.

Малько А. В. Политическая и правовая жизнь России. – М., 2000.

Права человека в истории человечества и в современном мире. – М., 1990.

Рязанцев И. Н. Политический режим и проблемы его демократизации в современной России // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.

Природа тоталитарной власти. Круглый стол // Социологические исследования. – 1989. – № 5.

Тема: Механизм современного государства.

План.

1. Введение.
2. Понятие и элементы механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат.
3. Разновидности современных систем государственного аппарата.
4. Принципы организации и деятельности механизма государства.
5. Понятие государственного органа, его признаки. Классификация государственных органов в современной России.
6. Заключение.
7. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует сформулировать понятие механизма и отразить его характерные черты, соотношение понятий «механизм государства» и «государственный аппарат». Необходимо указать на непосредственную взаимосвязь функций и механизма государства. Следует определить и охарактеризовать структурные элементы, входящие в состав механизма государства. Во втором вопросе нужно рассмотреть различные модели систем государственных органов: централизованно-сегментарную, моноцефальную и монотеократическую. Характеризуя принципы организации и деятельности государственных органов, необходимо использовать нормативные правовые акты, регламентирующие деятельность государственных органов: Конституцию РФ, ФКЗ «О Конституционном Суде РФ», «О Правительстве РФ» и др.

Литература.

Конституция Российской Федерации. – М., 1993.

Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 N 2-ФКЗ (ред. от 12.03.2014) «О Правительстве Российской Федерации» (17 декабря 1997 г.) // Российская газета. – 1997. – № 245. – 23 дек.

Федеральный закон от 06.10.1999 N 184-ФЗ (ред. от 04.11.2014) «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» // Российская газета. – 1999. – № 206. – 19 окт.

Указ Президента РФ от 21.05.2012 N 636 (ред. от 08.09.2014) «О структуре федеральных органов исполнительной власти» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2015) (21 мая 2012 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации: <http://www.pravo.gov.ru>. – 22.05.2012.

Аверьянов В. Б. Содержание деятельности аппарата государственного управления и его организационные формы // Советское государство и право. – 1988. – № 6.

Ардашкин В. Д. К теории правоохранительного механизма // Правоведение. – 1988. – № 2.

Байтин М. И. Механизм современного Российского государства // Правоведение. – 1996. – № 3.

Бельский К. С. Разделение властей и ответственность в аппарате государственного управления. – М., 1990.

Бюрократия как институт власти. – СПб., 1996.

Василенко И. А. Административно-государственное управление в странах Запада. – М., 1998.

Григонис Э. П. Механизм правового государства. – СПб., 1999.

Гусева Т. А., Чапкевич Л. Е. Новая система и структура органов исполнительной власти. – М., 2005.

Деев Н. Н. От государственного аппарата к государству-ассоциации // Правоведение. – 1990. – № 5.

Исполнительная власть в Российской Федерации. Проблемы развития / Отв. ред. И. Л. Бачило. – М., 1998.

Клепцова Т. Н. Функции и аппарат Российского государства в рыночной экономике: Учебное пособие. – М., 1992.

Колесников Е. В., Селезнева Н. М. Статус суда в Российской Федерации: конституционные вопросы. – Саратов, 2008.

Оболонский А. В. Человек и государственное управление. – М., 1987.

Петрухин И. Л. Проблемы судебной власти в России // Государство и право. – 2000. – № 7-8.

Пьянов Н. А. Государственное регулирование и его механизм. – Иркутск, 2010.

Судебная власть / Под ред. И. Л. Петрухина. – М., 2003.

Тихомиров Ю. А. Теория компетенции. – М., 2001.

Фоков А. П. Судебная власть в системе разделения властей. (Научно-правовые, философские и исторические аспекты) // Государство и право. – 2000. – № 10.

Чиркин В. Е. Сравнительное государственное управление. – М., 2013.

Тема: Форма государства.

План.

1. Введение.
2. Понятие и элементы формы государства. Соотношение политического режима и формы государства.
3. Форма правления, ее особенности и разновидности.

4. Форма государственного устройства, ее разновидности и отличие от форм объединения современных государств.

5. Заключение.

6. Список литературы.

Методические рекомендации.

Раскрывая содержание первого вопроса, дайте понятие формы государства: многообразие подходов. Необходимо определить условия формирования формы государства, какие факторы оказывают влияние на данный процесс, как форму государства определяет политический режим. Во втором вопросе раскройте понятие и признаки формы правления, виды монархий и виды республик. Необходимо рассмотреть виды республиканского правления на примере современных государств, порядок образования правительства в парламентской и президентской республиках; формы взаимоотношений правительства с парламентом, правовое положение главы государства и его взаимоотношение с ветвями власти. В третьем вопросе рекомендуется изложить формы государственного устройства, характер взаимоотношений между территориальными образованиями, между центральными и местными органами государственной власти. Следует охарактеризовать унитарное государство и его виды, рассмотреть федеративное устройство государства, принципы построения и виды федераций, провести различие между формами государственного устройства и формами объединения современных государств.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Чиркин В. Е. Конституционное право зарубежных стран. – М., 2014.

Аникушин А. В. Форма правления: особенности понимания и определения // Ученые записки: Электронный научный журнал Курского государственного университета. – 2013. – № 2(26).

Арановский К. В. Государственное право зарубежных стран. – М., 2000.

Ермаков В. Г. Федерация как форма государственного устройства России. – М., 1999.

Ливеровский А. А. Актуальные проблемы федеративного устройства России. – СПб., 2002.

Лузин В. В. Формы правления современных государств. – Н. Новгород, 1998.

Остром В. Смысл американского федерализма. – М., 1993.

Петров В. С. Сущность, содержание и форма государства. – Л., 1971.

Проблемы суверенитета в Российской Федерации. – М., 1994.

Раянов Ф. М. Развитие современных представлений о сущности федеративного государства // Российский юридический журнал. – Екатеринбург, 1999. – № 1.

Сахаров Н. А. Институт президента в современном мире. – М., 1994.

Симанишвили Л. Р. Формы правления: история и современность: Учебное пособие. – М., 2011.

Стародубский Б. А. Уникальная система правления в Израиле // Государство и право. – 2000. – № 2.

Тихомиров Ю. А. Государственно-правовые аспекты федерализма // Федерализм. – М., 1999. – № 2.

Умнова И. А. Конституционные основы современного российского федерализма. – М., 1998.

Чиркин В. Е. Нетипичные формы правления в современном государстве // Государство и право. – 1994. – № 1.

Чиркин В. Е. Сравнительное государствоведение. – М., 2013.

Чиркин В. Е. Государственная власть субъекта Федерации // Государство и право. – 2000. – № 10.

Чиркин В. Е. Модели современного федерализма // Государство и право. – 1994. – № 8-9.

Шмавонян Г. А. Президентская власть и разделение властей в полупрезидентской республике: опыт Армении // Государство и право. – 2000. – № 1.

Тема: Сущность права и проблемы правопонимания.

План.

1. Введение.
2. Понятие и сущность права, его объективные свойства.
3. Концепции современного правопонимания. Соотношение естественного и позитивного права.
4. Источники права. Соотношение права и закона.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе необходимо рассмотреть многообразие подходов к сущности права, его понятию. Рассмотреть объективные свойства права: нормативность, формальная определенность, системность, динамизм, реальная применимость. Второй вопрос должен быть посвящен характеристике различных концепций правопонимания: естественно-правовой, социологической, нормативистской и др. Необходимо показать дискуссию в современной юридической науке о проблеме соотношения данных концепций. В третьем вопросе следует дать различные подходы к понятию источников права, рассмотреть их виды и соотношение.

Литература.

Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. – М., 1999.

Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения. – М., 2001.

Байтин М. И. Сущность права. – М., 2005.

Бережнов А. Г. Теоретические проблемы правопонимания и формирование содержания права // Вестник Московского университета. – Сер. 11. Право. – М., 1999. – № 4.

Карташов В. Н. Теория правовой системы общества. Т. 1. – Ярославль, 2005.

Кудрявцев В. Н. О правопонимании и законности // Государство и право. – 1994. – № 3.

Лапаева В. В. Типы правопонимания: правовая теория и практика. – М., 2012.

Лейст О. Э. Сущность права. – М., 2002.

Лифшиц Р. З. Теория права. – М., 1994.

Ллойд Д. Идея права. – М., 2004.

Малинова И. П. Юридическая герменевтика и правопонимание. – Екатеринбург, 1999.

Мальцев Г. В. Понимание права. Подходы и проблемы. – М., 1999.

Матузов Н. И., Ушанова Н. В. Возможность и действительность в российской правовой системе. – Саратов, 2010.

Мосин Е. Ф., Сапун В. А. Правопонимание и инструментальная ценность права // Правоведение. – 2014. – № 5.

Нерсесян В. С. Современное право. Теория и методология. – М., 2012.

Нерсесянц В. С. Философия права. – М., 1997.

Оль П. А. Правопонимание: от плюрализма к двуединству. – СПб., 2005.

Поляков А. В. Коммуникативное правопонимание: Избранные труды. – СПб., 2014.

Сандевуар П. Введение в право. – М., 1994.

Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.

Спиридонов Л. И. Теория государства и права. – М., 1996.

Сырых В. М. Материалистическая теория права. – М., 2011.

Тихонравов Ю. В. Основы философии права. – М., 1997.

Хропанюк В. Н. Теория государства и права. Хрестоматия. – М., 1998. – Раздел. 6.

Честнов И. Л. Правопонимание в эпоху постмодерна. – СПб., 2002.

Четвернин В. А. Проблемы теории права (для особо одаренных студентов). – М., 2010.

Шафиров В. М. Естественно-позитивное право: введение в теорию. – Красноярск, 2004.

Штраус Л. Естественное право и исторический подход // Введение в историческую философию. – М., 2000.

Явич Л. С. Сущность права. – Л., 1985.

Тема: Принципы права.**План.**

1. Введение.
2. Понятие принципов права, их роль в правовом регулировании.
3. Виды и классификация принципов права.
4. Общеправовые принципы и их закрепление в российском законодательстве.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе необходимо раскрыть понятие принципов права, рассмотреть соотношение понятий «принципы права» и «принципы правосознания». Нужно показать значение принципов права в правовой системе, определить факторы их формирования и условия реализации. Второй вопрос должен быть посвящен классификации принципов права по различным основаниям. Нужно определить общеправовые, отраслевые, межотраслевые принципы и принципы правовых институтов. В третьем вопросе следует рассмотреть общеправовые принципы, их виды, указать способы их закрепления в действующем законодательстве.

Литература.

- Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. – М., 1999.
- Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения. – М., 2001.
- Ведяхин В. М., Суркова О. Е. Факторы формирования и реализации принципов права. – Саратов, 2005.
- Байтин М. И. Сущность права. – М., 2005.
- Байтин М. И. О принципах и функциях права: новые моменты // Правоведение. – 2000. – № 3.
- Баландин В. Н., Павлушина А. А. Принципы юридического процесса. – Тольятти, 2001.
- Бобылев А. И. Механизм правового воздействия на общественные отношения // Государство и право. – 1999. – № 5.
- Боннер А. Т. Законность и справедливость в правоприменительной деятельности. – М., 1992.
- Ведяхин В. М., Суркова О. Е. Факторы формирования и реализации принципов права. – Самара, 2005.
- Давыдова М. Л. Нормативно-правовые предписания в российском законодательстве. – Волгоград, 2001.
- Зажицкий В. И. Правовые принципы в законодательстве РФ // Государство и право. – 1996. – № 11.
- Кожевников С. Н., Кузнецов А. П. Общеправовые и отраслевые принципы: сравнительный анализ // Юрист. – 2000. – № 4.
- Малеин Н. С. Правовые принципы: нормы и судебная практика // Государство и право. – 1996. – № 6.

Принципы российского права: общетеоретические и отраслевой аспекты / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. – Саратов, 2010.

Скурко Е. В. Принципы права. – М., 2008.

Тихомиров Ю. А. Действие закона. – М., 1992.

Цыбулевская О. И. Значение общеправовых принципов для отраслевого законодательства // Вопросы теории государства и права / Под ред. М. И. Байтина. – Саратов, 2000.

Явич Л. С. Сущность права. – Л., 1985.

Тема: Основные правовые системы современности.

План.

1. Введение.
2. Понятие и основные элементы правовой системы.
3. Особенности и виды правовых систем современности.
4. Особенности правовой системы современной России.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует сформулировать понятие и перечислить признаки правовой системы, после чего провести сравнительный анализ феноменов «правовая система» и «система права». Рекомендуется сформулировать определение понятия «правовая семья» и выделить критерии классификации правовых семей. Во втором вопросе следует рассмотреть различные классификации правовых семей и дать им краткую характеристику. Особое внимание следует уделить романо-германской, англо-американской правовым семьям, а также правовым системам недифференцированного права.

В процессе изложения третьего вопроса необходимо провести анализ структуры и содержания национальной правовой системы современной России. При этом следует рассмотреть особенности структуры права, охарактеризовать юридические источники, исследовать содержание механизмов правотворческой и правоприменительной деятельности, определить перспективные направления эволюции национальной правовой системы России в обозримом будущем.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Марченко М. Н. Сравнительное правоведение. – М., 2015.

Марченко М. Н. Источники права. – М., 2013.

Алексеев С. С. Право на пороге нового тысячелетия. – М., 2000.

Аннерс Э. История европейского права. – М., 1994.

Берман Г. Западная традиция права: Эпоха формирования. – М., 1994.

- Богдановская И. Ю. Прецедентное право. – М., 1993.
- Васильев А. М. Правовые категории. – М., 1978.
- Гревцов Ю. И. Очерки теории и социологии права. – СПб., 1996.
- Давид Рене, Жофре-Спинози. Основные правовые системы современности. – М., 1998.
- Денисов Ю. А., Спиридонов Л. И. Абстрактное и конкретное в советском правоведении. – М., 1987.
- Дженкс Э. Английское право. – М., 1947.
- Догадайло Е. Ю. Правовая система Российской Федерации. – М., 2011.
- Карташов В. Н. Введение в общую теорию правовой системы общества. Т. 1. – Ярославль, 2005.
- Кристофер Осаке. Сравнительное правоведение в схемах: общая и особенная части. – М., 2000.
- Кросс Р. Прецедент в английском праве. – М., 1985.
- Леже Р. Великие правовые системы современности. – М., 2010.
- Малько А. В., Саломатин А. Ю. Сравнительное правоведение. – М., 2008.
- Марченко М. Н. Сравнительное правоведение. – М., 2011.
- Матузов Н. И. Правовая система и личность. – Саратов, 1987.
- Правовая система Австралии. – М., 1988.
- Правовые системы стран мира. Энциклопедический справочник / Отв. ред. А. Я. Сухарев. – М., 2001.
- Саидов А. Х. Сравнительное правоведение. – М., 2003.
- Синюков В. Н. Российская правовая система. – М., 2010.
- Тихомиров Ю. А. Курс сравнительного правоведения. – М., 1996.
- Фридмен Л. Введение в американское право. – М., 1993.
- Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. – М., 2000.
- Шумилов В. М. Правовая система США. – М., 2006.

Тема: Право в системе нормативного регулирования общественных отношений.

План.

1. Введение.
2. Понятие и структура системы нормативного регулирования. Социальные и технические нормы.
3. Место права в системе социальных норм.
4. Право и мораль. Нравственные начала в праве.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При изложении первого вопроса необходимо рассмотреть основные типы регулирования общественных отношений: индивидуальное и нормативное, указать и охарактеризовать факторы, которые влияют на установление социального порядка. Следует дать определение социальной нормы, рассмотреть наиболее существенные признаки социальных норм. Во втором вопросе следует раскрыть функции и классифицировать социальные нормы, определить особые признаки, которые отличают право от других социальных норм: формальная определенность, системность, государственная защита и др. При изложении третьего вопроса следует рассмотреть направления взаимодействия права и нравственности, указать на несовпадение по ряду моментов права и нравственности. Рекомендуется определить роль нравственных принципов права, их закрепление в законодательстве.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Агешин Ю. А. Политика, право, мораль. – М., 1982.

Баранов В. М. Истинность норм советского права: проблемы теории и практики. – Саратов, 1989.

Белявский А. В. Право и совесть. – М., 1978.

Берман Г. Западная традиция права: эпоха формирования. – М., 1994.

Букреев В. И., Римская И. Н. Этика права. – М., 1998.

Вопленко Н. Н. Очерки общей теории права. – Волгоград, 2009.

Головкин Р. Б. Право в системе нормативного регулирования современного российского общества. – Владимир, 1999.

Гегель Г. Философия права. – М., 1990.

Гревцов Ю. И. Очерки теории и социологии права. – СПб., 1996.

Давид Р. Основные правовые системы современности. – М., 1996.

Дробницкий О. Г. Понятие морали. – М., 1974.

Дробышевский С. А. Политическая организация, право и доклассовое общество // Правоведение. – 1995. – N 5.

Залесский В. Ф. Власть и право. Философия объективного права. – Казань, 1897.

Ильин И. А. О сущности правосознания. – М., 1993.

Лукашева Е. А. Право, мораль, личность. – М., 1986.

Матузов Н. И. Право в системе социальных норм // Правоведение. – 1986. – № 2.

Неновски Нено. Право и ценности. – М., 1987.

Нерсесянц В. С. Право в системе социальной регуляции. История и современность. – М., 1986.

Пеньков Е. М. Социальные нормы: управление, воспитание, поведение. – М., 1990.

Проблемы ценностного подхода в праве: традиции и обновления. – М., 1996.

Ролз Д. Теория справедливости. – Новосибирск, 1995.

Русская философия права: философия веры и нравственности. Антология. – СПб., 1997.

Ручка А. А. Социальные ценности и нормы. – М., 1996.

Сабо И. Основы теории права. – М., 1974.

Соловьев В. С. Оправдание добра // Сочинение: В 2 т. – М., 1988. – Т. 1.

Сюкияйнен Л. Р. Шариат: религия, нравственность, право // Государство и право. – 1996. – № 8.

Фуллер Лон Л. Мораль права. – М., 2007.

Тема: Правовые акты и их виды.

План.

1. Введение.
2. Понятие и признаки правовых актов.
3. Виды правовых актов, их функции в правовом регулировании.
4. Юридическая техника: понятие, виды, значение.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе необходимо рассмотреть различные подходы к понятию «правовой акт»: правовой акт как документ и как разновидность юридических фактов. Показать отличие понятий «правовой акт» и «юридический документ». Второй вопрос должен быть посвящен классификации правовых актов: нормативные правовые акты, акты официального нормативного толкования (интерпретационные акты), правоприменительные акты и акты непосредственной реализации права. Следует показать функции каждого вида правовых актов в правовом регулировании. В третьем вопросе следует раскрыть понятие юридической техники, рассмотреть ее разновидности, определить общие требования к составлению юридических актов различных видов.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Алексеев С. С. Общая теория права. – М., 1982. – Т. II. Раздел 10.

Вопленко Н. Н. Официальное толкование норм права. – М., 1976.

Давыдова М. Л. Юридическая техника. – М., 2014.

Закон: создание и толкование / Под ред. А. С. Пиголкина. – М., 1998.

- Законодательная техника / Под ред. Ю. А. Тихомирова. – М., 2000.
- Законотворчество в Российской Федерации / Под ред. А. С. Пиголкина. – М., 2000.
- Ивакина Н. Порядок слов в правовых документах // Советская юстиция. – 1993. – № 20.
- Каргин К. В. Юридические документы. – М., 2008.
- Кашанина Т. В. Юридическая техника. – М., 2007.
- Керимов Д. А. Культура и техника законотворчества. – М., 1991.
- Конституция. Закон. Подзаконные акты. – М., 1994.
- Лазарев В. В. Эффективность правоприменительных актов. – Казань, 1995.
- Мамай Е. А. Эффективность правоприменительных процедур (теория, практика, техника). – М., 2012.
- Муромцев Г. И. Юридическая техника (некоторые теоретические аспекты) // Правоведение. – 2000. – № 1.
- Подходы к решению проблем законотворчества и правоприменения. – Омск, 1997.
- Проблемы юридической техники. (Материалы научно-методического семинара «юридическая техника»). – Н. Новгород, 2000.
- Тихомиров Ю. А., Котелевская И. В. Правовые акты. – М., 1995.
- Шугрина Е. С. Техника юридического письма. – М., 2000.
- Язык закона / Под ред. А. С. Пиголкина. – М., 1990.
- Яцюк Т. О точности словосочетаний в языке права // Советская юстиция. – 1991. – № 5.

Тема: Источники права.

План.

1. Введение
2. Понятие источника права.
3. Виды источников права. Типичные и нетипичные источники права.
4. Нормативно-правовой акт и его место в системе источников российского права.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует сформулировать понятие источника права и многообразие подходов к его пониманию. Материальные источники права. Источники права в идеальном смысле. Юридические источники права. Проанализировать соотношение категорий «форма» и «источник» права. При рассмотрении второго вопроса необходимо рассмотреть различные виды источников права, дать их краткую характеристику. Рекомендуется акцентировать внимание на исследование в каче-

стве источников права правовых обычаев, правовых прецедентов, нормативных договоров. Целесообразно рассмотреть нетипичные источники права: нормы и принципы международного права, правовые позиции Конституционного Суда, противоположения судебной практики и др. В третьем вопросе следует определить понятие нормативного правового акта и раскрыть его основные признаки. Определить его место в системе источников права.

Литература.

Марченко М.Н. Источники права. – М., 2013.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Марченко М. Н. Сравнительное правоведение. – М., 2015.

Байтин М. И. О юридической природе решений Конституционного Суда Российской Федерации // Вопросы теории государства и права. – Саратов, 2006. – Вып. 5(14).

Баранов В. М., Леонтьев А. В. Муниципальные правовые акты в системе источников российского права. – Н. Новгород, 2006.

Белова Н. Ю. Понятие и виды форм права // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.

Белкин А. А. Источники права и практическая юриспруденция: Лекции // Ученые записки юридического факультета. – Вып. 1(11). – СПб., 2004.

Белкин А. А. Источники права и практическая юриспруденция: Лекции // Ученые записки юридического факультета. – Вып. 3(13). – СПб., 2005.

Вопленко Н. Н. Источники и формы права. – Волгоград, 2004.

Гревцов Ю. И., Козлихин И. Ю. Энциклопедия права. – СПб., 2008.

Загайнова С. К. Судебный прецедент: проблемы правоприменения. – М., 2002.

Зивс С. Л. Источники права. – М., 1981.

Источники российского права. Вопросы теории и истории / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2005.

Истоки и источники права / Под ред. Р. А. Ромашова, Н. С. Нижник. – СПб., 2006.

Калинин А. Ю., Комаров С. А. Форма (источник) права как категория в теории государства и права // Правоведение. – 2000. – № 6.

Конституция. Закон. Подзаконные акты. – М., 1994.

Кросс Р. Прецедент в английском праве. – М., 1978.

Кутафин О. Е. Источники конституционного права Российской Федерации. – М., 2002.

Лазарев Л. В. Правовые позиции Конституционного Суда России. – М., 2003.

Лейст О. Э. Сущность права. – М., 2002.

Мицкевич А. В. Источники (формы выражения) российского права // Закон: создание и толкование. – М., 1998.

Москалькова Т. Н., Черников В. В. Нормотворчество. – М., 2010.

Муромцев Г. И. Источники права // Правоведение. – 1992. – № 2.

Петров К. В., Сапун В. А., Смирнова М. Г. Нетипичные источники права // Ленинградский юридический журнал. – 2009. – № 1.

Рогожин Н. А. Судебная практика и ее роль в правовом регулировании предпринимательской деятельности. – М., 2004.

Судебная практика как источник права. – М., 1997.

Тихомиров Ю. А. Теория закона. – М., 1982.

Чижов Н. Источник и форма права. – Варшава, 1878.

Тема: Систематизация законодательства.

План.

1. Введение.
2. Понятие, значение и виды систематизации нормативных правовых актов.
3. Понятие и виды инкорпорации. Консолидация законодательства.
4. Кодификация: понятие, значение, формы.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует сформулировать понятие систематизации законодательства, указать ее цели и этапы. При этом необходимо учитывать, что систематизация – разновидность юридической деятельности. Поэтому должны быть найдены черты как объединяющие систематизацию законодательства с другими видами юридической деятельности, так и отличающие друг от друга. Во втором вопросе следует рассмотреть понятие и виды инкорпорации. Определить особенности официальной и неофициальной инкорпорации. Целесообразно проанализировать консолидацию и как самостоятельный вид систематизации, и как деятельность, подготавливающую переход к кодификации. В третьем вопросе следует рассмотреть понятие кодификации с точки зрения двух подходов: кодификация как вид правотворческой деятельности и как вид деятельности по систематизации законодательства. Необходимо рассмотреть применение правил юридической техники при кодификации законодательства, рассмотреть формы кодификации, указать различные виды кодифицированных нормативных актов.

Литература.

Законотворчество в Российской Федерации / Под ред. А. С. Пиголкина. – М., 2000.

Законодательная техника / Под ред. Ю. А. Тихомирова. – М., 2000.

Кабрияк Реми. Кодификации. – М., 2007.

Кодификация законодательства: теория, практика, техника. – Н. Новгород, 2009.

Колдаева Н. П. Современное состояние российского законодательства и его систематизация // Государство и право. – 1999. – № 3.

Литягин Н. Н. О подготовке Свода законов Российской Федерации // Журнал российского права. – 1999. – № 11.

Пиголкин А. С. Проблемы систематизации законодательства Российской Федерации // Закон: создание и толкование. – М., 1998.

Поленина С. В., Колдаева Н. П. О Своде законов Российской Федерации. – М., 1997.

Самощенко И. С., Явич Л. С. Подготовка и издание систематических собраний действующего законодательства. – М., 1969.

Сидорчук И. П. Кодификация в советском правотворческом процессе: Автореф. канд. дис. – Минск, 1989.

Систематизация законодательства в Российской Федерации / Под ред. А. С. Пиголкина. – СПб., 2003.

Российское законодательство: проблемы и перспективы. – М., 1995.

Теоретические вопросы систематизации советского законодательства / Под ред. С. Н. Братуся, И. С. Самощенко. – М., 1962.

Тихомиров Ю. А. О необходимости обновления Общеправового классификатора // Право и экономика. – 1996. – № 19-20.

Проблемы юридической техники. (Материалы научно-методического семинара «юридическая техника»). – Н. Новгород, 2000.

Шугрина Е. С. Техника юридического письма. – М., 2000.

Тема: Понятие и структура нормы права.

План.

1. Введение.
2. Понятие и признаки правовой нормы. Отправные нормы и нормы-правила поведения.
3. Структура нормы права. Структура логической нормы и нормы-предписания.
4. Виды правовых норм.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует сформулировать понятие юридической нормы, проанализировать общие и специфические ее признаки, определить нормы-правила поведения и отправные предписания.

Во втором вопросе следует сосредоточить внимание на существующих подходах к строению юридических норм, дать понятие логической структуры нормы права и проанализировать ее элементы: диспозиция, гипотеза, санкция. Выделить различные виды гипотез, диспозиций, санкций. При рассмотрении третьего вопроса необходимо выделить различные основания классификации правовых норм, охарактеризовать их разновидности. При этом необходимо привести примеры на различные виды норм из действующего законодательства.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. – М., 2015.

Общая теория государства и права: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. – М., 2013.

Марченко М. Н. Теория государства и права. – М., 2014.

Алексеев С. С. Общая теория права. – М., 1982. – Т. II.

Алексеев С. С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. – М., 1989.

Бабаев В. К. О структуре юридической нормы // Труды Горьковской ВШ МВД СССР. – Горький, 1976.

Байтин М. И. Сущность права. – Саратов, 2001.

Баранов В. М. Истинность норм советского права. Проблемы теории и практики. – Саратов, 1989.

Буренчева Д. Б. Норма права: понятие, структура, классификация // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.

Бурлай Е. В. Нормы права и правоотношения в социалистическом обществе. – Киев, 1987.

Деготь Б. А. Классификация норм советского социалистического права по их структуре. – Саратов, 1977.

Норма советского права: проблемы теории / Под ред. М. И. Байтина, В. К. Бабаева. – Саратов, 1987.

Кудрявцев Ю. В. Норма права как социальная информация. – М., 1981.

Рыбушкин Н. Н. Запрещающие нормы в советском праве. – Казань, 1990.

Сенякин И. Н. Специальные нормы советского права. – Саратов, 1987.

Слободчиков Н. А. Норма права. Виды правовых норм, регулирующих деятельность органов внутренних дел. – Минск, 1992.

Чернобель Г. Т. Структура норм права и механизм их действия (логические аспекты) // Правоведение. – 1983. – № 6.

Тема: Система права.**План.**

1. Введение.
2. Понятие системы права и ее элементы. Отрасль права и правовой институт, их соотношение.
3. Предмет и метод правового регулирования как основания деления норм права на отрасли, их структура.
4. Классификация отраслей права. Соотношение системы права и системы законодательства.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует сформулировать понятие системы права, определить ее элементы (норма права, институты права, отрасли права, публичное и частное право, процессуальное и материальное право). Во втором вопросе следует рассмотреть научную дискуссию о критериях деления норм права на отрасли. Охарактеризовать предмет правового регулирования, выделить его элементы, привести примеры из различных отраслей права. Характеризуя метод правового регулирования, необходимо рассмотреть две его разновидности: диспозитивный метод и императивный, выявить их значение в различных отраслях права. В третьем вопросе следует рассмотреть различные подходы к классификации отраслей. Например, деление отраслей на профилирующие и непрофилирующие; на первичные, вторичные и третичные и т. д.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. – М., 2015.

Байтин М. И., Петров Д. Е. Еще раз к вопросу о предмете и методе правового регулирования // Вопросы теории государства и права. – Саратов, 2006. – Вып. 5(14).

Байтин М. И., Петров Д. Е. Система права: к продолжению дискуссии // Государство и право. – 2003. – № 1.

Иванов С. А. Система и структура права, система законодательства. – М., 1999.

Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. – М., 1999.

Алексеев С. С. Структура советского права. – М., 1975.

Алексеев С. С. Частное право. – М., 1999.

Агарков М. М. Ценность частного права // Правоведение. – 1992. – №1-2.

Киримова Е. А. Правовой институт; понятие и виды: Учебное пособие. – Саратов, 2000.

Мотовиловкер Е. Я. Теория регулятивного и охранительного права. – Воронеж, 1990.

Петров Д. Е. Отрасль права. – Саратов, 2004.

Поленина С. В. Система права и система законодательства в современных условиях // Правоведение. – 1987. – № 5.

Поленина С. В. Теоретические проблемы системы советского законодательства. – М., 1979.

Правовая система социализма: В 2 кн. / Под ред. Л. М. Васильева. – М., 1986–1987.

Правовые системы мира. – Екатеринбург, 1995.

Сандевуар П. Введение в право. – М., 1994.

Самощенко И. С. Методическая роль системного подхода к изучению структуры советского законодательства // Вопросы философии. – 1972. – № 2.

Сенякин И. Н. Специализация и унификация российского законодательства. Проблемы теории и практики. – Свердловск, 1993.

Синюков В. Н. Российская правовая система. Введение в общую теорию. – Саратов, 1994.

Сорокин В. Д. Метод правового регулирования. Теоретические проблемы. – М., 1976.

Сорокин В. Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс // Правоведение. – 2000. – № 4.

Тиунова Л. В. Системные связи правовой действительности. – СПб., 1991.

Тихомиров Ю. А. Правовая сфера общества и правовая система // Журнал российского права. – 1998. – № 4/5.

Тихомиров Ю. А. Публичное право. – М., 1995.

Яковлев В. Ф. Правовая реформа: тенденции и перспективы // Сов. государство и право. – 1990. – № 4.

Тема: Правовые отношения, их место и роль в правовом регулировании.

План.

1. Введение.
2. Правоотношения как вид общественных отношений, их признаки и особенности.
3. Место и функции правоотношений в правовом регулировании. Соотношение нормы права и правоотношения.
4. Виды правовых отношений.
5. Состав правоотношения и общая характеристика его элементов.
6. Заключение.
7. Список литературы.

Методические рекомендации.

При изложении первого вопроса необходимо дать понятие правового отношения, рассмотреть его социальные и юридические признаки. Основания возникновения и движения правоотношений (нормы права, правосубъектность, юридические факты). Во втором вопросе следует дать понятие и рассмотреть стадии правового регулирования, рассмотреть правоотношение как правовое средство, определить его функции в процессе правового регулирования. В третьем разделе работы следует изложить классификацию правовых отношений по следующим критериям: по функциям в правовом регулировании, по степени определенности, по отраслям права и т. д. В содержании четвертого вопроса следует раскрыть состав правоотношения, его структурные элементы, определить субъекты правоотношений и их виды, их правосубъектность. Рассмотреть юридическое и материальное содержание правоотношений. Раскрыть понятие и виды объектов правоотношений.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. Т. 2 / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Алексеев С. С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. – М., 1966.

Алексеев С. С. Общая теория права. – М., 1982. – Т. II. Раздел 9.

Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. – М., 1999.

Архипов С. И. Субъект права. – СПб., 2004.

Бахрах Д. Н. Очерки теории российского права. – М., 2008.

Бурлай Е. В. Нормы права и правоотношения в социалистическом обществе. – Киев, 1987.

Варламова В. И. Правоотношения: философский и юридический подходы // Правоведение. – 1991. – № 4.

Гревцов Ю. И. Проблемы теории правового отношения. – Л., 1981.

Дудин А. П. Диалектика правоотношения. – Саратов, 1983.

Дудин А. П. Объект правоотношения. – Саратов, 1980.

Исаков В. Б. Юридический состав в механизме правового регулирования. – Саратов, 1980.

Карташов В. Н. Теория правовой системы общества. – Ярославль, 2005. – Т. I.

Кропачев Н. М., Прохоров В. С. О понятии правоотношений // Правоведение. – 1985. – № 3.

Кулапов В. Л., Медная Ю. В. Поднормативное правовое регулирование. – Саратов, 2009.

Лапач В. А. Система объектов гражданских прав. – СПб., 2002.

Малько А. В. Механизм правового регулирования // Правоведение. – 1996. – № 3.

Меркулов В. В. Гражданское правоотношение. – Рязань, 1994.

Мицкевич А. В. Правоотношение в системе юридического регулирования общественных отношений // Труды ВЮЗИ. – М., 1978.

Протасов В. Н. Правоотношение как система. – М., 1991.

Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.

Сидоров С. А., Честнов И. Л. Механизм правового регулирования в системе социального контроля. – СПб., 2014.

Ткаченко Ю. Г. Методологические вопросы теории правоотношений. – М., 1980.

Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. – М., 1974.

Шундииков К. В. Механизм правового регулирования. – Саратов, 2001.

Тема: Правоприменительная деятельность: понятие, функции, субъекты.

План.

1. Введение.
2. Реализация права, ее способы и формы.
3. Применение норм права как особый способ реализации норм права, ее признаки и функции.
4. Требования, предъявляемые к применению норм права и стадии правоприменительного процесса.
5. Правоприменительные акты: понятие и виды.
6. Заключение.
7. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса следует дать определение понятию «реализация права», определить способы реализации (непосредственная реализация права и применение права), раскрыть формы непосредственной реализации. При рассмотрении второго вопроса необходимо сформулировать понятие «применение права», проанализировать признаки правоприменения, указать на условия, при которых возникает необходимость применения права. В третьем вопросе необходимо подробно рассмотреть стадии применения права: установление фактических обстоятельств дела, выбор и анализ правовой нормы, принятие и оформление правоприменительного акта. При этом следует указать на требования к правоприменительной деятельности, используя действующее законодательство. Следует рассмотреть требования, предъявляемые к правоприменительной деятельности: законность, обоснованность, целесообразность и эффективность.

Литература.

Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. Т. 2 / Под ред. М. Н. Марченко. – М., 2014.

Баранов В. М., Баранова М. В., Гладышева И. П. Юридический отказ. – Н. Новгород, 2011.

Лазарев В. В. Эффективность правоприменительных актов / Избранные труды. Т. 1. – М., 2010.

Марченко М. Н. Судебное правотворчество и судебское право. – М., 2007

Григорьев Ф. А. Акты применения права. – Саратов, 1995.

Ершов В. В. Судебное правоприменение. – М., 1991.

Завадская Л. Н. Механизм реализации права. – М., 1992.

Зимненко Б. Л. О применении норм права судами общей юрисдикции. – М., 2005.

Калмыков Ю. Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. – Саратов, 1976.

Карташов В. Н. Юридическая деятельность: понятие, структура, ценность. – Саратов, 1989.

Княгинин К. Н. Охранительные правоприменительные акты. Вопросы теории и технологии. – Свердловск, 1991.

Кожевников С. Н. Реализация права и законность в российском обществе. – Н. Новгород, 2000.

Мамай Е. А. Эффективность правоприменительных процедур (теория, практика, техника). – М., 2012.

Лазарев В. В. Применение советского права. – Казань, 1972.

Левченко И. П. Механизм применения права. – Смоленск, 1997.

Логинов А. Л. Нетипичные ситуации в правоприменительном процессе и их разрешение: Автореф. канд. дис. – М., 1994.

Правоприменение в советском государстве / Отв. ред. И. Н. Кузнецов, И. С. Самощенко. – М., 1985.

Решетов Ю. С. Реализация норм права. – Казань, 1989.

Сапун В. А. Теория правовых средств в механизме реализации права. – СПб., 2002.

Сапун В. А. Право. Правовые средства. Правосознание. – СПб., 2012.

Тема: Толкование права: понятие, этапы, виды.

План.

1. Введение.
2. Толкование норм права: понятие, необходимость и этапы.
3. Способы толкования норм права (способы уяснения). Толкование норм права по объему.

4. Виды толкования права по субъектам.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

При рассмотрении первого вопроса необходимо определить понятие толкования права, его значение в правовом регулировании общественных отношений. Рассмотреть этапы толкования права: уяснение и разъяснение права. При этом нужно проанализировать существующие в юридической науке точки зрения: толкование может состоять только из одного этапа – уяснения; толкование права с необходимостью состоит из двух этапов – уяснения и разъяснения. Второй вопрос должен быть посвящен различным способам уяснения правовых норм (грамматический, логический, системный, телеологический (целевой), специально-юридический, историко-политический и др.). При этом необходимо использовать действующее законодательство. Рассмотреть виды толкования норм права по объему: буквальное, распространительное и ограничительное.

В третьем вопросе следует рассмотреть виды толкования по субъектам: официальное (нормативное – аутентичное и легальное – и казуальное) и неофициальное (научное, профессиональное, обыденное). При этом следует сконцентрировать внимание на особенностях и значении официального толкования, привести примеры интерпретационных актов.

Литература.

- Вопленко Н. Н. Толкование права. – Волгоград, 2007.
- Дроздов Г. Б. Правовая природа разъяснения закона высшими органами судебной власти // Советское государство и право. – 1992. – № 1.
- Ершов В. Судебное толкование правовых норм // Советская юстиция. – 1993. – № 20.
- Карташов В. Н. Теория правовой системы общества. – Ярославль, 2005. – Т. I.
- Леви Э. Введение в правовое мышление. – М., 1995.
- Митрофанов Ю. А. Вправе ли Государственная Дума толковать законы? // Журнал российского права. – 1998. – № 10, 11.
- Пиголкин А. С. Толкование нормативных актов в СССР. – М., 1962.
- Плакидин Е. А. Проблемы толкования права // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.
- Соцуру Л. В. Неофициальное толкование норм права. – М., 2000.
- Соцуру Л. В. Различие между неофициальным и официальным толкованием права // Юрист. – М., 1999. – № 7.
- Тропер М. Реалистическая теория толкования // Российский юридический журнал. – 2006 – № 2(50).

Черданцев А. Ф. Вопросы толкования советского права. – Свердловск, 1972.

Хабриева Т. Я. Толкование Конституции Российской Федерации: теория и практика. – М., 1998.

Шайхутдинов Е. М., Шафиров В. М. Интерпретационные акты. – Красноярск, 2007.

Тема: Юридическая ответственность: функции, основания, виды.

План.

1. Введение.
2. Юридическая ответственность как вид социальной ответственности, ее понятие и функции.
3. Основания юридической ответственности.
4. Виды юридической ответственности и их общая характеристика.
5. Заключение.
6. Список литературы.

Методические рекомендации.

В первом вопросе следует определить особенности и признаки юридической ответственности в отличие от иных видов социальной ответственности: моральной, политической и др. Следует обратить внимание на дискуссию о позитивной и ретроспективной ответственности, определив при этом место юридической ответственности в категориальном аппарате юриспруденции. Необходимо выделить специфические функции юридической ответственности, которые определяют ее особенности в отличие от иных мер государственно-правового принуждения: мер защиты субъективных прав, превентивных мер, принудительного осуществления юридических обязанностей. Во втором вопросе следует выявить непосредственное, нормативное и иные основания юридической ответственности. При этом основное внимание следует уделить рассмотрению правонарушения как непосредственного основания юридической ответственности, определив его состав. Следует отграничить правонарушение от объективно противоправного деяния.

В третьем вопросе следует уделить внимание отраслевой характеристике видов юридической ответственности, не упуская из виду межотраслевую принадлежность отдельных видов юридической ответственности: материальной ответственности, дисциплинарной ответственности.

Литература.

Хачатуров Р. Л., Липинский Д. А. Общая теория юридической ответственности. – СПб., 2007.

Липинский Д. А. Проблемы юридической ответственности. – СПб., 2003.

Витрук Н. В. Общая теория юридической ответственности: монография. – 2-е изд., испр. и доп. – М., 2009.

Базылев Б. Г. Юридическая ответственность (теоретические вопросы). – Красноярск, 1985.

Братусь С. Н. Юридическая ответственность и законность. – М., 1984.

Витрук Н. В. Общая теория юридической ответственности. – М., 2008.

Вопленко Н. Н. Правонарушение и юридическая ответственность. – Волгоград, 2005.

Денисов Ю. А. Общая теория правонарушения и ответственности. – Л., 1983.

Духно Н. А., Ивакин В. И. Понятие и виды юридической ответственности // Государство и права. – 2000. – № 6.

Захарова И. С. Юридическая ответственность: понятие, признаки, виды // Вопросы теории права и государства. – М., 1998. – Вып. 1.

Кудрявцев В. Н. Закон, поступок, ответственность. – М., 1986.

Лейст О. Э. Санкции и ответственность по советскому праву. – М., 1981.

Малаш Т. А. Принцип неотвратимости юридической ответственности. – М., 1998.

Малеин Н. С. Правонарушения: понятие, причины, ответственность. – М., 1992.

Малеин Н. С. О мерах ответственности // В кн.: Теория права: новые идеи. – М., 1993.

Мальцев В. В. Социальная ответственность личности, уголовное право и уголовная ответственность // Правоведение. – 2000. – № 6.

Назаров Б. Л. О юридическом аспекте позитивной социальной ответственности // Советское государство и право. – 1979. – № 6.

Овсепян Ж. И. Юридическая ответственность и государственное принуждение. – Ростов н/Д., 2005.

Ореховский А. И. Ответственность и ее социальная природа. – Томск, 1978.

Самощенко И. С., Фарукшин М. Х. Ответственность по советскому законодательству. – М., 1971.

Строгович М. С. Сущность юридической ответственности // Сов. гос. и право. – 1979. – № 5.

Юридическая ответственность. Проблемы теории и практики / Под ред. В. А. Кучинского, Э. А. Саркисовой. – Минск, 1996.

5. Приложения

ПРИЛОЖЕНИЕ 1.

Образец титульного листа курсовой работы

Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
«Санкт-Петербургский государственный
экономический университет»

КУРСОВАЯ РАБОТА
по теории государства и права
Тема: **Механизм правового регулирования**

Студента _____ курса
_____ учебной группы

(Ф. И. О.)

Научный руководитель:
кандидат юридических
наук, доцент _____

Санкт-Петербург
2015

ПРИЛОЖЕНИЕ 2.

При выполнении курсовых работ, цитировании источников, составлении Списка литературы используются принятые способы библиографического описания источников. Общие правила библиографического описания устанавливаются государственным стандартом.

1. Примерные образцы библиографических описаний:

1.1. Библиографическое описание книг и серийных изданий.

1.1.1. Описание однотомных книг, монографий, учебников, сборников статей:

а) одного автора:

Черниловский З. М. Всеобщая история государства и права. – М., 1983. – С. 365-366;

в случае ссылки на весь источник:

Коркунов Н. М. Лекции по общей теории права. – СПб., 1914. – С. 245;

б) двух авторов:

Иоффе О. С., Шаргородский М. Д. Вопросы теории права. – М., 1961. – С. 18;

в) трех и более авторов:

Бойков В. Э. и др. Общественное сознание и перестройка. – М., 1990. – С. 286;

г) авторского коллектива:

Введение в философию / Под ред. А. И. Фролова. – М., 1989. – С. 215-217.

1.1.2. Описание многотомных книг:

а) ссылка на весь источник:

Алексеев С. С. Общая теория права: В 2 т. – М., 1982;

б) описание отдельного тома:

Аристотель. Сочинения: В 4 т. – М., 1984. – Т. 4. – С. 514-525;

Маркс К. Критика Гегелевской философии права // Маркс К., Энгельс Ф. Соч. – 2-е изд. – Т. 1. – С. 219-368;

Франк С. Л. Политика и идеи // Собр. соч.: В 4 т. – М., 1990. – Т. 3. – С. 315;

Монтескье Ш. Л. О духе законов // Избр. произведения: В 2 т. – М., 1955. – С. 350-410.

1.2. Описание авторефератов диссертаций:

Овсебян Б. А. Трансформация права и закон: Автореф. канд. дис. – М., 1990. – С. 20.

1.3. Ссылки на периодические издания:

а) статья в одном номере:

Зорькин В. Д. Качество правосудия – вопрос конституционный // Российская газета. – 2004. – 10 дек.;

б) статья в нескольких номерах:

Щекочихин Ю. Московский спрут // Лит. газ. – 1990. – 12, 19 сент.

1.4. Ссылки на статью в журналах:

а) статья в одном номере:

Пиголкин А. С. Совершенствование советского законодательства на современном этапе // Сов. гос. и право. – 1980. – N 1. – С. 12-19;

б) статья в нескольких номерах:

Кудрявцев В. Н., Лукашева Е. А. Новое политическое мышление и права человека // Вопросы философии. – 1990. – N 5. – С. 3-11; N 6. – С. 17-19.

2. Редакционное оформление библиографических ссылок:

а) ссылка на доктринальный источник:

«Гарантии конституционных прав граждан зависят от уровня демократии, развития экономики, правовой культуры общества, от степени не-

зависимости судебной власти, от соразмерности установленных законом ограничений и других факторов» (1).

(1) Чиркин В. Е. Конституционное право зарубежных стран: учебник. – М., 2006. – С. 106;

б) ссылка на несколько источников, из которых делается обобщенный вывод:

Взаимоотношения государства и личности должны входить в правовые рамки, а естественные права человека – стать «равной меркой», определяющей природу права (2).

(2) См., например: Копейчиков В. В. Социальные реальности и права человека // Права человека в истории человечества и в современном мире. – М., 1989. – С. 46-50; Назаров Б. Л. Важнейшая проблема прав человека // Там же. – С. 73-77; Манов Г. Н. Указ раб. – С. 9;

в) ссылка на нормативный акт:

«В рамках реформы государственной службы правоохранительное направление получило наименование “правоохранительная служба”. Этому понятию дано определение в федеральном законодательстве» (3).

(3) См.: Федеральный закон от 25.05.2003 г. № 58-ФЗ «О системе государственной службы в Российской Федерации» // Собрание Законодательства Российской Федерации. – 2003. – № 22. – Ст. 2063.

1.5. Словарь основных понятий (группировка по темам Программы учебного курса «Теория государства и права»)

Тема 1. Предмет и методология теории государства и права как гуманитарной науки.

Юридическая наука (правоведение) – система обобщенных знаний, теорий о праве и государстве, государственно-правовых явлениях в их взаимосвязи и взаимодействии, о правовой действительности в целом.

Виды юридических наук.

Историко-теоретические науки (теория государства и права, история государства и права, история правовых учений) – науки, изучающие наиболее общие закономерности формирования и функционирования государства и права, имеющие методологическое значение в системе правоведения.

Отраслевые науки (конституционное право, гражданское право, административное право, процессуальное право и др.) – науки, изучающие обособленные группы однородных юридических явлений.

Межотраслевые юридические науки (таможенное право, банковское право, земельное право и др.) – науки, изучающие правовые явления, находящиеся на стыке отраслей права.

Юридические науки международного и зарубежного права (международное публичное право, международное частное право, зарубежное конституционное право, зарубежное гражданское право, зарубежное уголовное право и др.) – науки, исследующие правовые явления международного и зарубежного права.

Прикладные юридические науки (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, юридическая психология, правовая статистика и др.) – науки, исследующие отдельные социальные явления неюридического профиля.

Объекты теории государства и права – сами явления, которые изучаются наукой: «государство», «право», «механизм государства», «форма государства», «норма права», «правоотношение», «система права», «отрасль права» и др.

Предмет теории государства и права – наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, их сущность и социальное назначение.

Методология теории государства и права – 1) система взаимосвязанных приемов, способов, подходов, при помощи которых осуществляется процесс изучения предмета данной науки; 2) совокупность методов изучения предмета данной науки.

Виды методов теории государства и права.

Методы общенаучные – средства познания, используемые во всех областях научного знания (анализ и синтез, дедукция и индукция, классификация, систематизация, аналогия, абстрагирование и др.)

Методы специальные – средства познания, используемые в определенной группе наук (социологический метод, статистический метод и др.)

Методы частнонаучные (специально-юридические) – средства познания, используемые конкретной юридической наукой (сравнительно-правовой метод, теоретико-правовое моделирование и прогнозирование, формально-юридический метод и др.)

Функции теории государства и права – основные направления воздействия данной познавательной системы на научные процессы, законодательскую и правоприменительную практику.

Виды функций.

Познавательная (онтологическая) функция выражается в познании явлений и процессов государственной и правовой жизни общества.

Интерпретационная (объяснительная) функция заключается в объяснении всех элементов предмета теории государства и права.

Методологическая функция проявляется в разработке коренных теоретических положений, которые направляют решение социальных вопросов в отраслевых юридических науках.

Прогностическая (предсказательная) функция заключается в предсказании направлений развития государства и права.

Технико-юридические функции. *De lege ferenda* – разработка законодательных предложений. *De lege lata* – предложения по претворению норм права в жизнь (комментарии к законодательству).

Структура теории государства и права.

Объектный подход к структурированию теории государства и права: «теория государства» и «теория права».

Функциональный подход – в качестве структурных элементов теории государства и права рассматриваются:

Философия права – основополагающая часть общей теории права, изучающая его первоосновы, сущность и методологические средства правопонимания, правообразования, правоприменения;

социология права – область общей теории права, изучающей его формирование и функционирование в системе социальных институтов;

специально-юридические теории (теория юридической ответственности, теория правоотношения, юридическая догматика, теория юридической техники, теория правовых средств) – непосредственно юридическое, конструктивное содержание образующих право норм и его отраслей, средства и приемы практической работы юридических органов по правотворчеству, толкованию и применению права.

Тема 2. Происхождение государства.

Род (родовая община) – это объединение людей, основанное на кровном или предполагаемом родстве.

Органы общественной власти в первобытном обществе: собрание взрослых членов рода (или племени), старейшина рода (если племя, то совет старейшин и вождь).

Неолитическая революция (от «неолит» – новый каменный век) – качественный переворот, произошедший во всех сферах жизни первобытного общества при переходе в неолите от присваивающего к производящему хозяйству, т. е. от охоты, рыболовства и собирательства к земледелию, скотоводству, металлургии и металлообработке, керамическому производству.

Протогосударство – прототип государства, еще не государство по форме, но уже объединение людей во главе с органом публичной власти, исполняющим функции политической власти. Протогосударство объединяет несколько поселений вокруг одного крупного центра – как правило, это культовый храмовый центр, имеющий религиозное значение для всей новой общности людей.

Раннее государство – более многочисленная политическая общность по сравнению с протогосударством – до нескольких сотен тысяч

жителей, что дает нужный количественный уровень труда и продуктов, отчуждаемых в пользу аппарата публичной политической власти государства. Администрация государства представлена, как минимум, тремя уровнями: (1) администрация в государственном центре представляет полностью самостоятельную институцию, оторвавшуюся от родов, общин, кланов и занятую общегосударственной деятельностью; (2) администрация областей; (3) общинная администрация.

Мононормы – социальные нормы первобытного общества синкретического характера, соединяющие в себе моменты организации общественной жизни, первобытной морали, ритуального и обрядового порядка поведения.

Тема 3. Понятие, сущность и социальное назначение государства. Функции государства.

Государство – политико-территориальная суверенная организация публичной власти, обладающая специальным аппаратом управления и принуждения, осуществляющая свои функции в правовых формах.

Сущность государства – основанная на определенных принципах организация суверенной политической власти, официально представляющая и охватывающая все общество в пределах определенной территории.

Государственный суверенитет – свойство государственной власти, которое выражается в верховенстве и независимости данного государства по отношению к любым другим властям как внутри страны, так и за ее пределами.

