

Серия «Высшее образование»

В. Н. Бибило

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Минск
«Право и экономика»
2015

УДК 340.1
ББК 67.0
Б59

Серия основана в 2007 г.

Рецензент:

доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры теории
и истории государства и права Белорусского государственного
университета, Заслуженный юрист Республики Беларусь С. Г. Дробязко

Рекомендовано к изданию
редакционно-издательским советом ИООО «Право и экономика»

Бибилло, В. Н.

Б59 Теория государства и права. – Минск : Право и экономика, 2015. –
206 с. – (Серия «Высшее образование»)
ISBN 978-985-552-389-6.

В книге рассмотрены вопросы теории государства и права. Особое внимание
уделено проблемам разделения властей, укреплению правового государства и
развитию гражданского общества, структуре, функциям и источникам права,
взаимодействию системы права и системы законодательства, формам реализа-
ции права, правотворчеству, правопониманию, правовым отношениям и юриди-
ческой ответственности.

Для интересующихся проблемами теории государства и права.

УДК 340.1
ББК 67.0

ISBN 978-985-552-389-6

© В. Н. Бибилло, 2015

© Оформление. ИООО «Право и экономика», 2015

ПРЕДИСЛОВИЕ

Государство и право – важнейшие феномены эволюции социума, неперенные атрибуты современного общества. Теория государства и права является своеобразным фундаментом осмысления социальных процессов, присущих не только государству, но и гражданскому обществу. Именно данным аспектом объясняется повышенный интерес различных слоев общества к пониманию закономерностей возникновения, функционирования и развития государства и права. Ни одна политическая или иная общественная организация по своему многообразию деятельности не может конкурировать с государством, поскольку на государство возлагаются такие функции, которые ориентированы на обеспечение безопасности человека и улучшение условий его жизни.

Надо учитывать, что только с помощью гражданского общества государству под силу осуществлять стоящие перед ним задачи. Согласование усилий государства и гражданского общества способно ускорить процессы, направленные на укрепление правового государства и усиление значимости гражданского общества.

На любом этапе развития общества перед человечеством вставал вопрос о том, каким должно быть государство, какие функции присущи его природе, кем и как должна осуществляться государственная власть, существует ли взаимосвязь между государством и правом? Для Беларуси решение этих вопросов особенно актуально, ввиду ее своеобразного геополитического положения, исторического прошлого белорусского народа, его менталитета. Несмотря на интенсивное развитие процессов демократизации белорусского общества, остаются актуальными вопросы, связанные со статусом органов законодательной, исполнительной и судебной власти, их ролью в укреплении законности и правопорядка в обществе.

Разобраться в современных сложных общественных и международных процессах можно только обладая исходными знаниями о государстве и праве. В этом и состоит предназначение теоретических положений о типологии государств, правопонимании, правосознании, правотворчестве и т. д.

Предлагаемая работа содержит сведения о современной теории государства и права, методологии юридической науки, типах государственности, возможных путях формирования гражданского общества и правового государства. В книге акцентируется внимание на

том, что теория государства и права состоит из двух крупных, относительно самостоятельных и в то же время взаимосвязанных частей – теории государства и теории права.

Организационные и фундаментальные связи между государством и правом неизбежны. Данный аспект особенно нагляден в современном обществе. Несмотря на наличие корпоративных и локальных норм права, издаваемых различными структурами гражданского общества или переданных ему в качестве делегированного правотворчества, все же общегосударственное правовое регулирование остается основополагающим, сохраняющим свое предназначение.

Теория государства и права, представленная в книге, стремится учесть богатство и разнообразие современной государственной правовой мысли, не пренебрегая идеями, господствовавшими в XX в.

Глава 1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

§ 1. Общая характеристика юридической науки

Наука – сфера человеческой деятельности по выработке и систематизации объективных знаний о действительности. Получить знания о действительности можно только путем изучения тех или иных явлений и процессов.

Система научного знания подразделяется на три большие группы: 1) философию; 2) естественные науки; 3) общественные науки.

Философия изучает наиболее общие закономерности, присущие природе и обществу в целом, рассматривает проблемы соотношения материи и сознания; *естественные науки* (физика, химия, биология и др.) – природу; *общественные науки* – человеческое общество, его становление и развитие.

Общество, как сложное социальное образование, исследуется многими науками. Каждая общественная наука изучает какую-то конкретную сторону социума.

В систему общественных наук входит юридическая наука, предмет которой являются закономерности развития государства и права.

Юридическая наука (юриспруденция, т. е. правоведение) изучает государство и право в статике и динамике и несет в себе научные знания о государстве и праве, которые:

- существуют комплексно, системно, раскрывая все связи, стороны, взаимоотношения в государственно-правовых явлениях;
- состоят в выявлении закономерностей развития государства и права;
- заключаются в установлении историко-правовых явлений государства и права, т. е. изучении истории государства и права;
- обуславливают выявление межгосударственных юридических явлений.

Современная юриспруденция является сложным комплексом отраслей юридической науки и ее можно разделить на следующие группы:

1. *Общетеоретические юридические науки*, к которым относится прежде всего теория государства и права, а также государствоведение, общая теория права.

2. *Историко-правовые науки*, к которым относится история государства и права Беларуси и зарубежных стран.

3. *Отраслевые юридические науки*, раскрывающие закономерности развития какой-либо отдельной отрасли права (уголовного, семейного, трудового и др.).

4. *Межотраслевые юридические науки* (криминалистика, судебная экспертиза, судебная бухгалтерия и др.).

5. *Международное право* (международное публичное право и международное частное право).

§ 2. Предмет теории государства и права

Теория государства и права изучает наиболее общие стороны, связи, закономерности, элементы государства и права как относительно самостоятельного явления в сфере человеческого общества. В связи с этим она занимает особое место в системе отраслей юридической науки.

Основными направлениями теории государства и права являются следующие:

- теория государства и права изучает государство и право в целом. Она исследует общие закономерности происхождения, развития и функционирования государства и права как единой системы. Изучая проблемы возникновения, исторического движения и функционирования государства и права, теория государства и права разрабатывает методологические основы научного понимания государства и права, раскрывает взаимосвязь государства и права, выявляет соотношение государственно-правовых явлений с иными сферами жизни общества и государства;

- теория государства и права, исследуя общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, разрабатывает и формулирует основные теоретические понятия и категории юриспруденции, ее термины, что используется в отраслевых юридических науках. (*Понятие* – форма отражения мира в мышлении, с помощью чего познается сущность явлений и процессов, их связи, обобщаются наиболее важные признаки и стороны. *Категория* – наиболее общее, широкое, фундаментальное представление, обобщающее различные понятия, фиксирующее наиболее существенные их признаки. *Термин* – слово или словосочетание, точно обозначающее определенное понятие.)

Теория государства и права формирует, например, представления о государстве и праве, функциях права, источниках права, отраслях

права, на которых основываются отраслевые юридические науки (уголовное право, трудовое право и др.).