Типология государства – учение о типах государства, которое лежит в основе классификации государств, как современных, так и существовавших в прошлые исторические эпохи. Проводится в основном с позиций двух подходов: формационного и цивилизационного.

Исторический тип государства (формационный подход) – государства определенной общественно-экономической формации, которые характеризуются единством экономической основы, классовой структуры и социального назначения.

Цивилизация – относительно замкнутое и локальное состояние общества и государства, отличающееся общностью культурных, экономических, политических, религиозных и иных факторов.

Задачи государства – совокупность проблем, которую ставит государство на определенном этапе развития.

Функции государства – основные направления деятельности государства по выполнению его задач, определяемые сущностью и социальным назначением государства.

Формы осуществления функций государства (правовые, организационные) – однородная по своим внешним признакам деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

Тема 4. Государственная власть как разновидность социальной власти. Политические режимы.

Социальная власть – реальная возможность субъектов осуществлять свою волю в социальной жизни, определяя теми или иными средствами желаемое поведение подвластных.

Политическая власть – реальная возможность политических структур, социальных групп, отдельных индивидов обладать властными полномочиями, проводить в жизнь свою волю, выраженную в политических решениях, законах, иных предписаниях.

Государственная власть – это важнейшая разновидность политической власти, которая располагает монопольным правом издавать общеобязательные решения и опирается при подчинении своей воле на специальные средства управления и принуждения.

Легитимность государственной власти – психологический термин, определяющий авторитет и поддержку государственных институтов большинством населения.

Легальность государственной власти – формирование и функционирование государственной власти в строгом соответствии с правом.

Политический режим – система способов и методов организации и функционирования государственной власти, основанных на определенных принципах организации властных отношений в государстве (демократизма и авторитарности).

Тема 5. Механизм государства.

Механизм государства – целостная, иерархическая система государственных органов, государственных учреждений, материальных средств, практически осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства.

Государственный аппарат – 1) система государственных органов; 2) система органов исполнительной власти, деятельность которых направлена на реализацию функций государства.

Государственный орган – первичный элемент механизма государства, имеющий в соответствии с законом собственную структуру, наделенный соответствующей компетенцией и властными полномочиями, состоящий из должностных лиц и участвующий в выполнении определенных функций, стоящих перед государством.

Принципы организации и деятельности механизма государства – основополагающие идеи, положения, лежащие в основе его построения и функционирования (разделение властей, верховенство права в деятельности государственных органов, демократизм, гласность и др.).

Тема 6. Форма государства.

Форма государства – организация государственной власти, включающая форму правления и форму территориального устройства.

Форма правления государства – способ формирования главы государства, иных высших органов государственной власти, а также взаимоотношения между ними

Монархия – форма государственного правления, при которой главой государства является монарх (король, царь, император, герцог, эрцгерцог, султан, эмир, хан...), власть которого осуществляется бессрочно и передается по наследству

Республика (от лат. *res publica* – общественное дело) – форма правления, при которой глава государства, называемый обычно президентом, и парламент избираются на определенный срок.

Форма территориального устройства государства – способ деления территории государства на составные части или территориальные образования по виду их управления

Унитарное государство – государство, состоящее из административных территориальных образований, не обладающих, как правило, территориальной автономией

Федерация – это государство, состоящее из государствовподобных территориальных образований или субъектов федерации (штатов, провинций, земель, эмиратов, кантонов и т. п.), обладающих государственной территориальной автономией, т. е. высокой политической и правовой самостоятельностью.

Тема 7. Гражданское общество и правовое государство.

Гражданское общество – это общество свободных, равноправных граждан и добровольно сформировавшихся организаций, связанных экономическими, социальными, культурными, политическими отношениями, и существующее относительно независимо от прямого вмешательства и произвольной регламентации со стороны государственной власти.

Правовое государство – государство, основанное на развитой правовой системе, конституционном режиме, неотчуждаемых правах и свободах человека и гражданина, независимом правосудии.

Тема 8. Государство в политической системе общества.

Демократическое государство – государство, в котором источником государственной власти является народ и государственная власть осуществляется народом непосредственно путем выборов и голосований, а также через посредство органов законодательной, исполнительной и судебной власти.

Социальное государство – государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Политическая система общества – совокупность государственных, партийных и общественных органов и организаций, осуществляющих политическую власть и управление в обществе.

Политический режим – формы и методы осуществления политической власти и управления в обществе.

Демократический политический режим – режим, при котором в обществе преобладает средний класс, политическое управление осуществляется на основе права, проводится регулярная сменяемость руководства государства, политические институты широко развиты, основные права и свободы граждан соблюдаются.

Полудемократический политический режим – режим, при котором в обществе преобладает бедное и маргинальное население, государство вынуждено часто прибегать к исключительно административному управлению в основных сферах жизни общества, политические институты слабо развиты, права и свободы граждан признаются, но часто нарушаются.

Авторитарный политический режим – режим, при котором в обществе преобладает бедное и маргинальное население, власть в государстве принадлежит узкому кругу лиц – правящей партии, возглавляемой вождем, преобладают административные методы управления, смена руководства страны регулярно не проводится, политические институты подавляются, права и свободы граждан ограничены.

Тоталитарный политический режим – режим, при котором в обществе преобладает бедное и маргинальное население, власть в государстве принадлежит узкому кругу лиц – правящей партии, возглавляемой вождем; государство осуществляет тотальное административное управление всеми сферами жизни общества на основе господствующей идеологии и доминирующей государственной собственности; независимые политические институты подавлены, права и свободы человека и гражданина ограничены.

Тема 9. Понятие права и его основные характеристики. Право и правовая система.

Право в узком смысле – система правил или норм поведения, установленная и охраняемая государством.

Право в широком смысле – сложное социальное явление, включающее в себя совокупность установленных государством норм поведения, правосознание и реализацию норм в общественных отношениях.

Право в объективном смысле (объективное право) – правила поведения, установленные и охраняемые государством и направленные на регулирование общественных отношений.

Право в субъективном смысле (субъективное право) – мера возможного поведения субъекта, обеспеченная законом и направленная на реализацию его интересов.

Право естественное – неписаное право, существующее объективно и независимо от воли человека.

Право позитивное – писаное право, выраженное в законодательстве и установленное по воле государства.

Правовая система – конкретно-историческая организация права в отдельном государстве, включающая в себя систему права, систему юридических источников права, юридическую практику и правосознание.

Правовая семья – совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, организации права и исторического пути его формирования.

Тема 10. Право в системе нормативного регулирования общественных отношений.

Норма – общее правило, образец, эталон.

Нормы технические – нормы, регулирующие отношения между человеком и объектами техники, неживой и живой природы.

Нормы социальные – правила поведения людей, связанных друг с другом общественными отношениями.

Нормы-обычай – правила поведения, сложившиеся в течение длительного времени на основе практической деятельности людей, которые исполняются добровольно в силу привычки.

Нормы религиозные – правила поведения, основанные на вере в Бога и регулирующие поведение верующих в повседневной жизни: отношения друг к другу, к неверующим, к церкви, к Богу.

Нормы политические – правила поведения, регулирующие отношения между субъектами политической системы общества, возникающие в связи с деятельностью по приходу к политической власти, ее осуществлением и оставлением.

Нормы корпоративные – правила поведения, которые регулируют отношения, складывающиеся между членами общественных объединений (общественных организаций, фондов, политических партий, профессиональных союзов, добровольных обществ и др.). Корпоративные нормы закрепляются в уставах (иных документах) общественных объединений, принимаемых на их общих собраниях, конференциях, съездах.

Нормы этикета – правила поведения в особой среде (*дипломатический этикет, придворный этикет...*).

Нормы эстетические – нормы, устанавливающие критерии оценки прекрасного и безобразного, возвышенного и низменного, трагического и комического.

Нормы морали – правила поведения, основанные на представлениях о добре и зле и охраняемые силой общественного осуждения.

Нормы права – правила поведения, основанные на представлениях о справедливом и несправедливом и охраняемые силой государственного принуждения.

Тема 11. Правосознание и правовая культура.

Правосознание – совокупность чувств, убеждений, теорий, доктрин, отражающая представления о справедливом и несправедливом, о действующем и желаемом праве.

Культура – совокупность знаний, регулятивов и ценностей, которая сохраняется и накапливается в обществе с помощью создаваемых людьми предметов (артефактов) и знаковых систем.

Правовая культура – совокупность правовых знаний, регулятивов и ценностей, которая сохраняется и накапливается в обществе с помощью создаваемых людьми предметов (артефактов) и знаковых систем. Правовая культура включает в себя систему права, систему юридических источников права и правосознание.

Тема 12. Правотворчество. Формы /источники/ права и систематизация законодательства.

Источники права – совокупность факторов, лежащая в основе образования права и его объективного выражения в определенных формах.

Источники права в широком смысле – материальные и духовные факторы, лежащие в основе образования и развития права.

Источники права в узком смысле или юридические источники права – формы официального выражения (объективации) и закрепления норм права.

Источники права материальные – экономические, социальные, политические, культурные отношения, лежащие в основе образования и развития права.

Источники права идеальные – это духовные отношения, исходящие из представлений о справедливом и несправедливом, а также философские, политические, этические и иные учения, рассматривающие проблемы справедливости.

Правовой обычай – правило поведения, соблюдаемое в силу целесообразности, традиции или привычки и обеспечиваемое мерами государственной защиты.

Нормативный договор – это договор, в результате заключения которого устанавливаются, конкретизируются или изменяются нормы права.

Судебный прецедент – это решение судебного органа по конкретному делу, которое принимается в качестве обязательного правила при рассмотрении аналогичных дел.

Правовой (юридический) акт – официальный документ, изданный государственным органом или должностным лицом в определенной форме, установленной законом. Выделяются нормативно-правовые, правоприменительные и интерпретационные юридические акты.

Нормативно-правовой акт – правовой акт, содержащий нормы права, принятый правотворческим органом в установленном порядке, имеющий определенную письменную форму и состоящий в иерархическом отношении с другими актами.

Статья нормативно-правового акта – норма права (или несколько норм), выраженная в тексте нормативно-правового акта.

Статья закона – норма права (или несколько норм), выраженная в тексте закона.

Закон – это нормативно-правовой акт, принятый законодательным органом государства в особом порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Подзаконный акт – это нормативно-правовой акт, принятый органом исполнительной власти государства или иным органом законодательной власти. Подзаконный акт не должен противоречить законам государства.

Локальный нормативный акт – это нормативно-правовой акт, который принимается администрацией предприятия, учреждения, организации и направлен на урегулирование отношений внутри данной структуры.

Действие нормативного акта в пространстве – это применение акта на всей территории, на которую распространяется юрисдикция правотворческого органа, принявшего данный акт.

Принцип территориального верховенства государства – власть государства является высшей властью по отношению ко всем людям и организациям, находящимся на территории государства.

Принцип экстерриториальности – иммунитет человека или организации от юрисдикции страны, в которой они пребывают, и подчинение этих субъектов юрисдикции своего государства.

Действие нормативного акта во времени – это применение акта к общественным отношениям с момента вступления в силу данного акта и до момента утраты им юридической силы.

Презумпция «Закон обратной силы не имеет» означает, что действие закона не распространяется на отношения, возникшие до вступления закона в силу.

Действие нормативного акта по кругу лиц – это применение акта ко всем лицам, находящимся на территории, на которую распространяется действие данного акта.

Система законодательства (законодательство) – система нормативно-правовых актов.

Систематизация законодательства – деятельность по упорядочиванию и совершенствованию нормативно-правовых актов (законодательства).

Учет – вид систематизации законодательства, заключающийся в сборе и хранении в определенном порядке подлинных (с подлинными подписями, печатями...) нормативно-правовых актов.

Инкорпорация законодательства – вид систематизации законодательства, заключающийся в объединении нормативных актов по хронологическому, предметному или иному основанию в единый свод, собрание или сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение.

Инкорпорация официальная – инкорпорация от имени и по поручению правотворческого органа, который официально утверждает подготовленное Собрание или Свод нормативных актов. Официальная инкорпорация приравнивается к официальному источнику права.

Инкорпорация полуофициальная (официозная) – инкорпорация специально уполномоченным на эту деятельность государственным органом (например, Министерство юстиции) по поручению правотворческого органа, однако правотворческий орган официально не утверждает такое Собрание, и потому Собрание не является официальным источником права.

Инкорпорация неофициальная – инкорпорация нормативных актов в отдельные сборники государственными или негосударственными организациями или частными лицами по своей инициативе и без санкции на то правотворческих государственных органов, при этом сборники не являются официальными источниками права.

Консолидация – вид систематизации законодательства, заключающийся в объединении нескольких нормативных актов без изменения их содержания в единый укрупненный нормативный акт, в котором каждый из исходных актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Исходные акты обычно отменяются.

Кодификация законодательства – вид систематизации законодательства, заключающийся в коренной переработке по содержанию и форме нескольких действующих нормативных актов, и издание единого, логически стройного нормативного акта, систематически регулирующего определённый род общественных отношений.

Конституция – основной закон государства, имеющий высшую юридическую силу и регулирующий основы организации государства и общества, а также основы взаимоотношений между государством и человеком.

Кодекс – кодифицированный нормативно-правовой акт, который систематически, всесторонне и целостно регулирует определённый род общественных отношений.

Устав – кодифицированный нормативно-правовой акт, устанавливающий правовой статус территориального образования, государственного органа или иной организации либо регулирующий правовой режим государственной или хозяйственной деятельности в определенной сфере.

Положение – кодифицированный нормативно-правовой акт, устанавливающий полномочия, структуру, порядок формирования органа исполнительной власти государства или иной организации.

Регламент – кодифицированный нормативно-правовой акт, устанавливающий внутренний порядок деятельности государственного органа или иной организации.

Правила – кодифицированный нормативно-правовой акт, устанавливающий порядок деятельности в какой-либо сфере.

Тема 13. Норма права.

Норма права – правило поведения, общеобязательное, формально определенное, установленное и охраняемое государством в целях урегулирования общественных отношений.

Диспозиция нормы права (распоряжение) – часть нормы права, формулирующая само правило или предписание, т. е. должное или возможное поведение субъектов.

Гипотеза нормы права (предположение) – часть нормы права, определяющая условия, при которых диспозиция вступает в действие.

Санкция нормы права (взыскание) – часть нормы права, устанавливающая меры государственного принуждения, применяемые к нарушителю диспозиции нормы.

Принцип права – исходное, наиболее общее положение, лежащее в основе системы права и обеспечивающее ее единство.

Аксиома права – положение, принимаемое в юриспруденции за истину без доказательства.

Презумпция права – положение, принимаемое за истину до тех пор, пока не доказано обратное.

Дефиниция юридического понятия – определение юридического понятия, применяемое в конкретном законе или в правовой системе в целом.

Дефиниция легальная юридического понятия – определение юридического понятия, выраженное в законе.

Дефиниция доктринальная юридического понятия – определение юридического понятия, выраженное в научных трудах юристов.

Декларация юридическая – официальное торжественное заявление, провозглашающее основные направления развития права, внутренней и внешней политики государства, основные направления деятельности международных организаций.

Цель юридическая – конечный желаемый результат права и государства.

Задача юридическая – нерешенное дело в рамках достижения заранее заданной юридической цели.

Тема 14. Система права.

Система права – это исторически сложившаяся внутренняя организация права.

Институт права – совокупность юридических норм, регулирующая определенный вид общественных отношений.

Субинститут (подинститут) – институт права, являющийся видом более большого института права.

Отрасль права – совокупность юридических норм, регулирующая определенный род общественных отношений.

Комплекс права – совокупность норм, регулирующая определенную сферу общественных отношений.

Право материальное (материальное право) – совокупность правовых норм, институтов и отраслей, с помощью которых государство воздействует на общественные отношения путем их прямого правового регулирования.

Право процессуальное (процессуальное право) – совокупность правовых норм, институтов и отраслей, с помощью которых устанавливается порядок (процедуры, производство) применения норм материального права, правила реализации и защиты материального права.

Право процессуальное (процессуальное право) – совокупность норм, институтов и отраслей, с помощью которых устанавливается порядок реализации норм материального права.

Право публичное (публичное право) – совокупность норм, институтов и отраслей, регулирующая сферу общественных отношений, которая защищает благо государства и общества.

Право частное (частное право) – совокупность норм, институтов и отраслей, регулирующая сферу общественных отношений, которая защищает благо частных лиц.

Тема 15. Правовые отношения.

Правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормами права.

Субъекты правоотношения – участники правоотношения, реализующие субъективные права и несущие юридические обязанности.

Правосубъектность – способность лица быть праводеспособным субъектом или быть субъектом права.

Правоспособность – способность субъекта иметь субъективные права и юридические обязанности.

Дееспособность – это способность субъекта своими действиями осуществлять юридические права и нести обязанности.

Деликтоспособность – способность субъекта нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Деликт – правонарушение, проступок.

Правовой статус человека – совокупность юридических прав и обязанностей человека.

Правовой статус человека общий – совокупность основных прав и обязанностей человека, определяемая конституцией государства.

Правовой статус человека специальный – совокупность прав и обязанностей человека, определяемая его профессией, должностью, родом занятий.

Правовой статус человека индивидуальный – совокупность прав и обязанностей человека, определяемая индивидуальными особенностями положения конкретного человека в обществе и государстве.

Объект правоотношения – это то, по поводу чего возникает правоотношение или юридическая взаимосвязь между субъектами. Объект правоотношения – материальные и нематериальные ценности или социальные блага, по поводу которых субъекты вступают в правоотношения друг с другом.

Содержание правоотношения – это права и обязанности субъектов в правоотношении, выраженные в законе.

Правомочие – предусмотренная законом возможность субъекта правоотношения осуществлять определенные действия или требовать осуществления известных действий от другого субъекта этого правоотношения.

Юридический факт – факт или конкретное жизненное обстоятельство, которое порождает, изменяет или прекращает правоотношение и зафиксировано в форме, установленной законом.

Юридический факт-событие – это юридический факт, не связанный с волей субъектов правоотношений.

Юридический факт-действие – юридический факт, определяющийся волей субъектов правоотношения.

Юридический факт-состояние – юридический факт, выражающийся в являющемся действии или событии.

Юридический факт дефектный – это факт, признаки которого не соответствуют признакам юридического факта, закрепленным в гипотезе юридической нормы.

Фактический состав – совокупность юридических фактов, необходимая для возникновения, изменения или прекращения правоотношения.

Фактический состав завершенный – состав, имеющий в наличии все необходимые юридические факты для возникновения, изменения или прекращения правоотношения.

Фактический состав незавершенный – состав, не имеющий в наличии всех необходимых юридических фактов для возникновения изменения или прекращения правоотношения.

Доказательства – это фактические данные, имеющие значение для установления юридических фактов, и выраженные в форме, предусмотренной законом.

Тема 16. Реализация права и правоприменительная деятельность. Толкование права.

Пробел в праве – отсутствие в праве нормы, регулирующей такое общественное отношение, которое требует правового регулирования для разрешения конкретных юридических дел.

Аналогия права – решение конкретного юридического дела в ситуации пробела в праве на основе общих принципов права.

Аналогия закона – решение конкретного юридического дела в ситуации пробела в праве на основе сходной, наиболее близкой по содержанию нормы.

Толкование нормы права или статьи нормативно-правового акта – деятельность по уяснению и разъяснению подлинного смысла нормы путем выявления действительной воли государства, заложенной в норме права или в статье нормативно-правового акта.

Толкование-уяснение – толкование нормы права, осуществляемое субъектом толкования для себя самого, но не для других субъектов права.

Толкование-разъяснение – толкование нормы права, осуществляемое субъектом толкования для других субъектов права.

Толкования способ (способ толкования) – прием толкования, направленный на уяснение подлинного смысла нормы права или статьи нормативно-правового акта.

Толкование грамматическое – способ толкования, заключающийся в уяснении морфологической и синтаксической структуры текста статьи нормативно-правового акта, т. е. выявления значения отдельных слов, союзов, предлогов, знаков препинания, грамматического смысла всего предложения.

Толкование логическое – способ толкования на основе законов логики и правил логического мышления. Оно использует различные приемы: уяснение логических отношений между понятиями, уточнение определений юридических понятий, дедукция следствий из предписаний статьи нормативного акта, доказательство «от противного» и др.

Толкование систематическое – способ толкования, состоящий в уяснении содержания нормы права, исходя из места, которое она занимает в данном нормативном акте, а также в институте отрасли права и системе права в целом. В систематическом толковании нуждаются все нормы права, но особенно нормы отсылочные и бланкетные.

Толкование историческое – способ толкования, состоящий в уяснении исторической обстановки издания нормативного акта, расстановки политических сил, обуславливающих появление акта и оказавших влияние на волю законодателя. Историческое толкование применяется тогда, когда возникает необходимость в раскрытии содержания толкуемой нормы права путем сопоставления ее с ранее действующей нормой, в указании на изменение ее содержания в определенный исторический период времени.

Толкование телеологическое – способ толкования, состоящий в уяснении целей издания правовых норм, выраженных в нормативных актах: непосредственных, отдаленных, конечных.

Толкование специально-юридическое – способ толкования, состоящий в уяснении специальных терминов, технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Данный способ особенно широко применяется для толкования различного рода юридических фикций, презумпций, преюдиций.

Толкование буквальное – способ толкования, заключающийся в уяснении того, что смысл словесной формулировки нормы правового акта совпадает с подлинным смыслом данной нормы.

Толкование ограничительное – способ толкования, заключающийся в уяснении того, что смысл словесной формулировки нормы правового акта шире подлинного смысла данной нормы. Поэтому смысл словесной формулировки данной нормы правового акта должен быть ограничен до подлинного смысла нормы при толковании.

Толкование расширительное (распространительное) – способ толкования, заключающийся в уяснении того, что смысл словесной формулировки нормы правового акта более узок по сравнению с подлинным смыслом данной нормы. Поэтому смысл словесной формулировки данной нормы правового акта должен быть расширен до подлинного смысла нормы при толковании.

Толкование официальное – толкование, которое дается уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами и имеет обязательное значение для других субъектов.

Толкования права акт (акт толкования права, интерпретационный акт) – правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм и выносится уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами.

Толкование аутентичное – официальное толкование, осуществляемое тем же органом, который издал толкуемый нормативно-правовой акт.

Толкование легальное – официальное толкование, осуществляемое не самим органом, издавшим толкуемый нормативный акт, а другим уполномоченным на то государственным органом.

Толкование казуальное официальное – официальное толкование, которое дается уполномоченным на это государственным органом или должностным лицом по поводу конкретного юридического дела в связи с неправильным применением действующего законодательства к данному делу и имеет обязательное значение только для данного дела. Выделяются судебное и административное казуальное толкование.

Толкование неофициальное – толкование, которое дается субъектами, не обладающими полномочиями официально толковать нормы права, и потому оно не имеет обязательного значения для других субъектов.

Тема 17. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность. Законность и правопорядок.

Правонарушение – общественно опасное или вредное деяние, противоправное, виновное, совершенное деликтоспособным субъектом.

Состав правонарушения – это совокупность объективных и субъективных признаков конкретного деяния, которые характеризуют его как правонарушение и являются основанием привлечения субъекта правонарушения к юридической ответственности.

Юридическая ответственность – обязанность субъекта претерпевать меры государственного принудительного воздействия (санкции) за совершенное правонарушение (первая доктрина).

Юридическая ответственность – возникшее из правонарушения правоотношение между государством и правонарушителем, который обязан претерпеть меры государственного принудительного воздействия (санкции) за совершенное правонарушение (вторая доктрина).

Юридическая ответственность – правоотношение подотчетности, возникающее при реализации государством полномочия проверять деятельность субъектов права и налагать на них меры наказания или поощрения по результатам проверки (третья доктрина).

Общественный порядок – совокупность общественных отношений, которая складывается в результате реализации разнообразных социальных норм (обычаев, а также политических, религиозных, корпоративных, моральных, правовых и иных норм).

Законность – общественный порядок, который достигается путем строгого и неуклонного соблюдения законов всеми субъектами права; общественный порядок, соответствующий требованиям закона.

Правопорядок – общественный порядок, соответствующий требованиям права.

Тема 18. Правовое регулирование: понятие, стадии, механизм.

Правовое воздействие – весь комплекс влияния права на жизнь общества и государства, на сознание и поведение человека. Правовое воздействие включает в себя правовое регулирование как составную часть.

Правовое регулирование – воздействие права на общественные отношения при помощи юридических средств с целью их упорядочивания, охраны и развития.

Предмет правового регулирования – общественные отношения, которые объективно, по своей природе могут «поддаваться» правовому регулированию в конкретных социально-политических условиях.

Способ правового регулирования – простое средство правового регулирования в виде запрета, обязывания или дозволения.

Метод правового регулирования – сложное средство правового регулирования, соединяющее в себе несколько способов правового регулирования.

Императивный метод правового регулирования – метод, устанавливающий однозначное поведение субъекта в виде запрета или обязывания.

Диспозитивный метод – метод, допускающий варианты поведения субъекта с помощью различных видов дозволений.

Тип (порядок) правового регулирования – средство правового регулирования, соединяющее в себе сразу императивный и диспозитивный методы правового регулирования.

Общедозволительный тип (порядок) правового регулирования – тип регулирования, устанавливающий общее дозволение на действия субъектов и одновременно частное запрещение узкого круга действий в рамках определенной области общественных отношений (разрешено или дозволено все, за исключением того, что прямо запрещено).

Разрешительный тип (порядок) правового регулирования – тип регулирования, устанавливающий общее запрещение на действия субъектов и одновременно частное дозволение узкого круга действий в рамках определенной области общественных отношений (запрещено все, за исключением того, что прямо разрешено или дозволено).

Механизм правового регулирования – систематическое нормативное и организационное воздействие государства на общественные отношения с помощью правовых средств с целью укрепления законности и правопорядка в обществе.

1.6. Тестовые задания

ТЕСТ 1

Задание № 1

Отличие норм права от норм морали состоит в том, что они:

- 1) общеобязательны для выполнения в обществе;
- 2) представляют собой обобщенный опыт человечества;
- 3) опираются на силу государства;
- 4) меняются в ходе исторического развития.

Задание № 2

Каковы основные признаки государства, отличающие его от социальной организации первобытного общества?

- 1) Оборона, энергетика.
- 2) Народ, власть.
- 3) Территория, публичная власть, налоги.
- 4) Единый язык, транспорт.

Задание № 3

Какие признаки характерны для тоталитарного политического режима?

- 1) Разделение властей, принцип парламентаризма.
- 2) Наличие многопартийности.
- 3) Концентрация власти, установление единой идеологии.
- 4) Гарантия прав и свобод человека.

Задание № 4

По какому критерию выделяются правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты?

- 1) По длительности существования.
- 2) По правовым последствиям.
- 3) По волевому признаку.

Задание № 5

Назовите виды толкования права по объему.

- 1) Буквальное, распространительное, ограничительное.
- 2) Легальное и аутентичное.
- 3) Доктринальное и обыденное.

ТЕСТ 2

Задание № 1

Какой вид власти является лишним в системе разделения властей:

- 1) законодательная;
- 2) политическая;
- 3) исполнительная;
- 4) судебная.

Задание № 2

Какие признаки характерны для общественной власти первобытного общества?

- 1) Высшей властью обладает общее собрание (совет) всех взрослых членов рода.
- 2) Власть отделена от общества, представляет особый аппарат управления и принуждения.
- 3) Власть обладает публичным характером.

Задание № 3

Назовите общую для любых социальных норм функцию.

- 1) Регулирование общественных отношений.
- 2) Регулирование моральных отношений.
- 3) Регламентация отношений в сфере правового регулирования.

Задание № 4

Назовите элементы механизма правового регулирования.

- 1) Правопорядок и законность.
- 2) Нормы права, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей.
- 3) Формы правления и формы государственного устройства.

Задание № 5

Подберите общий термин для обозначения понятий «судебный прецедент» и «нормативный договор».

- 1) Акт применения права.
- 2) Источник права.
- 3) Акт толкования права.

ТЕСТ 3

Задание № 1

Наличие трех ветвей власти (законодательной, исполнительной, судебной) с системой сдержек и противовесов свидетельствует о том, что в данном государстве реализуется принцип:

- 1) демократического централизма;
- 2) единства и целостности власти;
- 3) диктатуры пролетариата;
- 4) разделение властей.

Задание № 2

Какой подход к типологии государства основывается на позиции определяющего воздействия на государственность духовно-нравственных и социально-культурных факторов общественного развития?

- 1) Формационный подход.
- 2) Цивилизационный подход.
- 3) Системный подход.

Задание № 3

К какому понятию относится данное определение: «Совокупность всех действующих в данной стране юридических норм»?

- 1) Объективное право.
- 2) Субъективное право.
- 3) Правовая система.

Задание № 4

Каково соотношение понятий «правовое воздействие» и правовое регулирование»?

- 1) Понятие «правовое регулирование» – более широкое, чем «правовое воздействие». Правовое воздействие охватывает лишь официальное установление юридических норм.
- 2) Эти понятия равнозначны по своему содержанию.
- 3) Понятие «правовое воздействие» шире понятия «правовое регулирование».

Задание № 5

К какой правовой семье относится российская правовая система?

- 1) К религиозно-традиционной.
- 2) К романо-германской.
- 3) К англосаксонской.

ТЕСТ 4*Задание № 1*

Россия по форме правления является:

- 1) президентской республикой;
- 2) парламентско-президентской республикой;
- 3) парламентской республикой.

Задание № 2

Подберите надлежащее понятие к определению: «Единое государство, которое подразделяется на административно-территориальные единицы, не обладающие политической самостоятельностью».

- 1) Федерация.
- 2) Унитарное государство.
- 3) Конфедерация.
- 4) Протекторат.

Задание № 3

Для каких нормативных регуляторов характерны общеобязательная нормативность и формальная определенность?

- 1) Для обычаев.
- 2) Для моральных норм.
- 3) Для корпоративных норм.
- 4) Для правовых норм.

Задание № 4

Каковы основные стадии правового регулирования?

- 1) Стадия возникновения объективной потребности правового регулирования и законодательная инициатива.
- 2) Правовая регламентация общественных отношений, возникновение юридических прав и обязанностей, реализация прав и обязанностей.
- 3) Интерпретация правовых норм и юридическая квалификация.

Задание № 5

Какой нормативный акт обладает высшей юридической силой?

- 1) Постановление правительства.
- 2) Указ президента.
- 3) Закон.

ТЕСТ 5

Задание № 1

Что обозначается, как правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного времени?

- 1) Нравы.
- 2) Право.
- 3) Обычай.

Задание № 2

Какие признаки отличают государство от любых политических организаций общества?

- 1) Взаимодействие с международными организациями.
- 2) Наличие конституирующего акта. Обладание собственностью на основные средства производства.

3) Публичная власть, суверенитет, прерогатива на издание общеобязательных нормативно-правовых актов.

Задание № 3

Что является критерием формационной типологии государства?

- 1) Локальная цивилизация.
- 2) Культурные, религиозные, психологические факторы.
- 3) Единство экономической основы, классовой структуры, социального назначения.

Задание № 4

Назовите основной критерий деления норм права на отрасли.

- 1) Усмотрение законодателя.
- 2) Предмет правового регулирования.
- 3) Характер источников права.

Задание № 5

Элементами какого компонента правонарушения является причинная связь между деянием и наступившими последствиями?

- 1) Объективной стороны.
- 2) Субъективной стороны.
- 3) Объекта.

ТЕСТ 6

Задание № 1

Как называется свойство государства, выражающееся в верховенстве государственной власти внутри страны и ее независимости вовне?

- 1) Государственный суверенитет.
- 2) Правосубъектность.
- 3) Политический режим.
- 4) Государственное устройство.

Задание № 2

Какие признаки характерны для тоталитарного политического режима?

- 1) Разделение властей, принцип парламентаризма.
- 2) Наличие многопартийности.
- 3) Концентрация власти, установление единой идеологии.
- 4) Гарантия прав и свобод человека.

Задание № 3

Каково соотношение понятий «правовое воздействие» и «правовое регулирование»?

1) Понятие «правовое регулирование» – более широкое, чем «правовое воздействие». Правовое воздействие охватывает лишь официальное установление юридических норм.

2) Эти понятия равнозначны по своему содержанию.

3) Понятие «правовое воздействие» шире понятия «правовое регулирование».

Задание № 4

Что включает в себя содержание правоотношения?

1) Объект правоотношения.

2) Субъект правоотношения.

3) Юридические факты.

4) Субъективные права и юридические обязанности.

Задание № 5

Назовите одну из юридических гарантий законности.

1) Правомерное поведение.

2) Соответствие текущего законодательства конституции.

3) Реализация права.

ТЕСТ 7

Задание № 1

Где получает законодательное закрепление система «сдержек и противовесов»?

1) В международно-правовых актах.

2) В Конституции.

3) В текущем законодательстве.

Задание № 2

Что отличает государственную власть от других политических институтов?

1) Распространение на определенную территорию.

2) Разработка политической платформы.

3) Наличие особого аппарата управления и принуждения, суверенитет.

Задание № 3

Выраженное в законах и других официальных источниках охраняемых государством общеобязательное правило поведения называется:

1) нормой морали;

2) корпоративной нормой;

3) правовой нормой;

4) обычаем.

Задание № 4

Какое понятие является самым широким по содержанию?

- 1) Правовое регулирование.
- 2) Правовая действительность.
- 3) Правовое воздействие.
- 4) Правовая система.
- 5) Правовая семья.

Задание № 5

К какому понятию следует отнести следующее определение: «Предусмотренная нормами права способность лично, своими действиями приобретать права и обязанности, а также осуществлять права и обязанности»?

- 1) Правоспособность.
- 2) Правосубъектность.
- 3) Деликтоспособность.
- 4) Дееспособность.

ТЕСТ 8*Задание № 1*

Какой из перечисленных элементов не входит в структуру гражданского общества?

- 1) Экономические отношения.
- 2) Духовные, культурные отношения.
- 3) Религиозные институты.
- 4) Политические отношения.

Задание № 2

Какие признаки характерны для нормативной регуляции первобытного общества?

- 1) Преобладание запретов. Неразделенность прав и обязанностей.
- 2) Отсутствие обеспечивающего исполнение норм особого механизма принуждения, отделенного от общества.
- 3) Все перечисленные + основная форма – обычай.

Задание № 3

Подберите соответствующее понятие для определения: «Единая система правовых средств, при помощи которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения».

- 1) Акты применения права.
- 2) Механизм правового регулирования.
- 3) Юридические факты.
- 4) Правоотношения.

Задание № 4

Подберите общий термин для обозначения понятий «судебный прецедент» и «нормативный договор».

- 1) Акт применения права.
- 2) Источник права.
- 3) Акт толкования права.

Задание № 5

Какое понятие определяется следующей дефиницией: «Принцип поведения всех участников общественных отношений, означающий требование соблюдения и исполнения законов государственными органами, должностными лицами, гражданами и организациями»?

- 1) Политико-правовой режим.
- 2) Правопорядок.
- 3) Законность.

ТЕСТ 9*Задание № 1*

Каковы особенности власти в первобытном обществе?

- 1) Принадлежали всей родовой общине, осуществлялась на общественных началах, опиралась на авторитет руководителей, традиции и обычаи.
- 2) Принадлежала определенной социальной группе и опиралась на принуждение со стороны лидеров.
- 3) Осуществлялась особой группой людей, не принимавших участие в производственной деятельности рода.

Задание № 2

Как называется форма правления, при которой глава государства занимает пост по наследству и его власть считается производной от какой-либо другой власти, органа или избирателей?

- 1) Республика.
- 2) Демократия.
- 3) Монархия.

Задание № 3

Подберите понятие к следующему определению: «Принятое судом решение, служащее эталоном для решения аналогичных дел в дальнейшем»

- 1) Нормативный акт.
- 2) Интерпретационный акт.
- 3) Правовой прецедент.
- 4) Нормативный договор.

Задание № 4

Что такое объект правоотношения?

1) Это реальное (материальное или духовное) благо, на использование или охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности.

2) Это лицо, к которому вследствие совершения правонарушения применяются меры государственного принуждения.

3) Это жизненное обстоятельство, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношения.

Задание № 5

Назовите индивидуально-правовой акт официально-властного правоконкретизирующего характера.

1) Автономное правовое решение отдельного лица.

2) Акт применения права.

3) Акт толкования права.

ТЕСТ 10*Задание № 1*

Формой правления не является:

1) унитарное государство;

2) монархия;

3) республика.

Задание № 2

Как называется свойство государственной (политической) власти, выступающее одновременно как признание (поддержка) населением этой власти и как способность властвующих убедить подвластных в справедливости своих притязаний?

1) Легитимность.

2) Правомерность.

3) Легальность.

Задание № 3

К какому понятию следует отнести определение: «Обособившаяся внутри системы права относительно самостоятельная система юридических норм, регулирующая качественно однородные общественные отношения»?

1) Комплексная отрасль законодательства.

2) Отрасль права.

3) Отрасль законодательства.

4) Правовой институт.

Задание № 4

От чего зависит юридическая сила нормативно-правового акта?

- 1) От времени издания нормативно-правового акта.
- 2) От территориальной юрисдикции правотворческого органа.
- 3) От компетенции правотворческого органа.

Задание № 5

Укажите действие, которое не является примером участия граждан в политической жизни:

- 1) избрание депутатов в законодательный орган;
- 2) организация политической партии;
- 3) письменное обращение в прокуратуру;
- 4) создание союза предпринимателей.

ТЕСТ 11*Задание № 1*

Назовите признак, не относящийся к признакам государства.

- 1) Налоги.
- 2) Аппарат принуждения.
- 3) Руководство политическими партиями.
- 4) Территория.
- 5) Суверенитет.
- 6) Способность принимать нормы права.

Задание № 2

Какое понятие соответствует данному определению: «Совокупность методов и способов осуществления государственной власти»?

- 1) Правовой режим.
- 2) Политический режим.
- 3) Система государственного управления.

Задание № 3

Из каких элементов образуется система права?

- 1) Из юридических норм, институтов права, отраслей права.
- 2) Из правоотношений.
- 3) Из статей нормативных актов, кодексов, иных источников.

Задание № 4

Какой элемент правоотношения включает следующие правомочия:

- 1) возможность определенного поведения управомоченного лица, 2) возможность требовать совершения определенных действий от обязанного лица?

- 1) Объект правоотношения.
- 2) Субъект правоотношения.
- 3) Субъективное право.
- 4) Юридическая обязанность.

Задание № 5

К какому виду правовых актов относятся постановления Пленума Верховного Суда?

- 1) К нормативно-правовым актам.
- 2) К актам непосредственной реализации.
- 3) К интерпретационным актам.

ТЕСТ 12

Задание № 1

Какие факторы являются решающими при формировании государства?

- 1) Культурные, нравственные.
- 2) Политические.
- 3) Экономические.

Задание № 2

К какому понятию относится следующее определение: «Звено механизма государства, участвующее в осуществлении функций государства и наделенное для этого государственно-властной компетенцией»?

- 1) Политическая партия.
- 2) Государственный орган.
- 3) Профсоюзы.
- 4) Государственное учреждение.

Задание № 3

Из каких элементов образуется система права?

- 1) Из юридических норм, институтов права, отраслей права.
- 2) Из правоотношений.
- 3) Из статей нормативных актов, кодексов, иных источников.

Задание № 4

Какой из перечисленных актов является локальным нормативным актом?

- 1) Приказ о приеме на работу.
- 2) Правила внутреннего трудового распорядка.
- 3) Нормативный указ президента.
- 4) Постановление правительства.

Задание № 5

Какому понятию соответствует следующее определение: «Целенаправленный и управляемый процесс воздействия на сознание людей с целью формирования определенного уровня правосознания и правовой культуры»?

- 1) Правосознание.
- 2) Правовое воспитание.
- 3) Правовая культура.
- 4) Правовое воздействие.
- 5) Правовое регулирование.

ТЕСТ 13*Задание № 1*

Почему социальные нормы первобытного общества назывались мононормами?

- 1) Потому что все нормы того периода совпадали по содержанию.
- 2) Потому что была только одна социальная норма.
- 3) Потому что в тот период времени не было норм права.

Задание № 2

Что понимается под системой «сдержек и противовесов»?

- 1) Форма юридической ответственности органов государства.
- 2) Совокупность юридических норм, определяющих компетенцию государственных органов.
- 3) Особая форма реализации принципа разделения властей.

Задание № 3

Назовите основные отличия нормативно-правового акта от иных правовых актов.

- 1) Обеспечивается мерами государственного принуждения.
- 2) Представляет собой акт-документ компетентных государственных органов.
- 3) Имеет общий характер, действует непрерывно во времени.

Задание № 4

Подберите понятие к данному определению: «Претворение правовых норм в деятельности субъектов права в результате соблюдения правовых запретов, исполнения юридических обязанностей и использования субъективных прав».

- 1) Применение права.
- 2) Правонарушение.
- 3) Реализация права.

Задание № 5

Какие отрасли права входят в сферу частного права?

- 1) Уголовное и административное право.
- 2) Экологическое право.
- 3) Трудовое и семейное право.

ТЕСТ 14*Задание № 1*

В чем, по вашему мнению, состоит основное противоречие в сущности государства?

- 1) В том, что государство выражает классовые и общесоциальные интересы.
- 2) В соотношении легитимности государственной власти и противоправной деятельности отдельных органов государства и должностных лиц.
- 3) В несовпадении государственной власти с гражданским обществом.

Задание № 2

Форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, его власть считается производной от представительного органа или избирателей?

- 1) Республика.
- 2) Демократия.
- 3) Монархия.

Задание № 3

Назовите непосредственное основание юридической ответственности.

- 1) Деликтоспособность.
- 2) Норма права, предусматривающая ответственность.
- 3) Состав правонарушения.
- 4) Акт применения права.

Задание № 4

Какому явлению соответствуют следующие положения: степень знания и понимания права, уважение права в силу личного убеждения, уровень правовой активности?

- 1) Правосознание.
- 2) Правовая культура общества.
- 3) Политическое сознание.
- 4) Правовая культура личности.

Задание № 5

К какому виду правовых актов относится Указ Президента РФ от 26 июля 1994 г. № 1553 «О награждении орденом Дружбы народов Алексева С. С.»?

- 1) Это нормативно-правовой акт.
- 2) Это интерпретационный акт.
- 3) Это правоприменительный акт.

ТЕСТ 15*Задание № 1*

В чем заключается различие между понятиями государственной и политической власти?

1) Понятие политической власти – шире по объему содержания. Оно включает в себя и понятие государственной власти. Вместе с тем различие между государственной и политической властью обнаруживается в составе субъектов, обладающих соответствующими властными полномочиями: субъектами государственной власти являются органы государства, а субъектами политической власти выступают политические партии, другие политические общественные объединения и субъекты избирательного процесса.

2) Различие между государственной и политической властью состоит в том, что они имеют разную сферу реализации своих полномочий: полем реализации государственной власти является (преимущественно) государство и его органы, а полем действия политической власти является, в основном, гражданское общество.

3) Все перечисленные + различие между государственной и политической властью состоит в том, что метод государственно-властного воздействия (принуждения) является прерогативой субъектов государственной власти.

Задание № 2

Какой признак не присущ президентской республике?

- 1) Президент одновременно является главой государства и главой исполнительной власти.
- 2) Президент избирается населением или выборщиками.
- 3) Высшие органы исполнительной власти формируются парламентом.

Задание № 3

Назовите непосредственное основание возникновения, изменения и прекращения правоотношений.

- 1) Норма права.
- 2) Правосубъектность.
- 3) Юридический факт.

Задание № 4

Какие отрасли права входят в сферу публичного права?

- 1) Экологическое и финансовое право.
- 2) Трудовое и семейное право.
- 3) Гражданское право.

Задание № 5

Какой вид систематизации осуществляется в процессе правотворчества компетентных государственных органов?

- 1) Инкорпорация.
- 2) Легализация.
- 3) Кодификация.
- 4) Криминализация.

ТЕСТ 16*Задание № 1*

Чем право отличается от социальных норм первобытного общества?

- 1) Общеобязательная нормативность, формальная определенность.
- 2) Институционность, обеспеченность государственным принуждением.
- 3) Все перечисленные выше + различимость прав и обязанностей.

Задание № 2

На каких принципах могут образовываться федерации?

- 1) Национальном и территориальном.
- 2) Гуманизма, справедливости, равенства.
- 3) Взаимной ответственности, независимости, демократизма.

Задание № 3

Какой из перечисленных нормативно-правовых актов обладает высшей юридической силой?

- 1) Постановление Правительства РФ.
- 2) Указ Президента РФ.
- 3) Инstrukция Таможенного комитета.

Задание № 4

К какому понятию можно отнести следующее определение: «Совокупность взаимосвязанных приемов, способов юридического воздействия на специальную область общественных отношений?»

- 1) Правовое регулирование.
- 2) Правовое воспитание.
- 3) Метод правового регулирования.
- 4) Правовое воздействие.

Задание № 5

К какому структурному элементу правосознания относятся чувства, правовые переживания, эмоции, настроения?

- 1) К поведенческим элементам.
- 2) К правовой идеологии.
- 3) К правовой психологии.

ТЕСТ 17*Задание № 1*

Каковы особенности власти в первобытном обществе?

- 1) Принадлежали всей родовой общине, осуществлялась на общественных началах, опиралась на авторитет руководителей, традиции и обычаи.
- 2) Принадлежала определенной социальной группе и опиралась на принуждение со стороны лидеров.
- 3) Осуществлялась особой группой людей, не принимавших участие в производственной деятельности рода.

Задание № 2

По какому основному признаку монархии отличаются от республик?

- 1) Метод осуществления политической власти.
- 2) Порядок образования высших органов власти.
- 3) Внутреннее государственное устройство.

Задание № 3

К какому понятию следует отнести определение: «Обособившаяся внутри системы права относительно самостоятельная система юридических норм, регулирующая качественно однородные общественные отношения»?

- 1) Комплексная отрасль законодательства.
- 2) Отрасль права.
- 3) Отрасль законодательства.
- 4) Правовой институт.

Задание № 4

Назовите стадию правотворческого процесса.

- 1) Выбор правовой нормы.
- 2) Законодательная инициатива.
- 3) Установление фактических обстоятельств дела.

Задание № 5

Как называется совокупность прав, свобод и обязанностей, определяющих положение личности в государстве?

- 1) Правоспособность.
- 2) Правовой статус личности.
- 3) Правосубъектность.

ТЕСТ 18

Задание № 1

Существенным признаком государства является наличие:

- 1) политических партий;
- 2) публичной власти;
- 3) религиозных организаций;
- 4) общественных организаций.

Задание № 2

Какое понятие соответствует данному определению: «Совокупность методов и способов осуществления государственной власти»?

- 1) Правовой режим.
- 2) Политический режим.
- 3) Система государственного управления.

Задание № 3

К какому понятию относится данное определение: «Совокупность всех действующих в данной стране юридических норм»?

- 1) Объективное право.
- 2) Субъективное право.
- 3) Правовая система.

Задание № 4

Назовите акт официального легального нормативного толкования.

- 1) Постановление Правительства РФ «О Федеральной инвестиционной программе на 1994 год».
- 2) Постановление № 2 Пленума Верховного Суда «О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг».
- 3) Правила подготовки ведомственных нормативных актов: Утв. пост. Правительства РФ.

Задание № 5

К какому понятию следует отнести следующее определение: «Предусмотренная нормами права способность лично, своими действиями приобретать права и обязанности, а также осуществлять права и обязанности»?

- 1) Правоспособность.
- 2) Правосубъектность.

- 3) Деликтоспособность.
- 4) Дееспособность.

ТЕСТ 19

Задание № 1

К какому понятию относится следующее определение: «Организация верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением»?

- 1) Политический режим.
- 2) Форма государственного устройства.
- 3) Форма государственного правления.

Задание № 2

По какому основанию функции государства подразделяются на внутренние и внешние?

- 1) Виды ветвей власти.
- 2) Время действия.
- 3) Сфера действия.

Задание № 3

Подберите соответствующее понятие для определения: «Единая система правовых средств, при помощи которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения».

- 1) Акты применения права.
- 2) Механизм правового регулирования.
- 3) Юридические факты.
- 4) Правоотношения.

Задание № 4

Из каких элементов образуется система права?

- 1) Из юридических норм, институтов права, отраслей права.
- 2) Из правоотношений.
- 3) Из статей нормативных актов, кодексов, иных источников.

Задание № 5

Какой из перечисленных нормативно-правовых актов является актом текущего законодательства?

- 1) Закон о Высшем Арбитражном суде.
- 2) Конституция РФ.
- 3) Гражданский кодекс РФ.
- 4) Закон о Конституционном суде РФ.

ТЕСТ 20*Задание № 1*

По какому признаку монархии отличаются от республик?

- 1) Метод осуществления политической власти.
- 2) Порядок образования высших органов власти.
- 3) Внутреннее государственное устройство.

Задание № 2

Какой подход к типологии государства основывается на духовно-нравственных и социально-культурных факторах развития общества?

- 1) Функциональный.
- 2) Системный.
- 3) Формационный.
- 4) Цивилизационный.

Задание № 3

По какому критерию выделяются правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты?

- 1) По длительности существования.
- 2) По правовым последствиям.
- 3) По волевому признаку.

Задание № 4

Как называется вводная часть нормативного акта?

- 1) Гипотеза.
- 2) Преамбула.
- 3) Преюдиция.

Задание № 5

Назовите две разновидности правовых норм, которые классифицированы на основе двух основных функций права.

- 1) Императивные и диспозитивные.
- 2) Запрещающие и управомочивающие.
- 3) Регулятивные и охранительные.

ТЕСТ 21*Задание № 1*

К какому понятию относится данное определение: «Совокупность тесно взаимосвязанных черт государства, соответствующих определенной классовой структуре общества, которая, в свою очередь, обусловлена экономическим базисом общества»?

- 1) К понятию «форма государства».
- 2) К понятию «тип государства».
- 3) К понятию «политический режим».

Задание № 2

Чем может быть ограничена власть монарха?

- 1) Конституцией и парламентом.
- 2) Гражданским обществом.
- 3) Средствами массовой информации.

Задание № 3

Назовите элемент правовой нормы, закрепляющий правило поведения путем предоставления права и возложения юридической обязанности?

- 1) Презумпция.
- 2) Юридическая фикция.
- 3) Гипотеза.
- 4) Диспозиция.

Задание № 4

Какой из перечисленных актов является актом официального аутентичного толкования?

- 1) Постановление Конституционного суда РФ по делу о проверке конституционности постановления Верховного Совета РФ «О толковании ст. 183-й Конституции РСФСР».
- 2) Постановление Седьмого съезда народных депутатов РФ «О толковании отдельных положений Седьмого съезда народных депутатов РФ “О стабилизации конституционного строя РФ”».
- 3) Комментарий к гражданскому кодексу РФ.

Задание № 5

Представители какой школы правопонимания определяют право как систему общественных правовых отношений?

- 1) Юридический позитивизм.
- 2) Естественно-правовая школа правопонимания.
- 3) Социологическая школа правопонимания.
- 4) Психологическая концепция.

ТЕСТ 22*Задание № 1*

Одним из основных признаков правового государства является:

- 1) публичная власть;
- 2) сбор налогов;
- 3) система государственных законов;
- 4) система правоохранительных органов;
- 5) разделение властей.

Задание № 2

Какое понятие соответствует данному определению: «Совокупность методов и приемов осуществления государственной власти»?

- 1) Политическая система.
- 2) Политический режим.
- 3) Механизм государства.

Задание № 3

Какой элемент правовой нормы предусматривает условия применения правовой нормы?

- 1) Гипотеза.
- 2) Преамбула.
- 3) Диспозиция.
- 4) Санкция.

Задание № 4

Представители какой концепции определяют право как систему формально установленных и гарантированных государством норм, обеспечивающих формальное юридическое равенство?

- 1) Нормативистская концепция.
- 2) Естественно-правовая концепция правопонимания.
- 3) Социологическая концепция правопонимания.
- 4) Психологическая концепция.

Задание № 5

К какому определению относится следующее определение: «Основополагающие идеи, руководящие начала, лежащие в основе права и выражающие его сущность»?

- 1) Ценность права.
- 2) Принципы права.
- 3) Функция права.

ТЕСТ 23*Задание № 1*

Что является центральным элементом политической системы?

- 1) Государство.
- 2) Политические партии.
- 3) Профсоюзы.
- 4) Органы местного самоуправления.

Задание № 2

На какие виды государства подразделяются по форме государственного устройства?

- 1) Монархии и республики.
- 2) Демократические и тоталитарные.
- 3) Унитарные и федерации.

Задание № 3

Какая концепция правопонимания исходит из различия права и закона как акта государственной власти?

- 1) Нормативистская концепция.
- 2) Естественно-правовая концепция правопонимания.
- 3) Психологическая концепция.
- 4) Социологическая концепция.

Задание № 4

Какое из приведенных ниже определений содержит понятие «корпоративные нормы»?

- 1) Совокупность норм и правил поведения, регулирующих отношения между людьми и их объединениями.
- 2) Правила, установленные различными вероисповеданиями и обязательные для верующих.
- 3) Правила поведения, выраженные в уставах, положениях общественных объединений.