Конечно, каждая отрасль (часть) юридической науки разрабатывает применительно к своему предмету конкретную теорию, поскольку без самостоятельной теории не может существовать никакая наука.

Теория государства и права по отношению к отраслевым юридическим наукам выступает именно как общая теория государства и права. Она является приоритетной и на ней основываются отраслевые юридические науки. Таким образом, *предмет* теории государства и права составляют:

1) закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права;

2) сущность, типы, формы, функции государства и права;

3) основные государственно-правовые понятия, общие для всей юридической науки.

§ 3. Функции теории государства и права

Теория государства и права выполняет ряд важных функций.

1. *Онтологическая функция.* Онтология – это учение о бытии, в котором исследуются принципы бытия, его структура, закономерности. Теория государства и права отвечает на вопросы о том, что представляют собой государство и право, почему они возникли, как развиваются.

2. *Гносеологическая функция.* Гносеология, или теория познания, нацелена на изучение природы познания. Теория государства и права вырабатывает теоретические приемы и конструкции, способствует юридическому познанию.

3. *Эвристическая функция.* Эвристика – это искусство нахождения истины, новизны явлений. Теория государства и права не ограничивается познанием и объяснением государственно-правовых явлений, а открывает новые закономерности их развития.

4. *Методологическая функция.* По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выполняет методологическую функцию, задавая им определенный уровень, логическую последовательность, теоретическую целостность. Теория государства и права обобщает юридическую практику, формулирует идеи и выводы, имеющие принципиальное значение для юриспруденции в целом.

5. *Политико-управленческая функция.* Центром борьбы в государстве является государственная власть, вокруг которой ведутся острые политические дискуссии. Термин «политика» в переводе с греческого означает «искусство управления государством». Главным в политике является вопрос о том, кому принадлежит государственная власть. Теория государства и права призвана формировать научные основы внутренней и внешней политики государства.

6. *Идеологическая функция.* Идеология – система основополагающих идей, понятий, взглядов, в соответствии с которыми формируется мировоззрение человека, социальных групп, общества в целом. Идеологические ориентиры утрачиваются в кризисные периоды развития государства. Теория государства и права приводит в систему идеи о государстве и праве, создает основу для формирования политической и правовой культуры.

7. *Прогностическая функция.* Теория государства и права на основе установленных закономерностей развития государства и права выдвигает гипотезы об их будущем, истинность которых проверяется практикой.

Все функции теории государства и права взаимосвязаны. Взятые в систему, они дают представление о предназначении теории государства и права.

§ 4. Значение методологии в познании государства и права

Термин «метод» введен в научный оборот древними греками. Под методом следует понимать способ познания, исследования явлений природы и общества. Плодотворность научного поиска, степень и глубина познания во многом зависят от методов, используемых исследователем. Сами по себе методы – продукт творческой, интеллектуальной деятельности человека. Теория государства и права постоянно развивается, обновляются ее методы исследования.

Методы теории государства и права – это приемы, способы, подходы, которые используются ею для познания своего предмета и получения научных результатов. Учение о методах научного познания называется методологией, т. е. методология – это совокупность различных подходов, способов и приемов познания государственно-правовых явлений.

Применяются следующие методы: всеобщие, общенаучные, частно-научные, частно-правовые.

1. *Всеобщие методы* связаны с философией, выражающей наиболее универсальные принципы мышления. Среди них особое значение имеют:

- материалистическая диалектика, которая рассматривает государство и право с точки зрения их развития в конкретной исторической обстановке во взаимосвязи с другими явлениями;
- идеалистическая диалектика (субъективный идеализм, объективный идеализм) связывает причины возникновения государства и права с божественной силой либо согласованной волей людей или одного человека.

2. *Общенаучные методы* – это способы познания, которые используются не только в теории государства и права, но и в других науках:

- системный метод – это способ познания, который направлен на выявление различных типов связи в изучаемом предмете. Этот метод дает возможность рассматривать в качестве систем государственный аппарат, нормы права, правовые отношения, правонарушения и др.;
- функциональный метод – это способ познания, который используется для выяснения функций одних явлений по отношению к другим. В теории государства и права этот метод применяется при изучении функций государства, государственных органов, функций права, правосознания, юридической ответственности и других государственно-правовых явлений;
- формально-логический метод предполагает использование логических приемов. *Анализ* – это деление явления на отдельные характеризующие признаки. Как прием научного мышления выявляет структуру государства и права, фиксирует их составные элементы, устанавливает взаимосвязь между ними. *Синтез* – это соединение отдельных признаков явления в общую его характеристику. Этот прием используется для обобщения данных, которые были получены в результате анализа различных свойств и признаков изучаемых явлений. Синтезируя аналитические знания отдельных элементов государства и права, получаем представление о государстве и праве. *Дедукция* – это изучение явления от общего к частному. *Индукция* – это изучение явления от частного к общему. Например, выявив признаки правовой нормы, логично сделать вывод о том, что такое правовая норма. *Гипотеза* – это научное предположение, выдвигаемое для объяснения какого-либо явления, требующее проверки на опыте.

3. Частно-научные (специальные) методы:

- социологический метод состоит в исследовании государственных правовых явлений посредством анкетирования, интервьюирования и т. д.;
- статистический метод позволяет получить и проанализировать количественные данные, характеризующие изучаемое явление. В теории государства и права этот метод применяется в ходе исследования массовых повторяющихся явлений, таких как правонарушения, юридическая практика и т. д.

4. Частно-правовые способы познания:

- институциональный метод ориентирует на изучение соотношения между государственными органами, выявление места каждого из них в государственном аппарате;
- нормативно-ценностный метод позволяет выявить оптимальную модель правовой системы, правовых норм, государства в целом;
- исторический метод основан на изучении статуса государства и права в их развитии, с учетом определенной исторической обстановки;
- сравнительный метод направлен на анализ государства и права в различных странах в целях выявления как общих для них свойств, так и характерных особенностей.

Глава 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГОСУДАРСТВА КАК ОБЪЕКТИВНЫЙ ИСТОРИЧЕСКИЙ ПРОЦЕСС

§ 1. Понятие общества

Общество – это предельно широкое понятие, используемое в социологии, политологии, психологии, юриспруденции и других общественных науках. Каждая из наук подходит к изучению общества со своей стороны и дает ему соответствующую трактовку. Однако все сходятся в понимании общества как продукта взаимодействия людей, их связей и отношений.

Общество появилось, когда люди выделились из мира животных и человек стал главной предпосылкой общества. Важнейшая черта общества заключается в том, что оно представляет собой систему взаимосвязей людей. Взаимодействуя между собой, люди развиваются сами, развивают свои социальные свойства и тем самым стимулируют прогресс общества.

В разные периоды исторического развития общество принимало различные формы, изменялась степень его зрелости, социально-политическая структура.