Задание № 5

Какой из перечисленных правовых актов является актом правотворчества?

- 1) Федеральный закон «О государственных пенсиях в Российской Федерации».
- 2) Указ президента «О награждении орденом Дружбы Алексева С. С.».
- 3) Распоряжение Правительства РФ «О члене коллегии Росгидромета».

ТЕСТ 24

Задание № 1

К какому компоненту политической системы относится государство?

- 1) Нормативному.
- 2) Институциональному.
- 3) Функциональному.
- 4) Идеологическому.

Задание № 2

Какое из определений правильно отражает предмет общей теории государства и права?

1) Предметом общей теории государства и права является изучение возникновения и развития конкретно-правовых систем во всем их историческом своеобразии, включая случайные процессы и явления.

2) Предметом общей теории государства и права является исследование конкретной отрасли права и законодательства.

3) Предмет общей теории государства и права составляют общие закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, основные понятия, общие для всей правовой науки.

Задание № 3

Какая правовая система сформировалась на основе римского права?

- 1) Англосаксонская правовая система.
- 2) Система статутного права.
- 3) Система мусульманского права.
- 4) Система обычного права.

Задание № 4

Что включает в себя содержание правоотношения?

- 1) Объект правоотношения.
- 2) Субъект правоотношения.
- 3) Юридические факты.
- 4) Субъективные права и юридические обязанности.

Задание № 5

В чем выражается обратная сила закона?

- 1) Законы должны не противоречить друг другу.
- 2) Закон распространяет свое действие на юридические факты, возникшие до его принятия.
- 3) Закон распространяет свое действие на юридические факты, возникшие после его принятия.

ТЕСТ 25

Задание № 1

Какие факторы являются решающими при формировании государства?

- 1) Культурные, нравственные.
- 2) Политические.
- 3) Экономические.

Задание № 2

Какие из перечисленных образований не входят в механизм государства?

- 1) Органы государственного надзора и контроля.
- 2) Политические партии и профсоюзы.

3) Представительные органы власти, исполнительно-распорядительные органы, органы правосудия.

Задание № 3

К какому понятию относится следующее определение: «Обусловленные социальным назначением направления правового воздействия на общественные отношения»?

- 1) Принципы права.
- 2) Функции права.
- 3) Ценность права.

Задание № 4

Какие из перечисленных реалий имеют отношение к систематизации нормативных правовых актов?

- 1) Учет правовых норм.
- 2) Соблюдение правовых норм.
- 3) Санкционирование юридических действий.

Задание № 5

В какой форме реализуются обязывающие нормы?

- 1) Использование.
- 2) Исполнение.
- 3) Соблюдение.

ТЕСТ 26

Задание № 1

Назовите основной принцип гражданского общества.

- 1) Уравнительное распределение потребительских благ.
- 2) Властно-приказной принцип регулирования социально-экономических отношений.
- 3) Свободная реализация каждым индивидом своих социально-экономических интересов (в пределах соблюдения свободы других членов общества).

Задание № 2

Что включает в себя понятие «политическая система»?

- 1) Производственные отношения и экономические законы.
- 2) Государство, общественные объединения и другие политические организации, преследующие политические цели, а также нормы, политические традиции и установки.
- 3) Высшие органы государственной власти.

Задание № 3

Какие из перечисленных нормативных правовых актов относятся к кодифицированным?

- 1) Конституция РФ.
- 2) Устав патрульно-постовой службы.
- 3) Правила дорожного движения.
- 4) Правильного ответа нет.

Задание № 4

Какова данная норма по степени обязательности: «Если срок в доверенности не указан, то она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения»?

- 1) Императивная.
- 2) Диспозитивная.
- 3) Рекомендательная.
- 4) Охранительная.

Задание № 5

Назовите этапы толкования.

- 1) Подготовка и обсуждение.
- 2) Уяснение и разъяснение.
- 3) Установление фактических обстоятельств дела и правовая квалификация.

ТЕСТ 27*Задание № 1*

Какие из перечисленных форм характеризуют форму государства?

- 1) Правовая форма организации общества.
- 2) Форма правления, форма политико-территориального устройства.
- 3) Все вышеназванные разновидности форм.

Задание № 2

Что включает в себя нормативный компонент политической системы?

- 1) Правовые и корпоративные нормы.
- 2) Моральные, этические нормы, обычаи.
- 3) Все перечисленные, имеющие политический характер.

Задание № 3

Какие элементы входят в структуру правоотношения?

- 1) Нормы права и нормативно-правовые акты.
- 2) Субъекты, объекты, субъективные права и юридические обязанности.
- 3) Запреты, дозволения, позитивные обязывания.

Задание № 4

Какое понятие характеризуется как требование (долг) к будущей активной, инициативной, сознательной правомерной деятельности субъектов права?

- 1) Юридическая ответственность.
- 2) Правовая активность.
- 3) Социальная ответственность.

Задание № 5

Подберите определение к понятию «субсидиарное применение норм права».

- 1) Способ преодоления пробелов, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы конкретного закона, регулирующего сходные с рассматриваемыми отношениями.
- 2) Способ преодоления пробелов, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы из другой отрасли права.
- 3) Способ преодоления пробелов, при котором правоприменительное решение принимается на основе принципов права, «духа законодательства».

ТЕСТ 28*Задание № 1*

Какие факторы являются решающими в определении направленности деятельности государства?

- 1) Сущность государства и его социальное назначение.
- 2) Форма государственного правления и государственного устройства.
- 3) Основные принципы деятельности механизма государства.

Задание № 2

Определите ключевой момент и цель правового государства.

- 1) Осуществление правосудия только судом, сформированным на основе демократических принципов.
- 2) Признание принципов и норм международного права.
- 3) Утверждение правовой формы и правового характера взаимоотношений между публичной властью и подвластными субъектами, признание и надлежащее гарантирование прав и свобод граждан.

Задание № 3

По какому основному признаку социальные нормы отличаются от технических?

- 1) По времени возникновения.
- 2) По предмету регулирования.
- 3) По формам закрепления.

Задание № 4

На какие разновидности подразделяются правонарушения в зависимости от степени общественной опасности?

- 1) Умышленные и неосторожные.
- 2) Преступления и проступки.
- 3) Экономические, политические, экологические.

Задание № 5

Какой тип правового регулирования выражается в принципе: «Разрешено все, что не запрещено законом»?

- 1) Разрешительный.
- 2) Рекомендательный.
- 3) Общедозволительный.

ТЕСТ 29*Задание № 1*

Какой признак определяет независимость государства?

- 1) Территориальная организация общества.
- 2) Наличие публичной власти.
- 3) Суверенитет.
- 4) Наличие системы налогообложения.

Задание № 2

Какой из перечисленных принципов не характерен для организации деятельности механизма государства?

- 1) Принцип законности.
- 2) Разрешено только то, что прямо установлено в законе.
- 3) Принцип профессионализма.
- 4) Разрешено все то, что не запрещено законом.

Задание № 3

Все ли общественные отношения могут быть предметом правового регулирования?

- 1) Все без исключения.
- 2) Только те, которые отвечают требованиям нормативности, внешнего контроля, имеют значение для общества и государства.
- 3) Только те, в регулировании которых заинтересовано государство.

Задание № 4

К какой разновидности правоотношений относятся те, в которых именно определены все участники (носители субъективных прав и юридических обязанностей)?

- 1) Абсолютные.
- 2) Конкретные.
- 3) Относительные.

Задание № 5

В чем состоит опасность правонарушения?

- 1) В нарушении норм права.
- 2) В том, что правонарушения совершаются умышленно или по неосторожности.
- 3) В причинении вреда интересам личности, общества или государства.

ТЕСТ 30

Задание № 1

Назовите признак, не относящийся к признакам государственного органа.

- 1) Выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды деятельности.
- 2) Имеет юридически закрепленную структуру, компетенцию.
- 3) Основывает свою деятельность на основе принципа координации.
- 4) Наделяется определенными материальными средствами.

Задание № 2

Каковы основные признаки государства, отличающие его от социальной организации первобытного общества?

- 1) Оборона, энергетика.
- 2) Народ, власть.
- 3) Территория, публичная власть, налоги.
- 4) Единый язык, транспорт.

Задание № 3

Какие элементы правосознания с точки зрения его содержания преимущественно включаются в профессиональное правосознание юриста?

- 1) Рационально-идеологические.
- 2) Поведенческие.
- 3) Эмоционально-психологические.

Задание № 4

Какова данная норма по характеру предписания: «Соглашением всех участников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества» (ст. 245 ГК РФ)?

- 1) Обязывающая.
- 2) Запрещающая.
- 3) Управомочивающая.

Задание № 5

Из каких элементов образуется система права?

- 1) Из юридических норм, правовых институтов и отраслей права.
- 2) Из статей нормативных актов, кодексов, иных юридических источников.
- 3) Из всех перечисленных выше.

К Л Ю Ч К ТЕСТАМ

Номера правильных ответов по заданиям

№ теста	Зад. № 1	Зад. № 2	Зад. № 3	Зад. № 4	Зад. № 5
1	3	3	3	2	1
2	2	1	1	2	2
3	4	2	1	3	2
4	1	2	4	2	3
5	3	3	3	2	1
6	1	3	3	4	2
7	2	3	3	2	2
8	4	3	2	2	3
9	1	3	3	1	2
10	1	1	2	3	4
11	3	2	1	3	3
12	2	2	1	2	2
13	1	3	3	3	3
14	1	1	3	4	3
15	3	4	3	1	3
16	3	1	2	3	3
17	1	2	2	2	2
18	2	2	1	2	2
19	3	3	2	1	3
20	2	4	2	2	3
21	2	1	4	2	3
22	5	2	1	1	2
23	1	3	2	3	1
24	2	3	2	4	2
25	2	2	2	1	2
26	3	2	1	2	2
27	2	3	2	3	2
28	1	3	2	2	3
29	3	4	2	3	3
30	3	3	2	3	1

1.7. Вопросы подготовки к итоговому контролю

1. Теория государства и права как наука и учебная дисциплина, ее предмет, структура и функции.
2. Место и роль теории государства и права в системе юридических наук.
3. Методология теории государства и права. Основные методы изучения государственно-правовых явлений.
4. Первобытное общество. Социальная власть и нормативное регулирование в первобытном обществе.
5. Теории происхождения государства в истории политико-правовой мысли: общая характеристика.
6. Теологическая и патриархальная теории происхождения государства.
7. Договорная теория происхождения государства.
8. Органическая теория происхождения государства.
9. Материалистическая теория происхождения государства.
10. Причины и формы происхождения государства с позиций современной науки.
11. Государство: понятие и признаки.
12. Власть: понятие и виды. Особенности государственной власти. Легальность и легитимность государственной власти.
13. Государственный суверенитет: понятие и признаки.
14. Сущность государства: понятие и основные подходы к сущности государства. Социальное назначение государства.
15. Типы государства: формационный и цивилизационный подходы к типологии государства.
16. Типы государства: теократическое, клерикальное, светское, атеистическое государства.
17. Функции государства: понятие и виды. Историческое изменение функций государства.
18. Внутренние функции государства.
19. Внешние функции государства.
20. Формы осуществления функций государства.
21. Механизм государства: понятие и структура. Аппарат государства.
22. Государственный орган: понятие и признаки.
23. Виды государственных органов.
24. Принципы организации и деятельности государственных органов.
25. Принцип разделения властей: история возникновения и современное содержание принципа.

26. Форма государства: понятие и ее основные элементы.
27. Форма правления государства: понятие, признаки и виды.
28. Монархия: понятие, признаки и виды.
29. Абсолютная монархия: понятие и признаки.
30. Дуалистическая монархия: понятие и признаки.
31. Парламентарная монархия: понятие и признаки.
32. Республика: понятие, признаки и виды.
33. Президентская республика: понятие и признаки.
34. Парламентарная республика: понятие и признаки.
35. Смешанная республика: понятие и признаки.
36. Форма территориального устройства государства: понятие, признаки и виды.
37. Унитарное государство: понятие, признаки и виды.
38. Федеративное государство: понятие, признаки и виды.
39. Межгосударственные объединения: понятие, признаки и виды.
40. Правовое государство: понятие и признаки. Демократическое государство: понятие и признаки. Соотношение правового и демократического государств.
41. Основные права человека и гражданина в современном государстве: их виды и законодательное закрепление.
42. Политическая система общества: понятие и структура.
43. Государство в политической системе общества: его место и роль.
44. Общественные объединения в политической системе общества: понятие и виды. Взаимодействие общественных объединений и государства в политической системе общества.
45. Политические партии в политической системе общества: понятие, функции, виды. Взаимодействие политических партий и государства в политической системе общества.
46. Политический режим в политической системе общества: понятие и типы.
47. Демократический политический режим: понятие и признаки.
48. Полудемократический политический режим: понятие и признаки.
49. Авторитарный политический режим: понятие и признаки.
50. Тоталитарный политический режим: понятие, признаки и виды.
51. Понятие о регуляторах общественных отношений. Нормативные и ненормативные регулятивы. Социальные и технические нормы.
52. Виды социальных норм.
53. Право в системе социальных норм, его особенности. Мораль и право.
54. Происхождение права. Пути формирования права. Современные доктрины правопонимания.

55. Теория естественного права.
56. Марксистская теория права.
57. Нормативистская теория права.
58. Психологическая теория права.
59. Социологическая теория права.
60. Право: понятие и признаки. Право в узком и широком смысле. Право в объективном и субъективном смысле. Естественное и позитивное право.
61. Сущность и функции права.
62. Право и государство: их взаимоотношения. Основные доктрины отношения права и государства.
63. Норма права: понятие и признаки.
64. Структура нормы права. Виды гипотез, диспозиций и санкций.
65. Виды норм права.
66. Принципы, аксиомы, презумпции права. Дефиниции в праве.
67. Принципы права, их классификация и законодательное закрепление.
68. Система права: понятие, состав и структура.
69. Виды отраслей права, их систематизация и тенденции развития.
70. Публичное и частное право, их признаки и критерии разграничения.
71. Материальное и процессуальное право, их признаки и соотношение.
72. Предмет правового регулирования и его пределы. Средства правового регулирования: способы, методы и типы правового регулирования.
73. Источники права в широком и узком смысле.
74. Нормативно-правовой акт как источник права. Отличие нормативно-правового акта от иных юридических актов.
75. Способы выражения норм права в статьях нормативно-правовых актов.
76. Виды нормативно-правовых актов. Законы и подзаконные нормативно-правовые акты.
77. Система законодательства.
78. Законы: понятие и признаки. Классификация законов и их место в системе нормативных актов.
79. Подзаконные акты, их виды и соподчиненность.
80. Действие нормативных актов во времени. Порядок опубликования и вступления в силу нормативных актов.
81. Действие нормативных актов в пространстве и по кругу лиц.
82. Систематизация законодательства: понятие, виды, значение.
83. Правотворчество: понятие и принципы. Виды правотворчества.
84. Стадии правотворчества. Законодательный процесс.

85. Правоотношение: понятие и признаки.
86. Структура правоотношения, общая характеристика его основных элементов.
87. Субъекты правоотношений: понятие и виды.
88. Правосубъектность, правоспособность, дееспособность, деликтоспособность.
89. Объекты правоотношений: понятие и виды. Основные доктрины об объектах правоотношений.
90. Субъективные права и юридические обязанности в правоотношении: понятие и структурные элементы.
91. Виды правоотношений.
92. Юридические факты: понятие и классификация. Фактический состав.
93. Реализация права: понятие и признаки. Формы реализации права.
94. Применение права: понятие, признаки, функции.
95. Стадии правоприменительного процесса.
96. Акты применения права: понятие, признаки, виды, отличие от иных правовых актов.
97. Структура правоприменительного акта.
98. Толкование права: понятие, этапы. Необходимость толкования норм права.
99. Толкование-уяснение норм права. Способы толкования норм права.
100. Толкование норм права по объему.
101. Толкование-разъяснение норм права и его виды.
102. Акты толкования права (интерпретационные акты): понятие, признаки, виды.
103. Виды юридических актов. Нормативные, интерпретационные (акты толкования права), правоприменительные акты. Их отличительные признаки.
104. Юридическая техника: понятие и виды. Юридическая техника в правотворчестве и правоприменении.
105. Пробелы в законодательстве, способы их устранения и преодоления.
106. Коллизии в законодательстве: понятие и виды. Способы устранения коллизий.
107. Правомерное поведения и его типологизация.
108. Правонарушение и его признаки. Юридический состав правонарушения.
109. Виды правонарушений, причины их совершения.
110. Юридическая ответственность: понятие и признаки.
111. Основания и виды юридической ответственности.

112. Цели и принципы юридической ответственности.
113. Освобождение от юридической ответственности.
114. Понятие законности, ее основные принципы и гарантии.
115. Понятие правопорядка. Соотношение законности и правопорядка.
116. Механизм правового регулирования и его основные стадии.
117. Понятие правосознания и его структура. Уровни, виды, формы правосознания.
118. Правовой нигилизм и правовой идеализм: понятие, формы, пути преодоления.
119. Правовая культура: понятие и основные элементы. Функции правовой культуры.
120. Понятие, признаки и структура правовой системы государства, общая характеристика ее элементов.
121. Основные правовые семьи (системы) современности, их общая характеристика.
122. Англосаксонская правовая семья (система), ее особенности.
123. Романо-германская правовая семья (система), ее особенности.
124. Семья (система) религиозного права, ее особенности.
125. Семья (система) традиционного права, ее особенности.

Раздел II КРАТКИЙ УЧЕБНЫЙ КУРС ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава 2 ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

2.1. Предмет и методология теории государства и права

Основные вопросы.

2.1.1. Юридическая наука в системе гуманитарных знаний, ее структура и особенности.

2.1.2. Предмет и объект общей теории государства и права, ее особенности, функции и место в системе юридических наук.

2.1.3. Система методов научного познания государственно-правовых явлений.

2.1.1. Юридическая наука в системе гуманитарных знаний, ее структура и особенности

Наука занимает особое место в познании окружающего мира, представляет одну из сфер человеческой деятельности и определяется как теоретическое отражение действительности: система обобщенных представлений об объективном мире, явлениях природы и общества, закономерностях их возникновения и развития.

Каждая наука имеет свой предмет изучения, которым определяются самостоятельность, своеобразие и особенности той или иной науки, ее отличие от других систем знаний.

Многообразие предметов познания обуславливает наличие множества наук. В самом общем виде их принято подразделять на естественно-математические и технические науки и на гуманитарные (общественные) науки.

Юриспруденция (правоведение) относится к системе общественных наук. Она определяется как общественная наука, изучающая право как особую форму социальных норм, отдельные отрасли права, историю государства и права, функционирование государства и политической системы в целом. Исторически ее возникновение связано с появлением и развитием права. Уже в древнегреческой философии были поставлены важнейшие теоретические проблемы юридической науки. Так, Солон (VI в. до н. э.) характеризовал закон как сочетание права и силы и с этих позиций высту-

пал за утверждение в полисе законного порядка. Именно с реформами Солона связано формирование демократического строя в Афинах. Постановка проблемы о соотношении права и закона государства содержится уже в учениях древнегреческих философов: Платона (427–347 гг. до н. э.) и Аристотеля (484–322 гг. до н. э.). Можно сказать, что первые идеи о правовом государстве мы находим в словах Платона: «Лучше подчиняться законам, чем изменчивым, непостоянным людям». Большое значение для современных исследований права и государства имеют положения Аристотеля о существовании двух видов справедливости: уравнивающей и распределяющей. Эти понятия выражают содержание естественно-правовых воззрений Аристотеля.

Юриспруденция как самостоятельная наука возникла в Древнем Риме. Юриспруденция как наука о праве включала и правовую трактовку проблем организации и деятельности государства, юридическое учение о государстве (юридическое государствоведение).

Существенное значение имело выдвинутое римскими юристами деление права на частное и публичное. «Изучение права, – писал Ульпиан, – распадается на две части – публичное и частное (право). Публичное право, которое (относится) к положению римского государства, частное, которое (относится) к пользе отдельных лиц...»¹. В центре внимания римской юриспруденции находились проблемы частного права, но римские юристы много сделали в области публичного права.

В средние века происходит рецепция, восстановление римского права в Западной Европе. В конце XI в. образуется школа глоссаторов, представители которой стали уделять особое внимание толкованию источников римского права. Сборник глосс, составленный представителями школы – глоссаторами, пользовался высоким авторитетом и играл в судах роль источников действующего права. Юриспруденция глоссаторов внесла заметный вклад в разработку позитивного права, формирование и развитие юридико-догматического метода.

Юриспруденция Нового времени формировалась в эпоху европейского Возрождения и Реформации. Она была ориентирована на принципы и ценности нового антифеодального юридического мировоззрения, в основе которого лежали концепции естественного права и общественного договора, идеи неотчуждаемых прав человека, формального равенства, свободы. Становление и развитие новых идей о государстве и праве связано с именами Г. Гроция, Т. Гоббса, Б. Спинозы, Д. Локка, Шл. Монтескье, Ж-Ж. Руссо, И. Канта, Г. Гегеля и др.

Позитивистское направление юриспруденции развивалось в XIX–XX вв. в виде общей теории права. Идеи этого направления в юриспруденции

¹ Дигесты Юстиниана. – М., 1984. – С. 23.

нашли свое обоснование и развитие в учении о праве Е. Бентама, в «философии позитивного права» Дж. Остина, «чистом учении о праве» Г. Кельзена.

Современный период западной юриспруденции характеризуется переходом к эпохе постмодерна. Правовая наука развивается с учетом различных учений о праве применительно к правовым системам современности. Англо-американская наука о праве характеризуется прагматизмом, широким использованием социологического правопонимания под сильным влиянием прецедентной правовой системы, где закон признается правом постольку, поскольку его признает таковым суд.

В юридической науке континентальной правовой системы наблюдается преодоление юридического позитивизма с точки зрения различия права и закона под воздействием возрожденной во второй половине XX в. концепции естественных прав, воплотившихся в международных конвенциях и пактах.

Юридическая наука в России формировалась под значительным влиянием западно-европейской юриспруденции. Выдающийся русский юрист Н. М. Коркунов в начале XX в. в этой связи писал: «Наше отношение к западной науке можно сравнить с отношением глоссаторов к римской юриспруденции. И нам приходилось начинать с усвоения плодов чужой работы, и нам, прежде всего, надо было подняться до уровня иноземной науки... Тем не менее, в каких-нибудь полтора-два года, мы почти успели наверстать отделявшую нас от западных юристов разницу в шесть с лишком столетий»².

Первым русским профессором права в Московском университете был С. Е. Десницкий (1740–1783 гг.). Он разработал учение о «натуральной юриспруденции» как основе юридической науки. По его мнению, судебная (судительная) власть должна быть независима от власти законодательной, а судьи должны быть несменяемыми и осуществлять судебный разбор гражданских и уголовных дел в присутствии присяжных, выбираемых из всех сословий. К числу первых работ в области правоведения относится произведение «Сокращение естественного права» В. Т. Золотницкого, составленное из работ европейских правоведов, где выдвинута идея творения добра для других³.

В русской юриспруденции второй половины XIX – начала XX в. формируются относительно самостоятельные части правовой науки: философия права (В. Д. Катков, Б. Н. Чичерин, П. И. Новгородцев), социология права (М. М. Ковалевский, С. А. Муромцев), психология права (Л. Петражицкий), собственно общая теория права (Н. М. Коркунов, Г. Ф. Шершеневич). При

² Коркунов Н. М. История философии права. – СПб., 1908. – С. 233

³ «Сокращение естественного права, выбранное из разных авторов для пользы Российского общества». В. Т. Золотницкий, Санкт-Петербург, 1764 г.

этом развиваются прикладные начала российской юриспруденции, обеспечивающие нужды практики. Так, в 1913 г. выходит работа Е. В. Васьковского «Руководство к толкованию и применению законов».

Советский период ознаменовался внедрением марксистско-ленинской доктрины во все гуманитарные науки, в том числе и в юриспруденцию. В 20-е гг. теоретико-правовые исследования были заражены правовым нигилизмом, поскольку в своем классическом виде марксизм (коммунизм) – это теория, в которой выразилась идея исторического отрицания государства и права. Государство объявлялось машиной для подавления одного класса другим, а право – как возведенная в закон воля господствующего класса. Например, М. А. Рейснер в работе «Право, наше право, чужое, общее право» под значительным влиянием психологической концепции Л. Петражицкого и марксистских идей отрицательно относился к праву как буржуазному явлению.

В этот период формируется нормативистская трактовка права. Так, Н. В. Крыленко рассматривал право как систему юридических норм, исходящих от государства либо признанных государством. В 30-е гг. юридическая наука развивается под сильным влиянием идей А. Я. Вышинского о праве. В 1938 г. на Всесоюзном совещании по вопросам науки советского права было дано общее определение праву, которое просуществовало вплоть до крушения советского режима: «право – это совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса, установленных в законодательном порядке, а также обычаев и правил поведения, санкционированных государственной властью, применение которых обеспечивается принудительной силой государства в целях охраны, закрепления и развития общественных отношений, порядков, выгодных и угодных господствующему классу». Подобное приказное правопонимание явилось официальной общеобязательной установкой юридической науки того периода.

Дальнейшее развитие юридическая наука получает во время хрущевской «оттепели» (конец 50-х – начало 60-х гг. XX в.). В этот период формируется «широкий» подход к праву как к единству правовых норм, правоотношений, правосознания (С. Ф. Кечекьян, А. А. Пионтковский, А. К. Стальгевич, Я. Ф. Миколенко). Между тем следует отметить, что подобный подход к праву мало чем отличался от так называемого узконормативного подхода, ибо базировался на представлении о наличии «советского социалистического права», которое по существу отождествлялось с советским законодательством.

В 60-е и особенно в 70–80-е гг. узконормативный подход постепенно терял свое прежнее значение и позиции. Большая группа ученых (В. Д. Зорькин, Д. А. Керимов, Г. В. Мальцев, В. С. Нерсисянц) подвергла критике прежнее нормативистское понимание права и выступила с обоснованием иных трактовок права. Это особенно отчетливо проявилось на заседании круглого

стола по теме «О понимании советского права», проведенном журналом «Советское государство и право». В этот период проводятся дискуссии о системе права, где, в частности, выявлены критерии деления права на отрасли: предмет и метод правового регулирования. Проводится дискуссия о проблеме применения советского права, где подвергается критике позиция П. Е. Недбайло о том, что применением права могут заниматься в том числе и граждане.

В постсоветский период и на современном этапе развития юриспруденции наблюдается переход от жесткого методологического монизма к методологическому плюрализму. Юриспруденция находится в поисках новой парадигмы в исследовании государственно-правовых явлений. Прежняя парадигма базировалась на классовом, идеологизированном подходе к изучению правовых явлений с позиций методологического монизма. Современный уровень развития юриспруденции характеризуется различными подходами к правопониманию. С новых позиций продолжает развиваться нормативный подход к правопониманию (М. И. Байтин, В. К. Бабаев, О. Э. Лейст). Получает развитие социологическая (Л. С. Явич, Ю. И. Гревцов, Л. И. Спиридонов) и естественно-правовая юриспруденция (Л. С. Мамут, Г. В. Мальцев). С позиций феноменологической концепции развивается коммуникативная теория правопонимания, ярким представителем которой является А. В. Поляков. Предпринимаются попытки преодоления дуализма права в либертарной концепции правопонимания (В. С. Нерсисянц, В. В. Лапаева, В. А. Четвернин). Объединяет различные подходы к праву интегративная юриспруденция.

Юридическая наука находится в разнообразных связях и отношениях с другими гуманитарными науками. Так, *философия* изучает право и государство в контексте исследования всеобщих закономерностей физического, социального и духовного мира, бытия и мышления и т. д. Это находит свое выражение в соответствующих идеях права и государства, в формулировании их мыслительных конструкций и моделей.

Историческая наука (общая история) изучает право и государство в их реально историческом своеобразии, в их конкретно-исторических проявлениях и значениях. С этих позиций право и государство представляют исследовательский интерес прежде всего как особые исторические явления, как исторические факты, как характеристика истории данного народа на определенном этапе его жизни.

Социология как учение об обществе рассматривает право и государство в качестве определенных социальных явлений в общей системе других социальных явлений, которые в совокупности являются факторами его упорядочения, функционирования, изменения и развития.

Политология как наука о политике и политических властеотношениях в целом, в свою очередь, изучает право и государство в качестве поли-

тических факторов в системе других политических факторов (политических явлений, отношений, институтов, норм, субъектов политической жизни и т. д.).

Юриспруденция имеет собственную структуру. Существуют различные классификации юридических наук. Рассматривая виды юридических наук, следует четко и ясно определить сферу действия каждой из них и излагать материал в систематизированном виде. В настоящее время в систему юридических наук включаются:

Историко-теоретические науки – теория государства и права; история государства и права зарубежных стран; история отечественного государства и права; история политических и правовых учений. Эти науки являются базовыми для студента-юриста, так как они дают представление о сущности государства и права, их историческом развитии и современном состоянии.

Отраслевые юридические науки – конституционное право, гражданское право, уголовное право и т. д. Эти науки дают детальное представление об отдельных сторонах права как социального явления и позволяют исследовать механизм функционирования правовой системы общества.

Прикладные юридические науки – судебная медицина, судебная психиатрия, юридическая психология и т. д. Следует обратить внимание на использование данными науками результатов других научных направлений (медицины, психологии, математики).

Международное право и науки, изучающие зарубежное право – международное публичное право, международное частное право, конституционное право зарубежных стран.

Все перечисленные виды юридических наук, за исключением теории государства и права, изучают лишь отдельные стороны проявления и развития государства и права, их отдельные структурные части.

2.1.2. Предмет и объект общей теории государства и права, ее особенности, функции и место в системе юридических наук

Теория государства и права – это система объективных знаний об общих закономерностях возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, а также знаний об их сущности и социального назначения. Следовательно, предметом общей теории государства и права являются наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права. Она изучает не какие-либо отдельные общественные законы, относящиеся к отдельным сторонам государства и права, а изучает всю систему этих законов, взятых в комплексе и самом общем, абстрактном, виде.

Следует различать предмет и объект науки теории государства и права. Объект науки – это явления внешней реальности. Для теории государства и права – это государство и право, механизм государства, государственный орган, формы государства, нормы права, источники права, правоотношения, правовые акты и др. Предмет науки – это теоретическое описание взаимосвязи между государственно-правовыми явлениями, закономерности становления, развития и функционирования государственно-правовых явлений, выявление их сущности и социального назначения.

Теория государства и права исследует эти явления в целом и тем самым носит фундаментальный (общетеоретический) характер. Именно высокая степень обобщения позволяет ей глубоко проникнуть в сущность права и государства и дать ответ на многие актуальные вопросы, выявить общие закономерности. Изучая общие для данной области знания вопросы, она разрабатывает и формулирует основные теоретические понятия и категории юриспруденции, которыми руководствуются другие науки о государстве и праве, ими оперирует правотворческая и правоприменительная практика.

Современная наука о государстве и праве в силу постоянного развития своего предмета разделилась на две части: теорию государства и теорию права. Данное деление позволяет более углубленно исследовать природу государства и права во всем их многообразии. Кроме того, нужно учитывать существование и иного варианта дифференциации науки о государстве и праве. Можно выделить несколько обособленных направлений исследования:

Во-первых, это *философия права*, представляющая собой особую юридическую науку, изучающую смысл права, его сущность и понятие, его основания и место в мире, его ценность и значимость в жизни человека.

Во-вторых, это *социология права*, предметом которой являются общественные отношения в сфере создания и функционирования правовой системы, ее институтов и норм. Социология права изучает социальную обусловленность и социальную эффективность права, а также анализирует взаимосвязь между правовыми нормами, правовыми отношениями и фактическими отношениями людей.

В-третьих, это *специально-юридические теории*, изучающие наиболее устойчивые понятия и категории юриспруденции (теория правоотношения, теория правообразования, теория правоприменения и др.). Однако необходимо учитывать взаимодействие всех трех вышеуказанных направлений современной юридической науки.

Следует различать теорию государства и права как науку и учебную дисциплину. Во-первых, теория государства и права как учебная дисциплина полностью базируется на науке теории государства и права. Поэтому чем масштабнее научные достижения, тем содержательнее и полнее соответствующая учебная дисциплина. Во-вторых, различны их цели, задачи и субъекты. Так, цель учебной дисциплины – доведение до студентов

при помощи методических приемов и учебного процесса уже изученных наукой и апробированных практикой знаний, а цель науки – накопление новых знаний с использованием всего методологического потенциала. В-третьих, учебная дисциплина более субъективна, чем наука. Теория государства и права как наука обусловлена реальными возможностями изучения государственно-правовых явлений и процессов.

Теория государства и права содержит множество обобщений, абстрактных научных категорий и понятий. Не изучив их, невозможно говорить о формировании высококвалифицированного юриста. Концепция высшего юридического образования предполагает подготовку широко образованных специалистов, и теория государства и права является в этом отношении базовой дисциплиной. Изучение отраслевых дисциплин невозможно без привлечения к этому процессу понятий, выработанных теорией государства и права.

Теория государства и права выполняет несколько функций, которые характеризуют ее теоретическое и практическое значение. К ним относятся следующие.

- *Познавательная*, выражающаяся в познании явлений и процессов государственной и правовой жизни общества.

- *Интерпретационная* (объяснительная), заключающаяся в объяснении явлений и процессов государственной и правовой жизни общества.

- *Методологическая*, проявляющаяся в том, что теория государства и права разрабатывает теоретические понятия и открывает общие законы, которые выступают более общим знанием или метазнанием для отраслевых или частных юридических наук. Например, в науке уголовного права рассматривается понятие уголовной ответственности. Но это понятие опирается на общее понятие юридической ответственности, которое разрабатывается теорией права.

- *Прогностическая (предсказательная)*, заключающаяся в возможностях теории государства и права предсказывать возможные изменения в области государства и права на основании открытых закономерностей, выдвигать новые гипотезы дальнейшего развития государства и права.

- *Технико-юридическая функция*, заключающаяся в двух аспектах. *De lege ferenda* – разработка законодательных предложений. *De lege lata* – разработка предложений по претворению норм права в жизнь (комментарии к законодательству).

2.1.3. Система методов научного познания государственно-правовых явлений

Любая наука использует разнообразные методы научного познания. Методологию научного познания можно понимать в узком смысле как учение о методах научного познания. Под научным методом обычно

понимают знание о том, как следует действовать, чтобы добыть новое научное знание. Метод научного познания – способ деятельности, применяемый для получения нового научного знания. Успех деятельности ученого зависит во многом от того, насколько он сумел овладеть различными методами познания и может искусно применять их в познании реальности. Владение методами познания показывает квалификацию ученого. Чем более разнообразными методами владеет ученый – тем выше его квалификация.

Методы научного познания классифицируются по различным основаниям. Например, по глубине или уровню познания реальности выделяются эмпирические и теоретические методы. По широте применения методов в науках выделяются: 1) общенаучные, 2) специальные и 3) частнонаучные методы. Остановимся более подробно на последней классификации.

Общенаучные (общие) методы – методы, применяемые во всех науках. К ним относятся: сравнение, аналогия, классификация, типологизация, систематизация, анализ, синтез, дедукция, индукция, абстрагирование, конкретизация и ряд других. Сравнение – это установление сходства и различия между предметами. Например, Великобритания и Швеция сходны в том, что оба государства – европейские, демократические, парламентские монархии. Аналогия – метод рассуждения, при котором из сходства предметов в одном свойстве делается вывод о сходстве предметов в другом (из сходства в одном – к сходству в другом). Например, Великобритания и Испания сходны в том, что это европейские монархии. Но Великобритания – парламентарная монархия. Возможно, и Испания – парламентарная монархия. Классификация – метод логического деления множества объектов на виды по какому-либо основанию. При этом виды не должны пересекаться друг с другом. Например, все государства по форме правления делятся на два вида: монархии и республики. При этом множество государств-монархий не пересекается с множеством государств-республик. Типологизация – распределение нечеткого множества предметов по различным группам путем установления сходства предметов с типичным представителем или идеализированным образцом предмета в каждой группе. При этом может оказываться, что отдельные предметы трудно однозначно отнести к тому или иному типу предметов (что является невозможным для классификации). Например, можно выделить следующие типы государств по отношению к религии и церкви: теократическое, клерикальное, светское, атеистическое государство. Типичным представителем светского государства можно считать Францию. Однако Грецию трудно отнести однозначно к светскому или клерикальному государству, поскольку ст. 3 Конституции Греции провозглашает: «Господствующей в Греции религией является религия восточно-православной Церкви Христовой».

Под систематизацией понимается соединение разрозненных предметов в целое, в систему. Система – это целое, состоящее из частей. Систематизация предусматривает установление любого рода связей, например причинно-следственных связей, между разрозненными предметами. В теории права систематизация применяется, например, при систематизации законодательства.

Под анализом понимается метод расчленения предмета как целого на его составные части. Например, при анализе нормы права выделяются такие ее составные части, как гипотеза, диспозиция и санкция. Под синтезом понимается обратная операция к анализу. Синтез – метод соединения разрозненных частей в единый, целостный предмет. Например, синтез норм, институтов и отраслей права дает нам систему права.

Дедукция – метод логического рассуждения, при котором вывод из исходных истинных посылок следует с необходимостью. Например, можно построить такое рассуждение:

Все граждане РФ могут выезжать за границу.

Петров – гражданин РФ.

Следовательно, Петров может выехать за границу.

Если мы примем за истину два суждения над чертой, то мы обязаны признать истинным и суждение под чертой.

Индукция – метод логического рассуждения, при котором вывод из исходных истинных посылок следует только с вероятностью. Например, мы можем построить такое рассуждение:

Италия – демократическая страна,

Франция – демократическая страна,

Италия, Франция – страны Европы.

Вероятно, все страны Европы – демократические.

Хотя все суждения над чертой (посылки) являются истинными суждениями, но вывод из них следует только с вероятностью.

Абстрагирование – представление объекта как носителя только одного определенного свойства и отвлечение от всех других его свойств. Любой объект реальности, например государство или право, обладает бесконечным множеством свойств. Познавать эти свойства одновременно все сразу невозможно. В науке выделяют отдельные свойства объекта и познают их обстоятельно, а от всех других отвлекаются. Так, бесконечный объект реальности превращается силой человеческого интеллекта в предмет познания. Абстрагирование огрубляет объект, упрощает его. Но именно такой метод позволяет узнать нечто новое об отдельном свойстве объекта. Например, приступая к изучению права, мы можем заранее сказать о нем только то, что право – это некое конкретное явление действи-

тельности. Мы можем заметить, что право при своем действии обладает таким свойством, как общеобязательность. Выделим это свойство и абстрагируемся или отвлечемся от всех других свойств права. Это позволит нам исследовать это свойство или этот признак права подробно и обстоятельно. В философии этот метод иногда называют восхождением от конкретного к абстрактному.

Конкретизация – метод, противоположный абстрагированию. Представим себе, что мы путем абстрагирования выделили несколько отдельных свойств права: общеобязательность, системность, нормативность, обеспеченность силой государственного принуждения. Однако эти свойства остаются разрозненными для познающего субъекта до тех пор, пока он не соединит их всех в целостный познаваемый объект. Конкретизация – представление объекта как носителя совокупности свойств, выделенных в объекте в процессе абстрагирования. Этот метод можно назвать нисхождением от абстрактного к конкретному, но уже к сущностно-конкретному. Это нисхождение не к первоначальному еще непознанному конкретному объекту-явлению, каким он был до познания его путем абстрагирования, а к такому объекту, который предстал перед нами как сложный конкретный объект в совокупности его сущностных свойств.

Перейдем теперь к рассмотрению специальных методов научного познания. Они отличаются тем, что применяются во многих, но не во всех науках. К ним обычно относят такие методы, как математизация, формализация, моделирование, статистический метод, структурно-функциональный метод, эволюционный метод, исторический метод. Мы полагаем, что читатель самостоятельно может разобраться в особенностях каждого из этих методов.

Частнонаучные (частные) – методы, применяемые в одной, отдельной науке. В науке о государстве и праве применяются такие собственно юридические методы, как сравнительно-правовой, формально-юридический (догматический), метод правового эксперимента, метод правового прогнозирования.

Сравнительно-правовой метод (компаративистика) состоит в сопоставлении различных государственных и правовых систем, институтов в целях выявления сходства или различия между ними. Данный метод применяется при типологизации государств, правовых систем мира, политических режимов и т. д.

Формально-юридический (догматический) метод ставит целью изучить внутреннее строение государства и права, классифицировать главные признаки, определить юридические понятия, систематизировать государственно-правовые явления. Правовой эксперимент применяется для апробации какого-либо законодательного нововведения в ограниченном регионе страны с целью проверки его эффективности и возможности распро-

странения нововведения на все регионы. Правовое прогнозирование используется для научного предсказания развития государства и права в ближайшей или отдаленной перспективе.

Таким образом, система методов теории государства и права достаточно богата для научного познания государственно-правовых явлений. Методы выбираются в зависимости от целей познания. При этом не следует разделять их на главные и второстепенные. Каждый из методов полезен при исследовании государственно-правовых явлений.

2.2. Происхождение государства и права

Основные вопросы.

2.2.1. Общественная власть и социальные нормы первобытного общества.

2.2.2. Предпосылки и причины происхождения государства. Основные теории о происхождении государства.

2.2.3. Происхождение и пути формирования права, отличие норм права от мононорм первобытного общества.

2.2.1. *Общественная власть и социальные нормы первобытного общества*

Человечество прошло в своем развитии ряд этапов, каждый из которых определяется уровнем развития и характером общественных отношений: социально-экономических, религиозных, культурных, политических и т. д. История человеческого общества начинается с образования первобытнообщинного строя. Основой организации первобытного общества была родовая община. Основной ячейкой первобытного человеческого общества был *род*.

Род (родовая община) – это объединение людей, основанное на кровном или предполагаемом родстве.

1. Род – это личный, а не территориальный союз. Общественная власть и социальные нормы распространяются на лиц, находящихся в родстве.

2. Коллективный труд, уравнительное распределение. В общей собственности первобытной общины находились определенная территория, орудия труда, хозяйственная утварь, жилища.

3. Власть носит общественный характер. Она исходит от рода, который непосредственно формирует органы самоуправления. Властные функции осуществляют все взрослые члены рода. Текущими делами ведают выборные старейшины и военачальники.

4. Власть опирается не только на авторитет рода и его предводителя, но и на жесткие методы принуждения.

5. Система социального регулирования выступает в виде строгих, безусловно обязательных **мононорм-обычаев**.

Органы общественной власти в первобытном обществе: собрание взрослых членов рода (или племени), старейшина рода (если племя, то совет старейшин и вождь).

Особую методологическую ценность представляет для теории государства и права периодизация, базирующаяся на новых данных археологии и выделяющая в качестве одного из основных рубежей развития первобытного общества **«неолитическую революцию»** (от «неолит» – новый каменный век). Это понятие в историческую науку ввел английский археолог Гордон Чайлд в середине XX в., характеризуя тот принципиальный качественный переворот, который произошел во всех сферах жизни человечества при переходе в неолите от присваивающего к производящему хозяйству, т. е. от охоты, рыболовства и собирательства к земледелию, скотоводству, металлургии и металлообработке, керамическому производству. Этот переход начался на Ближнем Востоке приблизительно 10–12 тыс. лет назад и занял несколько тысячелетий. В других районах земного шара несколько позже: в Китае – около 7 тыс. лет до н. э., в центральной Мексике и северо-западной части Южной Америки – около 3–2 тыс. лет до н. э. и пр. Этот переход изменил всю материальную основу жизни первобытного общества, ее социальную и духовную организацию.

Одна из главных причин «неолитической революции» заключается в том, что достигшее совершенства присваивающее хозяйство привело к обеднению окружающей среды биологическими ресурсами, прежде всего к обеднению дичью, охотничьей добычей, т. е. возник экологический кризис (истощение запасов дичи и полезных растений). У людей возникла необходимость восстановления биологических ресурсов и прогнозирование их объемов. Постепенный переход к земледелию и скотоводству позволил постоянно восполнять путем воспроизводства скудеющие биологические ресурсы окружающей среды. Хотя люди и продолжали заниматься охотой и собирательством, однако их доля в общем объеме пищи постепенно стала снижаться за счет роста объемов производящего хозяйства. Этот переход («неолитическая революция») изменил всю материальную основу жизни первобытного общества, ее социальную и духовную организацию.

2.2.2. Предпосылки и причины происхождения государства. Основные теории о происхождении государства

Рассматривая **предпосылки возникновения государства**, следует учитывать многообразие подходов к этому вопросу. Имеются различные

теории о том, что было основной причиной возникновения государства (частная собственность, необходимость противостояния силам природы, увеличение численности людей, воля Бога). Следует обратить внимание на стадии перехода от первобытного общества к раннему государству.

По мнению российского исследователя О. А. Омельченко, со времени осуществления «неолитической революции» можно насчитать не менее **6 условных стадий** социальных и культурных перемен, сопровождающихся шагами по пути становления государственной организации и права. У разных народов эти стадии приходятся на разное хронологическое время истории, но содержание стадий и их последовательность можно считать закономерностью становления государства и права. Исходной основой формирования государства и права следует считать человеческий коллектив с устоявшимися социально-культурными связями в нем; коллектив этот должен быть исторически длительным, т. е. история его в данной среде обитания и в сложившемся культурном облике должна насчитывать более десятка поколений, а также самовоспроизводящимся, не вымирающим и в этом смысле прогрессирующим. Из того, что известно о первобытных коллективах, развивавшихся в направлении государственной их организации, следует, что такой коллектив должен составлять этническую общность и в этом отношении быть в значительной степени обособленным от других соседских коллективов. Этническая общность создавалась кровнородственными связями. безусловно, всех ее членов и выражалась – к началу эпохи неолита – в том, что у членов коллектива был общий язык, единый религиозный культ и связанные с ним обряды, единые приемы культурного обихода. Это был род – основная ячейка первобытного человеческого общества.

Под влиянием «неолитической революции» род меняется в своей внутренней организации значительно более быстрыми темпами, чем это было предусмотрено его социально-биологической природой. Биологическое самосохранение требует совершенно новых организационных форм жизни коллектива – такие формы может дать только обособление функции управления и разрешения конфликтов в коллективе. Из-за того, что люди в значительно большей степени разнообразны и не равны друг другу, чем это допускается в примитивных коллективах животного мира, это обособление перерастает в традиционное наделение разных индивидов разными полномочиями.

1-я стадия эволюции этнической общности (с какой и начинается род как социальный коллектив) – это оформление **социально-биологической иерархии**. На основе естественного размежевания в роде по поколениям в нем складываются и воспроизводятся разные как бы уровни-группы индивидов, каждый из которых выполняет равно важные для жизни рода дела, но влияние которых на эти общие дела и выгода от

них различны. Происходит *разделение на старших и младших*. Биологической эту иерархию можно считать потому, что старшинство возраста (связанных с ним силы, опыта, случайных обстоятельств) создано природой человека. Социальной – потому что она имеет и культурное значение и даже происхождение. Существенную роль в культурном закреплении этой иерархии, превращении ее в общепризнанный институт, покушение на стабильность которого стало рассматриваться как враждебный вызов всему роду, сыграла религия. Отправлением культа традиционно занимались старейшие и долгоживущие. На этой стадии все члены рода, этнической общности, безусловно, равны друг другу в правах и обязанностях по выполнению общих дел рода. Но в этой общности уже существуют устойчивые культурные лидеры. Они выделяются в зависимости от качеств индивида (знахарство, военное предводительство, охотничье мастерство). Главное, чтобы он умел делать что-то особенное, выделяющее его, а также был щедрым в раздаче членам рода коллективно добытого продукта.

2-я стадия – формирование социально-культурной иерархии. Вместо деления на старших и младших приходит *разделение на высших и низших*. Это разделение еще не носит имущественного характера, оно – принадлежность культуры и поэтому может уже несколько различаться у разных, даже этнически близких родов. Высшие пользуются привилегиями в отправлении общих дел рода, их распределительные, религиозные или военные полномочия несомненны. В этом смысле эта стадия характеризуется устойчивым неравенством. Попытки недовольных членов рода сгладить неравенство, устранить грани иерархии вызывают общественную неприязнь и осуждение (высмеивание, организация состязаний, особые обряды, известные у северных народов и т. д.). Лидерство превращается в общественную функцию, существующую уже независимо от желаний отдельных своих членов.

На этой стадии в общности создается устойчивая основа для социально-культурных (а не чисто биологических – из-за еды и т. п.) конфликтов. По-видимому, создаются предпосылки для появления обычаев, правила которых призваны охранять целостность рода в брачной сфере и сфере межличностных отношений (столкновений) – зародыш права. Незыблемость иерархии охраняется главным образом религией и религиозными полномочиями лидеров, а также общественным мнением. Это уже вполне *общественная власть*, способная принудить отдельных своих членов поступать в интересах общности вопреки личным желаниям. Но цель этой власти должна еще с абсолютностью разделяться и поддерживаться большинством, потому что никаких серьезных рычагов для узурпации, для насилия еще не существует.

3-я стадия развития этнической общности – формирование экономически-социальной иерархии. Неравенство, ставшее устойчивым, при-

водит к устойчиво неравному распределению продуктов потребления внутри общности. Присвоение уже индивидуально, и это способствует началу отчуждения тех, кто отправляет общественную власть, от коллектива. В их руках впервые отныне реальное орудие власти: накопленный продукт – то ли в чистом виде, то ли в превращенном (набор орудий, оружия, украшений и т. п.). На этой стадии помимо распределительно-организационной возникает и вторая древнейшая функция власти: охрана установленного порядка и общих принципов. В этой стадии этническая общность выступает, как правило, на этапе укрупнения в племя (до этого общность могла существовать только в малом коллективе: до 40–50 членов). Ускоряет процесс накопления продукта в общности и тем самым отчуждение высшего эшелона иерархии, например, отделение ремесла, случайные обстоятельства доступа к каким-то ценным предметам. На этой стадии уже достаточно отчетливы и грани будущего права: правила изгнания и приема чужаков, восстановления конфликтов поколений, соблюдения требований общины, брачно-семейное право.

4-я стадия – становление надобщинных властных структур – осуществляется при благоприятных обстоятельствах довольно быстро. Только при устойчивом, прогрессирующем производстве продуктов, перераспределяемом властью, при нормальном уровне демографического развития (упрощенно: только при достижении общностью определенного количественного показателя – в несколько тысяч членов 3–4 поколений), при соответствующих экологических условиях возможно объединение в большую племенную общность. Объединение усиливает соподчинение малых общностей-родов, вынуждает сделать это соподчинение организационным (в особенности, соподчиняя культы отдельных родов). Лидеры-старейшины наделены устойчивыми и конкретными функциями. Их определяют либо выборным путем, либо состязанием, но уже становится возможной и узурпация. Орудием этой узурпации часто становятся отряды юношей, которые для прохождения процедуры совершеннолетия на время отдаются во власть религиозному или военному вождю. Богатство еще не влияет на доступ к власти, и стремление к власти еще не есть стремление к богатству, главное – престиж. Но участие в распределении уже важно и для самого лидера, и для тех, кто выражает ему в этом поддержку. На исходе стадии оформляются отчетливые родовые-клановые (племенные) структуры во главе с иерархией вождей, с религиозными символами, с едиными культурными правилами и обрядами. Общественная власть *институализировалась* (превратилась в постоянно существующее, не зависящее в принципе от воли отдельных членов общности установление, стабильно подчиняя всех своей воле). В это время можно говорить уже о народе, о политико-правовой его общности, из которой неминуемо вырастают ранние государственные формы.

5-я стадия эволюции этнической общности – **протогосударство** (прототип государства, еще не государство по форме, но уже исполняющее функции политической власти). Грань, разделяющая протогосударство от предыдущей стадии, – весьма незначительна, и в историческом процессе они могли практически сливаться. По своему главному признаку – наличию власти одного вождя – протогосударство получило в современной науке второе наименование – **чифдом** (от английского chief-dom – **вождество**); в общем виде чифдом представлял объединение общин (прежних родов или племен) на определенной территории под властью одного правителя, а эти общины соподчинялись в иерархию в зависимости от того, ближе или дальше были они от вождя.

Протогосударство объединяет несколько поселений вокруг одного крупного центра – как правило, это культовый храмовый центр, имеющий религиозное значение для всей новой общности. Центр этот значителен по размерам – в наиболее типичных проживало до 5–6 тыс. человек. Центр служит средоточием богатства общности. Центр подавляет, подчиняет себе периферийные поселения, устанавливает вассальные отношения с соседями – уже нередко в ходе активной военно-завоевательной политики. Война стала для протогосударства важным фактором дальнейшего сплочения народов и упрочения иерархии и наилучшим путем быстрого экономического обогащения, поскольку древнее производство продолжало оставаться рискованным и не могло предоставить в распоряжение власти много избыточного продукта.

Глава центрального доминирующего поселения возглавляет округ, сложившийся по периферии; он носит особый ранг-титул. Главное его право – мобилизация членов общин на объединенные работы, хозяйственную пользу от которых определяет он и которые служат основой для появления избыточного продукта, перераспределяемого затем между членами общин. На Востоке особую неизбежность таких работ определяла необходимость ирригации. Следующий уровень политической иерархии составляли главы подчиненных общин (они также уже могут быть сложными). При них постоянно существуют военные отряды. Особый слой элиты представляют лица, связанные с религиозно-культовыми церемониями и обрядами, хотя главы культов, как правило, – те же вожди и правители.

Такая организационно-политическая структура упрочивается постольку, поскольку в ней усиливается централизация, а автономия отдельных общин слабеет. От силы центра в конечном счете зависит выживание всей общности. Это приводит к укреплению политического единоначалия как единственного в тех ранних исторических условиях способа утвердить сильную организацию (все без исключения древние общества формируют монархии). Это еще ранние монархии: они редко наследственные, путь к

власти лежит через клановую борьбу, открытую узурпацию. Единоличная власть легче приобретает религиозно-священный характер – так открывается и путь к правовому обоснованию этой власти.

Процесс управления на этой стадии уже, безусловно, воспроизводит и укрепляет социальное неравенство. Это неравенство становится историческим фактором, которое по-своему влияет на эволюцию власти. Экономическую основу управления составляет общий контроль над ресурсами, становящимися как бы неизменным обладанием государственной организации. Перераспределение этих ресурсов правителями превращается в регулярные раздачи по частям и обратное получение в виде дани как государственной повинности. Сбор дани правителем с подвластных племен в форме военного похода (так называемое *полюдь*, известное большинству народов Азии, Африки и Европы на этой стадии) становится первым установлением регулярного взимания государством ренты-налога; другой формой становятся отработки разного вида. Материальные выгоды с этой ренты извлекаются уже не всем народом, а теми слоями, кто более причастен к политической структуре, кто начинает рассматривать коллективный продукт, часть которого достается ему, как своя собственность; развивается устойчивое престижное потребление верхов (украшения, одежда, возможность содержать наложниц и т. п.). Это уже *классы*, различающиеся по мере присвоения общественного продукта и по мере причастности к управлению. Собственность придает политико-правовой общности территориальную стабильность, наличие воспроизводящихся из поколения в поколение классов – стабильность историческую.

6-я заключительная стадия – раннее государство. Раннее государство – уже более многочисленная общность: до нескольких сотен тысяч жителей; это дает нужный количественный уровень труда и продуктов, отчуждаемых в пользу государства. На этом этапе население может быть этнически разнородно, особенно если имело место завоевание. Этнические различия могут и дополнять социально-политическую иерархию.

Администрация государства представлена, как минимум, тремя уровнями – каждый со своими задачами и функциями. (1) Администрация в государственном центре представляет полностью самостоятельную институцию, оторвавшуюся от родов, общин, кланов и занятую общегосударственной деятельностью. (2) Администрация областей вполне наследует организацию и задачи прежних *чифдом*; как правило, она даже стоит в клановой преемственности к ним. (3) Общинная администрация – наиболее традиционная и древняя по происхождению. И в это время она еще не делима с традиционно общинным самоуправлением (выборностью, коллективными органами), но полномочия ее стали более элементарными: главное – исполнить решения высшего уровня. Распределение по уровням закрепляется, как правило, образова-

нием профессиональных классов-сословий: жрецов, воинов, писцов, ремесленников, сборщиков податей и т. д.

Развитие раннего государства проходит в условиях упрочения городской жизни (без городов формирование развитой государственности вообще невозможно). Городская жизнь закрепляет классовое обособление, престижное потребление эволюционирует в другой образ жизни – начинается расслоение на культуру верхов и низов. Индивидуализированное на предыдущей стадии присвоение продукта рождает стремление к приватизации общегосударственного контроля над ресурсами; товарный обмен подталкивает образование *частной собственности*, в обособлении которой наиболее заинтересованы сложившиеся господствующие слои. Оформляется принудительно-карательная функция государства, полицейская деятельность. И рядом с этим развивается сфера права, охраняющая эти отношения.

Усложнение системы управления заставляет менять свой облик прежнее право обычая – возникает необходимость в *законах*, сначала изустных, затем письменных. Законы стимулируют формирование правильной судебной деятельности, суд вливается в государственную организацию. Религиозная идеология закрепляет культурное противопоставление другим народам. Такая идеология используется господствующим слоем и становится политической.

Рассматривая проблему *неравномерности развития государственности у различных народов*, необходимо учитывать влияние различных факторов (экономических, политических, географических). Анализируя пути образования и развития государства, следует различать «европейский» и «восточный» варианты. «Европейский» путь характеризуется динамизмом внутреннего развития, резкой социальной дифференциацией населения, господством частной собственности на средства производства. Для «восточного» варианта более характерны консерватизм в развитии, ведущая роль государственной и общественной собственности, бюрократизм, неразвитость правовой системы и ее слитность с нормами религии и морали. Некоторые народы до сих пор находятся на догосударственном (первобытнообщинном) уровне своего общественного развития.

Наиболее распространенными *теориями о происхождении государства* представляются следующие:

- *Патриархальная теория* (Конфуций, Аристотель, Р. Фильмер, Н. К. Михайловский). По мнению Аристотеля, государство есть наилучшая форма человеческого общения в целях достижения общего блага. Оно (государство) возникло в результате разрастания семьи. Власть монарха – естественное продолжение отцовской власти. Он должен заботиться о членах своей семьи, т. е. подданных, и обеспечить их послушание.

- *Теологическая теория* (Августин, Фома Аквинский, Ж. Маритен). Согласно этой теории, государство является результатом проявления

божественной воли и практическим воплощением власти Бога на земле. Любая светская власть является производной от власти духовной, т. е. божественной.

- *Теория общественного договора* (Т. Гоббс, Д. Локк, Ж.-Ж. Руссо). По мнению этих мыслителей, государство возникло в результате общественного договора о правилах совместного проживания. Они отмечали, что было время, когда не существовало государства и права. В догосударственном состоянии в условиях «золотого века» (Руссо) или «войны всех против всех» (Гоббс) люди жили в соответствии со своими естественными правами. Не существовало власти, способной защитить человека, гарантировать его право на жизнь, свободу, честь, достоинство, собственность. Для устранения такого положения люди объединились и заключили между собой договор о том, что часть своих прав (Локк) или все права (Гоббс), присущие им от рождения, они передают государству как органу, представляющему их общие интересы, а государство, в свою очередь, будет эти права защищать. Если власть нарушила условия договора, то народ получает право на ее свержение.

- *Теория насилия* (Е. Дюринг, Л. Гумплович, К. Каутский, Ф. Оппенгеймер). Сторонники данной теории утверждали, что государство возникло как результат насилия, путем завоевания слабых племен более сильными и организованными. Именно в племенах, в их взаимной борьбе, по мнению Л. Гумпловича, заложены основы появления государства. После завоевания создаются классы и сословия. Государство более необходимо слабым племенам, чтобы защищаться от сильных. Являясь инструментом организации и управленческого воздействия завоевателей, государство становится мощным средством защиты завоеванных от возможных посягательств со стороны других, более сильных, племен. При дальнейшем развитии общества государство трансформируется в инструмент всеобщей гармонии, в орган защиты и обеспечения всеобщего блага как сильных, так и слабых.

- *Органическая теория* (Г. Спенсер). Эта теория возникла в XIX в. в связи с успехами естествознания. В соответствии с органической теорией само человечество возникает как результат эволюции животного мира от низших форм к высшим. Дальнейшее развитие приводит к объединению людей в процессе естественного отбора в единый организм – государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, используя право как передаваемые мозгом импульсы. Низшие классы реализуют внутренние функции (обеспечение жизнедеятельности), а господствующие классы – внешние (оборона, завоевание соседних государств).

- *Психологическая теория* (Л. И. Петражицкий). Данная теория объясняет возникновение государства свойствами человеческой психики,

потребностью индивида жить в коллективе, его стремлением к поиску авторитета, указаниями которого можно было бы руководствоваться в повседневной жизни, желанием повелевать и подчиняться.

▪ *Материалистическая (социально-экономическая) теория* (Ф. Энгельс, В. И. Ленин). Эта теория исходит из того, что государство возникло, прежде всего, в силу экономических причин: общественного разделения труда, появления прибавочного продукта и частной собственности, а затем раскола общества на классы с противоположными экономическими интересами. Как объективный результат этих процессов возникает государство, которое специальными средствами подавления и управления сдерживает противоборство этих классов, обеспечивая преимущественно интересы экономически господствующего класса. Основной заслугой Энгельса была не только систематизация взглядов Моргана и некоторых других ученых на первобытное общество, но и утверждение материалистического подхода к появлению частной собственности и государства. Он сделал удачную попытку показать определяющую роль материальных условий жизни первобытного общества: форм трудовой деятельности, ведения хозяйства, разделения труда, собственности – на появление и развитие государства.

▪ *Кризисная теория* (А. Б. Венгеров). Эта теория возникла в настоящее время благодаря успехам археологии и этнографии, которые расширили знания о первобытном обществе, этапах и тенденциях его развития. В этой теории раскрываются причины перехода от присваивающей к производящей экономике. В основе перехода к производящей экономике лежат кризисные явления, которые поставили под угрозу само существование человечества. Ответив перестройкой всей своей социальной и хозяйственной организации, человечество смогло выйти из глобального экологического кризиса. В эту перестройку входит и новая организация властных отношений – появление государственных образований, раннеклассовых городов-государств. Таким образом, с учетом новых данных основные причины происхождения государства можно представить как последовательную цепь следующих факторов:

1) резкое изменение климатических условий → 2) неолитическая революция и, как результат, переход от присваивающей к производящей экономике → 3) усложнение условий управления общественным процессом → 4) формирование особой группы лиц, управляющих обществом → 5) формирование государственного аппарата и властных структур (армия, полиция и т. д.) → 6) возникновение раннеклассового государства (государства-города) с тремя центрами: городской общиной; дворцом; храмом.

По представлениям современной науки выделяются следующие *пути формирования государственной власти*.

1. Военно-иерархическая структура (власть военачальника).
2. Династическая монополизация общественных должностей (аристократический путь).
3. Закрепление положений, привилегий экономически господствующего класса (плутократический путь).

Общими закономерностями возникновения государства являются следующие.

✓ Возникновение государства и права представляет собой достаточно длительный исторический процесс.

✓ Государство возникает объективно (не возникнуть на определенном этапе развития общества оно просто не может).

✓ Государство возникает там, тогда и постольку, где, когда и поскольку возникающие внутри общества, а также между обществом и природой противоречия объективно примирены быть не могут.

✓ Возникнув на определенном этапе развития общества, государство будет в обозримом будущем неизменным его спутником.

Государство в отличие от родовой организации характеризуется следующими признаками: единая территория. Публичная власть, которая распространяется на все население по территориальному признаку, единая система налогов.

2.2.3. Происхождение и пути формирования права, отличие норм права от мононорм первобытного общества

Выделение права из сферы общественных отношений – одна из сложных проблем в теории государства и права. Существуют различные теории о том, как возникло и развивалось право. Это связано с многообразием подходов к рассмотрению данного вопроса (более подробно об основных теориях происхождения права см. п. 3.2). Большую помощь при изучении происхождения права оказывает этнография, позволяющая на примере некоторых современных народов, находящихся на первобытно-общинном уровне развития, проследить развитие их социальных норм. Социальные нормы возникли в связи с необходимостью регулирования поведения людей для достижения их эффективного взаимодействия и для решения общих задач. Эта регуляция обеспечивает существование и воспроизводство конкретных общин, кланов, групп. Это правила смягчения агрессивных столкновений между группами, организации семейно-брачных отношений, закрепления половозрастного деления, взаимопомощи, организации совместных охот, рыболовного промысла, распределения пищи, санитарно-гигиенические правила, нормы функционирования потестарных органов управления, процедуры разрешения споров и т. п. Социальные нормы первобытного общества – это обычаи, моральные правила,

религиозные предписания, обряды. Обычаи сформировались в результате многократного применения норм поведения, которые передавались из поколения в поколение. Моральные нормы первобытного общества были установлены для регулирования отношений между людьми на основе представлений о добре и зле. Религиозные нормы основаны на религиозных представлениях людей об окружающем мире.

Социальные нормы регулировали брачно-семейные отношения, способы приобретения женщин в других группах. В целом, эти нормы были направлены на смягчение агрессивного поведения членов общины, на установление необходимого сотрудничества и взаимопомощи между ними.

В социальных нормах закреплялась и тотемная система (тотем – покровитель отдельного члена группы или всей группы, как правило, вид животного или растения, которых нельзя убивать и употреблять в пищу). Эта система выполняла функции экологического регулятора, была своеобразной «Красной книгой».

Однако обычаи первобытного общества имели характер нерасчлененных **«мононорм»** (понятие «мононорма» ввел в 1970-х гг. специалист по этнографии А.И. Першиц), были одновременно и нормами организации общественной жизни, и нормами первобытной морали, и ритуальными и обрядовыми правилами. Так, естественное разделение функций в трудовом процессе между мужчиной и женщиной, взрослым и ребенком рассматривалось одновременно и как производственный обычай, и как норма морали, и как веление религии.

Мононормы изначально были основой присваивающего общества, в котором и человек является частью природы. В них права и обязанности как бы сливались воедино. Правда, особое место занимало такое средство обеспечения обычаев, как **табу** (запрет). Возникнув на самой заре истории человеческого общества, табу сыграло огромную роль в упорядочении половых отношений, строго запрещало брак с кровными родственниками (инцест). Благодаря табу, первобытное общество поддерживало необходимую дисциплину, обеспечивавшую добычу и воспроизводство жизненных благ. Табу защищало охотничьи угодья, места гнездования птиц и лежбища зверей от чрезмерного уничтожения, обеспечивало условия коллективного существования людей.

Способы социального регулирования в первобытном обществе: запреты, позитивное обязывания и дозволения.

Запреты существовали главным образом в виде табу, т. е. в виде подкрепленной религиозными верованиями недопустимости определенного поведения, например браков между кровными родственниками. Запрещалось нарушать разделение функций в общине между мужчинами и женщинами, взрослыми и детьми; запрещались убийство, телесные повреждения, каннибализм, кровосмешение, колдовство (им могли зани-

маться лишь специальные лица – колдуны); запрещались похищение женщин и детей, применение оружия на стоянках, воровство, нарушение правил супружеского союза (в том числе эквивалентности между общинами при обмене женщинами для брака) и т. п.

Позитивное обязывание имело своей целью организовать необходимое поведение в процессах приготовления пищи, строительства жилищ, разжигания костров и поддержания огня, изготовления орудий, средств передвижения, например лодок. Однако все эти способы регулирования не были направлены на изменение природных условий и выделение человека из природы, а обеспечивали лишь наиболее эффективные формы присвоения предметов природы и их переработки, их приспособления для удовлетворения потребностей человека.

Дозволения (или разрешения) были не характерны для первобытного общества. Дозволения определяли поведение человека или объединений людей в присваивающей экономике, указывая, например, на виды животных и время охоты на них, на виды растений и сроки сбора их плодов, выкапывания корней, на пользование той или иной территорией, источниками воды и т. д. Дозволялось также охотиться и собирать пищу на отведенных участках; отдавать для распределения среди членов общины туши больших животных; распределять туши самим добытчикам согласно установленному порядку; участвовать в коллективных акциях, мщении за вред, причиненный члену общины. Социальные нормы присваивающей экономики находили свое выражение в мифологических системах, в традициях, обычаях, ритуалах, обрядах и иных формах.

Еще одним важнейшим элементом регулятивной системы присваивающих обществ были санкции. За нарушение брачно-семейных отношений, пользования участками территорий, тотемных систем вводились строгие наказания. В этих случаях к нарушителям применялись и суровые меры наказания, вплоть до лишения жизни. Причем санкции не очень четко дифференцировались на реальные и сверхъестественные. И поскольку нарушения всегда затрагивали религиозную сторону жизни общества, постольку санкции всегда как бы освящались, поддерживались религиозными, сверхъестественными силами. Санкции имели свою структуру: общественное порицание, изгнание из общины, нанесение телесного повреждения, смертная казнь – вот наиболее типичные их формы.

Система социального регулирования, настроенная на сохранение и обеспечение оптимального функционирования «целого» (рода, племени), отличалась монолитностью, суровостью, сковывала индивидуальную инициативу членов рода, не давала сколько-нибудь широких возможностей для их социальной активности.

Причины возникновения права А. Б. Венгеро́в видит в «неолитической революции», в результате которой произошло усложнение социаль-

ной структуры общества. Это усложнение привело к недостаточности мононорм как основы социального регулирования и их расщеплению. Выделились нормы права, морали и религии. Так, возникновение и развитие земледелия привело к составлению агрокалендарей, в которых по дням расписывали всю жизнь каждого члена общины. Возникает аппарат контроля за соблюдением агрокалендарей (жрецы), культовые способы обеспечения агрокалендарей (агрокалендари объявляются и считаются священными), их толкователями выступают жрецы, нарушение предписаний календаря считается оскорблением богов.

Появляются, таким образом, способы, регулирующие поведение человека путем указания на то, что обязательно надо делать («должно»), что разрешено делать («можно»), что запрещено делать («нельзя») или что безразлично для общества, т. е. можно поступать по своему собственному усмотрению. Этот новый способ регулирования и характеризует право.

А нормы морали, появившиеся в ходе расщепления мононорм, содержат указания на то, к какому виду поведения можно отнести соответствующие поступки: добро это или зло, честно, справедливо или постыдно, не по совести, – словом, содержат указания, что «хорошо», а что «плохо».

Увеличение численности людей привело к их концентрации на наиболее пригодных для жизни территориях, что, в свою очередь, стало причиной возникновения городов. Это привело к становлению обменных связей между людьми, что также вело к возникновению права как регулятора отношений между формально равными субъектами.

К основным *путям формирования права* относятся следующие.

1. Санкционирование государством обычаев и традиций, которым придается общеобязательное значение.

2. Деятельность судебных и административных органов, в результате которой формируются судебные и административные прецеденты.

3. Правотворческая деятельность государства по формированию и принятию нормативно-правовых актов.

Обобщая развитие права, его отличие от иных социальных норм, можно сформулировать следующие признаки права (по А. Б. Венгеру).

Социальность. Этот признак характеризует первичное содержание права, обеспечивающее общесоциальную и классовую функции: организацию производства, распределение и перераспределение производимого или добываемого продукта, нормирование индивидуальных затрат труда на общественные нужды, господство классов или социальных групп в обществе, распределение и закрепление социальных ролей в обществе, должностей в государстве, организацию и осуществление государственной власти, регламентацию товарно-денежных отношений и отношений собственности, обеспечение эксплуатации и привилегий, а

также другие сферы, связанные с организационно-трудоустройкой и социальной жизнью общества.

Нормативность. Право выступает как система норм (правил поведения), характеризуемых логической структурой («если-то-иначе»), установлением масштаба, меры поведения, определяющих границы, рамки дозволенного, запрещенного, предписанного (позитивное обязывание). Эти свойства регулятивной системы (дозволения, запреты, позитивное обязывание) зародились еще в обществах присваивающей экономики, но на этапе становления права приобретают новое содержание, формы выражения, способы обеспечения.

Обязательность. Правовые нормы обеспечиваются возможностью государственного принуждения, т. е. наделяются не только идеологическим механизмом (авторитет, справедливость, религиозная поддержка), но и возможностью неблагоприятных последствий при их нарушении, имеющих характер имущественных ущемлений, физических, моральных страданий.

Формализм. Правовые нормы, как правило, фиксируются в письменном виде в специальной форме: законы и их сборники, прецеденты и т. д. Формализм права определяется порядком создания законов, их изменений, отмены, что действительно «работает» на стабилизацию общества, на точность применения, исполнения, соблюдения и использования правил поведения.

Процедурность. Право как система норм включает в себя четкие процедуры создания, применения, защиты. Процедурные правила, процессуальный порядок – характерный признак права, определяющий его связь с государственным аппаратом, прежде всего со специализированными органами – судом, полицией и т. п.

Неперсонифицированность. Этот признак подчеркивает то качество права, что его нормы не имеют, как правило, конкретно определенного, индивидуального, персонифицированного адресата, а направлены неопределенному, абстрактному кругу лиц. С этим признаком связана и неоднократность действия нормы права, ее протяженность во времени.

Институциональность. Появление права связано с определенным сознательным процессом создания норм права – с правотворчеством, которое осуществляют определенные органы государства с признанием государством тех или иных возникших самоорганизационно правил поведения (обычаев) правовыми, с деятельностью уполномоченных на это судов (прецедент).

Объективность. Этот признак характеризует закономерный характер появления права на этапе перехода общества к производящей экономике, естественный результат внутреннего развития регулятивной системы. Право, таким образом, не даруется какой-либо внешней силой обществу,

не появляется по велению каких-либо культурных героев. Оно, так же как и государство, – одно из условий существования политически организованного общества на этапе производящей экономики и, так же как государство, имеет большую социальную ценность.

2.3. Понятие, сущность и социальное назначение государства.

Функции государства

Основные вопросы.

2.3.1. Понятие и признаки государства, его определение. Сущность государства.

2.3.2. Понятие и значение типологии государства. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государства.

2.3.3. Социальное назначение и задачи государства.

2.3.4. Функции государства и их классификация. Формы осуществления функций государства.

2.3.1. Понятие и признаки государства, его определение.

Сущность государства

В науке нет однозначного подхода к определению государства. Это связано прежде всего с применением различных методов в исследовании понятия государства. Так, применяя исторический метод, государство можно определить как продукт развития общества на определенном его этапе; с позиций социологического подхода – как организацию, официально представляющую и охватывающую все население в пределах определенной территории; с точки зрения психологического подхода – как авторитет, подчиняющий своей воле волю других лиц и организаций.

При традиционном в отечественной юридической литературе подходе авторы обычно выделяют следующие основные признаки государства.

1. Территориальная организация населения и осуществление публичной власти в территориальных пределах. Осуществление государственной власти по административно-государственному принципу позволяет четко определить ее пространственные пределы и выявить основания для формирования ее центральных и местных органов. Территория как признак государства *нераздельна*, неприкосновенна (это находит свое выражение, в частности, в принципе невмешательства других государств в дела государства на данной территории), *исключительна* (на территории государства господствует власть только этого государства), *неотчуждаема* (государство, лишившееся территории, перестает быть государством).

2. Наличие публичной (государственной) власти (см. п. 2.4).

3. Государственный суверенитет – это верховенство государственной власти внутри страны и независимость во внешних сношениях. Государственный суверенитет – такое свойство государственной власти, которое выражается в верховенстве и независимости данного государства по отношению к любым другим властям внутри страны, а также в сфере межгосударственных отношений при строгом соблюдении общепризнанных норм международного права. Свойства государственного суверенитета:

- универсальность властной силы государства, которая распространяется на все население, все партии и общественные организации страны;
- наличие прерогатив власти (возможность отменить, признать ничтожным проявление любой другой власти, если последняя нарушает закон);
- наличие у государства таких средств воздействия, которыми не располагает никакая другая общественная власть (армия, полиция, тюрьмы).

Кроме государственного суверенитета, следует выделять:

- народный суверенитет – верховенство народа, его право самому решать свою судьбу, важнейшие вопросы государственной и общественной жизни страны, формировать направления политики своего государства, состав его органов, контролировать деятельность государственной власти;
- национальный суверенитет – право наций на самоопределение вплоть до отделения и образования самостоятельного государства.

4. Тесная связь государства с правом, наличие юридических законов, носящих общеобязательный характер в государстве. Право юридически оформляет государство и государственную власть и тем самым делает их легальными, т. е. законными. Государство осуществляет свои функции в правовых формах.

5. Наличие государственной казны, что связано с налогообложением и взиманием налогов и иных средств на содержание государственного аппарата и разнообразные нужды государства.

Существуют различные теории о сущности и социальном назначении государства. Так, в марксистской теории в ее леворадикальном варианте под государством понимается «машина для подавления угнетенного, эксплуатируемого класса» (Ф. Энгельс) или «машина для поддержания господства одного класса над другим» (В. И. Ленин). Таким образом, марксизм воспринял представление о государстве как орудии, с помощью которого правящий класс последовательно отстаивает свои интересы. Отсюда резкое колебание марксизма от Сциллы – резкое отрицание государства как такового, к Харибде – преклонение перед государством под уг-

лом зрения необходимости государства как главного орудия построения социализма и коммунизма⁴.

К основным современным немарксистским теориям можно отнести следующие.

1. *Арифметический (классический) подход*. Коренится в сочинениях мыслителей Древней Греции (Платон, Аристотель) и используется в современный период в области политологии и теории государства. Государство – совокупность трех элементов: территории, власти, населения. Государство – организация власти, наиболее эффективная на данной территории. Представители данного подхода верно определяют те черты, без которых немислимо государство. Но, тем не менее, этот подход характеризует только внешнюю сторону государства, не проникая в существо государственной власти.

2. *Теория элит* (В. Парето, Г. Моска, Т. Дай). Сущность данной теории заключается в том, что все общество делится на небольшую по численности привилегированную часть общества – элиту, и большую по численности массу. Народные массы не способны управлять государством, и оно (управление) осуществляется верхушкой общества – элитой. Элита формируется по различным признакам (происхождение, образование, способности), при этом она может пополняться за счет наиболее способных представителей масс. В обществе существует несколько элит, между которыми идет политическая борьба за власть, причем народ может влиять на их деятельность, используя избирательное право.

3. *Технократическая теория* (Т. Веблен, Г. Саймон). По мнению представителей данной теории, управлять обществом должны специалисты – управленцы, менеджеры, технократы. Именно они способны определять действительные потребности общества, оптимальные пути его развития, необходимые для этого средства. В результате управление становится научным и обеспечивает прогрессивное развитие общества.

4. *Либертарная теория* (Дж. Локк, Людвиг фон Мизес, Ф. фон Хойек, Дэвид Боуз). Представители этой теории выступают за минимизацию роли государства в обществе. Они исходят из самопринадлежности личности, неотъемлемости основных прав: жизнь, свобода, собственность. Роль государства сводится лишь к обеспечению безопасности личности, так называемая роль «ночного сторожа».

5. *Теория плюралистической демократии* (Г. Ласки, М. Дюверже, Р. Даль). Смысл данной теории заключается в том, что в современном обществе классы перестали существовать и власть утратила классовый ха-

⁴ Сцилла и Харибда – мифологические морские чудовища, живущие по разные стороны пролива, между которыми удалось проплыть Одиссею. Они – нарицательное обозначение двух зол, неотвратимых и одинаково страшных.

ракти. Общество представляет собой совокупность социальных объединений людей (страт), образующихся по различным признакам (возраст, профессия, место жительства, круг интересов, уровень доходов). Каждый человек входит одновременно во многие страты. На их основе создаются различные политические и общественные организации, оказывающие давление на органы государства и направляющие тем самым государственную политику. Таким образом, любой человек и социальное объединение обладают частью государственной власти и участвуют в управлении государством. Государство тем самым становится выразителем общей воли и интересов всего общества.

6. *Теория конвергенции* (Д. Гелбрейт, Р. Арон, А. Д. Сахаров). Данная теория исходит из возможности и необходимости взаимовлияния социализма и капитализма, в результате чего образуется общество нового типа, обладающее положительными чертами обеих систем. Это приводит к становлению «постиндустриального общества» и «государства всеобщего благоденствия».

Сущность государства определяется рядом существенных черт: политическая власть, суверенитет, политический режим. Существование государства в качестве политической организации в обществе связано прежде всего с тем, что оно является особой организацией политической власти.

Политическая власть получает материальное воплощение в системе органов и учреждений, образующих ее механизм. Будучи воплощенной в государственно-правовые институты, политическая власть становится государственной властью. Политический характер государства обусловлен тем, что оно регулирует отношения между всеми индивидами, социальными группами, классами. Политическая власть – реальная возможность политических структур, социальных групп, отдельных индивидов обладать властными полномочиями, проводить в жизнь свою волю, выраженную в политических решениях, законах, иных предписаниях. Государственная власть – это важнейший вид политической власти, которая располагает исключительным правом устанавливать общеобязательные веления и опирается на специальный аппарат управления и органы принуждения.

В отечественной юридической литературе сложились два основных подхода к трактовке сущности любого государства. *Первый подход* утверждает: сущность государства заключается в том, что государство есть институт, выражающий интересы и волю экономически господствующего класса и навязывающий эту волю всему обществу (классовый подход). Данный подход присущ марксистскому пониманию государства, который рассмотрен нами выше. *Второй подход* полагает: сущность государства заключается в том, что государство есть институт, выражающий

интересы всех слоев населения страны и примиряющий противоположные интересы различных классов общества (общесоциальный подход).

Современное общество состоит из самых разнообразных групп и слоев населения, которые имеют нередко противоположные интересы. Государство обязано устранять конфликты и находить решения, которые удовлетворяли бы в той или иной степени все слои населения. Идеального сочетания интересов достигнуть невозможно, но возможны компромиссные решения, которые устраняют возникновение социальных столкновений, насилия и подавления. Данный подход к сущности государства имеет несомненные преимущества по сравнению с классовым. Таким образом, можно полагать, что государство по своей сущности – основанная на определенных принципах организация суверенной политической власти, официально представляющая и охватывающая все общество в пределах определенной территории.

2.3.2. Понятие и значение типологии государства. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государства

Особенности государства различного исторического периода определяются уровнем развития общества. При неизменности формальных признаков (территории, публичной власти, суверенитета) государство по мере общественного развития претерпевает существенные изменения.

Особенности исторических периодов в развитии государственно-организованного общества у различных народов в различное время позволяют, тем не менее, выявить существенные общие черты, характерные для государств данного периода. Типология государства – специфическая классификация государств, проводимая в основном с позиции двух подходов: формационного и цивилизационного.

Формационный подход основывается на выделении категории «общественно-экономическая формация», под которой понимается исторический тип общества, основанный на определенном способе производства. Создателями данного подхода являются К. Маркс и Ф. Энгельс. Переход от одной общественно-экономической формации к другой происходит в результате смены отживших форм производственных отношений новым экономическим строем. Качественные изменения экономического базиса закономерно влекут за собой коренные преобразования в надстройке общества. Каждой общественно-экономической формации соответствует особый тип государства. Под историческим типом государства понимается совокупность существенных признаков и свойств, связей государства, выражающих его классовую сущность и закономерности развития в рам-

ках определенной общественно-экономической формации. В данном подходе выделяются следующие типы государства.

1. Рабовладельческий тип государства – исторически первая государственно-классовая организация общества. По своей сущности рабовладельческое государство – это организация политической власти господствующего класса в рабовладельческой общественно-экономической формации. Важнейшая функция этого государства – защита собственности рабовладельцев на средства производства.

2. Феодалный тип государства – результат гибели рабовладельческого строя и возникновения феодалной общественно-экономической формации. Такое государство является орудием классового господства феодалов. С помощью государства за ними закрепляются многочисленные привилегии. Государство обеспечивает право господствующего класса на землю, на владение крепостными и присвоение значительной части их труда.

3. Буржуазный тип государства приходит на смену феодалной государственности. Данный тип государства функционирует на базе производственных отношений, основанных на частной собственности на средства производства и юридической независимости рабочих от эксплуататоров. По утверждениям марксистов, буржуазный тип государства – последний тип эксплуататорского государства. Объективные противоречия капиталистического общества обуславливают неизбежность пролетарской революции и переход государственной власти в руки трудящихся масс, возглавляемых рабочим классом и его партией.

4. Социалистический тип государства возникает в результате социалистической революции, которая уничтожает отношения частной собственности и основанную на данных отношениях государственность. Новое государство создает такую систему экономических отношений, которая базируется на общественной собственности на орудия и средства производства, предполагающей сотрудничество свободных от эксплуатации людей.

Следующий подход к типологии государства называется цивилизационным. Его представителями в России были Н. Я. Данилевский и Л. Н. Гумилев, а на Западе – О. Шпенглер и А. Тойнби, Самюэль Хантингтон, Фрэнсис Фукуяма.

Государства классифицируются на типы в зависимости от их принадлежности к различным цивилизациям. Цивилизация – относительно замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью культурных, экономических, религиозных, психологических и других факторов. Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках.

Цивилизации определяются общностью признаков: язык, религия, история, обычаи, социальные и политические институты, правовые системы. В современном мире можно выделить следующие типы цивилизаций: 1) западная (европейская, североамериканская); 2) конфуцианская (Китай, Монголия, Корея); 3) японская; 4) исламская; 5) индусская; 6) православно-славянская; 7) латиноамериканская; 8) африканская. Сторонники цивилизационного подхода к обществу утверждают, что каждому типу цивилизации присущ и определённый тип государства. Поэтому выделяются, соответственно, такие типы государств, как: 1) западное; 2) конфуцианское; 3) японское; 4) исламское; 5) индусское; 6) православно-славянское; 7) латиноамериканское; 8) африканское государства.

В современном мире цивилизационный подход к типологии государства практически используется для проведения внешней политики государств. Он позволяет определять линии взаимодействия между государствами. Так, с точки зрения полицивилизационной концепции (С. Хантингтон), каждая цивилизация имеет свои устоявшиеся традиции в социальной, экономической и политической сферах. Представители идеи «многополярного мира» рекомендуют проводить более мягкую внешнюю политику во взаимоотношениях между государствами. Цивилизационный подход позволяет выявить причины военных конфликтов в современном обществе, моделирует пути их предотвращения.

2.3.3. Социальное назначение и задачи государства

Представление о социальном назначении государства напрямую зависит от его сущности.

Так, с точки зрения леворадикальных теорий социальным назначением государства является подавление эксплуатируемых классов. Модель социалистического государства предполагает государственную собственность на все средства производства и ее уравнительное распределение.

Либертарная теория сущности государства связывает социальное назначение государства с обеспечением основных прав личности. Право собственности в либертарном государстве занимает центральное место и предполагает максимальное невмешательство государства в экономические и межличностные отношения.

С точки зрения идеи социального государства оно рассматривается как средство управления общественными процессами в целях обеспечения единства общества как целостного организма. Государство выступает как эффективное средство организации жизни людей, как механизм снятия, разрешения социальных противоречий в обществе, поддерживает необходимый уровень жизни граждан путем перераспределения государственно-

го бюджета (социальные пособия, пенсии, государственное образование, медицина и пр.)

Социальное назначение государства конкретизируется в его задачах. *Задачи государства* – это те проблемы, которые стоят перед государством на определенном этапе его развития.

Например, государство может выполнять следующие задачи.

- Государство решает общие дела внутренней жизни страны (организация транспорта, связи, информационное обеспечение, энергетическое снабжение, поддержка науки, культуры, образования, охрана окружающей среды). Государство из силы, стоящей над обществом, превращается в организацию, обеспечивающую жизнеспособность общества.

- Государство выступает арбитром в разрешении социальных споров и конфликтов (национальных, классовых, религиозных).

- Государство разрешает внешние конфликты, строит внешние связи (оборона страны, дипломатические, экономические, культурные и иные отношения с другими странами).

- Государство признает и обеспечивает реализацию основных прав и свобод человека и гражданина.

Задачи государства меняются в зависимости от конкретных экономических, социальных, политических, культурных отношений в стране, исторической обстановки в мире.

2.3.4. Функции государства и их классификация. Формы осуществления функций государства

Задачи государства конкретизируются в его функциях. Чаще всего в учебной литературе под функциями государства понимаются основные направления его деятельности по осуществлению задач, определяемые сущностью и социальным назначением государства.

Вместе с тем в новейших исследованиях под функциями государства понимается также механизм государственного воздействия на общественные отношения (законодательство, организацию исполнения законов, охрану закона от нарушения). Таким образом, функции государства с современных позиций можно определить следующим образом.

Функции государства – особый механизм воздействия на общественные отношения и процессы, охватывающий основные направления деятельности государства по управлению обществом.

Признаки функций:

- устойчиво сложившаяся предметная деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;

- непосредственная связь с сущностью государства и его социальным назначением;
- направленность деятельности государства на выполнение крупных конкретных задач и достижение целей, которые встают на каждом этапе развития общества;
- осуществление функций в определенных формах (чаще всего в правовых) с применением властно-принудительных методов.

Содержание функций государства зависит: 1) от сущности государства; 2) от его социального назначения; 3) реальных условий жизнедеятельности общества.

Классификация функций.

I. По механизму реализации государственной власти: законодательная, управленческие, судебные.

II. По времени действия: постоянные, временные.

III. По сфере деятельности: внутренние и внешние.

Внутренние функции подразделяются на политическую, экономическую, налогообложения и финансового контроля, социальную, культурную, экологическую функции. *Политическая функция* – направление деятельности государства в политической сфере, в том числе признание и защита основных прав и свобод граждан; *экономическая* – направление деятельности государства в сфере экономики (выработка экономической политики, управление предприятиями, установление правовых основ рынка и ценовой политики, защита прав потребителей и др.); *функция налогообложения и финансового контроля* – формирование и пополнение казны за счет всех видов налогов и сборов; *социальная* – создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека посредством гарантирования определенного объема благ за счет государства; *культурная* – деятельность по сохранению и развитию культуры и искусства в стране; *экологическая* – деятельность по обеспечению экологического благополучия граждан, их экологической безопасности.

Внешние функции: обеспечение обороны и безопасности страны; координация экономического и политического взаимодействия с другими государствами; проведение единой внешней политики, разработка и заключение международных договоров общего содержания.

Государство реализует свои функции в двух основных формах: правовой и организационной. В юридической литературе под формами осуществления функций государства понимается однородная по своим внешним признакам деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции. Данная классификация показывает, как механизм государства осуществляет свои функции, каким образом государство использует для выполнения своих функций право.

1. *Правовая форма* реализации функций осуществляется в правотворческой и правоприменительной деятельности государственных органов. Правотворческая деятельность – это форма осуществления функций государства путем издания нормативных актов; правоприменительная деятельность – это деятельность государственных органов по исполнению законов и подзаконных нормативных актов путем издания актов применения права и использованию властных полномочий по поддержанию правопорядка и охране прав и свобод граждан.

2. *Организационная форма* реализации функций государства осуществляется в работе с кадрами (подбор и расстановка кадров, контроль за их деятельностью); в определении структуры и функций государственных органов, учреждений и предприятий; в сборе и обработке информации для решения разнообразных государственных задач; в работе с письмами и заявлениями граждан; в изучении общественного мнения граждан по тем или иным проблемам политической или социальной жизни в стране и выработке мер по разрешению этих проблем и т. д.

2.4. Государственная власть как разновидность социальной власти. Политические режимы

Основные вопросы.

2.4.1. Понятие и признаки социальной власти.

2.4.2. Государственная власть как особая разновидность политической власти, ее понятие и свойства.

2.4.3. Разделение властей – принцип организации государственной власти.

2.4.4. Легитимность и легальность государственной власти.

2.4.5. Понятие и признаки политического режима. Основные политические режимы современности.

2.4.1. Понятие и признаки социальной власти

Социальная власть – реальная возможность субъектов (властвующих) осуществлять свою волю в общественной жизни, определяя теми или иными средствами желаемое поведение подвластных.

Признаки социальной власти:

Власть носит волевой характер – властные отношения складываются между субъектами, наделенными сознанием и волей. Всякая власть – это присвоение «чужой воли».

Способность определять желаемое поведение подвластных (применяя меры принуждения, а также вырабатывая психологические мотивы

подчиняться своей воле). В основе социальной власти – существование определенных общностей тех или иных групп, людей, коллективов.

2.4.2. Государственная власть как особая разновидность политической власти, ее понятие и свойства

Политическая власть связана с функционированием организаций, социальных групп, субъектов, участвующих в политической жизни общества. Это социальное волевое отношение, при котором осуществляется политическое руководство общественными процессами через систему политических организаций, институтов, норм, идей, политических действий.

Политическая власть – реальная возможность политических структур, социальных групп, отдельных индивидов обладать властными полномочиями, проводить в жизнь свою волю, выраженную в политических решениях, законах, иных предписаниях. Можно выделить определенные критерии, влияющие на характер реализации политической власти.

1. Социально-экономические (виды и форма собственности на орудия и средства производства, характер труда, основные принципы хозяйствования).

2. Социально-структурные (наличие или отсутствие определенных слоев и классов).

3. Социально-культурные (уровень образованности населения, реальность всестороннего развития личности).

4. Политические (реальность самоуправления народа, классовая принадлежность политической власти).

5. Правовые (объем закрепленных в конституции прав и свобод граждан, наличие гарантий их осуществления, легитимность политической власти).

Государственная власть является разновидностью политической власти. Рассматривая вопрос о сущности государственной власти, следует исходить из того, что она есть концентрированное выражение силы, воли и мощи государства, воплощенное в полномочиях государственных органов и их реальных возможностях воплощать волю государства в действительность. Она обеспечивает стабильность и порядок в обществе, защищает его граждан от внутренних и внешних посягательств путем использования различных методов, в том числе государственного принуждения и военной силы. Государственная власть располагает монопольным правом издавать общеобязательные решения и использует при подчинении своей воле специальные средства принуждения.

Отличия государственной власти от иных форм политической власти:

1. Не всякая политическая власть является государственной, хотя всякая государственная власть носит политический характер.

2. Государственная власть носит всеобъемлющий характер, распространяется на всех людей и любые организации, находящиеся на территории государства.

3. Государственная власть выполняет арбитражную роль в обществе, она осуществляет общие дела, призвана сглаживать противоречия между различными социальными силами. Политическая власть определенного класса или иной социальной группы эти задачи выполнять не может, такая роль им не свойственна.

4. Государственная власть реализуется государственным аппаратом – совокупностью государственных органов. Они наделены властными полномочиями. Политическая власть социальной группы или общности реализуется непосредственно, например путем политических массовых выступлений, или через ее представительный орган, например политическую партию, не обладающую властными полномочиями.

5. Государственная власть обладает верховенством в обществе, суверенна, не зависит от любой другой власти.

6. Только государственная власть имеет право использовать на законном основании методы принуждения и насилия для защиты государственного строя, правопорядка и законности, реализации государственной политики в стране.

Структура государственной власти состоит из следующих основных элементов.

- Субъекты: государственные органы и должностные лица – носители государственно-властных полномочий (властвующие).
- Объекты: люди и организации, которые обязаны подчиняться государственной воле или власти государства (подвластные).
- Определенные отношения (властеотношения) между властвующими и подвластными, возникающие на основе политических и правовых норм, а также властных действий, реализации государственно-властных полномочий.

2.4.3. Разделение властей – принцип организации государственной власти

Принцип разделения властей лежит в основе организации государственной власти в современном демократическом государстве. Он устанавливает три основные функции государственной власти: законодательную, исполнительную и судебную. При этом каждая функция должна выполняться самостоятельными органами власти или относительно независимой ветвью власти. Кроме того, ни одна ветвь власти не является самодостаточной и вынуждена действовать, сообразуя свои акты с другими ветвями. Образно выражаясь, функции государства должны быть вложены в разные руки, а не в одну. Ш. Монтескье, выдвигая этот принцип, стре-

мился избавить Францию от злоупотреблений абсолютной монархии, которые, по его мысли, неизбежны в государстве, в котором вся полнота власти, т. е. все три функции, сосредоточена в руках монарха.

Становление и развитие принципа разделения властей происходит в период Нового времени (XVI–XVIII). Децентрализованное феодальное государство уступило место централизованным абсолютистским монархиям в большинстве стран Западной Европы. Центральная власть нуждалась в более развитом и эффективном аппарате управления, который неизбежно должен был быть специализирован и разделен. Развивавшаяся в то время промышленная и торговая буржуазия поддержала монархическую власть и способствовала ее укреплению, но при этом она получила доступ к государственной власти, прежде всего в парламентские структуры. Становление новой государственной структуры власти шло несколькими параллельными путями: происходила централизация парламентских структур, укреплялась и совершенствовалась исполнительная власть, ее аппарат, завершалось формирование системы надзора и управления правосудием, передача судебных функций от властвующей верхушки феодалов – специализированным судебным органам. Этот объективный процесс получил теоретическое обоснование в политико-философской теории разделения властей. Представления о разделении властей получили свою систематическую разработку в трудах английского философа Дж. Локка и французского ученого Ш. Монтескье.

Принцип разделения властей впервые был введен в действие в XVIII столетии на американском континенте в возникшем новом государстве США. Принцип был закреплен в Конституции США 1787 г. Отцы-основатели США разработали и «систему сдержек и противовесов» – систему, состоящую из многих механизмов и позволяющую каждой ветви власти сдерживать другие ветви от естественных для органов власти устремлений к узурпации государственной власти полностью. Например, Конгресс США может принять закон, но Президент имеет право наложить «вето» на закон, если посчитает его не соответствующим интересам государства. В свою очередь Конгресс может преодолеть «вето», приняв решение 2/3 голосов депутатов. И закон должен будет вступить в силу. Отцы-основатели США полагали, что ветви власти должны находиться в постоянной борьбе друг с другом. Только так можно обеспечить сохранение конституционного строя, правопорядок и защиту прав и свобод граждан. В настоящее время принцип разделения властей вошел в конституции всех демократических государств мира.

2.4.4. Легитимность и легальность государственной власти

Государство может эффективно выполнять свои функции, преодолевать социальные противоречия, находить компромиссные решения при столкновении противоположных интересов социальных классов и слоев

населения только в том случае, если оно обладает легитимностью. Легитимная государственная власть – власть, признаваемая и одобряемая народом, который доверяет власти и готов ей подчиняться. Легитимация – процедура общественного признания какого-либо действия, действующего лица, события или факта. В политике – это признание, объяснение и оправдание действий какого-либо субъекта. Легитимность политического явления не означает его юридически оформленной законности. Ее не следует смешивать с легальностью, т. е. законностью. Легитимность не обладает юридическими функциями и не является правовым процессом.

Легитимность оправдывает политические решения. Она призвана обеспечивать повиновение, согласие, политическое участие без принуждения, а если оно не достигается – оправдание государственного принуждения, использование силы и всех других средств, которыми располагает власть. Легитимность призвана располагать к доверию, легитимная власть и политика авторитетны и эффективны.

Легитимность политики распространяется на все ее аспекты и факторы – власть, ее цели, средства и методы, формы и действия, решения. Пренебрегать легитимностью может до известных, весьма ограниченных пределов только чрезмерно уверенная в себе, обычно деспотическая, тираническая власть авторитарного или тоталитарного типа, либо власть обреченная, временная и слабая. Власть, функционирующая в демократическом режиме, напротив, уделяет легитимности своих действий самое пристальное внимание, которое определяется не ее доброй волей, а насущной политической и социальной необходимостью править с согласия народа.

Условия легитимности:

✓ Власть легитимна, если она согласуется с правом, справедливостью, нравственными ценностями, на которые опирается государственная власть и которые разделяются большинством населения.

✓ Преемственность, длительный и естественный характер формирования власти, соответствующей духу и генотипу народа.

✓ Доверие народа, авторитет в силу уважения, а не под влиянием психического и физического давления.

✓ Законность формирования государственной власти.

Интересно отметить, что немецкий социолог М. Вебер разделял легитимность на три вида:

▪ Традиционная, т. е. основанная на традициях и обычаях, господствующих в культуре народа.

▪ Харизматическая, эмоционально-волевая (гр. *charisma* – милость, призвание, божественный дар) – увлечение яркой, привлекательной идеей, личностью лидера, олицетворяющей справедливость, чаяния народа, отождествление политических ориентаций и концепций с личностью их автора, политического лидера. Харизматический лидер – личность, наде-

ленная в глазах последователей авторитетом, источник которого – ее исключительные качества.

▪ Рациональная, основанная на принятых в государстве порядках и законах, разумных суждениях. Поддержка власти большинством населения в силу рациональности и дальновидности действий власти.

2.4.5. Понятие и признаки политического режима. Основные политические режимы современности

Политический режим – это организационные средства и методы осуществления государственной власти, в основе которых лежат определенные принципы организации властных отношений в государстве.

⇒ Принцип авторитарности – односторонняя, централизованная властность, безусловное подчинение населения властным решениям центральных органов, жесткая (а порой жестокая) дисциплина и безоговорочная ответственность. Действует общеправовой порядок регулирования правоотношений граждан с государством: «запрещено все, за исключением того, что прямо разрешено законом».

⇒ Принцип демократизма – равноправие сторон (граждане и государство выступают как равноправные субъекты), свобода выбора варианта поведения, взаимная ответственность сторон, наличие самоуправления. Действует общеправовой порядок регулирования правоотношений граждан с государством: «разрешено все, за исключением того, что прямо запрещено законом».

Из сочетания этих принципов и образуются политические режимы: тоталитарный, авторитарный, демократический.

Тоталитарный политический режим – это осуществление монополюсно сконцентрированной власти, объем и пределы которой общество не способно эффективно контролировать политико-правовыми средствами для защиты индивидуальных прав и интересов.

Признаки тоталитаризма:

- все сферы жизни общества тотально контролируются государственной властью, огосударствление всех сфер жизни общества;
- господство одной политической партии и ее слияние с государством;
- направленность на всеохватывающий контроль за личностью с помощью псевдобровольных организаций и политической полиции;
- наличие официальной идеологии и идеологическая легитимация власти;
- мобилизационное участие масс в политике;
- массовый террор как способ управления обществом;

- внеправовые и антиправовые способы регулирования общественных отношений.

Авторитарный режим – это политический режим, при котором государство ограничивает возможности населения в сфере политической жизни.

Признаки авторитарного режима:

- главенствующая роль в управлении государством принадлежит исполнительной власти в ущерб парламенту;
- политическая партия не играет решающей роли в управлении, доминирует правящая несменяемая элита, внутри которой преобладают личные, а не правовые отношения;
- идеология не играет решающей роли в легитимации власти, власть держится на подавлении и страхе, что характерно для военных режимов;
- отчуждение народа от власти;
- граждане не подвергаются насилию и террору, если не являются активными противниками режима;
- допускаются отдельные права и свободы, если они не наносят ущерб режиму;
- существуют некоторые области общественной жизни, которые не находятся под контролем государства;

Демократический режим – это политический режим, при котором источником власти является воля большинства населения страны.

Демократическому режиму присущи следующие основные признаки:

- свобода личности в сфере экономической деятельности;
- юридические гарантии прав и свобод человека и гражданина;
- эффективные механизмы прямого воздействия населения страны на характер государственной власти;
- конституционная защита личности от произвола государственной власти;
- разделение властей;
- учет интересов большинства и гарантии прав меньшинства;
- политическое разрешение конфликтов;
- многообразие мнений в обществе;
- деятельность государства основана на правовом законе.

Здесь приведены, так сказать, «идеальные типы» политических режимов. Можно утверждать, что ни в одном реальном государстве не осуществляется в полном объеме ни один из названных режимов. Существует много разнообразных вариантов сочетания режимов. Государства лишь в той или иной степени приближаются к установлению какого-либо из указанных режимов.

2.5. Механизм государства

Основные вопросы.

2.5.1. Понятие и признаки механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат.

2.5.2. Принципы организации и деятельности механизма государства.

2.5.3. Понятие и признаки государственного органа.

2.5.4. Виды государственных органов.

2.5.1. Понятие и признаки механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат

Механизм государства можно определить как систему государственных органов, учреждений и материальных средств, при помощи которых осуществляется государственное управление обществом и защита его основных интересов. В качестве основных признаков механизма государства следует указать следующие:

- механизм государства состоит из должностных лиц, государственных органов и учреждений;
- функционирование всех звеньев механизма государства обеспечивается организационными и финансовыми средствами, а также возможностью принудительного воздействия;
- механизм государства призван гарантировать и охранять законные права и интересы граждан.

В учебной литературе мы встречаем два понятия, которые часто рассматривают как одинаковые, идентичные. Между тем их следует различать. Это механизм государства и государственный аппарат. Механизм государства – понятие более широкое. Он включает систему государственных органов и так называемые материальные средства, под которыми понимаются, прежде всего, средства принуждения – армия, полиция, разведка, контрразведка и др.

Государственный аппарат включает только государственные органы в их системном выражении. При таком подходе государственный аппарат является частью механизма государства. Следует сразу отметить, что механизм государства, как, впрочем, и другие государственные явления, их содержание, определяются сущностью, социальным назначением государства и политическим режимом.

2.5.2. Принципы организации и деятельности механизма государства

Под принципами организации и деятельности механизма государства понимаются основополагающие идеи, положения, лежащие в основе

его построения и функционирования. Механизм государства строит свою деятельность на следующих принципах.

1. Демократизм.
2. Законность.
3. Гласность.
4. Разделение властей.
5. Подконтрольность.
6. Сочетание коллегиальности и единоначалия.
7. Профессионализм и научность.

Под принципом демократизма понимается широкое участие граждан в формировании государственного аппарата и осуществлении общественного контроля за его деятельностью. Принцип законности требует строгое и неукоснительное исполнение и соблюдение государственными органами и должностными лицами Конституции страны, законов и иных актов государства. Принцип гласности устанавливает обязанность государственных органов регулярно информировать граждан о своей деятельности. Принцип подконтрольности устанавливает обязанность нижестоящего органа государства подвергаться контролю со стороны вышестоящего органа и нести ответственность за свою деятельность. Принцип сочетания коллегиальности и единоначалия в единоначальных органах устанавливает положение о том, что в таких органах должно проводиться коллективное обсуждение вопросов, но индивидуальное принятие решений руководителем и индивидуальная ответственность руководителя за их реализацию. Государственные органы должны формироваться профессиональными кадрами, а работа должна строиться на научной основе.