Обществу присущи социальные, а затем и политические учреждения, объединения, общности, выполняющие функции общества.

Исторически первым социальным объединением людей были родовые общины. По мере развития общества возникает государство как политический атрибут общества.

Общество – это исторически развивающаяся система отношений и взаимодействий между людьми, складывающаяся в процессе их совместной деятельности. Ему присущи конкретные свойства – признаки общества, т. е. устойчивые черты, характеристики, позволяющие определить его как сложную развивающуюся систему.

Первый признак общества – территория, на которой происходят социальные взаимосвязи людей. Для удовлетворения своих жизненных потребностей люди находят место своего обитания, обусловленное климатическими особенностями и природным ландшафтом. С появлением государственных границ возникают дополнительные факторы, влияющие на местонахождение людей. Развитие средств коммуникации приводит к глобализации социальных связей, благодаря которым территориальный признак перестает иметь всеобъемлющее значение.

Второй – универсальность. Общество включает в себя все многообразие социальных связей, отношений, тем самым удовлетворяет разнообразные потребности индивидов, предоставляя им широкие возможности для самоутверждения и самореализации.

Третий – автономность, что означает способность существовать самостоятельно за счет собственной саморегуляции. Общество регулируется и управляется на основании тех норм и ценностей, которые само создает.

Четвертый – интегрированность, проявляющаяся в том, что обществу удастся подчинить себе каждое новое поколение, включить его в единый контекст социальной жизни. В то же время общество обладает и такими социальными механизмами, которые позволяют изменять и само общество.

Все названные признаки общества взаимодействуют, обеспечивая устойчивую систему общества, имеющую свою социальную структуру. Выделяя в обществе повторяющиеся связи и взаимодействия, можно моделировать его структуру.

В обществе неизбежно происходит стандартизация соответствующих видов взаимодействия, что выражается в появлении статусно-ролевых образцов поведения. Социальные роли существуют не сами по себе, а связаны с соответствующим статусом. Статус – это социальная реальность, нахождение в которой ведет к изменению поведения индивида в соответствии с принятыми в обществе нормами и правилами.

Любое общество можно представить в виде статусно-ролевых позиций, т. е. устойчивых социальных взаимодействий, предопределяемых особенностями материальной и духовной культуры общества. Статусно-ролевые позиции предполагают для их поддержания и реализации наличие более сложных социальных общностей, что создает институциональный уровень общества. И наконец, общество нуждается в воспроизводстве связей, значимых для него. Для этого общество осуществляет нормативное регулирование поведения индивидов.

Политическая власть, как разновидность социальной власти, отличается всеобъемлющим характером. Решения статусной группы, осуществляющей политическую власть, становятся обязательными для индивидов.

В рамках политической власти складываются нормы права, закрепленные в законах, указах, декретах, постановлениях и других решениях государственных органов. Государство выступает в роли внешней силы, наделенной правом контролировать и развивать институциональные отношения в обществе. Власть через государственное регулирование скрепляет социальные связи людей.

Функция общества – это его постоянное воспроизводство, процесс создания базовых социальных связей. Развитие общества можно представить в виде следующих фаз: 1) *динамического равновесия*, когда люди ориентируются на статусно-ролевые предписания, обеспечивая устойчивое развитие общества; 2) *нарушения равновесия*, заключающегося в рассогласовании элементов структуры общества и поведении людей вопреки статусно-ролевым предписаниям; 3) *нового динамического равновесия*, проявляющегося в восстановлении устойчивого состояния общества путем обновления некоторых его атрибутов.

Разрушение общества (аномия) проявляется в утрате им способности воспроизводить себя из-за нарушения индивидами норм установленного социального порядка. Разрушению общества (аномии) спо-

способствует размыванию исходных основ социального порядка. Широкие народные массы перестают доверять ранее сложившейся системе ценностей, политической власти, государству. При такой ситуации власть в обществе держится исключительно на принуждении. Аномические процессы в обществе пагубны и для личности, поскольку она утрачивает желание использовать моральные и правовые регуляторы своего поведения, что сопровождается хаосом в системе общественных отношений. Оздоровление общества от аномических процессов может протекать путем утверждения новых ценностей и моделей поведения, навязанных извне или созревших внутри аномичного общества и носящих характер новаций, которые могут быть приняты или отвергнуты людьми. Фильтрация новаций приводит к их отбору и принятию, усвоению людьми лишь некоторых из них. Такая легитимация новаций ведет к новому стабильному обществу.

§ 2. Первобытное (догосударственное) общество

Первобытное общество – исторически первый тип объединения людей. Оно было длительным этапом истории человечества.

На протяжении своего существования первобытное общество не было однородным. Необходимо различать периоды его становления, зрелости и разложения (упадка).

Становление первобытного общества – это ранний период развития человеческого общества. В этот период люди жили родственными группами по 20–30 человек. Источником пропитания людей служила охота, рыболовство, сбор съедобных плодов, ягод, трав, корней. Средства пропитания были скудны, несмотря на приобретенные навыки к охоте на зверей. При этом мужчины выходили на охоту, а женщины оставались около жилища.

Природные условия во многом предопределяли образ жизни людей. Согласованные действия во время охоты способствовали развитию интеллекта человека, совершенствованию языка. Жилищем служили пещеры, гроты, навесы. От холода человек укрывался шкурами животных. Примитивными были орудия труда.

Период зрелого первобытного общества. В течение многих веков человек совершенствовал свой труд. Постепенно стали появляться орудия труда, которые позволяли облегчить жизнь людей. Освоение трудовых операций, таких как пиление, сверление, обработка камня, изготовление топора, мотыги привело к совершенствованию жилища

и образованию постоянных хозяйственных коллективов: родов или родовых общин, т. е. таких социальных образований, которые были основаны на кровнородственной связи, как биологической, так и трудовой. В период зрелого первобытного общества получает первоначальное развитие специализация в трудовой деятельности людей. Мужчины стали преимущественно охотниками, рыболовами, а женщины изготавливали одежду, посуду, стали хранительницами домашнего очага.

Одновременно происходила и специализация племен. Одни стали заниматься охотой, другие рыболовством. Появились и земледельческие племена. Сначала люди только охраняли участки, где росли полезные для них растения, отгоняя от них зверей и птиц, оставляя иногда часть урожая несобранным, чтобы в следующем году поле восстановилось самосевом. Постепенно произошло приручение диких животных и появление наряду с земледелием еще и животноводства.

Первобытное общество благодаря совершенствованию орудий труда перешло от присваивающей экономики к производящей. Определенные изменения претерпевали и брачные отношения. Вначале они характеризовались эндогамными половыми связями, когда вступление в брак происходило внутри определенной общности людей. Затем были запрещены браки внутри рода, в брак можно было вступать только с представителем другого рода. В конечном счете от полигамии (многобрачия) общество перешло к моногамии (единобрачию).