В демократическом государстве исключительно важную роль играет парламент. Можно утверждать, что парламентаризм – система правовых, моральных, политических норм, обычаев, традиций, определяющих демократический порядок деятельности высших органов государственной власти, при которой парламент играет преобладающую роль не только в качестве законодательного органа, но и в качестве органа верховного контроля над исполнительной властью. Парламент выполняет важнейшие функции. Парламент:

- представляет интересы большинства социальных слоев и групп населения страны – реальное представительство;
- рассматривает и разрешает различные социальные конфликты. Парламент – публично-открытый институт улаживания конфликтов;
- является противовесом деятельности исполнительной власти. Парламент осуществляет публичный контроль над расходованием средств, устанавливает законодательные рамки деятельности правительства, проводит публичный контроль за законностью деятельности правительства, осуществляет публичный контроль над составом правительства, т. е. кадровой политикой;

- объективно стимулирует развитие многопартийности – защитный механизм от тенденций к тоталитаризму.

2.5.3. Понятие и признаки государственного органа

Основным элементом механизма государства является орган государства. Государственный орган – это первичный элемент механизма государства, имеющий в соответствии с законом собственную структуру, наделенный соответствующей компетенцией и властными полномочиями, состоящий из должностных лиц и участвующий в выполнении функций, стоящих перед государством. Государственный орган – государственная организация, наделенная властными полномочиями для осуществления функций государства. Органу государства присущи признаки, которые отличают его от иных организаций. Государственный орган:

- 1) учреждается по воле государства в установленном законом порядке;
- 2) является самостоятельным элементом государственного аппарата, выполняет строго определенные функции, определенные законом;
- 3) действует от имени государства;
- 4) наделен властными полномочиями, т. е. правом издавать правовые акты, обязательные к исполнению для граждан и организаций,
- 5) наделен правом применять меры принуждения к гражданам и организациям в соответствии с властными полномочиями с целью реализации функций государства;
- 6) реализует полномочия в процессуальной форме, установленной законом;
- 7) наделен материальными и финансовыми средствами для реализации своих полномочий;
- 8) состоит из государственных служащих и лиц, занимающих государственные должности, которые выполняют свои обязанности на профессиональной основе и получают материальное довольствие из государственной казны.

Правовой статус государственного органа определяется, в частности, следующими его характеристиками. Компетенция – совокупность функций, задач и полномочий государственного органа. Полномочие – право и одновременно обязанность государственного органа или должностного лица, правообязанность органа. Прерогатива – исключительное полномочие государственного органа. Предмет ведения – общественные отношения, которые находятся в компетенции государственного органа по их правовому регулированию, управлению, контролю.

Отметим, что важнейшим отличительным признаком государственного органа от государственного учреждения является наличие у органа властных полномочий и отсутствие таковых у учреждения.

2.5.4. Виды государственных органов

Органы, входящие в механизм государства, многочисленны и разнообразны, выполняют различные функции, имеют различную структуру, и каждый из них занимает определенное место в структуре механизма государства. Органы государства классифицируются по различным основаниям.

По принципу разделения властей выделяются: законодательные, исполнительные и судебные органы. По признаку федеративного устройства выделяются: федеральные органы власти и органы власти субъектов федерации. По порядку образования выделяют: первичные /выборные/ органы, которые избираются населением непосредственно, и производные /вторичные/ органы, которые образуются иными государственными органами. По характеру компетенции выделяют: органы общей компетенции, в обязанности которых входят рассмотрение и принятие решений по всем вопросам, относящимся к ведению данного вида органов (Президент, Правительство, Парламент), и органы специальной компетенции, осуществляющие свою деятельность в какой-либо узкой сфере (министерства, службы, агентства). По срокам полномочий выделяются: постоянные и временные органы.

2.6. Форма государства

Основные вопросы.

2.6.1. Понятие и элементы формы государства.

2.6.2. Понятие и виды форм правления.

2.6.3. Понятие и виды форм государственного устройства. Формы объединения современных государств.

2.6.1. Понятие и элементы формы государства

Форма государства – организация высшей государственной власти и территориальная организация государства, содержание которой определяется сущностью и политическим режимом данного государства. Особое влияние на форму государства оказывают уровень культуры и те традиции, которые сложились в результате исторического развития той или иной страны. Нельзя правильно охарактеризовать, например, французскую республику либо английскую парламентарную монархию, не учитывая этого фактора.

При анализе формы государства следует помнить, что все государства развиваются не изолированно друг от друга: между ними возникают экономические, политические и культурные связи. Страны, ушедшие впе-

ред, могут влиять и действительно влияют на возникновение и специфику политических форм менее развитых государств. Форма государства – понятие собирательное, оно состоит из двух элементов – формы правления и формы государственного устройства.

2.6.2. Понятие и виды форм правления

Форма правления – это политико-юридическая характеристика государства, определяющая условия образования и структуру высших органов власти, а также распределение полномочий между ними. Иным образом форму правления можно определить и как способ формирования главы государства, иных высших органов государственной власти, а также взаимоотношения между ними.

Существуют критерии, по которым различаются формы правления:

- порядок формирования и компетенция главы государства;
- объем полномочий представительного законодательного органа;
- порядок формирования и компетенция правительства государства;
- тип политико-правовой связи между государством и населением страны.

В зависимости от перечисленных критериев традиционными формами правления являются монархия и республика.

Монархия – государство, главой которого является суверенное, политически и юридически безответственное лицо, приобретающее свой статус по собственному праву. Монархию можно определить и как форму государственного правления, при которой главой государства является монарх (король, царь, император, герцог, эрцгерцог, султан, эмир, хан...), власть которого осуществляется бессрочно и передается, как правило, по наследству.

Монарх обладает собственным, неотъемлемым правом на власть. Это право обычно передается по наследству. Если сложившаяся династия пресекается, то новый монарх может быть возведен на трон по решению, например, парламента государства или на основании решения уходящего монарха. Так, бельгийский король имеет право назначить приемника, если у него нет законных наследников. Наряду с наследственными монархиями иногда упоминают монархии выборные (Польское государство до его ликвидации и раздела между Австрией, Германией и Россией).

Монархическая форма правления имеет многочисленные разновидности. Это связано с тем, что в государственном строе устанавливается неодинаковое соотношение монархического начала и представительного правления. Иначе говоря, разновидности выделяются в зависимости от того, в какой степени основные функции государства – законодательная

(представительная), исполнительная и судебная – сосредоточены в руках самого монарха.

В *абсолютной* монархии принцип представительного правления не используется. Все три функции государства сосредоточены в руках монарха: он является высшей законодательной, судебной инстанцией, руководит деятельностью правительства (например, в современном мире – это Саудовская Аравия).

В *парламентарной* монархии законодательная власть принадлежит парламенту, а исполнительная – правительству (Великобритания, Испания, Швеция, Норвегия, Япония). Монарх выполняет главным образом представительские функции как глава государства, имеет право получать любую информацию о деятельности государства и давать советы правительству. Премьер-министр Великобритании регулярно является на доклад к Королеве о положении дел в стране. Кроме того, монарх может обладать так называемыми «спящими полномочиями», которые он не применяет в стабильной обстановке, но может использовать в чрезвычайных ситуациях, например в условиях войны. В связи с этим монарх не исключен из политической жизни и реально оказывает влияние на принятие политических решений. Не следует изображать монарха чисто декоративной фигурой в структуре власти парламентарной монархии. Его статус аналогичен статусу президента в парламентарной республике. Когда англичане говорят про своего монарха, что «Король царствует, но не правит», они с чувством тонкого английского юмора лишь подчеркивают значительную ограниченность его полномочий. К основным признакам парламентарной монархии относятся следующие.

- Высшим законодательным и представительным органом государства является парламент. Монарх входит в состав парламента.
- Правительство формируется парламентом и подотчетно ему.
- Главой правительства становится лидер парламентского большинства.
- Монарх является символом единства нации и государства.

Таким образом, парламентарная монархия – это монархия, в которой власть монарха значительно ограничена конституцией, правительство является высшим исполнительным органом, формируется парламентом и ответственно перед ним. Добавим, что известна и такая разновидность монархии, как *дуалистическая монархия*. Это монархия, при которой монарх является главой государства и главой исполнительной власти, а парламент – высшим органом законодательной власти.

Республика (от лат. *res publica* – общественное дело) – форма правления, при которой парламент и глава государства, называемый обычно президентом, избираются на определенный срок. Выделяют обычно три основные разновидности республики: президентская, парламентарная и

смешанная. *Президентская республика* – это республика, в которой исполнительную власть возглавляет глава государства – президент, избираемый народом государства, а правительство как самостоятельный коллегиальный орган не формируется (США, Аргентина Бразилия). Президент получает власть непосредственно от народа при выборах, и поэтому должность президента является политически самостоятельной, позволяет главе государства под свою ответственность принимать решения. В президентской республике наиболее последовательно проведен принцип разделения властей. Президент олицетворяет исполнительную ветвь власти, а парламент – законодательную. Президент назначает и смещает министров по своему усмотрению и в согласии парламента не нуждается. Фактически министры выступают в роли его заместителей. Он определяет внутреннюю и внешнюю политику государства, однако он связан законами государства и бюджетом страны, которые принимает парламент. Любые программы президент может осуществлять, только если он запросит и получит деньги на эти программы у парламента. Образно выражаясь, у президента – власть меча, у парламента – власть кошелька, а у суда – власть авторитета. Президентская республика аналогична дуалистической монархии.

Парламентарная республика – это республика, в которой правительство как высший орган исполнительной власти формируется парламентом и несет перед ним ответственность (Германия, Италия, Венгрия, Индия, Чехия, Эстония и др.). Облик этой формы правления определяет принцип политического верховенства парламента. Парламент считается высшим государственным органом, он обладает преимущественным правом представлять интересы народа. Именно депутатам народ доверяет политические полномочия. Эта республика по организации государственной власти напоминает парламентарную монархию, только вместо монарха здесь действует президент, избираемый парламентом или иным специальным коллегиальным органом. По своим полномочиям – это слабый президент, в отличие от сильного президента в президентской республике. Главный признак парламентарной республики, как и парламентарной монархии, – политико-конституционная ответственность правительства перед парламентом или его нижней палатой. Правительство формируется партией, победившей на выборах в парламент.

В *смешанной республике* глава государства (президент) и парламент формируются путем прямых выборов всем населением страны. Но в отличие от президентской республики в этой республике формируется правительство как самостоятельный высший орган исполнительной власти. В формировании правительства принимают участие президент, и парламент. Смешанная республика – это республика, в которой правительство формируется и главой государства, и парламентом и несет перед ними ответственность (Франция, Россия, Португалия, Польша, Болгария и др.).

2.6.3. Понятие и виды форм государственного устройства. Формы объединения современных государств

Вторым элементом формы государства является *форма государственного устройства*. Как уже отмечалось (см. п. 2.3), власть государства распространяется на всю территорию страны. Территория рассматривается как пространство, в пределах которого осуществляется государственное властвование над населением. Государственное устройство показывает, каким образом или в каких формах государственная власть распространяется на всю территорию и население. Форма государственного устройства – способ деления территории государства на составные части или территориальные образования по виду их управления. Территориальное образование – часть территории государства с постоянно проживающим населением, которая управляется органами публичной власти.

В зависимости от наличия автономии в управлении территориальными образованиями государства выделяются два типа территориального устройства: административно-территориальное и политико-территориальное. Административно-территориальное устройство – устройство, при котором территориальные образования государства управляются назначенными из центра должностными лицами и органы публичной власти территориальных образований не обладают автономией по отношению к центру. Политико-территориальное устройство – устройство, при котором органы публичной власти территориальных образований формируются путем выборов населением данного территориального образования и обладают автономией по отношению к центру. Территориальная автономия означает, что органы публичной власти территориальных образований имеют самостоятельные предметы ведения и полномочия. Решения этих органов в рамках своих полномочий не могут быть отменены из центра, если только они не противоречат конституции и законам всего государства. Укажем, что уровень автономии территориальных образований может быть различным. Отметим историческую закономерность по отношению к устройству государства. На исторически ранних этапах развития государств преобладает административно-территориальный тип государственного устройства. На более поздних этапах развития преобладает политико-территориальный тип. Вновь образованные государства тяготеют к административно-территориальному устройству, видимо, опасаясь распада государства. В государствах по мере их исторического развития возрастает преобладание политико-территориального устройства.

В зависимости от степени преобладания в государстве административного или политического типа территориального устройства выделяют две основные формы государственного устройства: унитарное и федеративное государство.

Унитарное государство – государство, состоящее из административных территориальных образований, не обладающих, как правило, территориальной автономией.

Можно выделить следующие признаки унитарного государства:

- одноуровневая система органов государственной власти (единый центр государственной власти для всей страны, в том числе единая система высших органов государственной власти. В федерации – двухуровневая система);
- единая система законодательства (в федерации – двухуровневая система);
- единое гражданство;
- одноканальная система налогов (единые налоги собираются по стране и аккумулируются в центре);
- административно-территориальные образования не обладают автономией, но наделяются компетенцией решать вопросы местного значения в экономической, социальной и культурной сферах.

В последние десятилетия в мире идет процесс децентрализации унитарных государств. Территориально образования наделяются статусом автономных образований. Так, наряду с централизованными унитарными государствами – Финляндия (местная администрация назначается главой государства), возникают и децентрализованные – Франция, Япония, в которых население избирает руководителей территориальных единиц.

Федерация – это сложное (иногда союзное) государство, состоящее из государствовподобных образований – субъектов федерации (штатов, провинций, земель, эмиратов, кантонов и т. п.), обладающих государственной автономией, т. е. определённой политической и правовой самостоятельностью. В настоящее время в мире насчитывается более 20 федеративных государств. Среди них есть и мощные, высокоразвитые в экономическом и политическом отношении страны (США, Канада, ФРГ) и страны со средним уровнем развития (Бразилия, Венесуэла, Индия), и развивающиеся страны с традиционным укладом хозяйства (Папуа – Новая Гвинея, Коморские острова). Число субъектов в федерациях различное: в США – 50 штатов, в Швейцарии – 23 кантона, в России – 85 субъектов, в Индии – 25 штатов, в ФРГ – 16 земель.

Можно выделить следующие признаки федерации.

1. Два уровня органов государственной власти (наряду с федеральными имеются органы власти субъектов федерации: законодательные, исполнительные, судебные).
2. Два уровня законодательства – федеральное законодательство и законодательство субъектов федерации (субъекты могут иметь свои конституции).

3. Двухпалатный парламент федерации (нижняя палата представляет интересы всего населения страны, а верхняя палата – интересы субъектов федерации).

4. Разграничение предметов ведения и полномочий собственно федерации и ее субъектов.

5. Двухканальная система налогов (федеральные налоги и налоги субъектов федерации).

6. Наличие двойного гражданства (не во всех федерациях).

7. Высокая политическая и юридическая самостоятельность субъекта федерации вплоть до права иметь свою конституцию и права выхода из состава федерации.

В настоящее время выделяются несколько видов федераций. По способу образования различают: *договорные и конституционные* федерации. *Договорные* исторически появляются путем заключения договора между независимыми государствами для объединения и создания государства в целях осуществления общих интересов (Швейцария, Объединённые Арабские Эмираты, США). *Конституционные федерации* формируются в результате принятия нормативно-правовых актов, прежде всего конституций, направленных на превращение унитарных государств в федеративные (Мексика, ФРГ).

По целям образования федерации подразделяются на построенные по *территориальному и по национально-территориальному принципу*. Подавляющее большинство федераций основано на территориальном принципе: США, ФРГ, Австрия, Бразилия, Мексика и др. В отдельных странах при образовании федераций учитывался национально-территориальный или национально-языковой принцип, предполагающий, что субъекты федераций должны создаваться на территориях, где компактно проживает та или иная этническая, языковая или религиозная группа (Индия, Канада, Бельгия).

С точки зрения структуры выделяются: *симметричные и асимметричные* федерации. *Симметричные федерации* отличаются тем, что в их состав входят равноправные субъекты как между собой, так и в отношениях с федерацией (ФРГ, Австрия). Кроме того, в их составе нет «несубъектов», т. е. территориальных образований, не обладающих статусом субъектов, например, федеральных территорий, федеральных округов, владений. Вместе с тем *асимметричные федерации* состоят из субъектов и несубъектов. Кроме того, асимметричные федерации характеризуются неравноправием составляющих частей, в том числе и субъектов. К их числу можно отнести такие федерации, как США, Индия, Мексика, Российская Федерация и ряд других стран. В Индии асимметричность территориального устройства характеризуется неравноправием статуса субъектов федерации. В этой стране лишь один штат Джамму и Кашмир имеет свою

конституцию и гражданство. Индийский парламент не вправе принимать законы по вопросам, затрагивающим интересы Джамму и Кашмира без согласия законодательного собрания этого штата. Целый ряд особенностей присущ правовому статусу таких штатов, как Нагаленд, Ассам, Манипур, Сикким и др.

От федерации следует отличать различные формы объединения суверенных государств. Объединения государств не являются формой единого государства, так как включают в свой состав на договорной основе суверенные государства, обладающие правом выхода из состава таких объединений. В истории разных стран выделяются различные формы межгосударственных объединений: конфедерации, содружества, союзы, сообщества, унии, фузии и др. *Конфедерация* – союз суверенных государств, образованный для достижения общих политических, экономических, военных или иных целей и обязывающий принимать решения согласованно, в том числе по вопросам внутригосударственных отношений. Юридической основой конфедерации является договор, заключенный государствами-союзниками. Этот договор или серия соглашений не являются основным законом и не составляют конституцию. По своей природе они относятся к категории международных (межгосударственных) соглашений. Конфедерации имеют репутацию неустойчивых, кратковременных, переходных государственных объединений. Считается, что конфедерации либо предшествуют созданию федераций, либо завершаются их распадом (Швейцария, США, Конфедерация Египта и Сирии).

2.7. Гражданское общество и правовое государство

Основные вопросы.

2.7.1. Культура и политика.

2.7.2. Понятие и признаки правового государства.

2.7.3. Понятие и признаки гражданского общества.

2.7.1. Культура и политика

В основе общественного прогресса лежит развитие материальной и духовной культуры. Активное распространение материалистического подхода к действительности определяет мотивы и характер деятельности людей в XX и XXI вв. При таком подходе целью развития общества становится материальное благосостояние. Благосостояние проявляется в разных формах: для кого-то это выживание в изменившихся условиях природной среды (во время засухи в Дарфуре) или в период вооруженного конфликта (война в Нагорном Карабахе), а для кого-то – создание ком-

фортного общества потребления, не ограничивающего ничем свои потребности. В такой ситуации, когда благосостояние первично, самым важным явлением социальной сферы является справедливое распределение материальных благ, которому должно способствовать как государство, так и само общество. Только это дает возможность избежать крупных социальных конфликтов.

История XX в. дала нам примеры тоталитарных политических режимов, в своей идеологии совместивших высокую философию (Ницше, Маркс) и средневековую жестокость истребления идеологически чуждых элементов, одних по национальному принципу, других по классовому. Остановить это беззаконие было невозможно, поскольку творилось оно самим государством, точнее частью его институтов. В условиях жестокой диктатуры не приходилось говорить о правах и свободах, если главное право – право на жизнь – безнаказанно нарушалось. Всё вышеперечисленное стало предпосылками развития теории и практики правового государства, при этом гражданское общество рассматривается как его составная часть. Разумеется, корни этой теории можно найти в философских трактатах от античности до нового времени, но в первую очередь – это современная теория выживания общества, стремящегося преодолеть ошибки прошлого и обрисовать социально мирные перспективы на будущее.

2.7.2. Понятие и признаки правового государства

Правовое государство – это попытка восстановления ценности человеческой жизни и приоритета прав и свобод человека над любыми абстрактными целями, как бы привлекательно они не были сформулированы. «Тысячелетний рейх», «Коммунизм – светлое будущее всего человечества» – это идеи, во исполнение которых государство губило людей, хотя оно призвано, наоборот, защищать их интересы. Для государства самое главное – это его гражданин, стремящийся к удовлетворению материальных и духовных потребностей, выраженных в вековой культуре страны. Политические цели, замешанные на конъюнктурных интересах политических партий, не должны подавлять культурные традиции. Культура выше политики. Именно такое отношение к бесценной человеческой жизни не только в физическом смысле, но и в социальном, материальном, духовном смыслах должно поддерживать право, ограничивая полномочия государственных органов в их нередко неоправданном стремлении к всевластию.

Правовое государство – это демократическое государство, где обеспечивается верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гарантируются права и свободы человека и где в основу организации государственной власти положен принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной властей. В пра-

вом государстве обеспечивается возможность в рамках закона отстаивать и пропагандировать свои взгляды и убеждения. Множественность идеологических позиций, течений и взглядов называется *политическим плюрализмом*. Примером политического плюрализма принято считать создание и активную деятельность политических партий, организаций, общественных объединений, реальное осуществление свободы слова, митингов, собраний и т. п.

Правовое государство – государство, основанное на развитой правовой системе, конституционном режиме, неотчуждаемых правах и свободах человека, независимом правосудии. Современное правовое государство основывается на конституционном строе. В нем строго иерархически организована система права. Законотворческая деятельность парламента связана с конституционным строем, исполнительная власть и правосудие – законом и правом.

Принципы конституционного строя превыше всего, выше любой политической деятельности государственных органов или иных политических институтов. Даже законодатель, который правомочен изменять конституцию, не вправе действовать по произволу: в конституцию нельзя вносить такие изменения, которые устраняют основы конституционного строя (например, сводят на нет права человека и гражданина, ликвидируют или искажают принцип разделения властей и т. п.).

К принципам правового государства относятся следующие.

1. Принцип верховенства права над иными социальными нормами (политическими, религиозными, нравственными, корпоративными и др.).
2. Принцип верховенства конституции, т. е. связанности законодательства конституционным строем.
3. Принцип разделения властей.
4. Принцип связанности законодательной власти конституционным строем и принцип связанности исполнительной власти и правосудия законом и правом.
5. Принцип признания и соблюдения (незыблемости) основных прав и свобод человека и гражданина со стороны государства.
6. Принцип взаимной ответственности государства и гражданина.
7. Презумпция невиновности.
8. Принцип осуществления правосудия только судом. Запрет чрезвычайных судов. Принцип независимости суда.
9. Принцип права каждого человека на судебную защиту.

Заметим, что государство, основанное на таких принципах, не могло появиться в период рабовладельчества или феодализма. Объясняется это тем, что само общество еще было не готово к созданию правового государства. Экономические, социальные, культурные отношения между людьми находились на довольно низком уровне, образование среднего че-

ловека было примитивным, мышление неразвитым, активность и творчество слабо выражены. Государство поддерживало свою легитимность на основе вековых традиций, право существовало прежде всего в виде легализованных обычаев. Обществу не присуще было динамическое развитие. Государство господствовало в обществе, доминировало над человеком. Действовало правило: человек – для государства.

2.7.3. Понятие и признаки гражданского общества

Положение значительно изменилось в обществе с приходом капиталистических отношений. После падения феодализма с его сословным неравенством и крепостной несвободой в государстве утвердились равноправие и свобода всех граждан. Частная собственность, рыночные отношения и конкуренция товаропроизводителей привели к быстрому экономическому росту капиталистических стран. Изменилось и само общество, сформировался новый человек, новый тип личности: капиталист, буржуа, предприниматель. Это был уже рационально мыслящий, активный, творческий, стремящийся к личной выгоде человек. Для успеха на рынке ему уже не требовалась особая помощь государства, а требовались знания, творческая активность, способность предвидеть ход событий на рынке. Он стремился защитить с помощью юридических законов свою частную собственность, экономические отношения на рынке, свои возможности в образовании или здравоохранении, свой социальный статус. В этом случае человек в обществе должен был отличаться высокой правовой культурой, отрицать проявления правового нигилизма в массовом сознании, быть способным противостоять произволу, в том числе и со стороны государственных органов. На государство человек-предприниматель стал смотреть как на институт, который призван защищать его личные интересы. Поэтому государство, считал он, должно формироваться как общественный договор между состоятельными или состоявшимися в обществе людьми-капиталистами. Возник новый принцип: государство для человека. Так формировался новый социальный феномен – гражданское общество.

Гражданское общество – это общество свободных, равноправных граждан и добровольно сформировавшихся организаций, связанных экономическими, политическими, социальными и культурными отношениями, и существующее относительно независимо от прямого вмешательства и произвольной регламентации со стороны государственной власти.

Гражданское общество охватывает общественные отношения вне рамок властно-государственных отношений. Развитое гражданское общество является важнейшей предпосылкой построения правового государства и его равноправным партнером. Именно появление гражданского

общества потребовало перехода к построению правового государства. В иных политических отношениях гражданское общество не могло существовать и развиваться. Об этом свидетельствуют признаки гражданского общества: 1) большой удельный вес в обществе среднего класса (состоятельных людей); 2) наличие в обществе частной собственности на средства производства; 3) многоукладная экономика; 4) конкуренция образующих его структур и различных групп людей; 5) самоуправление; 6) развитая демократия; 7) правовая защищённость граждан; 8) высокий уровень правовой культуры; 9) высокий образовательный уровень и высокая гражданская активность населения; 10) признание и обеспечение прав и свобод человека и гражданина; 11) свободно формирующиеся общественные мнения и плюрализм.

Таким образом, гражданское общество можно рассматривать как общество, которое противостоит государству, влияет на определение форм его организации, осуществляет контроль за его деятельностью. В современном понимании гражданское общество – это общество с развитыми экономическими, социальными, культурными отношениями между людьми, независимое от государства, но взаимодействующее с ним. Важной особенностью гражданского общества является достижение высокого уровня самоорганизации и самоуправления общества. Политические движения и партии отстаивают интересы гражданского общества во властных структурах. Ведущей силой гражданского общества выступают люди высокого социального, культурного, морального, экономического статуса, создающие вместе с государством развитые правовые отношения.

В структуру гражданского общества обычно включают следующие элементы: 1) частные коммерческие организации и независимые от государства производители; 2) семья как основная ячейка общества; 3) общественные объединения и правозащитные организации; 4) политические движения и партии; 5) независимые средства массовой информации; 6) церковь и религиозные объединения. Гражданское общество выполняет важнейшие функции в современном государстве: защищает частные интересы граждан; сдерживает государственную власть от попыток абсолютизации публичных интересов в обществе; осуществляет контроль за соблюдением конституционных принципов правового государства.

Вместе с тем не следует идеализировать роль гражданского общества в современном мире, особенно в соотношении с государством. Наряду с позитивными моментами мы наблюдаем и негативные проявления гражданского общества. Исторически важной положительной ролью гражданского общества явилось то, что оно выступило институтом ограничения произвольной деятельности органов государственной власти, отстаивая законность и правопорядок в обществе, предотвращая чрезмерное вмешательство государства в частные интересы граждан. Институты

гражданского общества, функционируя на основе сотрудничества различных социальных групп, сглаживают социальные противоречия и гармонизируют общественные отношения.

К негативным моментам можно отнести, например, то, что гражданское общество, его общественные и политические организации могут служить инструментом для манипуляции массовым сознанием граждан и средством подрыва легитимности государственных органов (так называемые «оранжевые революции», навязанные странам извне). Льготное налогообложение, которое получают общественные организации, создает нередко возможности для различных коррупционных схем ухода от налогов и нецелевого расходования средств. Кроме того, разнообразные благотворительные, в том числе и зарубежные, фонды оказывают финансовую поддержку общественным организациям избирательно или на короткий период времени. Это приводит к имитации деятельности организаций, переключению их на достижение иных, нередко криминальных, целей.

Таким образом, не следует считать, что в соотношении гражданского общества и государства ведущим звеном выступает гражданское общество, а ведомым – государство. Только взаимное и равноправное партнерство государства и гражданского общества может вести к продуктивному развитию правового государства, эффективной защите прав и свобод граждан.

2.8. Государство в политической системе общества

Государство является ключевой единицей сразу ряда дисциплин, изучающих общественные отношения: юриспруденции, экономики, истории, политологии, социологии. Существует множество определений государства. Ниже предлагается определение государства, данное Робертом Далем (которое, в свою очередь, восходит к традиции Макса Вебера):

Государство есть единственный регулятор законного применения силы в пределах данной территории. Несколько принципиальных уточнений. Во-первых, как ясно из данного определения (и в этом оно отличается от чисто веберовского определения государства), насилие осуществляется не исключительно государством. В рамках любого государственного устройства имеется тот или иной объем негосударственного (и в то же время законного) насилия, например, на спортивной арене или в семье. Но важно отметить, что даже эти негосударственные формы насилия, так или иначе, связаны с системой государственной регуляции применения насилия. Превышение уровня применения насилия в семье может повлечь за собой уголовное преследование, а организация спортивных мероприятий и определение стандартов различных видов спорта так или иначе требуют согласования и сертификации на уровне государственных организаций.

Во-вторых, в рамках данного определения насилие вовсе не является единственным источником существования государства, более того, эффективно функционирует только та государственная власть, которой удастся сформировать и поддерживать в среде своих граждан убеждение о том, что существующий порядок является оптимальной формой организации социальной жизни данного политического сообщества. Именно такую власть М. Вебер определяет как легитимную. Итак, государство лишь тогда является государством, когда его претензия быть единственным регулятором применения силы признается оправданной другими социальными институтами и частными лицами.

Более «приземленное» определение государства, которое более привычно смотрится в контексте юридической терминологии, дают Г. Алмонд и Дж. Б. Пауэлл мл.:

Государство – это особый тип политической системы, а именно такой, который обладает суверенитетом – независимой легальной властью над населением, проживающим на конкретной территории, основанной на признанном праве на самоопределение. Власть и принуждение в государстве осуществляются правительством. Правительства – это организации индивидов, которые уполномочены законом принимать обязательные решения от имени определенного политического сообщества. Правительства ведут войну и поддерживают мир, открывают (или закрывают) границы, устанавливают налоги и т. д. Структура организации правительственного аппарата и объем его полномочий варьирует как для отдельных стран, так и для различных исторических эпох. Например, английское государство «ночной сторож» образца XIX в. и государство всеобщего благосостояния, например Швеция 1960–1980-х гг., – весьма различные типы государственных систем.

Особое место государства в политической системе общества обусловлено следующими факторами. Государство:

- обладает суверенитетом, что означает, что полномочия государства распространяются на всех граждан и общественные организации, проживающие в пределах данной территории;
- обладает специальным аппаратом управления и принуждения, что обуславливает наличие отдельной группы лиц и организаций, осуществляющих функции государственной власти;
- устанавливает общеобязательные правила поведения – юридические нормы;
- выступает официальным представителем общества на международной арене;
- способно обеспечить и защитить основные права человека и гражданина на своей территории;

- часто берет на себя социальные функции (в этом случае часто говорят о социальном государстве), такие как обеспечение базовых социальных гарантий для граждан государства.

Политическая система общества не ограничивается государством. В области изучения правовых и социальных дисциплин находятся также такие политические явления, как политические партии, группы интересов, политическая культура и идеология, международная политика и т. д. Однако теоретические рамки любого правового или политического исследования подразумевают существование тех или иных форм политической организации, как связанных или напрямую (например, в случае парламента), или косвенным образом (в случае политической партии), а в значительной степени и обусловленных наличием государства. Действительно, трудно представить себе изучение деятельности парламентских фракций, групп влияния, или политических партий вне их соотнесения того и другого с государственными органами и государственной политикой. Именно государство является как организующим звеном политической жизни своего собственного сообщества граждан, так и главным агентом международной политики.

Глава 3 ТЕОРИЯ ПРАВА

3.1. Понятие права и его основные характеристики

Основные вопросы.

3.1.1. Сущность права и его социальное назначение.

3.1.2. Понятие и признаки права. Концепции (школы) современного правопонимания.

3.1.3. Принципы права.

3.1.4. Понятие и виды функций права.

3.1.1. Сущность права и его социальное назначение

Изучение права как особого социального и юридического явления следует начать с уяснения сущности права. Сущность права – это главная внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая выражает его природу и назначение в обществе. Можно отметить следующие подходы к сущности права, которые не исключают, а скорее дополняют друг друга.

1. С точки зрения волевого подхода сущность права – это возведенная в закон воля той социальной группы (класса), которая обладает реальной государственной властью. В современной интерпретации в праве выражается не только воля субъектов, обладающих государственной властью, но и воля иных социальных групп и организаций. Между тем волевая характеристика сущности права не выявляет в полной мере его истинную природу и назначение в обществе.

2. Другой подход к сущности права может быть определен как общесоциальный. Он выявляет специфику права как особого социального явления, обладающего регулятивным потенциалом. Право – нормативно установленная мера свободы и ответственности, обеспечивающая формальное юридическое равенство субъектов общественных отношений.

3. И наконец, специально-юридический (инструментальный) подход к сущности права. С позиций этого подхода право является нормативной формой организации общественных отношений с помощью правовых средств и юридических механизмов. Как институциональное правовое образование, право определяет правомерно-дозволенное, запрещенное и предписанное поведение, выступая при этом регулятором общественных отношений.

В этом качестве право выступает общезначимым, высокоэффективным *регулятором* общественных отношений. Регулятивный потенциал права выражается в нескольких моментах.

- Право открывает простор для самостоятельной активности личности, социальных групп, организаций. Право как мера свободы воплощается в управомочивающих нормах, правовых дозволениях, субъективных правах, правомочиях.

- Право ставит преграды произволу, своеволию в поведении субъектов. Свобода и активность личности не должна перерасти в произвол. Право как мера ответственности выражается в активных обязанностях и запретах, санкциях правовых норм, которые применяются за совершенные правонарушения.

- Право выступает как средство организации государственной власти, устанавливая компетенцию и властные полномочия государственных органов. При этом право обеспечивает защиту личности и гражданского общества от произвола и всевластия государственных структур, обеспечивая формальное юридическое равенство субъектов общественных отношений.

В этом заключается социальное назначение и генеральная функция права как регулятора общественных отношений.

3.1.2. Понятие и признаки права.

Концепции (школы) современного правопонимания

В современном российском правоведении сложилось несколько концепций (школ) правопонимания. Каждая из них как определенное рациональное зерно связана с определенным уровнем познания права с позиций философии права, социологии права либо практической (аналитической) юриспруденции.

На философском уровне познания сложилась *естественно-правовая (нравственная)* концепция права. Право – это система естественных, неотчуждаемых прав, социальных притязаний, осознанных обществом, воспринятых общественным сознанием от воли государства. Основа права – естественные, неотчуждаемые права человека. Естественно-правовая концепция исходит из строгого различения права и закона как акта государственной власти. Право есть форма общественного сознания и коренится не в законах, а в естественных правах человека. Правом являются не всякие законы, а только так называемые правовые законы, которые соответствуют естественным правам человека, началам справедливости, равенства, свободы, гуманизма.

Социологическая концепция права понимает под правом нормы и реальные общественные отношения (правоотношения), которые складыва-

ются и развиваются в самом обществе. Государство их не создает, а лишь «открывает» и закрепляет в законе. При этом право «живет» не столько в законах, сколько в действиях и поведении людей («живое право» Эрлиха). Социологическая концепция права исходит из единства объективного права (норм, выраженных в законе и иных юридических источниках) и субъективного права (наличных прав субъектов, обеспеченных механизмами их реализации) (Л. С. Явич). Право с точки зрения социологической концепции рассматривается в единстве с правопорядком (Л. И. Спиридонов, Ю. И. Гревцов).

С точки зрения *нормативного* правопонимания право является строго институционным образованием. Право с необходимостью требует внешних форм выражения и закрепления в виде законов и иных юридических форм (источников). Отсюда право и закон рассматриваются в единстве и составляют действующее (позитивное) право. Вне официальных юридических источников право существовать не может. Таким образом, право с точки зрения нормативной концепции – это система общеобязательных, формально-определенных, исходящих от государства и охраняемых им нормативных актов, регулирующих общественные отношения (М. И. Байтин).

В современной юриспруденции получила распространение коммуникативная теория права (А. В. Поляков). В ней под правом понимается общезначимый и общеобязательный, институциональный порядок отношений, субъекты которого нормативно взаимодействуют на основе социально-легитимированных правовых текстов, реализуя принадлежащие им права и обязанности.

Общая теория права охватывает все уровни познания права и призвана выработать интегративный подход к правопониманию. Право современной цивилизации складывается из единства трех элементов и вне них существовать не может, ибо теряет свой регулятивный потенциал.

Первый элемент – это социальные притязания, права человека, гуманистические правовые идеалы, выраженные в общественном правосознании как мера свободы и ответственности в обществе. Этот глубинный элемент права принято называть естественным правом.

С необходимостью социальные притязания, права человека должны найти выражение в юридических нормах, закрепленных в законах и иных юридических источниках. Это второй элемент, составляющий действующее позитивное право.

И наконец, нормы права должны реально действовать, воплощаться в системе общественных отношений в виде субъективных прав, обеспеченных специальным юридическим механизмом их реализации.

Таким образом, право в современном обществе может быть представлено как единство следующих элементов:

1) Социальные притязания → <u>права человека</u> → Естественное право	2) Юридические нормы → законы и иные <u>юридические источники</u> → Действующее, позитивное право	3) Субъективные права → <u>механизм их реализации</u> → Правопорядок
---	---	--

Интегративный подход позволяет определить право в виде следующей дефиниции. *Право* – это нормативно установленная и возведенная в закон мера свободы и ответственности в обществе, обеспечивающая формальное юридическое равенство и выступающая регулятором общественных отношений.

Право как особое общественное явление отличается определенными специфическими признаками. Признаки права подразделяются на две группы: общие и специальные.

1. *Общие признаки характеризуют право как понятие.* Право:

- выражает начала справедливости и свободы, право – это нормативно установленная мера свободы;
- отражает власть, государство и ответственность, право – это нормативно установленная мера ответственности;
- имеет общеобязательный характер;
- состоит из норм и нормативных установок – это внутреннее строение права. Нормы права объединяются в отрасли, а отрасли права состоят из правовых институтов;
- выражено в законе и иных юридических источниках – это внешнее строение права;
- выступает как единство социальных притязаний, объективного и субъективного права. Право определяет правомерно-дозволенное, запрещенное и предписанное поведение;
- является регулятором общественных отношений.

2. *Специальные признаки (свойства) права как реального явления, обладающего регулятивным потенциалом.* Праву присущи следующие специальные признаки.

- *Нормативность.* Право состоит из норм – правил поведения общего характера, которые являются общеобязательной мерой, масштабом поведения людей в обществе. При этом право обладает высшей степенью нормативности. С его помощью можно охватить единым регулированием максимально широкий круг общественных отношений, которые входят в сферу правового регулирования, требуют такого правового опосредования. Кроме того, юридические нормы могут действовать как угодно долго

во времени и потому способны создать стабильную, устойчивую систему нормативно-правового регулирования.

- *Системность.* Право представляет собой систему норм, т. е. отличается системностью. Действующие в стране правовые нормы настолько тесно взаимодействуют между собой, что их действие друг без друга вообще невозможно. Реальным выражением системности права является его строение, подразделение норм права на отрасли, правовые институты, взаимосвязанные и разграниченные между собой.

- *Формальная определенность.* Как институциональное образование право имеет строго определенные формы выражения юридических норм: нормативно-правовые акты (законы, указы, постановления, решения и др.), судебные или административные прецеденты, правовые обычаи. В содержании правовых норм точно, конкретно, детально определяются правовые запреты и дозволения, позитивные обязывания, правовые последствия несоблюдения правовых норм (санкций), фиксируются некоторые юридические понятия.

- *Государственное правовое принуждение.* В случае нарушения правовых предписаний право обеспечивается возможностью применения мер государственного принуждения. При этом принуждение носит правовой характер, осуществляется в особых, установленных в праве процессуально-процедурных формах.

- *Динамизм.* Право характеризуется динамизмом, т. е. способностью изменяться в связи с развитием общественной жизни, быстро реагировать на появление новых или отпадение отживших общественных отношений. При этом изменчивость права сочетается с его стабильностью, устойчивостью нормативно-правового регулирования наиболее важных, определяющих сторон общественной жизнедеятельности.

- *Реальная применимость.* Право снабжено специальным юридическим механизмом, применение которого приводит с необходимостью к реализации права, претворению его в жизнь, воплощению в фактическое поведение субъектов и достижению конкретных социально значимых результатов.

- *Правообязывающий характер.* Это проявляется в органическом сочетании предоставляемых субъективных прав и возложенных на лиц юридических обязанностей.

3.1.3. Принципы права

Содержание права характеризуется его принципами, которые обеспечивают единство права той или иной страны. Принципы права – это закрепленные в законодательстве в качестве универсальных, общезначимых предписаний основополагающие идеи права, руководящие начала, кото-

рые обладают регулятивным потенциалом и характеризуют право в целом, его отрасли и институты. Принципы права – это такие его начала, основополагающие идеи, которые выражены в системе действующего законодательства. Этим они отличаются от идей, начал правосознания. Принципы права, отраженные в общественном сознании, предшествуют позитивному праву, являются элементами естественного права, выражены в нем в виде социальных притязаний. Регулятивными возможностями обладают принципы права, закрепленные в действующем, позитивном праве. При этом принципы права либо непосредственно закрепляются в отдельных нормах права (нормы-принципы, нормы-задачи), либо «растворены» в праве, могут быть выведены из содержания ряда правовых норм.

Принципы права подразделяются на виды в зависимости от того, на какую область правовых норм они распространяются. По этому основанию принципы права делятся на следующие группы:

- *общие принципы* – руководящие начала, характеризующие главные особенности права и выраженные в конституции государства;
- *межотраслевые* – руководящие начала, выражающие содержание определенных групп отраслей права (например, принципы правосудия);
- *отраслевые* – руководящие начала, характеризующие содержание отдельных отраслей права (гражданского, трудового, административного, уголовного и др.);
- *принципы правовых институтов* – руководящие начала, выражающие содержание того или иного правового института или группы институтов (например, принципы института права собственности, института обязательств, возникающих из причинения вреда).

Предметом теории государства и права является изучение общих принципов права, которые, во-первых, характеризуют социальные начала права (общесоциальные принципы), во-вторых, выявляют его юридическую специфику (специально-юридические принципы).

Общесоциальные принципы права характеризуют общие политические, экономические, нравственные начала и направленность правового регулирования. К ним относятся следующие.

Социально-политические принципы:

- принцип демократизма и народовластия (ст. 3 Конституции РФ);
- принцип разделения властей (ст. 10 Конституции РФ);
- принцип гласности (ст. 15 ч. 3 Конституции РФ);
- сочетание индивидуальных и общественных интересов (ст. 55 Конституции).

Социально-экономические принципы:

- равенство и защита всех форм собственности (ст. 8 ч. 2 Конституции);
- признание свободы договора (ст. 1 ч. 1 ГК РФ);

- свобода предпринимательства и иной экономической деятельности (ст. 34 ч. 1 Конституции).

Нравственные начала права:

- признание прав и свобод человека как высшей ценности (ст. 2 Конституции);

- принцип гуманизма (ст. 7 УК РФ);

- принцип справедливости (ст. 6 УК РФ).

Специально-юридические принципы:

- верховенство Конституции и законов в правовой системе (ст. 15 ч. 1 Конституции);

- приоритет норм и принципов международного права (ст. 15 ч. 4 Конституции);

- прямое действие законов (ст. 15 ч. 1 Конституции);

- равенство субъектов перед законом (ст. 19 Конституции);

- ответственность за вину и презумпция невиновности (ст. 49 Конституции, ст. 5 УК РФ);

- судебная защита прав и свобод граждан (ст. 46 Конституции).

Перечисленные принципы права не являются исчерпывающими. В действующем российском законодательстве могут быть выявлены и иные общие принципы права.

3.1.4. Понятие и виды функций права

По своему назначению и главной функции право выступает регулятором общественных отношений. В этом качестве право, во-первых, закрепляет общественные отношения, обеспечивает их неприкосновенность, во-вторых, способствует их развитию, в-третьих, вытесняет чуждые, вредные данному обществу отношения. Главная функция права реализуется в двух видах функций: *общесоциальных и специально-юридических*. Функции права конкретизируют служебную роль права как регулятора общественных отношений. При этом функции права могут рассматриваться в двух плоскостях. Во-первых, направления правового воздействия на волю и сознание людей вне непосредственного правового регулирования (общесоциальные функции). Во-вторых, основные направления правового регулирования общественных отношений при помощи специальных правовых средств, использование которых в практической деятельности приводит к достижению определенных социальных результатов (специально-юридические функции).

К общесоциальным функциям права относятся следующие.

Информационная. Правовые нормы выступают как средства информации о возможном (дозволенном), обязательном (должном) и запрещенном. Информационная функция права способствует формированию рациональных (познавательных) элементов правосознания.

Ценностно-ориентационная. Право здесь формирует мотивы поведения в сфере правового регулирования, правовые установки и убеждения в необходимости и целесообразности активно-правомерного поведения, стимулирует правовую активность личности.

Превентивная (воспитательная). Она направлена на предупреждение совершения противоправных поступков лицами, склонными к совершению правонарушений.

К *специально-юридическим* функциям относятся регулятивные (статическая и динамическая) и охранительная функции права. *Регулятивные функции* направлены на закрепление и развитие общественных отношений путем установления различных вариантов правомерного поведения, предоставления лицам субъективных прав, возложения юридических обязанностей при помощи управомочивающих, запрещающих и обязывающих юридических норм. В зависимости от характера и содержания взаимных прав и обязанностей субъектов, юридических механизмов их реализации различаются следующие функции.

Регулятивная статическая функция. Направлена на закрепление общественных отношений, возведение их в ранг неприкосновенных с помощью управомочивающих и запрещающих норм (например, закрепление института права собственности). Обеспечивается статическая функция путем возложения на лиц обязанностей воздерживаться от совершения определенных действий. Активный элемент в рамках статической функции – носитель субъективного права, которому принадлежат правомочия на активные положительные действия, а также право требовать воздерживаться от определенных действий со стороны обязанных лиц.

Регулятивная динамическая функция. Способствует развитию общественных отношений, стимулирует возникновение новых отношений с помощью обязывающих норм права. Главное юридическое средство, обеспечивающее динамическую функцию, – возложение на лиц юридических обязанностей к активным положительным действиям. Правомочия в рамках данной функции заключаются в праве требования совершения определенных действий обязанными лицами (институты трудового права).

Охранительная функция направлена на вытеснение из жизни общества вредных, чуждых общественных отношений при помощи охранительных норм, предусматривающих неблагоприятные последствия, наступающие за совершение правонарушений (санкции). Таким образом, охранительная функция права находит реальное проявление при совершении правонарушений, добровольном неисполнении юридических обязанностей. Главное средство проведения в жизнь охранительной функции – применение мер правового государственного принуждения, прежде всего юридической ответственности. Обязанные лица (правонарушители) при осуществлении охранительной функции права претерпевают определен-

ные меры государственно-принудительного воздействия за совершенное правонарушение, выполняют некоторые положительные действия, предписанные им нормами права.

Изложенное понимание функций права имеет методологическое значение в общей теории права при изучении ряда других правовых явлений: норм права, правоотношений, юридической ответственности.

3.2. Право в системе нормативного регулирования общественных отношений. Правосознание и правовая культура

Основные вопросы.

3.2.1. Понятие о системе нормативного регулирования общественных отношений. Социальные и технические нормы.

3.2.2. Понятие, признаки и виды социальных норм, основания их классификации.

3.2.3. Соотношение права и нравственности (морали). Право, обычаи и корпоративные нормы.

3.2.4. Правосознание и его структура.

3.2.5. Правовая культура и ее виды.

3.2.1. Понятие о системе нормативного регулирования общественных отношений. Социальные и технические нормы

Социальное регулирование в обществе может быть индивидуальным, т. е. разовым, распространяющимся на данный конкретный случай, и нормативным, т. е. общим, распространяющимся на все случаи данного ряда. Исторически первым видом регулирования является индивидуальное. Это наиболее простое, элементарное социальное регулирование, но и оно обладает определенными достоинствами: имеет конкретизированный характер, учитывает специфику данной обстановки, единичные черты того или иного случая. Нормативное регулирование – наиболее развитый вид социального регулирования, способный ввести в общественную жизнь единый порядок. В этом его основное достоинство. Нормативное регулирование осуществляется при помощи социальных и технических норм, в единстве и взаимодействии составляющих систему нормативного регулирования общественных отношений.

Технические нормы – правила, определяющие отношения людей к природе, технике. Они отличаются следующими особенностями. Во-первых, технические нормы обусловлены законами природы, техники. Во-вторых, их сознательно-волевой характер внешне не имеет ярко выраженных признаков. В-третьих, в большинстве случаев технические нормы ис-

пользуются лицами в силу их целесообразности, неотвратимости или возможности отрицательных последствий (материальных, технико-экономических и др.) в случае их несоблюдения. Вместе с тем технические нормы, соприкасаясь с поведением людей, приобретают социальное значение, взаимодействуют с социальными нормами. В числе последних можно выделить юридические нормы с техническим содержанием. Таковыми технико-юридическими нормами являются, например, санитарно-гигиенические нормы, производственные нормативы и стандарты, правила техники безопасности, правила дорожного движения и др., закрепленные в законодательстве.

Социальные нормы – это правила поведения общего характера, которые регулируют взаимоотношения между людьми. Они отличаются следующими признаками:

- регулируют общественные отношения;
- являются правилами (образцами) поведения людей;
- носят общий и, в большинстве своем, обязательный характер;
- создаются в результате сознательно-волевой деятельности людей;
- обеспечиваются определенными принудительными средствами;
- обусловлены социально-экономическим, культурным уровнем развития общества.

Социальные нормы развиваются в процессе исторического развития общества: одни нормы отмирают, другие возникают. Поэтому о социальных нормах следует говорить применительно к конкретно-историческому периоду времени.

3.2.2. Понятие, признаки и виды социальных норм, основания их классификации

В основе различения социальных норм на виды лежат два основных признака: во-первых, способ их формирования, во-вторых, характер мер обеспечения, средств гарантирования. По этим и некоторым другим признакам четко выделяются нормы права и иные социальные нормы.

Особенности и место норм права в системе нормативного регулирования определяют их следующие основные черты:

- публичность, внешнее выражение в определенных источниках, обозримость, формирование при участии государства;
- конкретность, точная и определенная фиксация прав, обязанностей, ответственности за неисполнение;
- реальная применимость, наличие специальных юридических механизмов претворения в жизнь;
- возможность обеспеченности мерами государственного принуждения.

Эти признаки предопределяют особую роль норм права в системе нормативного регулирования, их повышенную значимость.

Иные социальные нормы с учетом способов их формирования и обеспечения подразделяются на три основных вида.

- Нормы морали (нравственности) – правила поведения, которые выражают принятые в данном обществе либо социальной группе воззрения на добро, зло, справедливость, долг, честь, достоинство и поддерживаются (охраняются) силой общественного мнения.

- Обычаи – правила поведения общего характера, исторически формирующиеся и в результате многократного повторения вошедшие в привычку людей.

- Корпоративные нормы (нормы общественных объединений) – правила поведения, установленные общественными организациями, иными общественными объединениями и поддерживаемые мерами самих общественных объединений.

Помимо указанных видов, по иным классификационным критериям различают другие виды социальных норм. Например, по содержанию выделяются политические, экономические, эстетические и др. Нормы права находятся с иными социальными нормами в тесном взаимодействии.

3.2.3. Соотношение права и нравственности (морали).

Право, обычаи и корпоративные нормы

По содержанию правовые нормы наиболее тесно взаимосвязаны с *нравственностью*. Право любой страны должно отличаться глубоким нравственным содержанием, правовые нормы должны быть в подлинном смысле «правыми», справедливыми. Многие правовые нормы «обязаны» нравственности самим своим существованием. Нравственность используется для обеспечения правовых норм. Нормы права охраняются от нарушения не только мерами государственно-принудительного воздействия, но и морально-общественным воздействием. Нравственность – необходимое средство при применении норм права специальными государственными органами. В ряде случаев для того, чтобы раскрыть смысл и содержание юридической нормы, вынести правильное решение по юридическому делу, оказывается неизбежным обращение к нравственным нормам и принципам. В свою очередь, право выступает в качестве средства укрепления и развития нравственных начал в жизни общества. При помощи права нравственные принципы внедряются в жизнь, нередко становятся привычными нормами поведения.

По форме выражения нормы права наиболее близки к *корпоративным* нормам. Последние так же, как нормы права, имеют внешние формы

выражения: чаще всего закрепляются в письменных актах-документах общественных объединений. *Обычаи* как особая разновидность социальных норм несколько дальше отстоят от норм права в системе нормативного регулирования. Но и здесь наблюдаются определенные линии взаимодействия. При этом необходимо различать три вида обычаев. Во-первых, обычаи, нейтральные праву. Это, например, правила этикета, «хорошего тона». Во-вторых, обычаи, наносящие вред общественным отношениям, отражающие пережитки прошлых общественных систем. Правовые нормы должны быть направлены на их преодоление. В-третьих, обычаи, оказывающие положительное воздействие на закрепление и развитие общественных отношений. Право их воспринимает и в некоторых случаях закрепляет в качестве юридических источников. К таковым относятся, например, обычаи делового оборота в сфере предпринимательской деятельности, признаваемые в качестве источников права в соответствии со ст. 5 ГК РФ.