Брачно-семейные отношения привели к новому типу распределительных отношений. Если ранее в первобытном обществе орудия труда принадлежали всем членам рода и в процессе потребления каждый получал то, на что способен был род, в последующем стала учитываться социальная роль членов рода и принцип равенства в распределительных отношениях был отвергнут.

Первобытное общество имело своеобразную структуру. Люди жили общинами или родами численностью 20–30 человек. Общины группировались в поселки (фратрии), которые объединялись в племена. Племя было верховным собственником территории, носителем определенных культов. Для нападения или защиты племена объединялись в союз племен. После выполнения поставленной цели союз племен распадался, однако в конечном счете его можно считать прообразом государства.

Первобытному обществу была присуща социальная власть. Она принадлежала человеку, который обладал естественными (биологическими и интеллектуальными) преимуществами, т. е. был лидером.

Первобытному обществу была присуща своя система управления людьми. Причем у одних племен были простейшие органы социального контроля за поведением людей, а у других – более сложные.

Органами управления в первобытном обществе были: 1) старейшины; 2) совет старейшин; 3) военные предводители; 4) советы военных предводителей; 5) собрание взрослых членов (воинов); 6) жрецы.

Старейшины (вожди) – это главы семей или родов. Старейшину не выбирали. Им становился тот человек, который обладал личностными качествами для выполнения функций по руководству повседневной хозяйственной, общественной и идеологической жизнью коллектива. Он также рассматривал и разрешал конфликты, которые возникали между людьми, т. е. выполнял судебские функции.

Совет старейшин появился, когда роды объединились во фратрии, стали появляться вопросы, в разрешении которых были заинтересованы соседние общины (несколько семей, родов). Среди них выделялся главный старейшина, который руководил советом старейшин. Процедура совета старейшин была такова, что каждый старейшина, входящий в совет, обязан был высказать свое мнение по обсуждаемому вопросу. Для этого выступающий брал в руки палку или скипетр и высказывал свое мнение.

Военными предводителями были главы племен. Ими становились люди, обладающие особыми качествами: физической силой, храбростью, умением прогнозировать события и т. п.

Советы военных предводителей собирались для решения военных вопросов.

Жрецы (колдуны, ведуны, шаманы, священники) занимались воздействием на сознание людей. Жрецы осуществляли как бы связующую роль между людьми и богами, которых было множество, принимали меры, чтобы умиловить богов путем совершения культовых обрядов, изгонять злых духов из человека, призывать добрых духов, чтобы излечить человека, и т. д.

Собрание взрослых членов племени происходило для оглашения решений, к которым пришли старейшины (вожди). Вождь сам или через вестника оглашал свое мнение или то решение, к которому пришли вожди вместе. В ответ могли слышаться одобрительные крики или, наоборот, возражения несогласных с высказанным решением.

Функции вождей были разнородны и направлены на поддержание порядка внутри племени, организации перераспределения, обмена, торговли и решения вопросов войны и мира.

Постепенно власть вождей трансформировалась в государственную власть, что проявляется в следующих направлениях:

1. Вождь постепенно начинает отходить от участия в производственном труде, перестает участвовать в материальном производстве и сосредоточивает свои усилия на управленческой деятельности, для реализации которой использует своих родственников, приближенных.

2. На уровне управления людьми начинает происходить функциональная дифференциация власти, где каждый член публичной власти отвечает за свою сферу деятельности. В первых городах-государствах насчитывалось до 100 должностей (глашатаи, гонцы, писцы, звездочеты и т. д.), которые специализировались на каком-то одном виде управленческой деятельности и отвыкали от повседневной грубой работы. Для надлежащего выполнения функций должностными лицами необходимы специальные органы: канцелярии, казначейства, контрольные органы и т. д. Власть вождей, таким образом, начинает проявляться через деятельность соответствующих органов и должностных лиц.

3. Особую роль начинают играть органы принуждения (суды, палачи, полиция и т. д.). Они необходимы были прежде всего для навязывания решений вождя и устрашения недовольных, несогласных с мнением вождя.

4. Власть вождя концентрируется в городах как наиболее крупных поселениях людей, что облегчает управление соответствующими территориями, ресурсами, людьми.

5. Особую роль начинает играть храмово-жреческий комплекс. Религиозные служители, воздействуя на сознание людей, проповедовали, что правители получают власть от бога, а также освящали власть, переходящую по наследству. В их обязанности входило осуществление идеологического обеспечения власти.

§ 3. Предпосылки возникновения государства

Необходимо различать экономические, политические, идеологические и психологические предпосылки возникновения государства.

Экономические предпосылки. Первые государства появились примерно 6–7 тыс. лет тому назад на землях с благоприятным климатом,

как правило, в долинах рек (Нил, Тигр, Евфрат, Инд). В последующем процесс создания государств распространился и на другие территории.

Возникновение государств стало закономерным явлением, поскольку человеческое общество перешло от этапа присваивания готовых продуктов природы (охота, рыболовство) к производящему хозяйству, т. е. скотоводству и земледелию. Конечно, этот процесс происходил постепенно и довольно длительно, начавшись задолго до образования первых государств. Он продолжался также длительное время, заняв несколько тысячелетий.

Экономическое развитие общества привело к обработке постоянных земельных участков, возделыванию земель, в том числе и путем использования ирригационных устройств, что способствовало разведению скота. Однако корма для скота не хватало, и это привело к передвижению в поисках пастбищ. Так возник обособленный род занятий – кочевое и полукочевое скотоводство, что привело к *первому общественному разделению труда*, т. е. появились люди, занимавшиеся исключительно скотоводством. Это была их трудовая специализация.

Экономика в обществе продолжала развиваться. Возникли такие виды деятельности, которые способствовали скотоводству и переработке его продуктов. Начало развиваться ремесло, в особенности кузнечество, появились станки для переработки шерсти скота (прядельные и ткацкие станки). Так произошло *второе общественное разделение труда* – отделение ремесла от других занятий. Труд людей благодаря специализации стал более продуктивным, и постепенно продуктов труда стало больше, чем их потреблялось. Излишки продуктов труда стали присваиваться определенными людьми. Именно это привело к возникновению частной собственности.

Наличие избыточного продукта создало условия для обмена. Вначале им занимались сами производители, но затем обмен взяли под свой контроль вожди или иные приближенные к ним люди. Так появились профессиональные торговцы, что означало *третье общественное разделение труда*.

Политические предпосылки. Благодаря общественному разделению труда сфера управления усложнилась. Земледельцы, скотоводы, ремесленники, торговцы стали понимать, что органы управления первобытным обществом не отвечают их запросам по обеспечению

безопасности людей внутри человеческого сообщества. Старейшины, заботившиеся прежде всего об интересах своего рода, а не племени в целом, оказались непригодны для беспристрастного разрешения конфликтов между людьми. Стали создаваться судебные органы, а также иные органы, призванные применять легализованное принуждение во благо общества и человека (полиция, тюрьмы и т. д.).

Идеологические предпосылки. В первобытном обществе господствующей формой идеологии была языческая религия (поклонение многим богам). Постепенно в иерархии богов какой-то один из них начал выделяться на роль главного. В последующем возникает единобожие. Религия способствовала консолидации людей, что имело немаловажное значение в возникновении государства.

Психологические предпосылки. Экономические, политические, идеологические факторы, лежащие в основе возникновения государства, привели к формированию нового духовного облика людей, изменению их коллективного, группового и индивидуального сознания и возникновению нового типа самосознания, когда человек начинает осознавать необходимость реализации общественных интересов, т. е. тех интересов, в которых заинтересован каждый человек. Наличие войн вынуждало людей объединяться для отпора агрессора. Преодоление неблагоприятных климатических, экономических условий также предполагало объединение усилий людей. Психологический фактор в возникновении государства начал активно отстаиваться в юридической науке на рубеже XX–XXI вв. Ранее преобладало мнение, что в основе возникновения государства лежат в основном экономические предпосылки.

Глава 3. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Причины многообразия теорий происхождения государства

Еще в древности люди начали задумываться над вопросом о причинах и путях возникновения государства. Создавались разнообразные теории, по-разному отвечающие на такие вопросы. Отсутствие единства мнений обусловлено следующими факторами:

- для объяснения причин происхождения государства мыслители концентрировали свое внимание на каком-то определенном регионе Земли, полагая, что в основе возникновения конкретных государств лежат разные причины;

- авторы теорий о происхождении государства жили в разные исторические эпохи и для обоснования своих теорий использовали данные, соответствующие уровню развития науки своего времени;

- объясняя причины возникновения государства, мыслители исходили из своего мировоззрения и миропонимания, находясь под воздействием достижений смежных наук.

Теорий происхождения государства много. Одни из них появились еще в древние времена и их основоположниками являются греческие и римские мыслители. Другие имеют религиозную окраску и их появление связано с распространением христианства. Возникают и новые теории, неизвестные в прежние века. Эти теории, как и традиционные, имеют свои достоинства и недостатки. Важно то, что выдвижение теорий связывается с достижениями естественных наук.

§ 2. Общая характеристика теорий происхождения государства

Существует множество теорий, объясняющих происхождение государства. Одни теории появились еще в глубокой древности, другие – в более позднее время. Причины появления государства привлекают внимание и современных ученых. Каждая из существующих теорий имеет своих сторонников и противников. Наибольшее распространение получили следующие теории происхождения государства.

Теологическая теория. Одна из первых теорий происхождения государства – теологическая. Ее сторонниками были религиозные деятели Древнего Востока, средневековой Европы, а также современные идеологи христианства и ислама.

Теологическая теория объясняет возникновение государства Божьей волей. По мнению католического богослова Фомы Аквинского (1226–1276), правитель в государстве занимает такое же положение, как Бог во Вселенной. Православный богослов Иоанн Златоуст (ок. 350–407) отмечал, что власть правителя в государстве – Божья воля, которой необходимо повиноваться. Согласно с Божьим промыслом государство дает пользоваться всевозможными выгодами. Наследование власти также происходит по воле Бога. В свою очередь, истинный монарх должен подчиняться законам Божьим и наказывать творящих зло, распространять Божье учение в своем царстве, создавать условия для благочестивой жизни людей.

Патриархальная теория. Основоположниками патриархальной теории являются древнегреческие философы Платон (428–348 до н. э.) и Аристотель (384–322 до н. э.). Создатели этой теории отстаивали идею возникновения государства из семьи. Разрастающиеся из поколения в поколение семьи с необходимостью ведут к образованию государства. Собственно, государственная власть – постепенное преобразование власти отца, переходящей во власть монарха.

Теория насилия. Эта теория возникла в XIX в. Ее сторонниками были немецкий философ Карл Каутский (1854–1938), польско-австрийский ученый Людвиг Гумплович (1838–1909), немецкий философ Евгений Дюринг (1833–1921).

Суть теории насилия в том, что возникновение государства обусловлено завоеванием одного племени другим. Государство навязывается силой. Племя-победитель для поддержания порядка на завоеванной территории создает государство. По мнению представителей этой теории, государство более необходимо слабым племенам, нежели сильным. Племя-завоеватель оберегает покоренные им племена от нападения других племен. В дальнейшем, по мере укрепления государства, завоеватели смягчают неравенство людей, заменяют военное господство правом, соединяют людей в один народ и прививают им чувство патриотизма.

Следует отметить, что завоевательный фактор, хотя и не имеет первопричинного характера в происхождении государства, однако его нельзя сбрасывать со счетов. Существует немало примеров, когда победители ассимилируются с побежденным народом.

Органическая теория. Эта теория возникла в XIX в. и заимствовала некоторые идеи из естествознания. Однако ростки этой теории появились еще в античности. Так, Платон (IV–III вв. до н. э.) сравнивал государство с человеческим организмом, а законы государства с человеческой психикой.

Распространение дарвинизма привело к тому, что закономерности в природе стали отождествлять с явлениями, происходящими в обществе.

Наиболее видным представителем органической теории происхождения государства является английский философ Герберт Спенсер (1820–1903), по мнению которого в государстве, как и в живом организме, происходит специализация его органов, где правительство выполняет функцию мозга, управляя всем организмом. Низшие клас-

сы занимаются земледелием, ремеслом, тем самым осуществляя жизнеобеспечение высших классов. Господствующие классы отвечают за внешние функции государства, обеспечивая его оборону.

Психологическая теория. Представителями психологической теории являются французский социолог Габриель Тард (1848–1904) и русский юрист Лев Петражицкий (1867–1931). Они объясняли, что в основе появления государства лежат особенности человеческой психики: осознание справедливости, потребность в подчинении, необходимость наличия в обществе элиты. Наличие общества и государства и есть следствие реализации психических свойств человека. Эмоции человека, его переживания лежат в основе не только приспособления человека к изменяющимся условиям, но и в образовании государства, а также права. Поскольку люди не равны не только по своим физическим качествам, но и по психическим, то одни из них склонны подчиняться и подражать авторитетам. Особенностью других является качество быть лидером.

Заслугой сторонников этой теории является то, что они подметили важную роль в процессе образования и функционирования государства психологических факторов человека. Однако нельзя пренебрегать и тем, что психологические качества людей, их менталитет, характер формируются под воздействием экономических, политических, религиозных, национальных факторов.

Договорная теория. Отдельные положения этой теории выдвигались еще в V–IV вв. до н. э. софистами Древней Греции, которые полагали, что все люди родственники и на них должны распространяться одни и те же законы. Впоследствии договорную теорию развивали голландский юрист и государственный деятель Гуго Гроций (1583–1645), английский философ Томас Гоббс (1588–1679), английский философ Джон Локк (1632–1704), французский мыслитель Жан-Жак Руссо (1712–1778), французский философ-материалист Поль Гольбах (1723–1789) и др.