3.2.4. Правосознание и его структура

Право формируется и воздействует на общественные отношения посредством воли и сознания людей.

Правосознание – субъективный элемент правовой действительности. Следующие стороны, взятые в единстве, составляют правосознание:

- знание правовых явлений, представления о праве (познавательная сторона);
- правовые чувства, эмоции, переживания, возникающие при соприкосновении с правовыми явлениями (психологическая сторона);
- оценка правовых явлений и поведения в сфере правового регулирования (оценочная сторона);
- правовые установки, готовность к деятельности в сфере правового регулирования (поведенческая сторона).

Таким образом, *правосознание* – это совокупность представлений, идей, взглядов, чувств, оценок субъектов о действующем или желаемом праве, других правовых явлениях о поведении людей в сфере правового регулирования как правомерном или противоправном.

Роль правосознания в правовом регулировании следует определять с учетом его структуры. С точки зрения *содержания* правосознание включает следующие компоненты:

- *рационально-идеологические* – правовые понятия, знания, идеи, конструкции, теории в системном научном выражении, составляющие *правовую идеологию*;

- *социально-психологические* – правовые чувства, общественные и индивидуальные состояния, которые формируются на основе правовых знаний и представлений о нормах права, юридических правах и обязанностях, законности, других правовых явлениях и связаны с их непосредственным восприятием и оценкой;

- *поведенческие* – правовые установки, в совокупности составляющие ценностную ориентацию личности, привычки, готовность к деятельности в сфере правового регулирования, которые являются посредствующим звеном между сознанием и правовой деятельностью субъектов.

По субъектам (носителям) правосознания различаются следующие его виды:

- *общественное правосознание*, носителем которого является общество в целом, его большие социальные группы – нации, народы;

- *групповое правосознание* – коллективные представления и чувства о правовых явлениях отдельных социальных групп, различаемых по возрастным признакам (правосознание молодежи), профессиональным (правосознание наемных работников в различных сферах), региональным признакам (жителей крупных городов, сельской местности и др.);

- *индивидуальное правосознание*, в котором выражаются личностные особенности правосознания отдельных индивидов.

По глубине познания субъектами правовых явлений различаются его уровни, которые формируются из различного сочетания, развитости рациональных, психологических, поведенческих компонентов правосознания.

- *Обыденное (массовое) правосознание* – правосознание, в котором преобладают обыденные представления о праве и правовых явлениях. Это уровень правосознания лиц, социальных групп, не обладающих специальными правовыми знаниями, непосредственно реализующих свои права и обязанности в повседневных отношениях.

- *Профессиональное (специализированное) правосознание* – система специальных правовых знаний, умений, навыков, убеждений, чувств, при помощи которых осуществляется правоприменительная и иная юридическая деятельность специальных субъектов. Этот уровень правосознания складывается в социальной группе юристов-профессионалов, иных специалистов в сфере применения права, а также в индивидуальном правосознании на основе юридической практики, под влиянием юридической науки и теоретического правосознания.

- *Научное (теоретическое) правосознание* – систематизированные научные знания, идеи, концепции о сущности, особенностях и взаимодействии правовых явлений, всей правовой системы. Основной и ведущий компонент теоретического правосознания – правовая идеология.

Роль правосознания и его структурных элементов в правотворчестве и реализации права различна. В процесс правотворческой деятельности непосредственно включается общественное правосознание на теоретическом уровне, научное правосознание, которое служит необходимой предпосылкой формирования и принятия научно обоснованных правовых норм, соответствующих потребностям общественного развития.

Профессиональное правосознание является необходимым субъективным элементом в структуре правоприменительной деятельности. С помощью специальных компонентов профессионального правосознания выявляется фактическое и юридическое содержание правоотношения, его соответствие правовым нормам и принципам права, преодолеваются пробелы в праве, в необходимых случаях осуществляется индивидуальное регулирование общественных отношений. В непосредственную реализацию права включается *массовое правосознание* лиц, реализующих правовые нормы в собственных целях и интересах. Посредством развитого массового (обыденного) правосознания субъекты правовой активности и правореализующей деятельности способны познать, правильно оценить и реализовать юридические права и обязанности.

3.2.5. Правовая культура и ее виды

Правосознание определенного уровня развития – необходимый элемент правовой культуры, которая может рассматриваться и как индивидуальная культура отдельной личности, и как культура различных социальных групп, и в целом как культура всего общества. Правовая культура – явление более широкое, емкое и качественно насыщенное, чем просто надлежащий уровень правосознания. Главное в правовой культуре общества – высокое развитие всей правовой системы и даже шире – состояние всех элементов правовой действительности в целом. Таким образом, *правовая культура общества* – уровень и степень развития всех правовых явлений, образующих правовую действительность общества.

Правовая культура общества включает следующие основные элементы:

- уровень развития правосознания граждан и должностных лиц;
- уровень правотворческой деятельности, развития юридической техники, совершенства законотворчества;
- состояние законности и правопорядка;
- уровень деятельности правоприменительных, особенно судебных органов, состояние и степень развития судебной практики.

Правовая культура социальной группы – уровень развития правовых явлений, возникающих в результате взаимодействия социальных групп в

различных сферах их жизнедеятельности. Разновидностью групповой правовой культуры является профессиональная правовая культура особой социальной группы – работников правоприменительных органов, которая включает следующие элементы:

- профессиональный уровень знания и понимания права, умения его уяснения и разъяснения;
- профессиональное отношение к нормам права, практике их применения и реализации;
- умения и навыки эффективного использования правовых средств в профессиональной юридической деятельности;
- уровень борьбы с правонарушителями, выражающийся в достижении законности и правопорядка;
- уровень и эффективность защиты прав и свобод граждан.

Показателем *индивидуальной правовой культуры* является *правовая воспитанность* каждого человека, т. е. надлежащий, высокий уровень правосознания, проявляющийся не только в законопослушании, но и в правовой активности, в полном и эффективном использовании правовых средств в практической деятельности. Правовая культура личности, таким образом, характеризуется состоянием и определенным уровнем развития всех структурных компонентов правосознания и включает следующие показатели:

- степень знания и понимания права;
- уважение к праву в силу личного убеждения;
- привычку поступать в соответствии с законом и готовность к деятельности в сфере правового регулирования;
- уровень правовой активности и правореализующей деятельности.

Правовая культура достигается путем систематического правового воспитания – общего и специального. Общим правовым воспитанием охватываются все граждане. Специальное правовое воспитание осуществляется в юридических вузах и направлено на формирование специализированного правосознания. *Правовое воспитание* – целенаправленный и управляемый процесс воздействия на сознание людей с помощью правовоспитательных средств и методов с целью формирования определенного уровня правосознания и правовой культуры.

Различаются несколько видов правовоспитательных форм:

- профессиональное юридическое образование (обучение);
- правовое просвещение населения;
- правовое воспитание правонарушителей силами правоохранительных органов.

Для воспитания законопослушного населения государство должно систематически применять в обществе все правовоспитательные формы.

3.3. Источники права

Основные вопросы.

- 3.3.1. Понятия источников права.
- 3.3.2. Виды юридических источников права.
- 3.3.3. Законы как источники права. Виды законов.
- 3.3.4. Подзаконные акты.

3.3.1. Понятия источников права

Источник права – это то, из чего оно создается, возникает и далее объективируется, т. е. объективно выражается и закрепляется в различных формах. Источники права – совокупность факторов, лежащих в основе образования права и его объективного выражения в определенных формах.

Источники права делятся на источники права в широком смысле (общие источники) и источники права в узком смысле (специально-юридические источники). Общие источники права понимаются в зависимости от концепций правопонимания, от осознания сущности и происхождения права в различных общих теориях права, в философии права. Источниками права в широком смысле выступают материальные и духовные факторы, лежащие в основе образования и развития права. Поэтому общие источники можно разделить на материальные и идеальные.

Материальные источники права – объективные экономические, социальные, политические, культурные отношения, лежащие в основе образования и развития права. При разложении первобытного строя складывается такое объективное экономическое общественное отношение между людьми, как частная собственность на землю. При возникновении ранних государств это отношение закрепляется в юридических законах. Общество исторически объективно разделяется на классы рабовладельцев и рабов, на сословия дворян, крестьян и духовенства, на касты. Эти общественные группы отличаются по социальному статусу, по роли в политическом управлении страной. Эти отношения закрепляются в юридических законах государства.

Идеальные источники права – это духовные отношения, исходящие из представлений о справедливом и несправедливом, а также философские, политические, этические и иные учения, рассматривающие проблемы справедливости.

В сознании человека неистребимо живут представления о справедливом и несправедливом. С ними связано существование совести у человека. «Угрызение совести» – не праздная фраза. Подчас муки совести для человека бывают куда более страшными, чем физические страдания. Великие мыслители мира искали ответы на вопросы о том, что понимать под

справедливостью. Одни видели выражение справедливости в положениях Священного писания, другие находили справедливость в интересах господствующего класса. Но так или иначе справедливость всегда связывалась с пониманием равенства и свободы в обществе.

Источники права в узком смысле или специально-юридические источники права – официальные формы выражения и закрепления норм права, действующих в данном государстве. Эти источники являются носителями информации о правовых нормах, т. е. о правилах, моделях поведения субъектов права. Через эти источники субъект знакомится с законодательством государства, изучает право в вузах. Юридические источники выражены в писанных источниках: в текстах законов, указов, постановлений, а также в неписанных источниках: в обычаях, традициях, обыкновениях. Но в том и другом случаях эти источники должны официально признаваться и закрепляться государством. В первом случае это выражается в форме официально изданных документов. Во втором – в форме устойчивой практики поведения субъектов права, молчаливо одобряемой государством или сообществом (определенным сообществом) без оформления и принятия ее в качестве официального документа.

3.3.2. Виды юридических источников права

В различных государствах мира выделяются различные юридические источники права. К ним относятся: нормативные правовые акты, правовые обычаи; судебные прецеденты; акты органов судебной власти, договоры нормативного содержания; правовые доктрины; книги Священного Писания. Иногда в качестве самостоятельного источника права называют международные договоры.

Правовой обычай – общеобязательное правило поведения, соблюдаемое в силу целесообразности, традиции или привычки и обеспечиваемое мерами государственной защиты. Правовой обычай считается исторически первым источником права, поскольку обычаи возникли раньше писанных источников права. Первые изданные законы представляли собой санкционированные государством обычаи. Правовые обычаи не потеряли своего значения и в современных условиях. Так, в ст. 5 ГК РФ дается определение обычаев делового оборота: это сложившееся и широко применяемое в предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Обычай широко применяется в государственно-правовой сфере. Например, в Великобритании обычаи регулируют порядок формирования правительства, порядок проведения заседаний парламента и др. Традиции распространены в современных государствах

Африки, Латинской Америки, Японии и Китае. Особенно это относится к семейным, наследственным, земельным отношениям.

Судебный прецедент – решение судебных органов по конкретному делу, которое впоследствии принимается за обязательное правило при рассмотрении аналогичных дел. Таким образом, данное решение суда начинает играть роль модели для последующих решений, т. е. играет роль источника права. Судьи обладают большими полномочиями при применении прецедента. Они могут: *во-первых*, выбрать конкретный прецедент из всех существующих прецедентов и по-своему его истолковать; *во-вторых*, создать новый прецедент, если конкретное дело уникально и не подпадает ни под какое уже известное дело, и, таким образом, создать новую норму. В силу этой особенности прецедентное право иначе называется «правом, создаваемым судьями». Прецедент играет роль основного источника права в Великобритании и других странах так называемой англо-саксонской правовой семьи.

Отечественная правовая система официально не признает прецедент в качестве источника права. Согласно ст. 120 Конституции РФ, судьи подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону. В силу этого суд должен выступать правоприменителем, а не творить, не создавать право.

Акты органов судебной власти. В последние годы в России меняется отношение к прецеденту. Ученые и практики все больше склоняются к необходимости признания некоторых прецедентов в качестве источников права. В частности, предлагается придать форму прецедента постановлениям пленумов Верховного суда Российской Федерации. Все большую роль в правовой системе нашей страны играет судебная практика, которая все больше утверждается в качестве источников права. В актах органов судебной власти:

1) восполняются пробелы в законодательстве при рассмотрении судом конкретных дел. Тем самым суды в известной мере выполняют работу правотворческих органов;

2) осуществляется функция нормоконтроля, т. е. контроля за содержанием федеральных законов на их соответствие Конституции РФ, а иных нормативных правовых актов – Конституции РФ и федеральным законам;

3) вырабатываются Верховным Судом РФ правовые положения, которые имеют нормативное содержание и выступают общеобязательными регуляторами общественных отношений. В них обобщается опыт применения конкретных норм права. В результате решения Верховного Суда РФ служат *образцом* правильного разрешения дел для нижестоящих судов.

Особое место среди актов органов судебной власти занимают решения Конституционного Суда Российской Федерации. Согласно статье 87 Закона о Конституционном Суде, признание нормативного акта или его

отдельных частей не соответствующими Конституции Российской Федерации служит основанием для отмены этого акта, а сам акт не подлежит применению судами и другими органами государственной власти. Тем самым решения Конституционного Суда РФ выступают основанием для изменения, отмены акта или для принятия нового акта и могут рассматриваться как источники права. Одновременно с этим Конституционный Суд имеет право официального толкования Конституции РФ. Конституционный Суд выступает в роли своеобразного законодателя, поскольку его решения вызывают изменения в законодательстве.

Договор нормативного содержания представляет собой соглашение двух или нескольких субъектов, в результате чего устанавливаются, изменяются или отменяются нормы права. Следует отметить, что нормативные договоры не могут противоречить действующему законодательству, выходить за пределы законов и, следовательно, играют роль дополнительного источника права.

Книги Священного Писания играют важнейшую роль как источники права в странах религиозной правовой семьи: Иране, Судане, Пакистане, Саудовской Аравии, Сомали и некоторых других странах. Принимаемые государством законы не могут противоречить религиозным нормам. Например, в мусульманских странах важнейшими источниками права считаются: Коран – священная книга мусульман, служащая основой мусульманского законодательства, как религиозного, так и гражданского; Сунна – сборник преданий о жизни пророка Мухаммеда, его образе мыслей и действий.

Правовая доктрина – руководящее теоретическое положение, выраженное в трудах выдающегося ученого-юриста и используемое в качестве источника права. Правовая доктрина признается источником права во многих правовых системах. В качестве источника права правовая доктрина известна уже в Древнем Риме. В 426 г. н. э. в Риме был принят специальный закон, согласно которому положения работ корифеев римского права – Папиниана, Гая, Павла, Ульпиана и Модестина – признавались обязательными для судей. Это означало, что решение по делу судья мог выносить не только на основании действовавших в то время законов, но и ссылаясь на высказывания указанных юристов. Правовая доктрина применяется и в настоящее время. В частности, действующий гражданский кодекс Швейцарии содержит норму, предоставляющую правоприменительным органам право в случаях пробела в законодательстве решать рассматриваемый спор, основываясь на положениях работ наиболее известных специалистов в области гражданского права. В английских судах при создании судебного прецедента возможны ссылки на труды известных юристов, например Блэкстона («Комментарии законов Англии», 1765), Коука («Правовые институты Англии», 1628), Фостера («Решения коро-

левских судов», 1763), а также различные труды Дж. Локка, Дж. Милля, Э. Берка, А. Дайси.

Нормативные правовые акты – главный источник права в нашей стране, в странах романо-германской правовой семьи. Нормативно-правовой акт – правовой акт, состоящий из норм права, принятый правотворческим органом в установленном порядке, имеющий определенную письменную форму и находящийся в иерархическом отношении с другими актами. Совокупность нормативно-правовых актов образует систему законодательства государства. Законодательство обычно определяют как структурно упорядоченную совокупность (систему) нормативных правовых актов, находящихся между собой в определенных устойчивых отношениях, форму выражения объективного права (М. Ю. Тихомиров). Законодательство строится как пирамида по юридической силе нормативных актов. Конституция страны обладает высшей юридической силой и располагается в вершине пирамиды, а далее располагаются акты все меньшей и меньшей юридической силы. Нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты по их юридической силе и роли в законодательстве.

3.3.3. Законы как источники права. Виды законов

Закон – это нормативный правовой акт, принятый законодательным органом государства в особом порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Закон обладает рядом существенных признаков, отличающих его от подзаконных актов. Закон:

- 1) обладает высшей юридической силой – другие нормативные акты не могут противоречить закону;
- 2) устанавливает первичное регулирование общественных отношений, т. е. наиболее глубокое, базовое правовое регулирование какого-либо вида отношений (например, отношения собственности, земельные отношения и др.); подзаконные акты не могут подменять или отменять регулирование, установленное законом;
- 3) имеет прямое действие без дополнительных актов;
- 4) обеспечивается материальными и финансовыми ресурсами для его реализации;
- 5) обладает государственными гарантиями реализации: государство устанавливает общий надзор за соблюдением законности.

Таким образом, законы составляют структурную основу всего законодательства страны.

Законы часто классифицируются по юридической силе. По этому основанию можно выделить федеральные законы и законы субъектов Федерации. К федеральным законам относятся следующие.

1. Конституция – основной закон страны. Конституция обладает высшей юридической силой. Это означает, что все иные юридические акты не могут противоречить Конституции.

2. Конституционные законы.

3. Законы о поправках к Конституции Российской Федерации.

4. Основы законодательства.

5. Кодексы.

6. Обычные законы.

7. Законы о ратификации и денонсации международных договоров.

8. Модельные законы.

Крайне редко можно встретить законы, принимаемые в порядке референдума. Эти законы обладают высшей юридической силой и могут быть отменены только референдумом.

3.3.4. Подзаконные акты

Подзаконный акт – это нормативный правовой акт, принятый органом исполнительной власти государства или иным органом законодательной власти. Подзаконный акт не должен противоречить законам государства. К подзаконным актам относятся указы Президента, постановления Правительства, приказы, инструкции, положения федеральных органов исполнительной власти, акты органов исполнительной власти субъектов Федерации, акты органов местного самоуправления, локальные акты.

Указы Президента РФ обязательны для исполнения на территории всей страны. Они не могут противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам. Президент обязан принимать все акты в пределах своей компетенции, закрепленной в Конституции Российской Федерации.

Постановления Правительства РФ издаются на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации. Эти акты обязательны для исполнения на территории всей страны. В соответствии со ст. 115 Конституции РФ Президент Российской Федерации может отменить акты Правительства в случае их противоречия Конституции Российской Федерации, федеральным законам и указам Президента Российской Федерации.

Приказы и иные акты федеральных органов исполнительной власти издаются министерствами, службами, агентствами в пределах их компетенции и регулируют внутриведомственные отношения. Некоторые ведомства вправе принимать акты межведомственного характера, регулирующие права и обязанности граждан и организаций, не подчиненных данному ведомству. Это относится к Министерству финансов, Министер-

ству внутренних дел, Министерству транспорта и др. Такие акты принимаются в форме приказов, инструкций, положений, инструктивных писем. Они должны быть опубликованы для всеобщего сведения.

Акты органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации издаются в целях реализации функций, возложенных на органы исполнительной власти законами Российской Федерации и законами субъекта Федерации, принимаются в пределах компетенции этих органов, действуют на территории субъекта Федерации, находятся в строгой иерархии по отношению друг к другу, носят подзаконный характер. К числу таких актов относятся: а) распоряжения (постановления) высшего должностного лица субъекта Российской Федерации; б) постановления высшего исполнительного органа государственной власти (правительства) субъекта Российской Федерации; в) распоряжения отраслевых и территориальных органов исполнительной власти субъекта Федерации.

Муниципальные нормативно-правовые акты принимаются представительным, исполнительно-распорядительным и иными органами муниципального образования. К ним относятся устав муниципального образования, акты, принятые на местном референдуме (сходе граждан); постановления главы муниципального образования, постановления местной администрации и др. Муниципальные правовые акты не могут противоречить федеральному законодательству, конституции (уставу) субъекта Федерации, его законодательству и издаются во исполнение законов, актов высших должностных лиц и правительств субъектов Федерации.

Локальные нормативные акты – это нормативно-правовые акты, которые принимаются администрацией предприятия, учреждения, организации и направлены на урегулирование отношений внутри данной структуры. Например, в университете к локальным нормативным актам относятся устав университета, приказ ректора об утверждении Положения об оплате труда работников университета, приказ ректора об утверждении Положения о факультете, другие приказы нормативного содержания.

3.4. Нормы права

Основные вопросы.

3.4.1. Понятие и признаки нормы права. Виды правовых норм.

3.4.2. Структура нормы права.

3.4.1. Понятие и признаки нормы права. Виды правовых норм

Правовая норма является первичной, элементарной частицей, «клеточкой» внутреннего строения права. Именно из норм права скла-

дываются, формируются отрасли права, правовые институты, система права в целом.

Норма права – это общеобязательное, формально-определенное правило поведения или отправное предписание, которое непосредственно или в сочетании с другими нормами предоставляет лицам субъективные права и возлагает на них юридические обязанности и обеспечивается возможностью применения мер государственного принуждения.

Правовые нормы отличаются признаками и свойствами, которые характеризуют право в целом как юридическое явление. Вместе с тем применительно к юридической норме эти признаки могут быть конкретизированы, что выявляет ее особенности как единичного правового явления.

По содержанию нормы права выражены как отправные предписания (нормы-принципы, нормы-задачи, закрепительные, дефинитивные) и как правила, предоставляющие меру и вид дозволенного, либо предписанного поведения. Норма права:

- служит образцом, масштабom поведения, которое призвано направлять поступки людей в соответствии с заключенной в ней моделью поведения, определяя меру свободы и ответственности субъектов;
- отличается формальной определенностью, находит внешнее выражение и закрепление в статьях нормативно-правовых актов, иных юридических источниках;
- направляет поведение людей постоянно, непрерывно во многих, заранее нефиксированных случаях; ее действие распространяется на неопределенный круг лиц, и этим она отличается от индивидуальных предписаний;
- это государственно-властное веление предписывающего характера, т. е. общеобязательного образца, извне регламентирующего поведение субъекта;
- носит предоставительно-обязывающий характер. При этом нормы либо непосредственно предоставляют лицам субъективные права (управомочивающие нормы), возлагают на них юридические обязанности (обязывающие нормы), либо имеют предоставительно-обязывающий характер только в сочетании с другими нормами права (нормы специального действия). В этом выражается одно из объективных свойств правовых норм – их системность.

В правовом регулировании нормы права выполняют различные функции, между ними существует строгая специализация. По этому основанию правовые нормы могут быть классифицированы на следующие виды.

Регулятивные нормы – непосредственно направлены на положительное (позитивное) регулирование общественных отношений путем предоставления лицам субъективных прав и возложения на них юридических обязанностей. Они непосредственно носят предоставительно-

обязывающий характер. Являются нормами-правилами поведения и составляют основу «рабочего» механизма правового регулирования. Посредством этих норм непосредственно осуществляются регулятивные функции права – статическая и динамическая. В зависимости от содержания юридических прав и обязанностей, предусмотренных регулятивными нормами, последние подразделяются на три вида:

- *управомочивающие нормы*, представляющие субъектам права на совершение определенных положительных действий;

- *запрещающие нормы*, которые устанавливают обязанности лица воздерживаться от совершения определенных действий. Посредством управомочивающих и запрещающих норм, действующих в единстве, осуществляется статическая регулятивная функция;

- *обязывающие нормы*, которые устанавливают обязанность лица совершать определенные активные действия. Посредством этих норм проводится в жизнь динамическая регулятивная функция права.

Охранительные нормы предусматривают меры государственно-правового воздействия (санкции) за совершение правонарушений. Охранительные нормы обеспечивают проведение в жизнь охранительной функции права. Они применяются при совершении правонарушений, добровольном неисполнении юридических обязанностей. Посредством этих норм осуществляется охрана общественных отношений, обеспечивается беспрепятственное проведение в жизнь регулятивных норм.

Нормы *специального действия* (отправные нормы) выделились в правовой системе в результате специализации права как следствие его формальной определенности.

В зависимости от отдельных функций, которые они выполняют в правовой системе, отправные нормы подразделяются на следующие виды:

- *закрепительные* (конститутивные) – нормы, направленные на фиксирование определенных основополагающих элементов регулируемых отношений. Это, например, нормы Конституции РФ, закрепляющие сами основы конституционного строя, федеративное устройство, систему органов государственной власти и т. п.;

- *дефинитивные* – нормы, направленные на закрепление в обобщенном виде признаков определенных правовых явлений, понятий, конструкций. Например, ст. 14 УК РФ формулирует понятие преступления, ст. 48 ГК РФ – понятие юридического лица. К этой группе норм специального действия относятся нормы-принципы, нормы-задачи, которые определяют исходные начала некоторой совокупности юридических норм, отраслей права, правовых институтов (ст. 1 ГК РФ, ст. 1 СК РФ);

- *оперативные*: их роль в правовом регулировании выражается в отмене действующих нормативных предписаний или введении в действие, придании юридической силы вновь принятым нормам права;

▪ *коллизийные* – направлены на преодоление возможных противоречий, возникающих в результате столкновений правовых норм в процессе их действия, реализации.

По методу регулирования правовые нормы подразделяются на следующие виды:

императивные – нормы, выраженные в категорических предписаниях, которые не могут быть заменены по усмотрению лиц иными вариантами поведения;

диспозитивные – нормы, действие которых напрямую зависит от субъектов правоотношений, они действуют лишь постольку, поскольку стороны своими соглашениями (договором) не установили иных условий поведения.

Практически важным является деление норм по признаку объема их действия на общие, специальные и исключительные:

▪ *общие* – юридические нормы, которые распространяют свое действие на определенный вид общественных отношений в целом. Это, например, правовые нормы, закрепленные в гл. 4 Гражданского кодекса РФ, определяющие основные положения и организационно-правовые формы юридических лиц;

▪ *специальные* – правовые нормы, действующие в пределах отдельного вида отношений, конкретизирующие общие нормы. К ним относятся, например, юридические нормы, закрепленные в Федеральном законе об обществах с ограниченной ответственностью;

▪ *исключительные* – особая разновидность специальных норм, которые устанавливают известные изъятия из иных норм. К таковым относятся, например, нормы Федерального закона «Об оружии», устанавливающие особый порядок приобретения, продажи, использования отдельных видов оружия.

Нормы права различными способами излагаются, формулируются в нормативных актах. Существуют три основных способа изложения элементов норм права в статьях нормативных правовых актов: прямой, бланкетный и отсылочный. Отсюда выделяются три вида норм:

- прямые;
- отсылочные;
- бланкетные.

При прямом способе изложения элементы нормы права прямо излагаются в статье. При отсылочном способе изложения в статье элементы нормы права полностью не излагаются, вместо этого содержится отсылка на конкретную статью того же или другого нормативного правового акта. При бланкетном способе изложения элементы нормы права выражены в самой общей форме, отсылая к другим нормативным правовым актам (без указания на конкретную норму, где можно найти недостающие сведения),

к определённым отраслям права и даже к «действующему» законодательству. Общим для отсылочных и бланкетных норм является то, что в них имеется ссылка на другую норму; различие в том, что в отсылочной эта норма указывается, а в бланкетной – нет, но содержится общее правило.

3.4.2. Структура нормы права

Нормы права обладают внутренней структурой, состоят из логических взаимосвязанных элементов, которые придают каждой норме права характер общеобязательного правила поведения. Структура правовой нормы зависит от ее вида, содержания, специализированной функции, которую она выполняет в механизме правового регулирования. При анализе структуры правовой нормы следует различать норму права как общеобязательное правило поведения и статью закона (иного нормативно-правового акта), где она формируется, находит внешнее выражение.

Логическая структура правовой нормы (логическая норма права), т. е. такая структура, когда она независимо от своего словесного внешнего изложения выступает в качестве общеобязательного правила поведения, всегда состоит из следующих трех элементов:

- *гипотеза* – указание на условия, при которых возникают права и обязанности;
- *диспозиция* – указание на сами права и обязанности, само предписание;
- *санкция* – указание на неблагоприятные последствия, наступившие при нарушении нормы (диспозиции).

Моделью такой логической структуры правовой нормы, охватывающей три указанных элемента, является словесная схема: «Если... (гипотеза), то... (диспозиция), а в противном случае... (санкция)». В тех случаях, когда перед нами логическая правовая норма, то независимо от словесного выражения в тексте закона ее всегда можно выразить в приведенной схеме.

При анализе логической структуры правовой нормы необходимо учитывать специализацию юридических норм, т. е. то обстоятельство, что между регулятивными и правоохранительными нормами произошло как бы распределение их элементов.

Регулятивные и охранительные нормы находят внешнее выражение в *нормах-предписаниях* – властных нормативно-правовых велениях, непосредственно выраженных в отдельной статье нормативного юридического акта.

- Регулятивные нормы-предписания, в которых формулируются положительные права и обязанности, состоят из двух элементов – гипотезы (указания на условия) и диспозиции (указания на права и обязанности).

- Охранительные нормы-предписания направлены на охрану общественных отношений, они формулируют негативное, запрещенное законом поведение, всегда предусматривают меры ответственности за его совершение и поэтому состоят из следующих элементов: гипотезы, ее иногда называют «диспозицией» (указание на правонарушение), и санкции (указание на меры государственно-правового воздействия).

Структура норм специального действия может быть выявлена лишь путем установления их логической связи с регулятивными и охранительными нормами.

3.5. Система права

Основные вопросы.

3.5.1. Понятие и элементы системы права. Основания деления системы права на отрасли.

3.5.2. Виды отраслей права.

3.5.3. Публичное и частное право.

3.5.4. Материальное и процессуальное право.

3.5.1. Понятие и элементы системы права. Основания деления системы права на отрасли

По своему внутреннему строению право той или иной страны состоит из взаимосвязанных правовых норм, из которых складываются отрасли права и правовые институты, образующие *систему права*. Таким образом, *система права* – это его объективно существующее внутреннее строение, выражающееся в разделении единого внутри страны права на отдельные части (отрасли, правовые институты), взаимосвязанные и разграниченные между собой.

Система права характеризуется следующими признаками.

- Это внутреннее строение права. Основными элементами системы права являются нормы права, институты права, отрасли права.

- Система права складывается объективно вслед за реально существующими общественными отношениями, урегулированными нормами, отраслями права или требующими такого обособленного правового регулирования. На основе системы права создается система законодательства, образующая внешнее строение права как плод деятельности законодателя.

- Система права внутри страны характеризуется единством. Это объясняется единством выраженной в праве государственной воли, единством правовой системы, в рамках которой складывается система права, единством общих принципов, на основе которых складываются отрасли права.

- Система права характеризуется дифференциацией юридических норм на отдельные, но взаимосвязанные части: отрасли права, правовые институты.

Отрасль права – обособленная группа норм, составляющая самостоятельную часть системы права и регулирующая особым методом качественно-однородную область общественных отношений. Такими отраслями права являются, например, конституционное право, гражданское право, административное право, трудовое право, уголовное право и т. д.

Отрасли права как относительно самостоятельные элементы системы права отличаются рядом особенностей, т. е. оснований деления системы права на отрасли. У каждой отрасли есть свой *предмет правового регулирования*, т. е. особый участок общественной жизни, особый вид однородных общественных отношений – конституционных, трудовых, административных и др. Каждая из отраслей права имеет свое законодательство, как правило, во главе с кодифицированным законодательным актом. Так, гражданскому праву соответствует гражданское законодательство во главе с Гражданским кодексом; трудовому праву – законодательство о труде во главе с Трудовым кодексом; уголовному праву – уголовное законодательство во главе с Уголовным кодексом.

Главная юридическая особенность каждой отрасли права – наличие особого правового режима, метода правового регулирования, т. е. наличие особых юридических приемов, способов, правовых средств воздействия на общественные отношения, поведение, деятельность субъектов.

Метод правового регулирования состоит из следующих элементов.

- Различное сочетание способов правового регулирования – дозволений, запретов, позитивных обязываний – при преобладании одного из них. Так, дозволения преобладают в гражданском праве; запреты – в уголовном; обязывания – в административном праве.

- Правовое положение субъектов. Для гражданского права, например, характерно равенство, равноправие субъектов (метод координации); для административного права – «неравное» их положение, когда один из субъектов – властный государственный орган (метод субординации).

- Характер возникновения прав и обязанностей. Для гражданского права – свободное волеизъявление сторон, договор; в сфере административного права – властное предписание государственных органов; в уголовном праве – преступление, приговор суда.

- Виды и характер санкций, приемы и способы защиты субъективных прав и обеспечение юридических обязанностей. Для гражданского права, например, характерны преимущественно праввосстановительные санкции, меры защиты субъективных прав; для уголовного права – штрафные санкции, лишение свободы, ограничения прав.

Из сочетания и особенностей указанных элементов метода правового регулирования складываются два основных метода: *императивный* и *диспозитивный*.

Императивный метод правового регулирования характеризуется следующими особенностями.

- Жесткая регламентация поведения участников общественных отношений на основе государственно-властных предписаний. Среди способов правового регулирования преобладают запреты и позитивные обязанности.

- «Неравное» положение субъектов, отношения власти и подчинения.

- Основа регулирования – общеправовой принцип «дозволено только то, что прямо установлено в законе».

Императивный метод регулирования характерен для отраслей публичного права: административного, финансового, уголовного, уголовно-процессуального права и др.

Диспозитивный метод – способ воздействия, предоставляющий субъектам права возможность самостоятельно урегулировать отношения между собой на основе юридического равенства в пределах, определенных законом. Он характеризуется следующими чертами.

- Относительная свобода поведения сторон на основе принципа «дозволено все, что прямо не запрещено законом».

- Преобладание дозволений в сочетании с конкретными, точно установленными в законе запретами.

- Равное положение участников общественных отношений, метод «координации».

- Способность самостоятельно избирать тот или иной вариант поведения в пределах, установленных законом.

Диспозитивный метод регулирования характеризует, прежде всего, отрасли частного права: гражданского, семейного, трудового, жилищного и др.

Отрасли права состоят из разнообразных правовых институтов.

Правовой институт – обособленная внутри отрасли права группа норм, регулирующая определенную разновидность однородных общественных отношений. Это, например, институт государственной службы, институт права собственности, институт дисциплины труда, институт ответственности за преступления против личности, институт необходимой обороны.

Правовой институт отличается следующими особенностями:

- нормы, его составляющие, регулируют определенный вид общественных отношений внутри данной отрасли права и поэтому объединены общим содержанием, однородностью регулируемых отношений;

- его содержание выражается в определенной группе понятий, терминов, конструкций;

- нормы, составляющие институт, тесно связаны и взаимодействуют, дополняя друг друга;
- закрепляются в законодательстве в отдельном нормативно-правовом акте или в каком-либо разделе нормативно-правового акта.

Таким образом, правовые нормы объединяются в отрасли права, а последние состоят из правовых институтов, образуя первичную структуру права внутри данной страны.

3.5.2. Виды отраслей права

Изучение позитивного права в статутной правовой системе осуществляется в основном по отраслям права. В каждой из отраслевых юридических наук и учебных дисциплин (гражданского права, трудового права, уголовного права и др.) дается подробная характеристика определенной отрасли права. В общей теории права необходимо определить общую классификацию отраслей права.

По назначению, предметному единству и юридическим особенностям отрасли права могут быть подразделены на три основные группы.

- Профилирующие, базовые отрасли, охватывающие главные правовые режимы и юридические средства. Главенствующей отраслью является конституционное (государственное) право, определяющее общую направленность, исходные принципы правового регулирования. Затем следуют три материальные отрасли: гражданское право, административное право, уголовное право и соответствующие им три процессуальные отрасли: гражданско-процессуальное право, административно-процессуальное право, уголовно-процессуальное право. Именно в этой группе отраслей сконцентрированы основные правовые режимы и юридические средства, определяющие особенности и юридическое своеобразие иных отраслей права. При этом *материальные* отрасли состоят из норм, которые непосредственно регулируют общественные отношения, определяют права и обязанности в различных сферах жизнедеятельности объектов; процессуальные отрасли состоят из норм, которые устанавливают порядок применения норм материальных отраслей, посвящены *процессуальным* процедурным вопросам разрешения юридических дел, споров о праве.

- Вторая группа отраслей – *специальные отрасли*, где правовые режимы и юридические средства приспособлены к специальным сферам общественной жизни: семейное право, трудовое право, право социального обеспечения, финансовое право, уголовно-исполнительное право.

- И наконец, *комплексные отрасли*, для которых характерно соединение разнородных норм и институтов профилирующих и специальных отраслей: муниципальное право, экологическое право, предпринимательское право, банковское право, торговое право, информационное пра-

во. Комплексные отрасли представляют собой вторичные образования системы права и находят внешнее выражение в комплексных массивах законодательства. При определенных условиях возможно их перерастание в первичные специальные отрасли права.

3.5.3. *Публичное и частное право*

Внутренняя дифференциация права той или иной страны характеризуется его делением на *публичное* и *частное* право. Это не конкретные отрасли, а скорее сферы, стороны регулирования, имеющие общее значение, охватывающие все три указанных звена отраслей права. В одной из них (*публичное право*) доминируют начала централизации, власти-подчинения, в другой (*частное право*) – начала децентрализации, юридического равенства, возможность субъектам самим, своей волей определять условия своего поведения.

Публичное право – область позитивного права, основанная на началах централизации, регулирующая отношения в сфере государственной власти, государственного управления, судебной деятельности, воинской службы, взимания налогов, уголовного преследования, пограничного, таможенного, санитарного контроля.

В публичном праве:

- выражаются интересы государства и общества в целом;
- регулируются отношения между государственной властью и гражданином;
- присутствует подчиненность, неравноправие субъектов;
- преобладают жестко централизованная регуляция общественных отношений государственной властью, элементы императивного метода регулирования;
- инициатива защиты прав исходит от государства.

Частное право – область позитивного права, основанная на началах децентрализации, где все субъекты юридически равны и все они могут своей волей и в своем интересе участвовать в установлении и в реализации своих прав и обязанностей: договорные отношения, отношения, регулируемые гражданским, семейным, трудовым правом.

В частном праве:

- выражаются частные интересы отдельных лиц;
- регулируются отношения граждан, их объединений между собой;
- участники юридически равноправны;
- преобладают децентрализованное регулирование и элементы диспозитивного правового режима;
- инициатива защиты прав исходит от заинтересованного частного лица.

Деление права на публичное и частное в той или иной степени характерно для всех национальных правовых систем. Особо наглядно эти две стороны позитивного права выражены в правовых системах континентальной Европы (романо-германская правовая семья), где довольно четко можно выделить публичное и частное право по видам законов, например, Уголовный кодекс – публичное право, Гражданский кодекс – частное право. В англосаксонской, прецедентной правовой системе деление права на публичное и частное право отчетливо не выражено. Но и здесь те или иные прецеденты, иные источники права могут относиться либо к публичному праву (например, прецеденты обыкновения в деятельности парламента), либо к частному праву (прецеденты в области договорных отношений).

3.5.4. Материальное и процессуальное право

В системе права различают материальное и процессуальное право.

Материальное право непосредственно регулирует предметные, материальные отношения, а процессуальное право – порядок реализации норм материального права, прав и обязанностей субъектов правовых отношений. Материальное право – совокупность правовых норм, институтов и отраслей, с помощью которых государство воздействует на общественные отношения путем их прямого правового регулирования. Материальное право представлено большинством отраслей – гражданское, уголовное, трудовое, семейное, административное, международное и др. Одновременно идет формирование новых отраслей и подотраслей – например, страховое – в составе гражданского права, космическое и атомное право – в составе международного права.

Процессуальное право – совокупность правовых норм, институтов и отраслей, с помощью которых устанавливается порядок (процедуры, производство) применения норм материального права, правила реализации и защиты материального права. Процессуальное право отличается от материального права. Процессуальное право:

- регламентирует юридические процедуры, призванные упорядочить деятельность государственных и иных органов и должностных лиц;
- придает определенным видам деятельности юридическую значимость; несоблюдение установленной процедуры может повлечь признание юридического акта недействительным;
- направлено на достижение конкретного юридического результата – назначение на должность какого-либо лица, защита субъективного права в суде, принятие закона, выборы депутатов и т. д.

Процессуальное право, несмотря на его, так сказать, обслуживающий характер, не следует трактовать как вторичное по отношению к мате-

риальному. И материальное, и процессуальное право – оба важны и необходимы в системе права. Их принято относить к фундаментальным, базовым юридическим категориям. Без процессуального права невозможно обеспечить законный и разумный порядок осуществления норм материального права. Одно право без другого не может быть действительным.

3.6. Правовые отношения

Основные вопросы.

3.6.1. Понятие и признаки правовых отношений.

3.6.2. Виды правоотношений.

3.6.3. Состав (структура) правоотношения.

3.6.4. Понятие и классификация юридических фактов. Фактический состав

3.6.1. Понятие и признаки правовых отношений

Правоотношение – основанная на нормах права общественная связь между лицами, которая характеризуется наличием субъективных прав и юридических обязанностей у ее участников и охраняется государством.

Правовые отношения характеризуются следующими основными признаками.

- Правоотношение – это общественное отношение, т. е. это социальная связь между людьми, а не между, например, человеком и вещью материального мира. Собственник вещи может распоряжаться по своему усмотрению этой вещью: продать, подарить, уступить право владения, даже уничтожить вещь. Однако другие люди не имеют права распоряжаться этой вещью собственника, а, наоборот, обязаны не нарушать права собственника. Таким образом, отношение собственности – это отношение между людьми в виде прав и обязанностей, которые возникают по поводу какой-либо вещи как объекта правоотношения. Правоотношение возможно только в обществе. Робинзон Крузо на необитаемом острове не вступал в какие-либо правоотношения. Он возделывал землю, стрелял птиц, разводил коз, строил жилище – все это были отношения с объектами природы, но не правоотношения.

- Как и любые общественные отношения, правоотношение – это результат сознательно-волевой деятельности человека. Правовые связи между людьми устанавливаются сознательно и являются результатом продуманной человеческой деятельности. Правоотношения обладают волевым характером. Это означает, что для их возникновения необходима воля их участников. Причем есть правоотношения, для возникновения ко-

торых необходима воля всех участников (вступление в брак возможно лишь при согласии обеих сторон, купля-продажа возможна при согласии продавца и покупателя и т. п.), и есть правоотношения, для возникновения которых достаточно воли одного участника (наследственные правоотношения возникают по односторонней воле наследодателя; уголовное дело возбуждается по воле правоохранительного органа).

- Правоотношения возникают вследствие воздействия норм права на поведение людей. Это урегулированные нормами права общественные отношения.

- Правоотношение – правовая связь между людьми посредством субъективных прав и юридических обязанностей. Это особая форма связи через юридические права и обязанности, которые закреплены в нормах объективного права, закона. Носитель субъективного права (т. е. тот, кому принадлежит право) – лицо управомоченное, носитель юридической обязанности – лицо обязанное. В правоотношениях лицу управомоченному всегда противостоит лицо обязанное, будь то другой человек, организация, государственный орган.

- Правоотношение – это правовая связь между людьми, которая поддерживается и охраняется государством. Оно способствует беспрепятственной реализации прав и обязанностей в правоотношениях, а также обеспечивает применение мер принуждения в случаях их нарушения.

3.6.2. Виды правоотношений

Правовые отношения многообразны. Они так же, как и нормы права, подразделяются по отраслям на государственно-правовые, гражданско-правовые, уголовные и иные отраслевые правоотношения. По этому основанию они могут быть объединены на две группы:

- *материально-правовые отношения*, которые складываются на основе норм материального права, содержанием которых являются взаимные права и обязанности лиц в различных сферах их жизнедеятельности;

- *процессуальные правоотношения*, возникающие на основе норм процессуального права, где взаимные права и обязанности субъектов возникают и реализуются в процессе разрешения разнообразных юридических дел.

Общее деление правоотношений на виды проводится по их юридическим чертам, особенностям и функциям, которые они выполняют в механизме правового регулирования. В соответствии с этим различаются следующие их виды.

1. *Регулятивные правоотношения* возникают на основе регулятивных норм (обязывающих, запрещающих, управомочивающих) путем правомерного поведения субъектов и проводят в жизнь регулятивные функ-

ции права (статическую и динамическую). Это большинство гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений, которые состоят из установленных для лиц юридических прав и обязанностей.

По юридическим особенностям, характеру и содержанию субъективных прав и юридических обязанностей регулятивные правоотношения подразделяются на два типа:

- пассивного типа – проводят в жизнь статическую функцию. Типичный пример таких правоотношений – юридические связи института права собственности. Они складываются на основе управомочивающих и запрещающих норм. Активная роль в этих правоотношениях принадлежит управомоченному субъекту (собственнику) – носителю субъективного права. Обязанностям здесь принадлежит пассивная, оградительная роль. Обязанным лицам предписано воздерживаться от действий, не препятствовать осуществлению субъективного права собственника. Управомоченные субъекты в правоотношениях пассивного типа удовлетворяют свои интересы собственными действиями;

- правоотношения *активного типа*, которые складываются на основе обязывающих норм и проводят в жизнь динамическую функцию права. Типичный пример таких правоотношений – в области трудового права. В рамках данных правоотношений обязанные лица (работники) совершают активные действия, которые направлены на удовлетворение интересов управомоченных субъектов (работодателей). Последние в правоотношениях активного типа имеют право требования на выполнение определенных действий от обязанных лиц.

2. *Охранительные правоотношения* возникают в результате неправомерного поведения субъектов и направлены на осуществление охранительной функции права. Они складываются на основе охранительных норм, их содержание состоит в применении к правонарушителю мер государственного принуждения. Это основная группа правоотношений в области уголовного права, административной ответственности, т. е., как правило, связаны с юридической ответственностью.

Правоотношения представляют собой индивидуализированную связь между лицами, где субъекты поименно определены. Однако степень такой индивидуализации может быть различной. По этому основанию правоотношения подразделяются на *общие (общерегулятивные)* и *конкретные* (поименно индивидуализированные).

Общерегулятивные правоотношения – это правовые связи, содержанием которых являются общие (конститутивные) права и обязанности, их субъекты не имеют поименной конкретизации. Они возникают главным образом на основе конституционных норм, охватывают основные права и обязанности гражданина данной страны, выражают их общие юридические связи между собой и государством в целом. Общие правоотношения

являются постоянными, длящимися, опосредуют наиболее важные, существенные, стабильные отношения. Они являются исходными, первичными, статутными и служат предпосылкой для возникновения и функционирования конкретных (индивидуализированных) правоотношений.

В общерегулятивных правоотношениях в соответствии с различными правовыми режимами и типами регулирования выделяются:

- *общедозволительные* – правоотношения, в которых общему дозволению корреспондируют обязанности всех лиц не препятствовать дозволенному поведению;

- *общезапретительные* – правоотношения, в которых общему запрету корреспондируют права всех лиц требовать соблюдения предписанному праву.

Конкретные правоотношения – правовые связи, субъекты которых определены путем поименной индивидуализации. Данные правоотношения составляют основную массу правовых связей и являются самым «рабочим» механизмом правового регулирования. В числе конкретных правовых связей выделяются:

- *относительные правоотношения* – в них поименно определены как носители субъективных прав, так и обязанные лица. Это, например, обязательства в гражданском праве – купли-продажи, аренды и т. п.; правоотношения в области трудового права, где все субъекты точно зафиксированы, могут быть конкретно, поименно названы;

- *абсолютные правоотношения* – в них поименно определена лишь одна сторона – носитель субъективного права, управомоченный собственник имущества, обязанными в этих правоотношениях являются неопределенное число лиц, любое лицо обязано воздерживаться от нарушений прав собственника.

3.6.3. Состав (структура) правоотношения

Правоотношение имеет определенное строение, складывается из элементов, которые образуют *состав* правоотношения. Основными элементами правоотношений являются:

- субъекты правоотношений;
- содержание, которое составляют субъективные права и юридические обязанности;
- объекты правоотношений.

Правоотношение всегда складывается между лицами: индивидами или организациями. Лица, между которыми складываются правоотношения, являются субъектами права. Понятия «субъекты права» и «субъекты правоотношений» не тождественны. Лица, которые являются носителями юридических прав и обязанностей (субъекты права), могут и не быть

субъектами конкретных отношений. Следовательно, понятие «субъект права» несколько шире понятия «субъект правоотношения». *Субъекты правоотношений* – это его участники, которые имеют субъективные права и юридические обязанности.

Все субъекты права обладают общим качеством, которое позволяет им быть участниками разнообразных правоотношений, – *правосубъектность*. Последняя включает в себя две возможности:

- *правоспособность* – способность иметь права и нести обязанности;
- *дееспособность* – способность своими действиями осуществлять права и обязанности. Во многих отраслях права правоспособность и дееспособность возникают одновременно у одного и того же субъекта, поэтому можно говорить, что они совпадают (государственное, трудовое, административное право). Однако в некоторых отраслях и институтах (гражданское право) может наблюдаться несовпадение право- и дееспособности. В области гражданских правоотношений дееспособными считаются лица, достигшие определенного возраста (ст. 21, 26, 28 ГК РФ), но все они обладают гражданской правоспособностью с момента рождения. Правосубъектность понимается как единство правоспособности и дееспособности. Малолетний ребенок обладает правоспособностью, но не правосубъектностью. В связи с этим различаются:

- *общая правосубъектность* – это предпосылка для признания лица субъектом права в целом, как возможность правообладания и характеризует равенство всех граждан Российской Федерации;

- *отраслевая правосубъектность* – предпосылка лица быть субъектом конкретных отраслевых правоотношений, которая подразделяется в зависимости от возрастных и некоторых иных качеств лиц на стадии возникновения, развития и завершения;

- *специальная правосубъектность* – предпосылка правообладания в некоторых специальных областях общественной жизни при условии наличия образования, определенного возраста, иных качеств. Например, должность врача гражданин может занимать лишь при наличии специального образования.

Все многообразие субъектов правоотношений можно разделить на две большие группы:

- индивиды (физические лица);
- организации (коллективные субъекты);

Физические лица включают в себя: граждан данного государства, лиц без гражданства и иностранцев. Таким образом, последние признаются субъектами права и не могут быть субъектами только некоторых правоотношений по законодательству данного государства. Организации выступают субъектами правоотношений в следующих основных случаях:

- реализуя свои властные полномочия, например, по изданию государственно-властных правовых актов (Государственная Дума, Правительство, органы прокуратуры, судебные органы);
- участвуя в социально-политической жизни общества и государства при реализации правомочий, предусмотренных уставами организаций (общественные объединения, партии, профсоюзы...);
- осуществляя хозяйственную и коммерческую деятельность. В этом случае организация выступает в правоотношениях в качестве юридического лица, признаки которого определены в ст. 48 ГК РФ. Юридическими лицами могут быть коммерческие, либо некоммерческие организации, формы которых определены в ст. 50 ГК РФ.

Субъектом некоторых правоотношений может выступать государство в целом, например в международно-правовых отношениях с другими государствами; государственно-правовых отношениях при взаимодействии Российской Федерации в целом с субъектами Федерации; гражданско-правовых отношениях по использованию объектов федеральной государственной собственности.

Правоотношение имеет свое содержание. При этом выделяются материальное и юридическое содержание правоотношения. *Материальным содержанием* правоотношения является то фактическое поведение, которое управомоченный субъект может, а правообязанный субъект должен совершить. Таким образом, материальное содержание правоотношения складывается из возможного (дозволенного) поведения управомоченного и должного поведения обязанного лица. *Юридическое содержание* правоотношения составляют субъективные права и юридические обязанности, действующие в правоотношении и рассматриваемые в единстве и взаимодействии. Они составляют два *юридических элемента* содержания правоотношения. Юридическое содержание выражает специфику правоотношения как правовой формы фактических общественных отношений.

Субъективное право, первый юридический элемент содержания правоотношения, показывает меру юридически возможного поведения, позволяющую субъекту удовлетворять его собственные интересы, достигать определенные блага, ценности. В этом заключается главное предназначение субъективного права.

Субъективное право включает в себя юридические возможности управомоченного субъекта, которые называются **правомочиями**. Они включают в себя возможности на определенные действия самого управомоченного лица, а также возможности требования определенного поведения от обязанных лиц. В случае, если они не исполняют свои обязанности и таким образом нарушают субъективное право управомоченного субъекта, то у него возникает еще одна возможность – обратиться в государственные органы за защитой нарушенного субъективного права, т. е. при-

бегнуть к мерам государственного принуждения. Эта возможность в составе субъективного права называется **притязанием** и служит средством обеспечения основных правомочий. Таким образом, субъективное право имеет определенную структуру и включает в себя следующие правомочия.

1. Возможность определенного поведения управомоченного субъекта.

2. Возможность пользоваться определенным социальным благом, ценностью.

3. Возможность требовать соответствующего поведения от обязанного субъекта.

4. Возможность обращаться за защитой к компетентным государственным органам (притязание).