Сущность договорной теории происхождения государства состоит в том, что государству предшествует естественное состояние человека. Например, Томас Гоббс полагал, что людям присущи в основном такие черты, как пессимизм, алчность, честолюбие, недоверие, которые делают людей врагами, это приводит к тому, что они находятся в «состоянии войны всех против всех». Жан-Жак Руссо рисовал иную картину человеческого общества. По его мнению, люди жили как

звери, у них не было речи, морали, собственности. Но постепенно складываются знания и навыки людей и появляются общественные отношения, связанные с трудовой деятельностью. Развивается неравенство людей, что, по мнению Жана-Жака Руссо, является отступлением от прогресса человеческого общества.

По мнению сторонников договорной теории происхождения государства, люди вынуждены были заключить союз между собой для общего порядка и пользы. Они взаимно согласились отказаться от свободы ради своего самосохранения, спокойствия и стабильности. Часть своих естественных прав они отдали государству, которое стало издавать законы, применять меры принуждения, вступать в отношения с другими государствами.

Согласно договорной теории государство является порождением разумной воли народа. Сторонники данной теории не рассматривали общественный договор между людьми в виде подписания какого-то документа, а подразумевали его как состояние общества, когда люди добровольно объединились путем молчаливого признания государственных учреждений. По их мнению, существует преемственность общественного договора, когда каждый гражданин переходит из естественного состояния в правовое.

Экономическая теория. Авторами этой теории признаются древнегреческий философ Платон (428–348 до н. э.) и французский социалист-утопист Сен-Симон (1760–1825). Сторонники данной теории видят происхождение государства в общественном разделении труда. Согласно этой теории государство – это результат исторического прогресса, основным ядром которого являются экономические преобразования. Изменения в области экономики приводят к образованию государства.

Экономическую теорию происхождения государства взяли на вооружение классики марксизма-ленинизма и положили ее в основу своей теории происхождения государства – классовой теории.

Классовая теория. Создателями этой теории являются Карл Маркс (1818–1883) – основоположник диалектического и исторического материализма и Фридрих Энгельс (1820–1895) – один из основоположников научного коммунизма. Их идеи последовательно развивал В. И. Ленин. Наиболее полно эта теория изложена Ф. Энгельсом в работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства».

Согласно классовой теории государство возникло в силу экономических причин: общественного разделения труда, появления прибавочного продукта и частной собственности, раскола общества на классы с антагонистическими противоречиями. Ф. Энгельс отмечал, что государство появляется в результате эволюции общества, его экономического развития.

Классовая теория имеет много сторонников, а в Советском Союзе эта теория была господствующей среди теорий, объясняющих происхождение государства.

Инцестная (половая) теория. Эту теорию выдвинул современный французский этнограф и социолог К. Леви-Стросс (1908–2009). Он исследовал развитие первобытного общества и пришел к выводу, что причиной возникновения государства являются особенности воспроизводства рода человеческого, а именно введение запрета инцеста, т. е. кровосмешения, что явилось исходным социальным фактором в выделении человека из мира природы. Поддержание запрета инцеста требовало наличия особой группы людей, которая занималась бы контролем за соблюдением запрета и применением наказания за его нарушения. Одновременно эта группа людей выполняла и другие общественные функции.

Спортивная теория. Автором этой теории является испанский философ и публицист Ортега-И.-Гасет (1883–1955). Возникновение государства автор связывает с происхождением физических упражнений, игр, со спортом в целом. Человек как социально-биологическое существо нуждается в физической активности, которая ведет к развитию его органов. Охотничьи и военные танцы, исполняемые перед отправлением на охоту и военный поход, были своеобразным ритуалом, обеспечивающим успех. Совершая магические действия, человек закалял свою волю, вырабатывал меткость руки и точность глаза. Развитие сознания человека привело к тому, что он стал осознавать важность своей физической силы и необходимость ее тренировки. Развитие трудовых навыков усложнило воспитание людей и заложило основы для физического воспитания. У первобытных народов существовал обряд инициации (посвящения), который использовался при переходе из одной возрастной группы в другую, при приеме в род или племя. Готовясь к посвящению, юноши тренировались, закалялись. К инициации готовили специально выделенные для этой цели члены рода.

Со спортом связаны также иные стороны жизни первобытных людей. Стихийные бедствия, охота, войны приводили к гибели мужчин. Чтобы пополнить племя мужчинами, приглашали мужчин из другого племени или рода, устраивали состязания и отбирали лучших. Специальные люди, занимавшиеся организацией состязаний, стали брать на себя и другие общественные функции.

Для подтверждения спортивной теории ее автор анализирует систему физического воспитания в Спарте, с помощью которой была создана сильная армия. Олимпийские игры способствовали объединению греческих полисов и образованию единого греческого государства. Для проведения Олимпийских игр требовались специальные органы, которые затем переросли в государственные.

Глава 4. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие государства

Вопрос о понятии государства относится к числу дискуссионных. Это объясняется, во-первых, тем, что государство представляет собой сложное общественное явление; во-вторых, с государством по широте его функций и разнообразию задач не может конкурировать ни одна другая организация; в-третьих, в зависимости от того, какое положение в обществе занимает государство, зависит реализация интересов людей. Государство рождено человеческим обществом, которое и должно его корректировать.

О феномене государства задумывались многие мыслители. Еще древнеримский оратор, философ, политический деятель Марк Туллий Цицерон (106–43 до н. э.) видел предназначение государства в наведении порядка в обществе с помощью права. Во второй половине XIX – начале XX в. многие русские ученые характеризовали государство как союз свободных людей с предоставлением права принуждения только органам государства (П. Струве, Н. М. Коркунов, Г. Ф. Шершеневич и др.).

К определению понятия государства обращались и основоположники марксизма-ленинизма. Они полагали, что главное в государстве – его принудительная сила. По мнению К. Маркса, государство выражает и представляет общество, управляет делами всего общества, выполняет общие дела, вытекающие из природы общества. Без государства невозможен общественный прогресс. Однако в классовом антагонистическом обществе государство подчинено интересам эконо-

мически имущественного класса¹. В этом и состоит противоречивая роль государства. Ф. Энгельс отмечал, что «государство есть не что иное, как машина для подавления одного класса другим»². В. И. Ленин придерживался этой же точки зрения и отмечал: «Государство – это есть машина для поддержания господства одного класса над другим»³.

Эти формулировки получили широкое распространение в СССР, в том числе и в Беларуси. Однако они применимы только к тем периодам в истории государства, когда наблюдается политическая напряженность, экономический кризис и другие явления, грозящие стабильности общества, т. е. эти определения подходят к диктаторским государствам. Насильственный аспект в государстве не должен быть преобладающим при формулировке общего понятия государства.

В современной юридической литературе термин «государство» употребляется в трех значениях: 1) государство как организованное сообщество людей; 2) как государственная власть; 3) как система государственных органов. Эти три объяснения термина «государство» не есть определение понятия государства. Они лишь отражают отдельные стороны государства. В самом общем виде государство можно определить как общность людей, проживающих на определенной территории и объединенных единой государственной властью.