Субъективное право неразрывно связано с **юридическими обязанностями**. Эта связь выражается прежде всего в том, что субъективное право в правоотношении обеспечивается путем возложения юридических обязанностей на других лиц. Каждому субъективному праву соответствует определенная юридическая обязанность других лиц. Вторым элементом содержания правоотношения является **юридическая обязанность**, которая характеризуется мерой юридически необходимого поведения, установленной для удовлетворения интересов управомоченного субъекта. Обязанность выступает в качестве гарантии субъективного права. Без обязанностей не может быть и реального права. Субъективное право, не подкрепленное обязанностями, есть фиктивное право. В соответствии с правомочиями управомоченного субъекта определяется и состав юридических обязанностей, которые несет обязанное лицо. Таким образом, структура юридической обязанности включает в себя следующее.

1. Необходимость совершать определенные действия или воздерживаться от них.

2. Необходимость исполнять законные требования, выдвигаемые управомоченным субъектом.

3. Необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований.

4. Необходимость не препятствовать управомоченному лицу пользоваться теми благами, на которые он имеет право в правоотношении.

Прослеживается тесная взаимосвязь основных элементов субъективного права и юридической обязанности. Например, право управомоченного субъекта на положительные действия обеспечивается необходимостью воздерживаться от совершения определенных действий со стороны обязанного субъекта. Обязанности активно действовать соответствует право требования совершения данных действий, принадлежащее управомоченному лицу. Обоснованные притязания могут порождать действия правоохранительных органов государства, при этом обязанное лицо должно

претерпевать меры государственно-принудительного воздействия за добровольное неисполнение обязанностей. Обязанное лицо не может уклониться от исполнения обязанностей. Субъективное право управомоченного субъекта обеспечивается мерами государственного принуждения. В этом проявляется единство юридических прав и обязанностей как содержания правоотношений.

Следует подчеркнуть различия между субъективным правом и юридической обязанностью. Субъективное право указывает на возможность удовлетворять собственные интересы управомоченного субъекта, тогда как юридическая обязанность служить удовлетворению чужих интересов (управомоченного субъекта). Субъективное право – это мера возможного поведения. Управомоченное лицо может отказать от реализации своих возможностей. Вместе с тем юридическая обязанность – мера необходимого поведения. Обязанное лицо не может отказать или уклониться от исполнения обязанностей.

Следует подчеркнуть, что мера возможного и мера обязанного поведения должны быть строго очерчены в законодательстве. Произвол в правоотношениях недопустим. Субъективное право всегда имеет пределы или границы возможного поведения. Юридические возможности, принадлежащие лицу, дают простор для его собственного поведения, но вместе с тем ограничены рамками закона. Только в этом случае управомоченное лицо может прибегать к помощи государственных органов при защите своих прав. Старое латинское изречение гласит: «Тот, кто нарушает закон, напрасно ищет помощи со стороны закона». Государство защищает только законные интересы лиц и делает это, к тому же, в установленном законом порядке и формах. Одновременно с этим важно отметить, что хотя субъективное право и устанавливается для удовлетворения интересов управомоченного лица, но в нем могут выражаться общественные потребности, блага, ценности. Субъективное право нацелено на такое его использование, которое является полезным обществу и не вредит другим людям.

Субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений возникают по поводу каких-либо предметов или явлений окружающего нас внешнего мира. Эти предметы или явления выступают в качестве **объектов правоотношений**. Таким образом, под объектами правоотношений понимается то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений.

Согласно плюралистической теории объекта правоотношения все объекты разнообразных правоотношений можно объединить в четыре группы.

1. Имущество, вещи. К ним относятся: недвижимые вещи – земельные участки и все, что прочно связано с землей, леса, здания, сооружения.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, являются движимым имуществом.

2. Действия субъектов правоотношений. Например, передача имущества, выполнение работы, уплата денег.

3. Результаты интеллектуальной (творческой) деятельности. Это авторские права в связи с созданием произведений науки, литературы, искусства.

4. Нематериальные блага, непосредственно связанные с личностью человека: жизнь и здоровье, достоинство личности; честь и доброе имя и др. (ст. 150 ГК РФ).

3.6.4. Понятие и классификация юридических фактов. Фактический состав

Правоотношения возникают, изменяются или прекращаются при наличии трех условий: нормы права, правосубъектности и юридического факта. Норма права и правосубъектность являются общими условиями, а юридический факт – конкретным в движении правоотношений.

Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Все многообразие юридических фактов может быть подразделено на виды (классифицировано) по различным основаниям.

По последствиям, к которым приводят юридические факты, они подразделяются на три вида:

- **правообразующие** – факты, с которыми нормы права связывают возникновение субъективных прав и юридических обязанностей;
- **правоизменяющие** – факты, с которыми нормы права связывают изменение правоотношений;
- **правопрекращающие** – факты, с которыми нормы права связывают прекращение правоотношений.

Однако приведенное деление юридических фактов в определенной степени является условным. Один и тот же факт может в зависимости от правоотношений иметь и правообразующее, и правоизменяющее, и правопрекращающее значение. Например, смерть человека как юридический факт прекращает трудовые правоотношения человека с организацией, одновременно с этим может вести к изменению правоотношения по социальному обеспечению членов семьи умершего, а также является основанием возникновения наследственных правоотношений.

Основанием классификации юридических фактов является характер связи фактов с индивидуальной волей субъектов. По волевому признаку юридические факты делятся на два вида.

1. *События* – факты, обстоятельства, не зависящие от воли субъектов конкретных правоотношений. Юридическое значение имеет здесь сам факт существования данного обстоятельства. Например, событиями являются естественная смерть или рождение человека, землетрясение, наводнение и т. п.

2. *Действия* – факты, связанные с внешним проявлением воли субъектов конкретных правоотношений. Они, в свою очередь, подразделяются на две большие группы: правомерные и неправомерные.

▪ *Правомерные действия* – это внешнее выражение волевого поведения, которое соответствует правовым нормам, направлено на претворение в жизнь правовых требований и возможностей. Среди правомерных действий выделяются: а) юридические индивидуальные акты – правомерные действия, которые совершаются лицами со специальным намерением породить определенные юридические последствия. Это гражданско-правовые сделки, договоры, административные акты и др.; б) юридические поступки – правомерные действия, с которыми нормы права связывают юридические последствия в силу самого факта действия независимо от того, были ли направлены действия на данные последствия или нет. К ним относятся, например, заявления об определенных фактах (совершение правонарушения), которые могут породить разнообразные юридические последствия независимо от воли самого заявителя.

▪ *Неправомерные действия* – акты волевого поведения, не соответствующие правовым предписаниям, причиняющие вред личности, либо обществу, государству, препятствующие проведению в жизнь правовых требований и возможностей. Это могут быть проступки (административные, гражданско-правовые) либо преступления.

Для возникновения большинства правоотношений необходим не один юридический факт, а их совокупность, т. е. фактический (юридический состав). Фактический (юридический) состав – это совокупность юридических фактов, необходимых для наступления правовых последствий, или возникновения, изменения или прекращения правоотношений. Фактические составы могут быть простыми либо сложными. Простой фактический состав – это совокупность юридических фактов, находящихся в рамках одной отрасли права, например завещание. Сложный фактический состав – это совокупность юридических фактов, находящихся в рамках разных отраслей права, например возникновение пенсионных правоотношений.

Наряду с типичными юридическими фактами, в качестве нетипичных могут выступать юридические презумпции и фикции. Правовая презумпция – обоснованное предположение, на основе которого возникает, изменяется или прекращается правоотношение. Например, презумпция невиновности в уголовном и административном процессе, презумпция ви-

новности в гражданском процессе. Юридическая фикция – утверждение, истинность которого не доказана, но которому законодатель придает значимость юридического факта. Фикцию можно определять и как постулирование несуществующего как бы существующим с целью решения конкретного юридического дела и достижения справедливости. Например, признание лица умершим, признание сделки фиктивной, признание юридического акта юридически ничтожным и т. д.

3.7. Реализация права и правоприменительная деятельность. Толкование права

Основные вопросы.

3.7.1. Понятие реализации права. Формы и способы реализации права.

3.7.2. Понятие и функции применения норм права.

3.7.3. Основные требования, предъявляемые к правоприменительной деятельности. Стадии применения права.

3.7.4. Акты применения права: понятие, признаки, виды.

3.7.5. Пробелы в праве, способы их устранения, восполнения и преодоления.

3.7.6. Толкование норм права: понятие, этапы, способы толкования норм права (способы уяснения), виды толкования.

3.7.1. Понятие реализации права. Формы и способы реализации права

Реализация права – заключительная стадия правового регулирования, при которой позитивное право завершает свое действие, а нормы права претворяются в жизнь, воплощаются в фактическом правомерном поведении субъектов правоотношений. В процессе реализации субъективных прав и обязанностей достигаются цели, поставленные законодательством в нормах права, разрешаются разнообразные правовые ситуации, проявляется эффективность правового регулирования в целом.

Реализация права – это претворение права в жизнь, реальное воплощение содержания юридических норм в фактическом правомерном поведении субъектов. Следует различать *два способа* реализации: непосредственную реализацию права и применение права (правоприменительную деятельность).

Непосредственная реализация – претворение норм права в жизнь непосредственно самими участниками данного отношения, субъектами прав и обязанностей. Субъекты такой реализации – граждане, организа-

ции, должностные лица, государственные органы – реализуют свои собственные права и обязанности в своих целях и интересах в процессе собственной повседневной деятельности.

Непосредственная реализация права осуществляется в трех формах:

- *использование* – реализация субъективных прав, которая проявляется в осуществлении права на определенно положительные действия, а также в требовании совершения действий от обязанных лиц. Например, собственник реально использует свои правомочия пользования, владения, распоряжения вещью; работодатель требует от работника выполнения условий трудового договора. В форме использования права реализуются управомочивающие нормы права;

- *соблюдение* – реализация юридических обязанностей пассивного типа, т. е. обязанностей воздерживаться от совершения запрещенных законом действий. Например, работодатель не привлекает несовершеннолетних работников к сверхурочным работам, тем самым соблюдает нормы трудового законодательства. В форме соблюдения реализуются запрещающие регулятивные нормы и диспозиции охранительных норм;

- *исполнение* – реализация активных юридических обязанностей путем совершения положительных действий. Например, работник исполняет возложенные на него трудовым договором и законодательством юридические обязанности. В форме исполнения реализуются обязывающие нормы права.

Непосредственная реализация права осуществляется с помощью правовых средств в процессе различной по своей интенсивности и юридическому содержанию деятельности субъектов. *Деятельность* в сфере реализации права – это активное воздействие субъекта на объект правового регулирования с помощью правовых средств для достижения стоящих перед субъектом целей и решения конкретных социальных задач. По степени интенсивности включения правовых средств в структуру деятельности и ее юридическому содержанию реализация права осуществляется в процессе следующих видов деятельности.

- *Фактическое правомерное поведение*, направленное на удовлетворение потребностей и интересов субъектов без активного использования специальных правовых средств. Таким путем реализуются права и обязанности в форме соблюдения, а также использования управомочивающих норм преимущественно в области частного права, в составе общедозволительного регулирования. Например, собственник владеет и пользуется вещью, не нарушая при этом правовых запретов.

- *Правовая активность* – осознанная, целенаправленная, инициативная юридическая деятельность невластных субъектов по самостоятельному выбору и использованию правовых средств преимущественно в сфере общедозволительного децентрализованного регулирования. Право-

вая активность выражается в правильном выборе юридических средств, их искусном, умелом использовании в процессе осуществления правомочий в сфере диспозитивного регулирования. Специальные юридические действия в составе правовой активности выражаются в институционных правовых формах и установлениях (договоры и специальные протоколы, соглашения по их реализации, письменные формы и условия сделок, юридически оформленные кредитные отношения, жалобы и заявления, акцепты платежных требований и др.), которые являются средствами автономного, индивидуального регулирования.

- *Правореализующая деятельность*, заключающаяся в том, что субъекты в процессе реализации права при исполнении норм непосредственно используют правовые формы, типовые программы поведения, установленные и предписанные в юридических нормах обязывающего содержания. Эта деятельность по своему содержанию является организационным выражением реализации права, при которой типовые морали, программы поведения в виде правовых предписаний и конкретных дозволений переносятся с помощью активных действий субъектов в фактические отношения преимущественно в сфере императивного, разрешительного регулирования.

3.7.2. Понятие и функции применения норм права

Характерная черта непосредственной реализации права, всех трех ее форм, состоит в том, что использование и исполнение (правовая активность и правореализующая деятельность) или соблюдение (фактическое правомерное поведение) осуществляется самими участниками данного отношения, субъектами прав и обязанностей.

Но в некоторых случаях возникает еще один субъект – властный орган, который со стороны, можно образно сказать, «вклинивается» в процесс непосредственной реализации, обеспечивает его, доводит до конца претворение норм права в жизнь. Это особый способ действия права – правоприменительная реализация или применение права, которое осуществляется в процессе правоприменительной деятельности. *Применение права* – это осуществляемая в специально установленных в законе процессуально-процедурных формах государственно-властная, организующая деятельность компетентных органов и лиц, обеспечивающих реализацию правовых норм относительно конкретных жизненных случаев путем вынесения индивидуально-конкретных правовых предписаний.

Правоприменительную деятельность отличают следующие признаки.

- По характеру – это государственно-властная организующая деятельность. Она обладает юридической силой, т. е. ее акты обязательны к исполнению для всех лиц, которым они адресованы. В необходимых слу-

чаях выполнение решения правоприменительных органов обеспечивается мерами государственного принуждения.

- По содержанию – это деятельность по вынесению индивидуально-конкретных правовых предписаний (правоприменительных актов), обеспечивающих реализацию права, разрешающих конкретную жизненную ситуацию.

- Субъекты применения права – компетентные органы, должностные лица, обладающие государственно-властными полномочиями.

- Правоприменительная деятельность осуществляется в специально установленных законом процессуальных формах (закрепленных, например, в ГПК РФ, УПК РФ), либо юридических процедурах.

Существует несколько оснований (причин), обуславливающих необходимость правоприменительной деятельности. Применение права необходимо:

- когда предусмотренные законодательством права и обязанности не могут возникнуть у конкретных лиц без государственно-властной деятельности компетентных органов (назначение пенсии, выдача паспорта, служба в армии и т. п.);

- когда необходимо осуществлять предусмотренный нормами права контроль за правильностью приобретения прав и возложения юридических обязанностей (нотариально удостоверить сделку, получить лицензию на какую-либо деятельность и т. п.);

- когда необходимо устранить препятствия в использовании субъективных прав, обеспечить надлежащее исполнение юридических обязанностей, т. е. во всех случаях, когда есть спор о праве, правах и обязанностях;

- когда совершено правонарушение и необходимо определить в соответствии с законом правонарушителю меру и вид наказания;

- для применения к конкретному лицу мер поощрения, имеющих правовой характер и порождающих юридические последствия.

В качестве особого способа реализации юридических норм применение права выполняет следующие основные функции.

- *Правонадельительная функция* проявляется в предоставлении конкретным лицам предусмотренных законом субъективных прав и возложении юридических обязанностей в случаях, когда определенные права и обязанности не могут возникнуть у данных лиц без правоприменительной деятельности компетентных государственных органов.

- *Правообеспечительная функция* наглядно проявляется в конфликтных ситуациях при возникновении споров о праве, при неисполнении юридических обязанностей, когда необходимо устранить с помощью компетентных властных органов препятствия при осуществлении субъективных прав, восстановить нарушенные права путем принудительного осуществления юридических обязанностей, в случае правонарушения в

установленном законом порядке возложить на лиц меры юридической ответственности.

▪ *Функция по индивидуальному регулированию общественных отношений.* В процессе своей деятельности правоприменительный орган определяет содержание, меру и объем прав и обязанностей конкретных лиц, объем юридической ответственности, другие условия поведения участников правореализации. Индивидуальное регулирование в условиях статутной правовой системы имеет строго поднормативный характер. Оно осуществляется на основе правовых норм, в пределах, установленных законодателем. Эта функция применения права выражает меру оперативной самостоятельности и свободу правоприменительных органов в принятии решения в рамках закона. В ней проявляется возможность активного воздействия правоприменительных органов на разрешение правовых ситуаций в процессе правоприменительной деятельности.

3.7.3. Основные требования, предъявляемые к правоприменительной деятельности. Стадии применения права

Правоприменительная деятельность складывается из взаимосвязанных стадий, которые состоят из определенных действий правоприменителей. При этом на каждой стадии достигается выполнение определенных требований, предъявляемых к процессу правоприменения.

1. *Установление фактических обстоятельств дела.* На этой стадии достигается *обоснованность* правоприменительной деятельности. Фактические обстоятельства – это жизненные факты, явления действительности, образующие фактическую основу применения права. Эти факты выражают ту жизненную ситуацию, которая нуждается в разрешении в правовом порядке.

Установление и анализ фактических обстоятельств юридического дела включает следующие действия правоприменителя:

- определение круга юридически значимых фактов, выделение главного факта – юридического факта, влекущего возникновение или прекращение юридических последствий;
- сбор и процессуальное закрепление установленных фактов;
- исследование фактов, т. е. установление их достоверности и достаточности;
- оценка фактов с точки зрения их истинности или ложности.

Дальнейшие правоприменительные действия и решения основываются на точно установленных фактах.

2. *Выбор и анализ юридических норм* образуют правовую основу дела. На этой стадии достигается *законность* принимаемых решений.

Выбор юридических норм осуществляется путем правовой квалификации фактических обстоятельств юридического дела. *Правовая квалификация* – это юридическая оценка всей совокупности фактических обстоятельств дела путем отнесения данного случая (главного факта) к определенным юридическим нормам.

Эта стадия включает следующие действия правоприменителя:

- выбор нормы права, рассчитанной на данные фактические обстоятельства;
- проверка подлинности нормы и ее действие во времени, в пространстве и по кругу лиц («высшая» критика);
- проверка правильности текста нормативного акта («низшая» критика);
- уяснение смысла и содержания нормы, изучение актов официального толкования юридической нормы.

3. *Принятие решения и его документальное оформление.* Решение юридического дела как завершающая стадия или итог применения права – это разрешение данной жизненной ситуации, потребовавшей приведение в действие на властной основе действующего права, закона. Здесь на основе точно установленных фактических данных, в соответствии с юридическими нормами решается конкретное юридическое дело и документально оформляется правоприменительный акт. При этом достигается *целесообразность* и *эффективность* правоприменительного решения в рамках законности. Целесообразность – достижение цели, поставленной в нормах наиболее оптимальными правовыми средствами и методами в данной конкретной ситуации в пределах, предусмотренных законом. Эффективность – соотношение между целью, поставленной в нормах права, и результатом, достигнутым правоприменителем.

Решение юридического дела включает следующие действия правоприменителя:

- подготовку проекта правоприменительного акта;
- проверку соответствия правоприменительного акта правовым предписаниям и фактическим обстоятельствам дела;
- документальное оформление правоприменительного акта, его утверждение и предписание;
- доведение до заинтересованного субъекта содержания принятого решения.

3.7.4. Акты применения права: понятие, признаки, виды

Правоприменительная деятельность завершается вынесением правоприменительного акта – индивидуального, государственного властного веления, предписания, облачаемого в форму акта-документа – решения, определения, приговора, приказа и т. д.

Правоприменительный акт – официальный правовой акт-документ компетентного органа, содержащий индивидуальное государственно-властное веление по конкретному юридическому делу, принятый на основе соответствующих норм права с целью нормальной реализации субъективных прав и обязанностей, установления их меры и объема.

Акты применения права отличаются следующими признаками:

- принимаются компетентными органами, должностными лицами, обладающими властными полномочиями;
- носят государственно-властный, обязательный характер;
- имеют индивидуальное значение, всегда персонифицированы, содержащиеся в нем правоположения рассчитаны только на конкретный, строго определенный случай;
- имеют документальную письменную форму;
- выражают решение юридического дела, определяют меру и объем субъективных прав и обязанностей, их наличие или отсутствие, меру и вид юридической ответственности;
- выступают юридическими фактами, т. е. влекут возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Акты применения права многочисленны и разнообразны, они могут быть классифицированы по различным основаниям. Главные из них: виды субъектов, от которых исходят акты; функции актов в механизме правового регулирования. По последнему основанию различаются следующие акты.

1. Акты, которые принимаются в рамках оперативно-исполнительной и юрисдикционной деятельности и направлены на реализацию субъективных прав и юридических обязанностей. К ним относятся:

- конкретизирующие (акты приема на работу, о назначении пенсии и т. п.);
- разрешительные (прием и выход из гражданства, разрешение на приобретение и использование оружия и т. д.);
- регистрационные (регистрация договора купли-продажи жилого дома, включение в списки избирателей и т. п.);
- учредительные (регистрация добровольных объединений, юридических лиц и т. д.)

2. Акты, выносимые в порядке разрешения споров о праве и охране правопорядка (правообеспечительные, правоохранительные акты). В них содержится властное предписание исполнить юридическую обязанность, устраняются препятствия в использовании субъективных прав, определяются мера и объем юридической ответственности. В целях обеспечения эффективности правового регулирования правоприменительные акты должны отвечать определенным требованиям, т. е. обязательным условиям. Имеется три основных группы этих условий.

Требования к содержанию правоприменительного акта. По своему содержанию правоприменительный акт должен соответствовать общим требованиям правильного применения права, т. е. должен быть *законным и обоснованным*. Одним из выражений соблюдения этих условий является издание акта в пределах компетенции правоприменительных органов.

Требование к порядку издания акта. Издание акта подчиняется определенной процедуре, направленной на обеспечение законности и обоснованности принимаемого решения. Эта процедура, регламентированная нормами процессуального права, охватывает как действия, связанные с установлением обстоятельств дела и анализом юридических норм, так и действия по вынесению решения.

Требование к форме акта. Эти правила предусматривают юридическую обязательность соблюдения ряда «формальных моментов» при документальном оформлении правоприменительных актов. При принятии определенного решения правоприменительный орган должен выразить его в установленной форме. В законодательстве нередко предусматриваются известные типовые «формуляры» документов, в которые оформляется принятое решение. В ряде случаев предельно строго определяется название соответствующих документов. Таковы, например, «приговоры», «решения», «определения», «протесты», «представления» и т. д. В нормах процессуальных и некоторых материальных отраслей права предусматривается точный перечень реквизитов документа, закрепляющего акт применения.

В своей совокупности изложенные требования образуют обязательные условия, которым должен соответствовать правоприменительный акт. Несоблюдение этих условий может повлечь за собой отмену данного акта. Для того чтобы обеспечить возможность заинтересованным лицам возбудить вопрос об отмене или изменении акта применения права, в законодательстве установлен порядок обжалования и опротестования различных правоприменительных актов.

3.7.5. Пробелы в праве, способы их устранения, восполнения и преодоления

Правоприменительная деятельность может быть выражена в виде силлогизма, в котором малая посылка (фактические жизненные обстоятельства) подводится под большую (нормы права), и на основании этого выносится правоприменительное решение (умозаключение). В некоторых случаях правоприменительный орган встречается с дополнительными трудностями, что получило наименование «нетипичные ситуации правоприменительного процесса». Указанные ситуации отличаются следующими общими чертами: они не исключают существенных свойств правоприменительного процесса.

менительной деятельности; с точки зрения правовой основы или по своему фактическому составу они содержат элементы, отклоняющиеся от идеальной модели правоприменения; наличие нетипичных ситуаций носит объективный характер, ибо они – суть проявления многообразия и сложности правовой жизни общества.

К нетипичным ситуациям правоприменительного процесса относят:

- правоприменение при пробелах в праве;
- правоприменение при осуществлении конкретизации правовых норм;
- применение права при значительном допущении усмотрения правоприменителя;
- применение права при производстве правового эксперимента.

В общей теории права особое значение приобретает характеристика правоприменительной деятельности при пробелах в праве. Нетипичность условий правоприменения проявляется здесь прежде всего в том, что отсутствует подлежащая применению норма права, выраженная в законодательном предписании.

Пробел в праве – это полное или частичное отсутствие в действующих законах юридических норм, разрешающих конкретную жизненную ситуацию, находящуюся в сфере правового регулирования.

Пробелы в праве необходимо отличать от мнимых пробелов. Конкретное отношение должно находиться в сфере правового регулирования, и должна отсутствовать конкретная норма, регулирующая это отношение. Перед нами – именно «пробел», т. е. определенный пропуск, недостаток в регламентации данных общественных отношений. Следовательно, речь идет в данном случае не о тех жизненных ситуациях, которые правом вообще не урегулированы. Регламентация таких ситуаций – дело правотворческих органов. При пробелах в праве данные факты в целом находятся в сфере правового регулирования. Они, по крайней мере, охватываются его принципами и, таким образом, регламентированы правом, поэтому правоприменительные органы обязаны рассмотреть данную правовую ситуацию и вынести по ней определенное решение.

Пробелы в праве подлежат устранению, восполнению и преодолению.

Устраняются, т. е. полностью ликвидируются пробелы в праве в результате правотворческой деятельности путем внесения изменений и дополнений в законы, установления в них новых юридических норм.

Восполняются пробелы в праве в результате особой интерпретационной деятельности, прежде всего высших юрисдикционных органов (Конституционный суд РФ, Верховный суд РФ) путем выработки правовых положений, содержащихся в соответствующих правовых актах официального нормативного толкования. По своей юридической природе подобные правовые положения являются прецедентами нормативного толкования и

представляют собой «сгустки» профессионального правосознания на грани их перерастания в юридические нормы.

Преодолеваются пробелы в праве в процессе правоприменительной деятельности по отношению к конкретному случаю, при разрешении данной жизненной ситуации. При этом сам пробел сохраняется, и при решении других подобных дел правоприменительный орган сталкивается вновь с этим пробелом. В юриспруденции выработаны следующие *способы преодоления* пробелов в процессе применения права:

- *аналогия права* – способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе общих начал (принципов) и смысла законодательства;
- *аналогия закона* – способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе конкретной нормы закона, регулирующей сходные с рассматриваемым случаем отношения;
- *субсидиарное применение права* – способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы из другой отрасли права.

Применение права по аналогии возможно при наличии следующих условий:

- решение дела по аналогии допустимо только в случае полного отсутствия и неполноты правовых норм;
- разрешаемая жизненная ситуация должна находиться в сфере правового регулирования (должен быть истинный пробел, а не мнимый);
- аналогия недопустима, если она прямо запрещена законом (ст. 3 УК РФ);
- выработанное в ходе использования аналогии права положение не должно противоречить ни одному из действующих предписаний закона.

Аналогия должна применяться строго в соответствии с требованиями законности, поэтому использовать аналогию могут только органы правосудия – суды – с соблюдением всех процессуальных норм и процессуальных гарантий.

3.7.6. Толкование норм права: понятие, этапы, способы толкования норм права (способы уяснения), виды толкования

Для надлежащей и эффективной реализации права необходимо правильное понимание смысла правовых норм. От этого во многом зависит точность их соблюдения и применения. Средством правильного понимания норм права является толкование нормативных актов, в которых данные нормы закреплены.

Толкование права – это деятельность по выяснению подлинного содержания (смысла) правовых норм. Толкование необходимо для правиль-

ного понимания отдельных слов и предложений, для расшифровки юридических терминов и устранения отдельных недостатков в формулировании правовых норм. Оно призвано обеспечить раскрытие истинного смысла правовых норм, выяснение действительной воли законодателя, выраженной в нормативно-правовых актах. Поэтому толкование выступает необходимым условием правового регулирования в целом и применения норм права в частности.

При толковании познается содержание норм права, выясняется, какие права и обязанности могут возникнуть на основе этих норм. Толкование нормативных актов складывается из основных этапов: 1) *уяснение* содержания правового акта лицом, осуществляющим толкование (интерпретатором) «для себя»; 2) *разъяснение* содержания нормативного акта, внешнее выявление его содержания «для других».

Во всех случаях претворения норм права в жизнь необходимо, чтобы соответствующие лица установили его содержание «для себя». Уяснение осуществляется совместно с другой деятельностью по реализации права и не имеет особого внешнего выражения. При разъяснении нормативно-правового акта интерпретатор определенным образом внешне выражает свое понимание для правильного осмысления данного акта другими лицами. Разъяснение часто выражается в особых (интерпретационных) актах. В этом случае толкование призвано содействовать единообразному пониманию правовых актов, обеспечить на будущее повсеместное правильное уяснение их содержания.

Уясняются нормативные акты при помощи определенных способов или приемов толкования. *Способы толкования* – это определенные методы, с помощью которых обеспечивается уяснение нормативного акта. Опираясь на понятия и законы наук, в том числе наук юридических, способы толкования призваны обеспечить проникновение мысли интерпретатора от текста нормативного акта в его содержание, сущности. Основными способами толкования являются: грамматический, логический, систематический, специально-юридический, историко-политический.

Грамматическое толкование – это исследование словесного текста нормативного акта, основанное на данных филологии – объективных законах языка (грамматики, лексики, семантики). Прежде всего, здесь уясняется значение отдельных слов. Словам в законе необходимо придавать тот смысл, какой они имеют в литературном словоупотреблении, учитывая изменение смысла слов с течением времени и ходом истории. Главное при этом – понимать слова так, как понимал их законодатель при принятии закона. При грамматическом толковании также уясняется смысл предложений в целом. Для этого сопоставляются грамматические формы слов, устанавливаются связи между словами. Существенное значение при этом играют знаки препинания, соединительные и разделительные союзы и т. д.

Логическое толкование – это уяснение содержания нормативного акта путем непосредственно законов и правил логики. Предметом анализа являются здесь не сами по себе слова, а обозначаемые ими понятия, соотношение этих понятий. В большинстве случаев законы и правила логики выражаются и в других способах толкования. Иногда, например, для точного уяснения смысла нормы необходимо применить такие логические приемы, как «доведение до абсурда», «доказательство от противного». Эти и другие логические приемы широко используются и на практике, и при толковании нормативных актов при научных исследованиях.

Систематическое толкование – это уяснение содержания нормы в ее связи с другими нормами, исследование, основанное на данных юридической науки о системности права. Необходимость систематического толкования обусловлена не только единством воли законодателя в пределах данной страны, но и системностью права, существующей специализацией правовых норм. Отдельная норма выступает в качестве регулятора общественных отношений лишь в системе норм. Поэтому для понимания смысла нормативного акта нужно брать норму в ее связи с другими нормами.

Специально-юридическое толкование – это исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя, основанное на данных юридической науки и прежде всего юридической техники. Оно направлено на то, чтобы на базе специальных юридических знаний раскрыть содержание юридических терминов, конструкций, отдельных разновидностей юридических норм. Подчас даже такие выражения и термины, которые на первый взгляд представляются совершенно ясными, требуют на практике расшифровки на основе специальных юридических знаний («мелкое хищение», «хищение по предварительному сговору»). Специально-юридическое толкование предполагает наличие определенного уровня знаний у интерпретатора, возможность использования при толковании научно-практических комментариев законодательства и судебной практики, монографической литературы и др.

Историко-политическое толкование – это исследование социально-политического содержания и значения нормы, основанное на использовании данных всех общественных наук. При таком толковании особо существенное значение принадлежит:

- уяснению цели издания данного нормативного акта;
- анализу социально-политической обстановки и причин, обусловивших его издание;
- сопоставлению толкуемого акта с общими принципами права, отрасли права, правового института.

Важное значение имеет *толкование норм права по объему*. Это логическое продолжение и завершение процесса толкования – уяснения смысла и содержания норм права. Вместе с тем оно выступает и как зако-

номерный результат всего предшествующего процесса применения рассмотренных выше способов толкования. Выводы, которые вытекают непосредственно из буквального текста (буквы) нормативного акта, – это по сути дела конечные результаты толкования. С этой точки зрения результаты толкования могут быть подразделены на буквальное, распространительное и ограничительное толкование.

Буквальное – способ толкования, заключающийся в уяснении того, что смысл словесной формулировки нормы правового акта совпадает с подлинным смыслом данной нормы. Как правило, толкование является буквальным. Буква и дух закона, его текстуальное выражение и его действительный смысл полностью совпадают.

Распространительное и ограничительное толкование являются исключительными, представляют собой достаточно редкие случаи. Расширительное (распространительное) толкование – способ толкования, заключающийся в уяснении того, что смысл словесной формулировки нормы правового акта более узок по сравнению с подлинным смыслом данной нормы. Поэтому смысл словесной формулировки данной нормы правового акта должен быть расширен до подлинного смысла нормы при толковании. Ограничительное толкование – способ толкования, заключающийся в уяснении того, что смысл словесной формулировки нормы правового акта шире подлинного смысла данной нормы. Поэтому смысл словесной формулировки данной нормы правового акта должен быть ограничен до подлинного смысла нормы при толковании.

Вторая стадия толкования норм права называется разъяснением и заключается в выражении подлинного смысла норм права «для других». Разъяснять нормативно-правовые акты в принципе могут все лица, но значение такого разъяснения неодинаково. В зависимости от *юридических последствий*, которые наступают в результате толкования-разъяснения, его подразделяют на два вида: официальное и неофициальное.

Официальное толкование носит властно-обязательный, категорический характер и содержится в актах специально уполномоченных государственных органов (как правило, государственных). Официальное толкование подразделяется на нормативное и казуальное.

Нормативное толкование – это разъяснение, которое, как и норма права, обладает общим действием – распространяется на неопределенный круг лиц и неограниченное количество случаев. Оно неотделимо от самого нормативного акта, применяется вместе с ним. К нормативному толкованию относятся:

а) *аутентичное толкование* – разъяснение, исходящее от того же самого органа, который издал нормативный акт. Оно основано на правотворческих функциях данного органа: издав нормативный акт, он вправе в любое время дать необходимое с его точки зрения разъяснение;

б) *легальное толкование* – разъяснение, исходящее от компетентных органов в отношении нормативных актов, изданных иными органами. Оно может носить подзаконный характер, причем его юридическая сила должна строго соответствовать компетенции этих органов.

Казуальное толкование – разъяснение нормативного акта, обязательное только для данного конкретного случая. При решении других дел оно может играть роль образца, примера, помогающего раскрыть смысл юридической нормы.

Следует подчеркнуть, что официальное толкование отличается несколькими признаками. Оно:

1) дается уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами; данное полномочие закрепляется в специальных актах;

2) имеет обязательное значение для других субъектов;

3) является юридически значимым, так как вызывает юридические последствия и ориентирует на единообразное понимание юридической нормы;

4) выражается в специальных юридических актах – *актах толкования права (интерпретационных актах)*. Под ними понимаются правовые акты, которые содержат разъяснение смысла юридических норм и выносятся уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами.

Неофициальное толкование – это толкование, не имеющее формального юридически обязательного значения, лишённое властной юридической силы. Виды: обыденное, профессиональное (компетентное), научное (доктринальное).

3.8. Правонарушение и юридическая ответственность

Основные вопросы.

3.8.1. Понятие правонарушения, его признаки, юридический состав.

3.8.2. Виды правонарушений.

3.8.3. Юридическая ответственность: понятие и признаки.

3.8.4. Цели и принципы юридической ответственности.

3.8.5. Виды юридической ответственности.

3.8.1. Понятие правонарушения, его признаки, юридический состав

Право стремится к тому, чтобы все субъекты правового общения были законопослушными лицами и совершали исключительно правомер-

ные поступки. Однако эта цель недостижима в обозримом будущем. Субъекты склонны нарушать закон и совершать преступления, проступки, деликты. В целом противоправные деяния называются правонарушениями. Правонарушение – общественно опасное или вредное деяние, противоправное, виновное, совершенное деликтоспособным субъектом.

Под деянием понимается действие или бездействие субъекта. Юридическому преследованию подвергается только незаконное внешнее поведение субъекта, но не его мысли, пусть даже вредные – «за мысли не судят». Вредные мысли могут подвергаться нравственному осуждению – «не желай другому зла». Но закон наказывает только за внешнее противоправное действие или же бездействие, когда субъект обязан был по закону действовать, но бездействовал.

Общественная опасность или вредность деяния состоит в том, что правонарушение наносит ущерб государству, личности, обществу, вызывает или может вызвать негативные последствия. Вред может быть материальным и моральным, восполнимым и невосполнимым, физическим и духовным, значительным и незначительным и т. д. Важно подчеркнуть, что юридическому преследованию подвергается только деяние, нанесшее общественно значимый, существенный, значительный вред. Например, можно представить, что человек украл у своего соседа спичку. По внешним признакам он совершил преступление – хищение чужого имущества. Но стоимость спички настолько мала и нанесенный вред настолько незначителен, что человек не будет привлекаться к уголовной ответственности. Статья 14 Уголовного кодекса РФ указывает: «Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности».

Противоправность деяния означает, что оно противоречит действующим нормам права. Виновность субъекта, совершившего противоправное деяние, означает, что субъект осознает или должен осознавать общественную опасность или вредность своих действий, предвидит опасные последствия, желает их наступления, либо самонадеянно рассчитывает их предотвратить. При этом субъект действует на основе свободы воли, имеет свободу выбора поведения и не подвергается извне физическому или психическому принуждению. Деликтоспособность физического или юридического лица означает, что субъект правонарушения должен обладать способностью нести юридическую ответственность. Все перечисленные признаки правонарушения являются существенными или обязательными, и отсутствие хотя бы одного из них исключает возможность квалифицировать деяние как правонарушение.

Понятие «правонарушение» тесно связано с понятием «состав правонарушения». Первое понятие содержит существенные признаки любого

правонарушения. Понятие «состав правонарушения» необходимо для конкретизации отдельного правонарушения, выявления юридических фактов, присущих именно данному правонарушению, и, таким образом, выдвижения оснований для привлечения субъекта к определенному виду юридической ответственности и индивидуализации выносимой меры наказания.

Состав правонарушения – это совокупность объективных и субъективных признаков конкретного деяния, которые характеризуют его как правонарушение и являются основанием привлечения субъекта правонарушения к юридической ответственности. К числу обязательных элементов состава правонарушения относятся: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона правонарушения

Объектом правонарушения являются в самом общем виде общественные отношения, регулируемые и охраняемые законом и правом. Правонарушитель своими действиями разрушает сложившийся правопорядок. Нельзя представить существование безобъектных правонарушений. Таким образом, выделяется общий объект правонарушения – вся совокупность правоотношений, сложившийся правопорядок. Общественные отношения, урегулированные нормами права, имеют определенную структуру и состоят из нескольких элементов. К ним относятся и субъекты как стороны отношений, и объекты, по поводу которых устанавливаются юридические связи между субъектами, и правомочия и обязанности, возникающие у субъектов в отношении. На них-то и направлено конкретное правонарушение. В этой связи наряду с общим объектом можно выделить и непосредственный объект правонарушения. Непосредственные объекты многообразны. Ими могут быть, например, жизнь, честь, достоинство, здоровье человека, имущественные, трудовые, политические права граждан, государственный строй, состояние окружающей среды и т. д. Таким образом, любое правонарушение посягает одновременно на общий и непосредственный объект.

Субъектом правонарушения признается достигшее определенного возраста деликтоспособное, вменяемое физическое лицо, а также социальная организация – юридическое лицо. Человек, совершающий правонарушение, становится субъектом правонарушения, а затем и субъектом, который несет юридическую ответственность. Считается, что физическое лицо, обладающее деликтоспособностью, достигло социальной зрелости как личность и способно сознательно нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение. В законодательстве установлен различный возраст деликтоспособности физических лиц. Например, уголовная ответственность в Российской Федерации установлена с 16 лет, а по ряду составов преступлений – с 14 лет (за убийство, разбой, грабеж, терроризм и др.). Юридические лица также должны обладать деликтоспособностью, которая возникает у них с момента государственной регистрации.

Субъективная сторона правонарушения характеризует его с, так сказать, внутренней стороны – психологического состояния субъекта при совершении правонарушения, т. е. с позиции виновности. Вина – это психическое отношение субъекта к совершаемому им общественно опасному или вредному деянию и его последствиям.

Выделяется две формы вины – умысел и неосторожность. Умысел бывает прямой и косвенный, а неосторожность – легкомыслие и небрежность. Форма вины определяется тремя признаками: осознанием субъектом противоправности своего деяния; предвидением вредных последствий своего деяния; отношением к этим последствиям. Правонарушение признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления. Правонарушение признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично. Правонарушение признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий. Правонарушение признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. Уголовное право рассматривает виновность только физических лиц.

В гражданском праве субъектами правоотношений часто выступают юридические лица. В области гражданско-правовых правонарушений принято руководствоваться понятием «вина», которое вытекает из содержания ст. 401 ГК РФ. Статья утверждает: «Лицо, не исполнившее обязательства, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства». Таким образом, вина в гражданском праве определяется как психическое отношение лица к деянию, которое выразилось в непринятии лицом мер для надлежащего исполнения обязательства с той степенью заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота.

За административные правонарушения вина юридического лица определена в статье 2.1 КоАП РФ: «Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению».

Объективная сторона правонарушения характеризует его с внешней стороны, как акт внешнего деяния в социальной реальности. Существенными или обязательными признаками объективной стороны являются: а) противоправность деяния, б) общественно вредные последствия, наступившие после деяния, в) причинная связь между деянием и наступившими последствиями. Правонарушитель своим волевым противоправным деянием причиняет вред личным, коллективным, государственным или общественным интересам. Этот вред может иметь как имущественный характер (хищение, уничтожение имущества, упущенная выгода), так и неимущественный (причинение телесных повреждений, клевета, утрата возможности осуществить право).

Связь между деянием и наступившими последствиями должна быть прямой, а не случайной. Иначе говоря, должна быть установлена причинно-следственная связь между деянием и вредными последствиями. Лицо может отвечать только за те последствия, которые являются результатом его деяния, которые находятся с ним в причинной связи. Если причинение вреда объекту обусловлено не деянием лица, а действиями третьих лиц, влиянием внешних сил, то совершённое деяние не может быть признано преступным. Например, причинную связь между выстрелом в сердце и смертью потерпевшего установить несложно. Однако есть ли причинная связь между выговором, который вынес начальник своему подчиненному за плохую работу, и смертью подчиненного на следующий день вследствие инфаркта. Установление объективной стороны правонарушения – одна из сложнейших задач в юридической практике.

Итак, если все четыре элемента юридического состава правонарушения имеются в наличии, значит, совершено правонарушение, за которое должна последовать юридическая ответственность.

3.8.2. Виды правонарушений

Правонарушения чаще всего классифицируются по отраслям права: уголовные, административные, гражданские, финансовые, дисциплинарные и др. В зависимости от степени социальной опасности или вредности правонарушения делятся на преступления (в уголовном праве) и иные правонарушения или проступки (в иных отраслях).

Преступления посягают на наиболее важные общественные отношения и потому характеризуются как наиболее опасные для общества противоправные деяния по сравнению с проступками. Статья 14 УК РФ дает следующее определение: «Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания». Уголовный кодекс выделяет преступления небольшой и средней тяжести, а также тяжкие и особо тяжкие преступления.

Административное правонарушение представляет собой противоправное, виновное действие или бездействие физического или юридического лица, за которое Кодексом РФ об административных правонарушениях или соответствующими законами субъектов Федерации установлена административная ответственность (ст. 2.1). Особенность административных правонарушений заключается в том, что правонарушитель не находится в трудовых или служебных отношениях с органами или должностными лицами, обладающими правом наложения административных наказаний. Административные правонарушения отличаются от преступлений нередко именно степенью общественной опасности. Административными правонарушениями являются, например, нарушение правил противопожарной безопасности, санитарной гигиены на государственных и частных предприятиях, безбилетный проезд в общественном транспорте.

Дисциплинарные проступки нарушают внутренний распорядок организации, учебную, военную, служебную, иные виды дисциплины. Санкции за совершение дисциплинарных проступков устанавливаются Трудовым кодексом РФ, уставами различных ведомств, положениями, инструкциями, иными локальными актами организаций. Прогулы, опоздания на работу, нетрезвое состояние при исполнении служебных обязанностей, невыполнение распоряжений администрации – все это примеры дисциплинарных проступков.

Гражданские деликты совершаются в сфере имущественных и неимущественных отношений и представляют собой действия, нарушающие нормы гражданского законодательства, условия договора и причиняющие вред личности или ее имуществу. При этом под вредом понимается умаление личного или имущественного блага. Публичные высказывания, публикации в печати, унижающие честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, действие, причиняющее ущерб имуществу, неисполнение обязательств, прежде всего невыполнение договора, нарушение авторских прав – все это примеры деликтов.

Процессуальные правонарушения посягают на установленные законом юридические процедуры, например, при проведении предварительного следствия по уголовным делам, при совершении нотариальных действий, при производстве дел в судах общей юрисдикции, при осуществле-

нии конституционного правосудия. Процессуальное правонарушение выражается в нарушении гражданами или государственными органами интересов правосудия или процессуальных прав стороны, с которой правонарушитель состоит в правоотношении. Это объективно неправомерные действия: отказ суда от удовлетворения ходатайства, принятие искового заявления, не соответствующего установленной форме и др.

Правонарушения можно классифицировать и по сферам жизни общества: экономической, социальной, политической. В связи с этим различают три вида правонарушений: 1) в области экономических отношений (собственность, труд, распределение и др.); 2) в области социально-бытовых отношений (семья, быт, общественный порядок); 3) в сфере управления (деятельность государственного аппарата, общегражданские обязанности).

3.8.3. Юридическая ответственность: понятие и признаки

Понятие юридической ответственности до сих пор вызывает споры среди ученых-юристов. Достаточно распространенной является точка зрения, утверждающая, что юридическая ответственность – это обязанность субъекта претерпевать меры государственного принудительного воздействия (санкции) за совершенное правонарушение (С. С. Алексеев). Такое определение широко распространено среди юристов-практиков, его успешно применяют в повседневной работе прокуроры, следователи, судьи, адвокаты. Оно согласуется с использованием термина «ответственность» в обыденной жизни, журналистской работе, публицистической деятельности. В этом смысле мы употребляем термин «ответственность» в таких, например, фразах: «Убийца матери и ребенка надеялся скрыться, но был пойман и понес суровую ответственность»; «Хулиган, учинивший драку в самолете, сполна ответил за содеянное»; «Вандалы разрушили мраморные скульптуры в Летнем саду Санкт-Петербурга. Мы требуем, чтобы они были пойманы и привлечены к ответственности по всей строгости закона»; «Военный преступник, бандеровец, который участвовал в расстреле и сожжении мирных жителей деревни Хатынь в Белоруссии в период Великой Отечественной войны, скрылся в Канаде и так и не понес ответственности за свои злодеяния». В данной концепции юридическая ответственность практически отождествляется с понятием «санкция».

Более сложное понимание юридической ответственности развивается рядом ученых, которые трактуют ответственность как особого рода правоотношение – охранительное правоотношение, возникающее на основе правонарушения. «Юридическая ответственность – вид социальной ответственности; возникшее из правонарушения правовое отношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на

которого возлагается обязанность претерпевать соответствующие лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение, за нарушение требований, которые содержатся в нормах права». (Юридическая энциклопедия / Под ред. М. Ю. Тихомирова. – М., 2001. – С. 949). Сторонники данной концепции вполне справедливо доказывают, что ответственность следует рассматривать как охранительное правоотношение. Сущность данного института вытекает из его названия: «ответственность». Иными словами, это понятие утверждает, с одной стороны, право одного субъекта призывать к ответу другого субъекта и, с другой стороны, обязанность второго субъекта держать ответ, отвечать за свои деяния перед первым.

В данном смысле понятие «юридическая ответственность» употребляется, например, в таких фразах: «По факту убийства депутата возбуждено уголовное дело. К уголовной ответственности привлечен неработающий Петров в качестве соучастника преступления»; «Проверка университета выявила серьезные упущения в учебной работе вуза. Ректор несет персональную ответственность за упущения в работе перед Минобрнауки РФ»; «Губернатор региона несет ответственность за нецелевое использование бюджетных средств перед Президентом РФ»; «Подрядчик отвечает за срыв сроков исполнения заказа перед заказчиком».

Данное понимание юридической ответственности широко принято среди ученых-юристов и характеризуется несколькими признаками. Юридическая ответственность:

1) возникает на основе совершенного правонарушения. Выделяются фактическое и юридическое основания юридической ответственности. *Фактическое основание* – совершение правонарушения. *Юридическое основание* – норма права, которая нарушается данным правонарушением;

2) представляет собой *специфическое правоотношение*, субъектами которого выступают, с одной стороны, государство, а с другой – физическое или юридическое лицо, допустившее правонарушение;

3) содержит *наличие вины* как необходимое условие ее наступления. Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 30 июля 2001 г. указал, что вина как элемент субъективной стороны состава правонарушения является одним из конституционных принципов юридической ответственности;

4) связана с *государственным принуждением*;

5) выступает в качестве *неблагоприятных последствий* для правонарушителя;

6) всегда осуществляется в особой *процессуальной форме*, которая регулируется действующим законодательством.

Третий подход к пониманию юридической ответственности связан с рассмотрением ее в двух аспектах. Ученые рассматривают ответствен-

ность в традиционном, или так называемом *ретроспективном (негативном) смысле, т. е.* ответственность за совершенное правонарушение, негативное действие, и *позитивном смысле, т. е.* ответственность за совершенное значимое позитивное действие. Исследователи здесь рассуждают так. Юридическая ответственность – это вид социальной ответственности. Сама социальная ответственность предполагает подотчетность одного субъекта перед другим. Когда отец проверяет работу сына в школе, он может обнаружить плохие оценки и дурное поведение сына, но может узнать и об отличных оценках и достойном поведении сына. В первом случае отец накажет ребенка, а во втором – похвалит или даже наградит подарком. И все это происходит в рамках отношения подотчетности сына своему отцу. Таким образом, социальная ответственность носит не только ретроспективный (негативный), но и позитивный характер, а санкции или последствия для проверяемого со стороны проверяющего могут быть как негативные, так и позитивные. К примеру, известный исследователь юридической ответственности Д. А. Липинский является сторонником «двухаспектной» ответственности. Он полагает, что юридическая ответственность – это нормативная, гарантированная и обеспеченная государственным принуждением, убеждением или поощрением юридическая обязанность по соблюдению и исполнению требований норм права, реализующаяся в правомерном поведении субъектов, одобряемом или поощряемом государством, а в случае ее нарушения – обязанность правонарушителя претерпеть осуждение, ограничение прав имущественного или личного неимущественного характера и ее реализация.

Иначе говоря, двухаспектную юридическую ответственность можно рассматривать как отношение подотчетности между субъектами, когда могут налагаться не только меры наказания, но и поощрения по результатам проверки. Юридическая ответственность – правоотношение подотчетности, возникающее при реализации полномочия одного субъекта права, как правило государства, проверять деятельность иного субъекта права и налагать на него меры наказания или поощрения по результатам проверки. Такой тип ответственности широко применяется в административных, конституционных правоотношениях, но не применяется в уголовно-правовых отношениях. Например, именно этот смысл юридической ответственности мы имеем в виду, когда утверждаем: «Президент несет ответственность перед народом за руководство страной»; «Ректор отвечает за работу вуза перед Минобрнауки РФ»; «Командир роты отвечает перед командиром полка за состояние воинской дисциплины в роте»; «Родители несут ответственность перед государством за воспитание своих детей».

Двухаспектная юридическая ответственность характеризуется несколькими признаками.

1. Первый субъект, как правило, государство, имеет право призывать к отчету (проверке) второго субъекта за свои деяния в соответствии с законом.
2. Второй субъект обязан отчитаться перед первым субъектом.
3. Первый субъект имеет право налагать на второго меры наказания или поощрения по результатам проверки.
4. Второй субъект обязан подчиниться наложенным мерам.
5. Отношение юридической ответственности всегда осуществляется в особой *процессуальной форме*, которая регулируется действующим законодательством.

Все названные признаки юридической ответственности являются обязательными и позволяют отграничить ее от других видов социальной ответственности, в том числе моральной. С нашей точки зрения данный подход к пониманию юридической ответственности является наиболее полным при анализе разных аспектов этого важного юридического института и потому может считаться наиболее предпочтительным.

3.8.4. Цели и принципы юридической ответственности

Правонарушитель наносит вред личности, обществу, государству, разрушает установленный правопорядок. Деяния правонарушителя не должны оставаться без оценки и надлежащего наказания в обществе. В противном случае общественный порядок будет неминуемо разрушен, и общество придет в состояние хаоса и самоуничтожения. Еще на ранних стадиях возникновения человеческого общества люди пришли к выводу о необходимости наказания нарушителей общественного порядка с целью сохранения этого порядка. При возникновении государства и права возник институт юридической ответственности, который стал важнейшим инструментом поддержания правопорядка.

В разные времена и у разных народов институт юридической ответственности ставил три главные цели: карательную, компенсационную и профилактическую. Первая цель направлена на наказание виновного. Вторая – на возмещение причиненного вреда, восстановление нарушенных прав. Третья – на предупреждение новых правонарушений. Когда государство наказывает правонарушителя, то оно утверждает принцип социальной справедливости в обществе. Справедливость устанавливает, что определенное деяние в обществе должно сопровождаться и определенным воздаянием. Добро должно вознаграждаться, а зло – наказываться. Одновременно с этим справедливость утверждает, что мера лишения должна соответствовать мере возмещения. Если человека незаконно лишили имущества – оно должно быть возвращено, если его незаконно лишили свободы – она должна быть возвращена, если его

лишили вознаграждения за совершенный труд – оно должно быть выплачено. Государство, наказывая правонарушителя, стремится предотвратить новые правонарушения, которые может совершить тот же самый нарушитель. Наказание сдерживает его от новых незаконных посягательств, оно может привести его даже к исправлению. Кроме того, восстанавливая справедливость в обществе, государство воспитывает своих граждан в духе уважения к закону, правам других граждан и, таким образом, предупреждает возможные попытки преступных деяний со стороны неустойчивых к закону граждан. В Уголовном кодексе Российской Федерации в качестве цели наказания названы: восстановление социальной справедливости, исправление осужденного и предупреждение совершения новых преступлений (ст. 43).

Принципы юридической ответственности служат целям реализации указанных целей. К ним относятся: неотвратимость, законность, обоснованность, справедливость, целесообразность,

Принцип **неотвратимости** утверждает неукоснительное и обязательное привлечение к юридической ответственности правонарушителя. Старая римская максима гласит: «Тот, кто щадит виновного, наказывает невиновных». Безнаказанность правонарушителей опасна и губительна. Она наносит страшный вред правопорядку. Бездействие должностных лиц и правоохранительных органов ведет к социальным потрясениям, распаду общества, гибели государства.

Принцип **законности** предполагает ответственность в рамках закона. Привлечение к юридической ответственности возможно лишь за деяния, запрещенные законом и за совершение которых законом установлена юридическая ответственность. Кроме того, за одно и то же правонарушение возможно применение только одного наказания. Действует старое римское правило: *Non bis in idem* («не дважды за одно и то же»). В статье 50 Конституции Российской Федерации закреплено: «Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление». Одновременно с этим не допускается обратная сила закона. Часть 1 ст. 54 Конституции РФ утверждает: «закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет». Принцип законности требует строго следовать процессуальным нормам при привлечении к юридической ответственности, чтобы исключить произвол и злоупотребления должностных лиц по отношению к лицам, привлекаемым к ответственности.

Принцип **обоснованности** означает, что: а) полно исследованы обстоятельства правонарушения – выявлены все обстоятельства, относящиеся к делу; б) объективно (т. е. не предвзято, не односторонне) оценены выявленные обстоятельства; в) доказана виновность лица в совершении правонарушения; г) выявлены смягчающие и отягчающие вину обстоятельства; д) определена мера наказания в рамках, предусмотренных законом.

Принцип **справедливости** требует, чтобы: а) мера наказания соответствовала мере (тяжести) правонарушения; б) наказание не должно включать в себе физическую жестокость и безнравственное унижение человеческого достоинства. Часть 2 ст. 21 Конституции России утверждает: «Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию».

Принцип **целесообразности** предполагает индивидуализацию мер наказания с учетом личности правонарушителя, его семейного положения, материальных условий жизни, обстоятельств совершения деяния. Этот принцип предоставляет возможность гибко применять меры наказания для достижения целей юридической ответственности. Подсудимый может быть приговорен к реальному, либо условному сроку лишения свободы. Правонарушитель может быть вообще освобожден от ответственности. Например, частью 1 ст. 75 УК РФ установлено, что лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления.

3.8.5. Виды юридической ответственности

Очень часто юридическую ответственность классифицируют по отраслевому признаку. По данному критерию выделяют конституционную, уголовную, административную, гражданскую, дисциплинарную, материальную ответственность.

Конституционная ответственность отличается от других видов ответственности: а) по источникам; б) по основаниям; в) по субъектам; г) по своеобразию санкций. Источниками конституционной ответственности выступают не только Конституция Российской Федерации, но и все конституционное законодательство. Фактическими основаниями конституционной ответственности могут служить, с одной стороны, правонарушения, а с другой стороны, высокое исполнение Конституции Российской Федерации и конституционного законодательства.

Конституционная ответственность распространяется на определенный круг субъектов. Этот круг достаточно широк, поскольку в соответствии со статьей 15 (ч. 2) Конституции России соблюдать ее обязаны органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения. Чаще всего конституционную ответственность связывают с субъектами, которые осуществляют публично-правовые, властно-политические полномочия и принимают общеобязательные управленческие решения. Самостоятельным субъектом выступает

государство в целом, поскольку статья 2 Конституции устанавливает в качестве обязанности государства признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина. Государство является субъектом конституционной ответственности и в случае возмещения вреда, причиненного лицу незаконными действиями (бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53 Конституции РФ). Наибольшим своеобразием отличаются санкции конституционной ответственности, так как их основное назначение – защита конституционного строя Российской Федерации. Среди негативных и позитивных мер конституционной ответственности можно, например, выделить:

а) отрешение от должности Президента Российской Федерации (ст. 93 Конституции);

б) отставку Правительства или отдельных его членов (ст. 117 Конституции);

в) отказ в регистрации, приостановление деятельности или роспуск общественных объединений, в том числе политических партий;

г) признание неконституционными актов или отдельных их частей (ч. 6 ст. 125 Конституции);

д) приостановление действия актов органов исполнительной власти (например, ч. 2 ст. 85 Конституции).

е) присуждение Государственной премии Российской Федерации Президентом Российской Федерации за вклад в развитие науки и техники, литературы и искусства, за выдающиеся производственные результаты.

ж) награждение Государственными наградами Российской Федерации.

Уголовная ответственность бывает только ретроспективной и наступает за совершение преступления. Она характеризуется большей степенью суровости наказания по сравнению с другими видами юридической ответственности. Она выносится только судом и осуществляется по строгим процессуальным правилам и применяется только к физическим лицам. Преступность деяния, его наказуемость определяются исключительно Уголовным кодексом Российской Федерации.

Административная ответственность близка к уголовной. Административные правонарушения сходны с преступлениями в том, что имеют общий объект посягательства, однако степень их общественной опасности меньше, чем у преступлений. Иногда провести грань между преступным деянием и административным правонарушением довольно сложно, например, в случае с хулиганскими действиями субъекта. Общее правило устанавливает, что к административной ответственности привлекается субъект в том случае, если его деяние по своему характеру не квалифицируется как преступление. Административная ответственность отличается меньшей суровостью наказания и бывает как ретроспективной, так и позитивной. Привлекать к административной ответственности могут су-

ды, а также органы исполнительной власти и должностные лица, в частности комиссии по делам несовершеннолетних, органы внутренних дел, государственные инспекции, налоговые, таможенные органы. Административная ответственность, в отличие от уголовной, не влечет судимости. Субъектами административной ответственности, в отличие от уголовной, являются физические лица в возрасте с 16 лет, а также юридические лица по отдельным видам административных правонарушений (нарушение правил ведения строительных работ и др.). Санкциями по административной ответственности могут быть: предупреждение; административный штраф; лишение специального права, предоставленного физическому лицу; административный арест; дисквалификация; конфискация орудия совершения проступка; административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства; а также ведомственные поощрения и награды, например, за отличные показатели в работе.

Гражданско-правовая ответственность обычно носит имущественный характер. Например, за нанесенный моральный вред устанавливается возмещение в денежной форме. Суд может вынести наказание и неимущественного характера, например, суд может обязать средство массовой информации дать опровержение опубликованных данных, которые порочат деловую репутацию лица.

К **дисциплинарной ответственности** работник привлекается за неисполнение или ненадлежащее исполнение им своих трудовых обязанностей, либо, наоборот, за высокие положительные достижения в трудовой деятельности. Иначе говоря, фактическим основанием привлечения к данному виду ответственности является совершение дисциплинарного проступка, либо достижение высоких трудовых показателей. Общая дисциплинарная ответственность наступает на основании Трудового кодекса; специальная – на основе уставов, положений о дисциплине; дисциплинарная ответственность в порядке подчиненности применяется для руководителей предприятия, учреждения, организации и их заместителей. К санкциям общей дисциплинарной ответственности относятся замечание, выговор, увольнение, а также благодарность, премирование, иные поощрения. Специальная дисциплинарная ответственность установлена для сотрудников правоохранительных органов, военнослужащих, для работников речного, морского, железнодорожного транспорта, связи. К мерам дисциплинарных взысканий относятся: предупреждение о неполном служебном соответствии, понижение в должности, понижение в специальном звании, отстранение от работы и др. К мерам поощрения, наоборот, относятся повышение в должности, повышение в специальном звании и др. К дисциплинарной ответственности в порядке подчиненности работодатель может привлекать руководителя организации, его заместителей и налагать дис-

циплинарное взыскание вплоть до увольнения, либо выносить поощрения в виде благодарности, премирования и пр.

Материальная ответственность заключается в обязанности работодателя возместить ущерб, нанесенный работнику, либо обязанность работника возместить ущерб работодателю, причиненный в результате виновного противоправного действия или бездействия (ст. 232, 233 ТК РФ). Материальная ответственность наступает независимо от привлечения лица к иным видам ответственности – дисциплинарной, административной или уголовной. Работодатель несет материальную ответственность перед работником: за задержку выплаты заработной платы; в случае незаконного увольнения или перевода на другую работу; за причинение морального вреда и т. д. Работник несет материальную ответственность перед работодателем за умышленное уничтожение или порчу материалов, инструмента, готовой продукции; если ущерб причинен в состоянии алкогольного опьянения и т. д.

3.9. Законность и правопорядок

Основные вопросы.

3.9.1. Понятие и принципы законности.

3.9.2. Понятие правопорядка.

3.9.1. Понятие и принципы законности

Утверждение римского юриста Ульпиана «*Dura lex sed lex*» (Ulp. D. 40, 9, 12, 1) – «Суров закон, но это – закон» (поэтому его нужно соблюдать неукоснительно в любых обстоятельствах), по сути дела, является первой в истории дефиницией законности как требования строгого соблюдения действующих в обществе законов. Однако поскольку законность в разные исторические периоды осмысливалась знатоками права – юристами под разными углами зрения, то в теории права к законности применяются различные определения. Она рассматривается то как идея, элемент общественного сознания, то как требование общеобязательности права, то как принцип права в форме нормативного институционального образования, то как свойство юридической деятельности, то как метод государственного управления обществом, то как политико-правовой режим общественной жизни, то как основание политической демократии, то как общее правовое основание применения мер государственного принуждения к лицам, уклоняющимся от соблюдения норм права.

В любом случае законность представляется как особое социальное явление, неразрывно связанное с правом и его выражением в реальной

жизни, является необходимым условием гармоничного функционирования правового государства и гражданского общества, охватывает все стороны жизни права, его действенность, регулирование общественной и государственной жизни.

Законность выражает общий принцип отношения общества и государства к праву в целом, содержанием которого является идея, требование и система (режим) реального выражения права в законах государства, в самом законотворчестве (Н. В. Витрук); защита прав, свобод, законных интересов граждан, субъектов права от любого произвола и обеспечение выполнения ими возложенных на них обязанностей.

Следовательно, содержание законности связано как с поведением субъектов, реализующих право, т. е. правомерным поведением в широком смысле слова, так и в узком смысле с деятельностью государственных органов, обеспечивающих формирование, реализацию и защиту права.

Три элемента законности взаимосвязаны и подчинены единой логике. Первое, *общеобязательность*: коль скоро есть право, значит, существует и законность, т. е. такой порядок, при котором участники общественной и государственной жизни должны строго соблюдать и исполнять норму права. Второе, идея *институциональности*, т. е. формирующаяся в правосознании идея о целесообразности и необходимости такого реально правомерного поведения всех участников общественных отношений, при котором не оставалось бы места для произвола, фактически достигалась бы всеобщность права, действительная реализация субъективных прав. Третье, *конститутивность*: именно потому, что право конституируется через закон «и иные близкие писанные формы», данное состояние общественной и государственной жизни и именуется законностью (Н. А. Придворов, Д. В. Теткин).

К самым важным принципам законности относятся:

- всеобщность требований законности, что достигается путем равенства всех перед законом, отсутствие привилегий;
- высшая юридическая сила закона по отношению к другим нормативно-правовым актам проявляется в верховенстве закона;
 - единообразное понимание законности на всей территории страны;
- единство прав и обязанностей личности проявляется через сочетание гарантированности основных прав и свобод граждан с исполнением каждым своих обязанностей перед обществом и государством;
- неотвратимость юридической ответственности за правонарушение;
- недопустимость подмены законности целесообразностью или справедливостью, так как принципы целесообразности и справедливости уже должны быть заложены в содержании нормативно-правовых актов и любое отступление от действующего законодательства, объясняемое целесообразностью, подрывает авторитет закона и мешает укреплению правопорядка (В. В. Лазарев, С. В. Липень);

- связь законности и культуры состоит в зависимости уровня законности от уровня общей и, в частности, правовой культуры граждан и должностных лиц (Т. Н. Шамба).

Свойства законности:

- объективность и причинно-следственная зависимость от государственно-правовых и социально-нравственных процессов, рассматриваемых как качественная сторона юридической деятельности субъектов права и их поведения;

- высокая степень абстракции и системности явлений, основанных на законности, что проявляется в правовом качестве нормативных актов, в форме и процессе их реализации;

- универсальность законности, которая проявляется в факте реального выражения права в законах государства, самом законотворчестве, подзаконном нормотворчестве, а также в требовании точного соблюдения и исполнения всех законов;

- реальный, а не идеалистический характер законности как юридического средства установления правопорядка.

3.9.2. Понятие правопорядка

Совокупный итоговый результат действия законности представлен правопорядком как надежным критерием способности государства осуществлять эффективное регулирование общественных отношений. *Правопорядок* представляет собой систему отношений, соответствующую праву и порождающую социально-полезный результат.

В правопорядке можно выделить три основных элемента: правопорядок в сфере правотворчества, правопорядок в сфере деятельности органов исполнительной власти и правопорядок в сфере частного права. (В. М. Сырых). Следовательно, во-первых, юридической основой правопорядка выступают не любые властные предписания государства, а только нормы, правильно отражающие происходящие в обществе процессы и позволяющие создать необходимые условия для реализации прав и свобод граждан.

Во-вторых, традиционный подход к содержанию правопорядка основан на утверждении, что правопорядок в сфере деятельности органов исполнительной власти и суда складывается в процессе исполнения данными органами законов и иных нормативно-правовых актов и может состоять только из правомерных по содержанию и форме отношений. Однако в последнее время появились концепции (К. В. Шундииков, О. П. Сауляк) утверждающие, что в рамках правового порядка объективно сосуществуют и взаимодействуют факторы стабильности и нестабильности правовых отношений. Поэтому состояние правопорядка может определяться

совокупностью действий, соответствующих закону (правомерных) и не согласующихся с ним (противоправных).

В-третьих, в сфере частного права гражданские, трудовые и иные правоотношения, заключаемые гражданами и юридическими лицами для удовлетворения их материальных и духовных интересов, должны строго соответствовать требованиям действующего законодательства. Правопорядок выступает как средство защиты гражданских прав граждан и их законных интересов как от произвола государственных органов, так и противоправных действий со стороны других лиц. Совокупность гарантий обеспечения законности и правопорядка представляет собой систему материальных и духовных факторов, экономических, политических, идеологических, психологических, нравственных и юридических, воздействующих на поведение людей и способствующих реализации норм права.

3.10. Механизм правового регулирования

Основные вопросы.

3.10.1. Правовое воздействие и правовое регулирование. Стадии и механизм правового регулирования.

3.10.2. Методы, способы и типы правового регулирования.

3.10.3. Правовые средства в механизме правового регулирования, их виды.

3.10.1. Правовое воздействие и правовое регулирование. Стадии и механизм правового регулирования

Категория правового регулирования – одна из центральных, ключевых в общей теории права. Она позволяет рассматривать право в действии, движении, в полной мере раскрыть его регулятивный потенциал.

Правовое регулирование – это осуществляемое при помощи правовых средств результативное, нормативно-организующее воздействие на общественные отношения.

Правовое регулирование следует предельно строго отличать от иных форм правового воздействия на общественные отношения. Активное влияние права на общественную жизнь, поведение людей не исчерпывается одним только правовым регулированием. Существуют и общесоциальные формы воздействия права на общественные отношения, которые в сочетании с правовым регулированием образуют единое правовое воздействие. Таким образом, понятие «**правовое воздействие**» более широкое, чем понятие «правовое регулирование».

К общесоциальному воздействию права на общественные отношения относятся, в частности:

- *информационное воздействие*. Здесь юридические нормы, нормативно-правовые акты, юридическая практика выступают как средства информации о возможном, должном, запрещенном поведении и тем самым формируют определенный уровень правосознания индивидов и социальных групп, их готовность к деятельности в правовой сфере;
- *ценностно-ориентационное воздействие*. При этом воздействии формируются мотивы правового поведения, утверждаются в сознании людей ценностные правовые ориентации, стимулы правомерного поведения;
- *превентивное воздействие*. Здесь проявляется предупредительная роль права и охранительных правовых средств, сдерживающих совершение правонарушений.

Нетрудно заметить, что изложенные формы правового воздействия относятся к субъективной стороне правовой действительности, формируют правосознание и правовую культуру личности и общества, готовность к деятельности в правовой сфере. Непосредственно юридическим воздействием права на общественные отношения является именно правовое регулирование, осуществляемое при помощи особых правовых средств, образующих целостный механизм правового регулирования.

Правовое регулирование характеризуется следующими основными чертами. Правовое регулирование:

- отличается *результативным* воздействием права на общественные отношения как нормативного институционального образования. Функционирование правовых средств в процессе правового регулирования приводит к определенному социальному результату;
- всегда осуществляется при помощи целостной системы правовых средств, выражающих саму особенность права как институционального образования, регулятора общественных отношений;
- представляет динамичный процесс, состоящий из ряда стадий. При этом каждой стадии правового регулирования соответствуют определенные правовые средства, обеспечивающие процесс правового регулирования.

Правовое регулирование состоит из следующих стадий.

1. *Общая регламентация общественных отношений*. На этой стадии в результате правотворческой деятельности создаются и вводятся в действие юридические нормы, которые осуществляют упорядочение общественных отношений.

2. *Действие правовых норм*. На этой стадии при наличии юридических фактов правовые нормы порождают различные юридические последствия. При этом у конкретных лиц возникают субъективные права и юридические обязанности, которые являются содержанием правовых отношений.

3. *Реализация субъективных прав и юридических обязанностей.* На этой стадии правовые нормы воплощаются в фактическом поведении участников правоотношений, достигается правовой результат, эффект.

В некоторых случаях, если субъекты не могут самостоятельно реализовать права и обязанности, существуют препятствия такой реализации, возникает необходимость в специальной правоприменительной деятельности. В этих случаях в процесс правового регулирования включается факультативная стадия – применение права. При этом акты применения права в процессе правового регулирования играют своеобразную роль, они могут подключаться к процессу правового регулирования уже на второй стадии в качестве юридических фактов возникновения правоотношений.

Правовое регулирование осуществляется при помощи целостного механизма правового регулирования (МПР).

Механизм правового регулирования – это взятая в единстве и взаимодействии система правовых средств, при помощи которой обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения.

В структуре МПР выделяются следующие основные правовые средства.

- Юридические нормы – основа правового регулирования, когда на уровне позитивного права закрепляются в общем виде типизированные модели определенного поведения субъектов, санкции и иные неблагоприятные последствия возможных отступлений от правовых предписаний.
- Правовые отношения как средства перевода общих предписаний правовых норм в плоскость субъективных прав и юридических обязанностей конкретных субъектов, участников данных отношений.
- Акты реализации прав и обязанностей, в соответствии с которыми достигается определенный результат, запрограммированный в нормах позитивного права.
- Индивидуальные предписания, акты применения права – факультативный элемент МПР как результат правоприменительной деятельности.

3.10.2. Методы, способы и типы правового регулирования

Методы правового регулирования определяются в общей теории права и отраслевых науках как система приемов, способов воздействия права на общественные отношения.

Выделяются два первичных, исходных метода правового регулирования, которые в сочетании с теми или иными модификациями определяют выбор способов правового регулирования в их определенном сочетании, субординации, сопровождаемых комплексом особых правовых средств: централизованное регулирование (метод субординации); децентрализованное регулирование (метод координации).

При централизованном регулировании юридическая энергия исходит сверху, от властных государственных органов, доминирующее место здесь занимают властно-императивные предписания. Подобный характер имеют и правовые средства, обеспечивающие процесс правового регулирования в рамках этого метода, и поэтому могут быть названы *властно-императивными* правовыми средствами. Общие начала властно-императивных правовых средств определяются в императивных нормах права, которые формируются с достаточной четкостью, категоричностью и выступают в виде непререкаемых правил поведения.

Иной характер носит метод децентрализованного регулирования. В правовых нормах «сверху» определяется лишь общий «контур» такого регулирования, общий фон, на который накладывается самостоятельная, автономная деятельность субъектов. Метод децентрализованного регулирования также предполагает определенную «императивность», автономная деятельность субъектов предполагает упорядоченную свободу, не переходящую в произвол. Вместе с тем юридическая энергия исходит здесь в большей степени «снизу», от самих субъектов правового регулирования, которые самостоятельно осуществляют выбор правовых средств, используют их по своему усмотрению, на началах общего установления правомерности поведения. Правовые средства, обеспечивающие правовое регулирование на началах децентрализованного (диспозитивного) метода, могут быть названы *автономными* или *средствами автономного регулирования*.

В зависимости от методов раскрывается содержание способов правового регулирования, которые также обеспечиваются, сопровождаются особыми правовыми средствами императивно-властного или автономного характера.

Способы правового регулирования – это такие основные пути юридического воздействия на общественные отношения, которые выражены в юридических нормах, других правовых установлениях и формах, т. е. правовых средствах. Основные способы правового регулирования: *дозволения*, т. е. предоставление субъектам возможностей на свои собственные положительные активные действия; *запреты* – возложение на лиц пассивных обязанностей воздержаться от совершения определенного рода запрещенных действий; *позитивные обязывания* – предписанные лицам обязанности совершения активных положительных действий, т. е. обязанности активного содержания, сопровождают «свой набор» правовых средств и одновременно сами выступают в качестве эффективных правовых средств регулирования общественных отношений.

Способы правового регулирования выступают в качестве первичных средств нормативной регламентации общественных отношений. В зависимости от различного сочетания этих способов складываются два основных, исходных метода регулирования: 1) централизованное регулирова-

ние (метод субординации), при котором регулирование осуществляется преимущественно на властно-императивных началах. В этом методе регулирования преобладают запрещение и обязывание. В наиболее чистом виде централизованное регулирование выражается в административном, финансовом праве; 2) децентрализованное регулирование (метод координации). В этом методе преобладает дозволение. Его участники – равноправные субъекты, активно, самостоятельно действующие на основе договоров, односторонних правомерных юридических действий.

В зависимости от того, что лежит в основе регулирования – дозволение или запрет, в их сочетании различаются два основных типа правового регулирования.

1. *Общедозволительное регулирование*, в основе которого лежит общее дозволение по принципу «дозволено все, кроме того, что прямо запрещено законом». Лица вправе совершать при этом любые юридические действия, за исключением тех, которые прямо запрещены законом.

2. *Разрешительное регулирование*, в основе которого лежит общий запрет по принципу «запрещено все, кроме того, что прямо разрешено законом». Лица здесь вправе совершать юридические действия, только прямо разрешенные в нормах права.

3.10.3. Правовые средства в механизме правового регулирования, их виды

Правовые средства – это такие институционные образования (установления, формы) правовой действительности, которые отличаются определенной степенью обязательности и в своем реальном функционировании, использовании в процессе специальной правовой деятельности приводят к достижению определенного социального результата.

К признакам правовых средств относятся следующие.

- Правовые средства – институционные образования, они закрепляются в разнообразных правовых актах.
- Они относятся к правовым установлениям и правовым формам правовой действительности. Например, правоотношения, права и обязанности сторон, юридическая ответственность, залог, неустойка, разнообразные правовые акты.
- Отличаются определенным уровнем нормативности, вне правовых норм существовать не могут.
- Они отличаются гарантированностью, определенной юридической силой и реальной применимостью.
- Нацелены на разрешение правовых ситуаций, решают разнообразные задачи и проблемы.

Исследование основных разновидностей и классификация правовых средств позволяют выявить весь их объем, массив, изучить качественные особенности, общие черты, а значит, избежать односторонности в познании изучаемых правовых явлений.

Правовые средства многочисленны и разнообразны, они выполняют различные функции на отдельных участках правового регулирования, в различных видах юридической деятельности. При этом рубрики правовых средств, их деление по различным классификационным критериям частично перекрещиваются. Одноименные правовые средства могут быть причислены к различным группам, ибо выполняют разные задачи на отдельных участках правового регулирования: находятся в статике, приводятся в «боевую готовность», находят практическое использование в предметной деятельности при решении конкретных жизненных ситуаций.

В начале выделим классификационные основания деления ПС на отдельные группы, рубрики, учитывая известную долю условности всяких классификаций.

1. По уровню решаемых в правовом регулировании задач могут быть выделены общие и специальные правовые средства.

□ *Общие правовые средства* решают универсальные задачи правового регулирования на всех его участках. Это по сути правовые средства, выполняющие роль основных элементов в механизме правового регулирования в целом: юридические нормы, правовые формы их выражения и закрепления, правоотношения, субъективные права и юридические обязанности, правоприменительные акты.

□ *Специальные правовые средства* могут быть подразделены на две рубрики:

▪ Правовые средства на уровне решения особенных, социальных задач в сфере правового регулирования. Они составляют специфический «блок», жесткое сцепление однородных по своему характеру правовых средств, образующих разнообразные юридические режимы – правовые режимы реализации различных форм собственности (государственной, муниципальной, частной), правовые режимы труда отдельных категорий наемных работников и должностных лиц, правовые режимы землепользования и т. д.

▪ *Специальные правовые средства* на уровне выполнения конкретной, отдельной задачи. Это, прежде всего, специфические установления и формы операционного порядка, используемые в предметной юридической деятельности государственных органов, общественных объединений, отдельных граждан: жалоба, акт, неустойка, залог, поручительство и т. п.

2. Деление правовых средств по характеру деятельности субъектов в процессе практического использования.

По этому основанию выделяются «блоки» правовых средств, юридические механизмы, обеспечивающие различные виды специальной юридической деятельности на различных стадиях правового регулирования.

□ Юридический механизм правотворчества. Правовые средства, обеспечивающие правотворческую деятельность государственных органов, общественных объединений, либо граждан в случаях проведения референдума (право законодательной инициативы, нормативное построение, юридические конструкции, отраслевые модели, терминология, правомочия по свободному волеизъявлению).

□ Механизм реализации права. «Блок» правовых средств, с юридической стороны обеспечивающий правореализующую и правоприменительную деятельность субъектов. Правовые средства в зависимости от полномочий субъектов и содержания деятельности по реализации права в механизме реализации права можно подразделить на две группы:

■ Правовые средства, используемые гражданами, общественными объединениями, хозяйствующими и иными субъектами в непосредственной правореализующей деятельности, т. е. теми субъектами, которые осуществляют такую деятельность вне государственно-властных функций и полномочий: договоры и недоговорные обязательства, диспозитивные нормы и реализуемые на их основе субъективные права и обязанности, завещание и акты по его исполнению, исключительные полномочия субъектов и правовые формы их реализации, отказ от принятия ненадлежащего или просроченного исполнения и др.

■ Правовые средства, используемые правоприменительными органами, обладающими государственно-властными полномочиями в процессе правоприменительной деятельности: построения правоприменительных актов, индивидуальных предписаний, разнообразные процессуально-процедурные формы, типовые юридические документы, правоположения, восполняющие пробелы в праве, санкции в их материализованном продолжении и т. п.

3. Правовые средства с точки зрения содержания и функций в процессе их использования. Здесь три рубрики.

□ Правовые средства регулятивного значения (регулятивные правовые средства), они с положительной стороны устанавливают способы и порядок осуществления права, обеспечивают надлежащую правореализующую деятельность субъектов.

□ Правовые средства охранительного значения, они направлены на охрану правопорядка, на восстановление нарушенного права, содержащие меры государственно-правового принуждения.

□ Процессуально-процедурные правовые средства, они определяют порядок, формы и виды действий по использованию регулятивных и

охранительных правовых средств, способы их оформления и фиксации, стадии их осуществления.

3.11. Основные правовые системы современности

Основные вопросы.

3.11.1. Правовая система и система права.

3.11.2. Правовая система и правовая семья.

3.11.3. Краткая характеристика правовых семей.

3.11.1. Правовая система и система права

В п. 3.5 шла речь о системе права в государстве. Она характеризует внутреннюю структуру права. Вместе с тем систему права следует отличать от правовой системы государства, которая является более общим понятием и включает в себя и систему права, и систему юридических источников права, и правосознание, и юридическую практику. Правовая система характеризует право как сложное социальное явление в конкретном государстве наряду с моралью, наукой, искусством. Она органически связана с экономической, социальной политической сферами жизни государства на конкретно-историческом этапе его развития. Поскольку каждое государство отличается так или иначе от других государств по особенностям своей истории, культуры, политической и правовой практики и другим характеристикам, постольку каждое государство отличается своей специфической национальной правовой системой. Довольно часто в нашей литературе правовую систему определяют как конкретно-историческую совокупность законодательства, юридической практики и господствующей правовой идеологии в данном государстве (проф. В. Н. Синюков). Мы будем придерживаться близкого, но несколько иного определения. Правовая система – **конкретно-историческая** организация права в отдельном государстве, включающая в себя систему права, систему юридических источников права, юридическую практику и правосознание.

3.11.2. Правовая система и правовая семья

Понятие «правовая система» следует отличать и от понятия «правовая семья». Исторически государства развивались так, что выделялись группы государств, у которых правовые системы были сходными по ряду признаков, например по источникам права, по организации системы права, по организации юридической практики, особенно правосудия, по особенностям правосознания, отличительным характеристикам истори-

ческого пути правового развития. Это позволило ученым выделить понятие «правовая семья». Данное понятие объединяет несколько близких по своим признакам национальных правовых систем. Правовая семья – совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников права, организации права, правосознания и исторического пути его формирования.

Кроме указанных выше признаков в юридической литературе встречаются иные подходы к выделению преториев, по которым можно объединять правовые системы в правовые семьи. Например, французский ученый Р. Давид предложил два главных критерия: идеология и юридическая техника. Исходя из них Р. Давид выделял три правовые семьи: романо-германскую, англосаксонскую и социалистическую. Он полагал, что все остальные семьи представляют собой модификацию первых трех. В отечественной литературе наибольшее распространение в настоящее время получила классификация, построенная на основе трех главных критериев: источники права; структура права, особенности исторического развития права. Соответственно, выделяются десять правовых семей: романо-германская; семья общего права (англосаксонская); славянская; латиноамериканская; скандинавская; мусульманская; индусское право; семья обычного (традиционного) права; дальневосточная; социалистическая.

3.11.3. Краткая характеристика правовых семей

Романо-германская правовая семья сложилась на основе рецепции (заимствования) римского права в XII–XVI вв. и получила распространение в странах континентальной Европы и в некоторых других регионах. Она в целом характеризуется следующими признаками.

1. Основной источник права – закон, нормативный акт.
2. Конституция выступает законом высшей юридической силы в законодательстве государства.
3. В законодательстве преобладают кодифицированные акты.
4. Прецедент не является источником права и применяется редко.
5. Обычай как источник права допускается в сфере частного права: в дополнение к закону или вместо закона (если существует пробел в законодательстве).
6. Правовая доктрина как источник права применяется только в правотворчестве и толковании права.
7. Система права построена как иерархическая система.
8. В основе системы права лежат единые исходные правовые принципы.
9. Система права делится на отрасли, на публичное и частное право.
10. В правосознании преобладает приверженность следовать законам государства.

11. Судья связан законом.

12. Суд активен в судебном процессе: он не только следит за состязанием обвинителя и защитника, но и сам ведет следствие.

13. Применяется апелляционная и кассационная формы обжалования судебных решений.

14. Применяется абстрактный и конкретный конституционный контроль.

Англосаксонская правовая семья распространена в Великобритании, США и ряде других стран. Она в целом характеризуется следующими признаками.

1. Основной источник права – судебный прецедент.

2. Прецедент носит казуистический характер: он не отделяется от обстоятельств, зафиксированных в судебном решении.

3. Обычай как источник права используется и в публичном, и частном праве.

4. Правовая доктрина используется и в правоприменении, и в правотворчестве, и в толковании права.

5. Законы (статуты) не являются основным источником права и носят неcodифицированный характер. Все законы-статуты равны по юридической силе. Конституция Великобритании – это несколько законов, обладающих равной юридической силой другим законам.

6. Отсутствует единая иерархическая система права.

7. Отсутствует единая исходная система правовых принципов.

8. Отсутствует деление системы права на отрасли, на публичное и частное.

9. В правосознании преобладает приверженность следовать обычаю, традиции, прецеденту, договору, доктрине.

10. Судья связан прецедентом.

11. Судья может создавать новые прецеденты.

12. Суд пассивен в судебном процессе и следит исключительно за состязанием обвинителя и защитника.

13. Применяется исключительно апелляционная форма обжалования судебных решений.

14. Применяется только конкретный конституционный контроль.

Следует подчеркнуть, что указанные признаки нельзя применять механически ко всем странам данной семьи. В ней существенно различаются, с одной стороны, правовые системы английского права (Великобритания, Канада, Новая Зеландия, Австралия, бывшие английские колонии), а с другой – право США. Например, в структуре права Великобритании выделяют сразу три источника: а) прецедентное право; б) право справедливости; в) статутное право. Вместе с тем своеобразие правовой системы США проявляется в следующем:

1) в США имеется федеральная Конституция как единый акт, обладающая высшей юридической силой по отношению к другим актам;

2) штаты в США обладают большой самостоятельностью, имеют свои конституции; законодательство во многих штатах кодифицировано;

3) суды одного штата необязательно должны ссылаться на судебные решения другого штата, а могут принимать иные решения;

4) Верховный суд США имеет право толкования Конституции США и осуществления конституционного контроля за законностью федеральных законов, а высшие судебные органы штатов имеют право толкования конституций своих штатов и осуществления конституционного контроля за законностью нормативных актов, принимаемых на уровне отдельных штатов.

Семья мусульманского права распространена в Иране, Ираке, Пакистане, Саудовской Аравии, Судане и ряде других стран. Мусульманское право содержит большое разнообразие качественно различных юридических источников, включает в себя юридические, религиозные, нравственные нормы, нормы-обычаи, имеет многоступенчатое строение источников, содержит сложные понятия, которым не дается строго определенных формальных дефиниций. Мусульманскую правовую семью отличают следующие признаки.

1. Норма права воспринимается как норма, которую сам Бог Аллах адресовал всем мусульманам. Он открыл ее людям через своего пророка Мухаммеда.

2. Эти правила в силу божественного происхождения не подлежат изменению, но нуждаются в разъяснении и толковании для практического использования. По содержанию нормы мусульманского права не носят предписывающего или запрещающего характера в обычном смысле, а представляют собой долг совершать те или иные поступки. Так, мусульманское право определяет посты, которые каждый мусульманин должен соблюдать, милостыни, которые необходимо подавать, паломничества, которые надо совершать, и т. д.

3. Принято считать, что существует четыре основных источника мусульманского права:

- **Коран** – священная книга мусульман. Она служит основой мусульманского законодательства, как религиозного, так и гражданского.

- **Сунна** – сборник преданий о жизни пророка Мухаммеда, его образе мыслей и действий. В Сунне доминируют нравственно-религиозные положения.

- **Иджма** – суждения исламских авторитетов по вопросам, не урегулированным в прямой форме Кораном и Сунной пророка Мухаммеда. Правовые нормы трех первых источников в совокупности образуют шариат, являющийся главным источником мусульманского права.

- **Кьяс (кийяс)** – суждения на основе аналогии, которая применяется к новым случаям в сопоставлении с теми случаями, которые установлены Кораном, Сунной и Иджмой.

4. В структуре мусульманского права отсутствует публичное и частное право, однако в современный период в качестве основных отраслей выделяются уголовное, судебное, семейное право.

5. Мусульманское право различает наказания, установленные законом (за воровство, убийство, прелюбодеяние и др.), и наказания дискреционные, назначаемые по усмотрению судьи, который может наказать за любое другое нарушение закона.

6. Судебный процесс по мусульманскому праву отличается простотой, так как судья единолично рассматривает любые категории дел, но к судьям предъявляются высокие квалификационные требования, особенно в отношении их религиозно-правовой подготовки и нравственного облика.

7. Семейное право представлено «правом личного статуса» и регулирует не только семейные, но и наследственные и некоторые другие отношения.

Славянская правовая семья формировалась на основе национальных, религиозных, географических факторов и имеет самобытные признаки. Основной формой ведения хозяйства у славян долгое время была крестьянская община, основанная на взаимопомощи, местном самоуправлении, ответственности по принципу «круговой поруки». Это оказало решающее влияние на правосознание, сформировавшееся на началах коллективизма.

Государство и право возросло в тесной связи с Православной религией, которая пришла на Русь из Византийской империи и характеризовалась: доминированием соборного мышления, преобладанием нравственности над правом, духовным закреплением единства государственной власти, бесконечным терпением к невзгодам и лишениям в жизни, верой в справедливость политического руководства страной. Славянская правовая семья через Византию унаследовала законодательные традиции римского права. Поэтому она примыкает к романо-германской правовой семье, но имеет свои особенности правового и политического развития. Ведущее место в данной правовой семье принадлежит российской правовой системе.

3.12. Право и социальный прогресс

Основные вопросы.

3.12.1. Общественный прогресс и его критерии.

3.12.2. Современные тенденции развития права

3.12.1. Общественный прогресс и его критерии

Во все времена и в разных странах людям было очень важно знать, в каком направлении движется общество. Люди давно пришли к выводу, что общественные отношения и само государство находятся в непрерывном изменении. Еще древнегреческий философ Гераклит высказал знаменитую фразу: «Все течет, все изменяется». Однако в каком направлении происходят изменения? На этот вопрос философы, ученые, юристы отвечают на протяжении веков по-разному. Большая группа мыслителей исходит из идеи единого мирового исторического процесса. Однако в данном подходе одни утверждают, что общество развивается прогрессивно, другие говорят о регрессе, а третьи настаивают на том, что общество движется по кругу, циклически. Вторая группа мыслителей отрицает единство мирового исторического процесса и указывает на параллельное, независимое движение различных обществ.

Под социальным прогрессом понимается развитие или качественное изменение общества, для которого характерно движение общества от низшего к высшему, от простых к сложным формам организации общества. Представление об изменении общества как прогрессивном развитии появилось еще в древности, но сформировалось в развитую концепцию в трудах французских просветителей (А. Тюрго, М. Кондорсе и др.). Критерии прогресса они видели в развитии человеческого разума и распространении просвещения. Гегель рассматривает историю человечества как целостный исторический процесс, который направляется постепенным развертыванием Абсолютной Идеи путем самопознания. К. Маркс и Ф. Энгельс связывают общественный прогресс с развитием производительных сил и производственных отношений в обществе. Качественный скачок вперед происходит при смене отжившей общественно-экономической формации на новую, более передовую, например при переходе от феодализма к капитализму. В современной социологии исторический прогресс связывается, например, с процессом модернизации (прежде всего материального производства), т. е. переходом от аграрного общества к индустриальному, а затем и к постиндустриальному (Д. Белл, Э. Тоффлер и др.).

Понятию прогресса противоположно понятие регресса. Для него характерно обратное движение – от высшего к низшему (деградация), возврат к более простым формам организации, примитивным отношениям. Эта концепция указывает на путь деградации человечества от некоего «Золотого века» в древности и упадка и гибели человеческой культуры в будущем. В библейской традиции эта точка зрения проявилась в описании Всемирного потопа как Божьего наказания. Данная теория особенно популярна среди тех, кто поражен алармистскими настроениями и предрека-

ет близкую гибель человечества. Под концепцией кругового движения истории понимается движение стран и народов по определенным этапам с повторяющимся набором причин и следствий, причем через некоторое время народы возвращаются к точке, откуда начали движение. Пройдя положенный круг, страны и народы начинают новый круг (Д. Вико). По выражению Гегеля, это «дурная бесконечность», в которой народы вращаются с неизбежностью. Большая группа мыслителей развивает представления о многолинейном, независимом друг от друга, параллельном движении различных обществ (Н. Я. Данилевский, О. Шпенглер, А. Тойнби). Так, А. Тойнби, отказавшись от тезиса о единстве всемирной истории, выделяет 21 цивилизацию. Каждая цивилизация уникальна и несоизмерима с любой другой. В развитии каждой из них он различает фазы возникновения, роста, надлома, упадка и разложения.

В данной работе мы придерживаемся концепции прогрессивного развития общества и единства исторического процесса. Вместе с тем отметим, что общество не движется линейно вперед. В нем периодически возникают возвратные движения, регресс или топтание на месте. Более того, прогресс в одной сфере жизни общества может быть причиной регресса в другой. Развитие техники и технологии указывает на прогресс в экономической сфере, но ведет к экологической катастрофе. Свобода самовыражения личности может переходить допустимую грань и оборачиваться злоупотреблениями свободой, что приводит к упадку морали, кризису семьи, бездуховности. Иногда негативные последствия от прогресса настолько велики, что возникает вопрос: а можно ли вообще говорить о движении человечества вперед?

В этой связи актуален вопрос о критериях прогресса. В политико-правовой мысли еще в период Античности возникла идея о социальной справедливости. Она есть и цель, и мерило социального прогресса в государстве. Идея справедливости непосредственно связана с понятиями равенства и свободы. В самом общем смысле можно утверждать, что справедливость понимается как гармоничное сочетание равенства и свободы в обществе. Все революции в разных странах мира проходили под лозунгами свержения старого несправедливого строя и установления нового – справедливого. «Свобода, равенство и братство», – вот лозунги Великой Французской революции. Можно сказать, что история человечества – это трудный поиск справедливого социального миропорядка через революции, реформы, новации, а также и через контрреволюции, и контрреформы. Несмотря на нелинейность развития истории, мы можем ясно видеть, что от эпохи к эпохе возрастает уровень равенства людей, растут масштабы свободы человека. Например, феодализм строил свое государство на основе юридических принципов неравенства сословий и несвободы крепостных крестьян. И только совсем недавно, только XX в. смог утвердить

практически во всех конституциях мира и международных декларациях принцип юридического равенства всех людей на земле.

Исторический путь освобождения людей от различных форм социальной зависимости, угнетения, подавления – это одновременно и путь прогрессивного развития права, потому что именно в праве государство закрепляет изменения в социальных отношениях. Утверждение принципа справедливости в истории можно измерять движением ко все большей свободе и равенству все большего числа людей. Все новые и новые слои, классы, общности признаются юридически равными субъектами права. Профессор В. С. Нерсесянц в этой связи справедливо указывает, что основной закономерностью развития общественных отношений в ходе истории является прогрессивное движение ко все большей свободе и равенству все большего числа людей. Свобода индивида при этом выступает в качестве главного критерия и основного итога достижений человеческой цивилизации на соответствующей ступени ее прогрессивного развития.

Категория справедливости прошла длительный путь развития в истории политико-правовой мысли. К настоящему времени ученые-юристы пришли к мысли о том, что целью прогрессивного развития общества является достижение такого состояния социальных отношений, при котором реально построено общество и государство действительного конституционализма. Известный российский ученый-юрист С. А. Авакьян пишет, что конституционализм – это сложная общественно-политическая и государственно-правовая категория, основу которой составляют идеалы конституционной демократии (т. е. демократии, базирующейся на наличии конституции как особом документе государства и общества), наличие определенных институтов власти, соответствующего конституции политического режима и система защиты ценностей демократии, прав и свобод человека и гражданина, конституционного строя в целом. Конституционализм – это идеал, к которому должно стремиться общество, идущее по пути социального прогресса⁵.

Можно определенно утверждать, что ни одно государство мира не достигло состояния действительного конституционализма. Одни государства в большей степени, а другие – в меньшей могут приближаться к такому состоянию. Конституционно-правовые институты, принятые в современном государстве, нередко формально совпадают с институтами действительного конституционализма, но не реализуются или только частично реализуются в реальных общественных отношениях. В этом смысле для государств характерен имитационный, а не действительный конституционализм. Следует отметить, что в этом распространенном явлении

⁵ Конституционное право: Энциклопедический словарь / Отв. ред. С. А. Авакьян. – М., 2001. – С. 304-305.

обычно нет какого-либо злого умысла неких политиков – ярых противников конституционализма. Дело в том, что государства развиваются по объективным закономерностям и не могут моментально перескакивать с одного уровня развития на другой. Построить общество действительного конституционализма за один день невозможно. Вместе с тем нельзя недооценивать и субъективные факторы в развитии общества. Политические силы страны могут умело направлять ход развития государства путем создания условий для прогрессивных изменений в различных сферах жизни общества.

3.12.2. Современные тенденции развития права

Право может выступать одним из важнейших условий прогрессивного развития общества. Укажем несколько тенденций развития права, формирующих правовые основы прогрессивного развития общества.

Первой из них является социализация права. Профессор Б. А. Страшун отмечает, что конституционно-правовые отношения между человеком, обществом и государством в период возникновения первых конституций ограничивались политической сферой. Конституции декларировали гражданские (личные) и политические права и свободы человека и гражданина, а из социально-экономических – указывалось только право собственности. Усиление социальных конфликтов в XX столетии привело к тому, что конституции стали регулировать основы всего общественного строя, включая его политическую, экономическую, социальную и духовно-культурную системы, обязывая государство проводить в этих сферах политику баланса социальных интересов. Объем конституционных прав и свобод пополнился социальными, экономическими и культурными правами и свободами, субъектами которых становятся «трудящиеся», работники наемного труда. Развитию указанной тенденции во многом способствуют конституции социалистических стран, в которых главный упор в перечне конституционных прав делается на социально-экономические права. Политическая элита капиталистических стран уже не может игнорировать антагонистические классовые противоречия и жестокую эксплуатацию трудящихся. Осознается опасность ограничения функций демократического государства только ролью «ночного сторожа». Стихия рыночных отношений не ведет к эффективному саморегулированию общественных связей и грозит социальными взрывами. Веским аргументом здесь выступают социалистические страны. Возникает необходимость закрепления именно в конституциях мира способов перераспределения общественного богатства в целях недопущения кричащей социальной несправедливости.

Второй тенденцией является демократизация. Она появляется еще в XIX в. и выражается особенно ярко в постепенном переходе от цензового

избирательного права ко всеобщему и равному, что завершается уже в середине XX в. Это становится следствием и классовой борьбы за политические права и свободы, и результатом социально-экономического и культурного развития общества (сокращение рабочего времени трудящихся, повышение образовательного уровня, рост заработной платы и т. п.). Развитие личности в обществе ведет к расширению реальной свободы и равенства людей. Возникают и развиваются новые демократические институты: административная и конституционная юстиция, институт омбудсмана (уполномоченный по правам человека) и др. Информатизация общества создает грандиозные возможности для развития непосредственной демократии. Персональный компьютер обеспечивает широкий доступ каждого к необходимой информации, дает возможность в той или иной степени участвовать в принятии государственных решений и свободно обращаться с жалобами и предложениями в государственные органы, а также осуществлять общественный контроль за деятельностью государственных органов.

Еще одной тенденцией является интернационализация права. Она проявляется в сближении национального права демократической страны с международным правом. Достижения национального права отдельных стран обобщаются на международном уровне и включаются в акты международного права. Они обязывают государства-участники внести в свое внутреннее законодательство те или иные правовые институты (например, определенные права человека). В настоящее время многие конституции мира прямо утверждают, что общепризнанные принципы и нормы международного права составляют часть национального права, а в случае расхождений с нормами национального законодательства имеют перед ними приоритет. Так, согласно ст. 25 Основного закона ФРГ, «всеобщие правила международного права являются составной частью права Федерации. Они имеют преимущество перед законами и непосредственно порождают права и обязанности для жителей федеральной территории». Интересно отметить, что в последние годы особенно усилилась тенденция к межгосударственной унификации национальных норм гражданского и торгового права, что связано с расширением международных экономических связей.

Следует отметить и тенденцию гуманизации права. В государствах, идущих по пути демократии, все более четко и развернуто, чем в прошлые годы, проводится защита прав и свобод человека и гражданина. Одновременно с этим во многих странах отмена смертной казни, проводится замена тюремного заключения выполнением «общественно полезной работы», арест заменяется штрафом. Однако принцип гуманизма требует и ужесточения уголовной ответственности за особо опасные преступления, где жертвами становятся массы людей. Это терроризм, геноцид, производство

и распространение наркотиков, захват транспортных средств, компьютерное мошенничество и др.

Еще одной тенденцией можно считать гармонизацию отношений между личностью, обществом и государством. В Советском Союзе и социалистических странах в целом доминирует принцип коллективизма, отдается приоритет публичному благу в ущерб частному и, соответственно, публичному праву в ущерб частному. С другой стороны, «дух капитализма» приносит в общество этику индивидуализма. Либеральная идеология капиталистических стран строится на доминировании личной «пользы» и выгоды. Приоритет отдается частному благу в ущерб публичному. Оба подхода далеки от социальной справедливости. Профессор Б. С. Эбзеев указывает на необходимость баланса индивидуального и коллективного при достижении справедливого социального порядка в обществе, которое идет по пути социального прогресса и строит отношения на основе права. «Закон равновесия индивидуального и коллективного как условие эволюционного (а не революционного) развития общества носит универсальный характер. Восприятие его Конституцией, адекватное правовое отражение такого равновесия в «трех китах» современного конституционализма – власти, суверенитете, свободе личности, в том числе охватывающих организацию федеративных отношений и конституционное регулирование собственности, – неперемное условие прочности конституционного строя и стабильности самой Конституции»⁶. С помощью гармонизации публичных и частных интересов, достижения диалектического единства между правами личности и ее обязанностями, общество прогрессивно развивается путем достижения справедливого согласия между человеком, гражданским обществом и государством. При этом право играет ключевую роль в этом процессе. Действительный конституционализм прогрессивного общества опирается на идею социального сотрудничества и солидарности. Государство выступает средством общественного согласия и компромисса, формирования определенного баланса многообразных интересов – индивидуальных и коллективных. Конституция в этом случае выступает формой правового закрепления социального согласия и партнерства, а не господства и угнетения одного класса другим.

⁶ Эбзеев Б. С. Личность и государство в России. – М., 2011. – С. 50.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Последние десятилетия знаменуют собой новый этап в развитии отечественного правоведения. Именно сейчас перед правоведением все более разворачивается научное богатство фундаментальной юридической дисциплины теории государства и права. На ее основе открываются дальние перспективы, намечаются решения, сопряженные с новым видением существенных сторон, свойств, закономерностей государства и права, всех элементов правовой действительности. Все больше проявляется в обществе социальная ценность права, развиваются взгляды на политико-правовую действительность, исследуются особенности правовой системы современного российского государства, изучается технико-юридический инструментальный механизм правового регулирования. Эти тенденции, будучи выражением правового прогресса, являются ключевыми явлениями при разработке проблем совершенствования нормативно-правового воздействия на общественные отношения.

Данное пособие нацелено на то, чтобы сформировать у студентов убеждение: теория государства и права является базовой, фундаментальной и ведущей учебной юридической дисциплиной. Овладение ее материалом создает надежную теоретическую основу для изучения отраслевых юридических наук, а также для профессиональной деятельности юристов. Поэтому четкое и сжатое изложение сложных и по большей части спорных положений теории государства и права – необходимое условие усвоения основных понятий и категорий юриспруденции. При создании учебного пособия авторы исходили из цели пробудить у студентов интерес к познанию конкретных проблем и обратить на них более пристальное внимание в процессе самостоятельной подготовки к семинарам, коллоквиумам и другим практическим занятиям, а также при написании рефератов, курсовых и дипломных работ.

Многолетняя преподавательская работа авторов учебного пособия в различных высших учебных заведениях России позволила учесть восприятие учебного материала студентами. Сохранены оправдавшие себя последовательность изложения курса теории государства и права и его структура. В материалах учебного пособия учтен переход юридических вузов на двухуровневую систему подготовки по специальности «Юриспруденция». Поэтому оно ориентировано как на студентов первого курса бакалавриата, так и на уровень магистерской подготовки. Определение же приоритетов на том или ином уровне принадлежит преподавателю, читающему соответствующий курс лекций. Усвоение студентами учебного курса теории государства и права, овладение практическими навыками во многом зависят от умения и таланта подачи сложного теоретического материала, способности педагога раскрыть ценность государства и права в жизни общества и отдельного человека.

Авторы выражают самую глубокую и искреннюю признательность коллегам, поддержавшим идею создания настоящего учебного пособия. Неоценимой помощью в процессе подготовки настоящего издания стали рекомендации и критические замечания рецензентов – известных отечественных ученых: доктора юридических наук, профессора, заслуженного деятеля науки Российской Федерации **Владимира Михайловича Сырых** и доктора юридических наук, профессора **Ивана Федоровича Покровского**, которым авторы учебного пособия приносят самую глубокую благодарность.

**ОСНОВЫ ТЕОРИИ
ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

Учебное пособие

Под редакцией В. А. Сапуна