§ 2. Признаки государства

Понятие государства конкретизируется при раскрытии признаков, отличающих его от других формирований, не носящих государственный характер.

Каковы же признаки государства?

1. Наличие территории, на которой проживает население государства, его этническая или социокультурная общность. Государство имеет свою локализованную территорию, на которую распространяется его власть. Население, проживающее на ней, является гражданами государства. От негосударственных организаций (профсоюзов, политических партий и др.) государство отличается тем, что объединяет все население государства.

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. Т. 25, ч. 1. С. 422.

² Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. Т. 22. С. 200–201.

³ Ленин В. И. Полное собрание сочинений. Т. 39. С. 73.

Государство создается конкретным народом – этносом или супер-этносом (группой этносов). Конкретное государство возникает в процессе этногенеза, т. е. исторического развития этноса. Этнос – это сообщество людей, обладающее естественными правами на политическое, экономическое, социальное и культурное самоопределение. Согласно теории этногенеза этнос – это естественная общность. Вместе с тем антропологический признак не может быть определяющим для идентификации этноса, поскольку этносы возникают из этнически неоднородного субстрата, т. е. состоят из смешения нескольких этносов¹. В этническом сообществе людей допускается антропологическая несхожесть составляющих ее людей. Этносы различаются между собой стереотипным поведением.

Этнос имеет право на свою территорию, поскольку этнос возникает на определенной территории, которая является его родиной.

Термин «нация» употребляется как синоним термина «этнос», а в международном праве как синоним термина «государство». Одним словом, нация – это «государствообразующий» народ. Следует различать понятия «титульная нация» и «этнические (национальные) меньшинства». Титульная нация создает свое независимое государство, дает государству свое название, официальный язык.

Этнические меньшинства бывают двух видов:

1) этносы, живущие на своей исконной территории и не имеющие своей национальной государственности;

2) этносы или части этносов, имеющие свою национальную государственность за пределами государства, в котором они проживают.

Этнические меньшинства вправе территориально отделиться от существующего государства только с согласия этого государства, но они имеют право пользоваться своим родным языком, развивать свою культуру. Реализация этническим меньшинством своего права на государственное самоопределение означает сецессию, т. е. отделение от существующего государства его части. Существует два варианта изменения территории государства: силовой и правовой. Различие между ними в том, реализуется ли право населения территории на самоопределение. Необходимо различать оккупацию, аннексию, цессию и адьюдикацию, которые ведут к изменению территории государства. *Оккупация* (лат. *occupatio* – завладение) – это занятие территории, не принадлежащей государству. *Аннексия* (лат. *annexio* – присоедине-

¹ Гумилев Л. Н. Этносфера: история людей и история природы. М., 1993. С. 54–55, 538–539.

ние) означает присоединение территории одного государства к другому. *Цессия* (лат. *cessio* – официальная уступка, передача своих прав другому лицу) означает переход территории одного государства к другому по договору. Для того чтобы не унижать национальное самосознание населения передаваемой другому государству территории, предоставляется возможность оптации – права выбора гражданства. *Адьюдикация* (лат. *ad-judicatio* – присуждение) – переход спорной территории по решению компетентного международного суда.

2. Государственная власть. Власть существовала и в догосударственном обществе. Она носила социальный характер, исходила от всего общества и использовалась для самоуправления обществом. Государственная власть является разновидностью социальной власти и проявляется в виде системы властеотношений, т. е. отношений властвования и подчинения. С внешней стороны государственная власть выражается в деятельности государственных органов.

Государственная власть – это политическая власть, поскольку изначально она принадлежит либо элите, либо классу, либо народу. Однако ее реализация в любом случае осуществляется через государственные органы, в том числе и органы, использующие в своей деятельности принуждение (армия, полиция, тюрьма и т. д.).

3. Государственный суверенитет. Непременным атрибутом государства является государственный суверенитет. Страна, не обладающая этим признаком, является колонией либо доминионом другого государства.

Понятие «государственный суверенитет» появилось в Средние века для отграничения государственной власти от церковной власти. Суверенитет, как свойство государственной власти, заключается в ее верховенстве, самостоятельности и независимости.

Верховенство государственной власти означает, что государственная власть:

1) распространяется на все население государства; 2) является наиболее сильной властью по сравнению с другими видами социальной власти;

3) может отменить всякое проявление другой социальной власти, если она нарушает закон;

4) обладает принудительной силой, которой не располагает другая социальная власть (армия, полиция, милиция, тюрьма и т. д.).

Самостоятельность государственной власти означает, что она решает свои дела как внутри страны, так и за ее пределами, не прибегая

к помощи других государств или других видов социальной власти (общественных движений, религиозных организаций и т. д.).

Независимость государственной власти проявляется в признании данного государства равноправным субъектом международных отношений, невмешательстве других государств во внутренние дела данного государства.

§ 3. Сущность государства

Сущность государства – это его главное предназначение, та роль, которую оно играет в функционировании общества. В связи с этим основополагающим является вопрос: кому в государстве принадлежит государственная власть? Ввиду дискуссионности данного вопроса в науке сформировалось несколько подходов.

Теория элит исходит из того, что народные массы не способны осуществлять государственную власть, управлять делами общества. В связи с этим государственную власть должна принадлежать верхушке общества – элите.

Технократическая теория исходит из того, что управлять, властвовать могут и должны только менеджеры (управленцы-профессионалы). Именно они способны определять потребности общества и направлять его развитие.

Марксистско-ленинская теория при определении сущности государства исходит из классового подхода, согласно которому государственная власть принадлежит экономически господствующему классу и служит его интересам. Поэтому государственная власть рассматривается как орудие для угнетения одного класса другим. Однако в случае возникновения классовых конфликтов государство удерживает общество от его разрушения, тем самым выполняя функции в интересах всего общества.

Демократическая теория исходит из того, что единственным источником и носителем власти является народ. Ему и принадлежит власть. Народ формирует свои представительные органы и через них осуществляет власть.

§ 4. Типология государства

Тип государства – это совокупность наиболее общих черт государств, их свойств и сторон, порожденных определенной исторической эпохой.

Понятие «тип государства» необходимо для установления сходных черт государств.

Попытки определения общих свойств государств были предприняты еще в античности. Так, Аристотель (384–322 до н. э.) полагал, что главным признаком, разделяющим государства, является количество властвующих в нем и их цель в процессе осуществления власти. Он различал правление одного (автократия), правление немногих (теократия), правление большинства (демократия). Государства же делил на правильные (их цель – достижение общего блага) и неправильные (где частные цели превалируют над общими).

Австрийский юрист Ганс Кельзен (1881–1973) считал, что, поскольку в основе типизации государств лежит идея политической свободы, необходимо выделять два типа государственности: 1) демократия; 2) автократия.

В современной юридической науке сложились два подхода к пониманию типологии государств: 1) формационный; 2) цивилизационный.

Формационный подход к пониманию типологии государств до недавнего времени был господствующим. Он рассматривался как единственно научный, поскольку выражал марксистское отношение к типу государства. Суть его в том, что выяснение типа государства основывается на смене общественно-экономических формаций, каждой из которых соответствует определенный тип государства. В свою очередь, в основе общественно-экономической формации лежат особенности, связанные с частной собственностью, классовыми антагонизмами и товарным производством.

Первой общественно-экономической формацией считается первобытно-общинная, которой не были присущи частная собственность, классы, товарное производство. Способ производства был основан на коллективной форме собственности, власть выражала интересы общества в целом. На смену первобытно-общинной формации приходит рабовладельческая, вслед за ней феодальная, затем буржуазная, и в итоге должна сформироваться коммунистическая.

Каждой общественно-экономической формации (кроме первобытно-общинной) соответствует свой тип государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный. Постепенный прогресс общества приводит к коммунистической формации, с развитым обществом, которое не нуждается в государстве. Именно социалистическое общество ориентировано на коммунизм.

Смена общественно-экономических формаций происходит, когда производительные силы перестают соответствовать производственным отношениям. Реформы либо революция приводят к новой политической организации общества и возникновению иного типа государства.

Цивилизационный подход к пониманию типологии государств стал довольно широко использоваться во второй половине XX в. Данный подход предполагает учитывать не только социально-экономический строй общества, но и духовные и культурные факторы, сопутствующие развитию социума (общества).

Цивилизация – это социокультурное состояние общества, включающее как экономические условия жизнедеятельности общества, так и религиозные, этнические его основы, степень экономической, политической, социальной и духовной свободы личности.

В цивилизационном подходе предполагается понимание типологии государств как их «технологическое» направление, согласно которому тип государства соотносится с уровнем развития научно-технического прогресса и использованием его достижений в жизнеобеспечении населения государства.

Английский ученый Арнольд Джозеф Тойнби (1889–1975) полагал, что сущность цивилизации определяет культурный фактор, а политический и экономический являются второстепенными, поскольку предопределяются культурой общества. Каждая цивилизация придает определенную общность всем государствам, существующим в ее рамках. Однако сохраняются не все цивилизации, а только те, которые смогли освоить жизненную среду своего обитания, развить духовные качества во всех видах человеческой деятельности (египетская, китайская, иранская, мексиканская, западная, православная, арабская и др.).

В соответствии с периодами исторического развития различают три типа цивилизации:

- 1) древняя (древнеегипетская, шумерская, греческая и другие локальные цивилизации);
- 2) особенные цивилизации (индийская, китайская и др.);
- 3) современные цивилизации.

Достоинством данной типологии государств является возведение культуры в ранг предопределяющих качеств.

Глава 5. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ВЛАСТЬ

§ 1. Понятие государственной власти

Власть – это особый вид общественных отношений, присущий всем этапам развития человеческого общества.

Кратология – наука о власти. Ее название происходит от греческих слов *kratos* – власть, сила, господство и *logos* – учение. Кратологическая проблематика не исчерпывается только правом. Проблемы власти исследует политология, социология, психология, философия и др.

Властные отношения, возникающие между субъектами, регулируются определенными социальными нормами, присущими данному обществу. Субъект власти контролирует поведение подвластных, при необходимости может изменить его в нужном для себя направлении. Вместе с тем свойством власти является стремление к достижению общих целей, благодаря чему сохраняется в том числе и субъект власти.

Надо учитывать, что общие цели могут быть достигнуты лишь при высокой коммуникативной культуре власти. Насилие, как средство общения, не является универсальным свойством власти.

Власть в обществе детерминируется рядом факторов, прежде всего экономическим строем. Влияние социокультурной среды отражается в особенностях реализации власти, накладывает отпечаток на выбор методов, средств и режима властвования.

Власть возникает в отношениях между людьми, группами людей, обществом и его частями, т. е. субъектами, наделенными волей, сознанием, способностью действовать. От того, как взаимодействуют субъекты, зависит состояние общества.

Государственная власть является разновидностью социальной власти. Особенностью государственной власти является то, что ее субъект и объект не совпадают. Властвующие и подвластные разделены. Это наглядно проявляется, в частности, в антагонистическом обществе, где властвующим субъектом является экономически господствующий класс, а подвластными – отдельные лица, социальные группы, нации. В демократическом обществе возникает тенденция сближения субъекта и объекта власти, что проявляется в праве участвовать в формировании органов власти. Долг гражданина государства участвовать в принятии решений через все виды непосредственной демократии. Даже высшие должностные лица государства имеют над собой верховную власть народа, являясь одновременно объектом и

субъектом власти. Однако и в демократическом государстве полного совпадения интересов властвующих и подвластных нет.

Государственная власть может быть слабой или сильной. Но в любом случае она носит организованный характер, проявляясь в деятельности государственных органов.

Государственная власть выполняет следующие функции:

- поддержание общественного порядка и стабильности;
- выявление и разрешение юридических конфликтов;
- достижение общественного согласия, консенсуса;
- принуждение в целях сохранения стабильности;
- управление наиболее важными делами общества.

§ 2. Легитимность и легальность государственной власти

Для эффективного функционирования государственной власти необходимо, чтобы она была легитимной и легальной.

Легитимность государственной власти состоит в соответствии государственной власти интересам народа. В самом общем виде можно сказать, что легитимна такая государственная власть, которую поддерживает народ. Но как выявить отношение народа к государственной власти? Один из способов – выявление общественного мнения о государственной власти путем проведения социологических исследований (опросов, анкетирования и т. д.). Вместе с тем оценка полученных данных требует осторожности, хотя бы потому, что общественное мнение подвижно и не лежит в основе изначальной легитимности.

Легитимная государственная власть – это власть, установленная в соответствии с процедурой, предусмотренной нормами права. Нелегитимная государственная власть представляет собой захват государственной власти незаконными методами, с нарушением установленной процедуры, игнорированием правовых норм. Если же за исходное брать только общественное мнение, то часто имеется возможность доказать нелегитимность государственной власти, но невозможно доказать ее незаконность.

Легитимную государственную власть признает народ и готов ей подчиняться.

Необходимо различать легитимность первоисточника власти (властвующего субъекта) и легитимность органов государственной власти.

Легитимность первоисточника власти (властвующего субъекта) находит юридическое закрепление в конституции государства. Так, конституции многих современных государств определяют, что единственным источником легитимной власти является народ.

Государственные органы приобретают свойство легитимности по-разному: на основе выборов, путем назначения, конкурсного отбора и т. п.

Нелегитимная государственная власть признается узурпаторской. Узурпация – это насильственный противозаконный захват власти каким-либо лицом или группой лиц, а также присвоение себе других властных полномочий. Узурпация легитимной государственной власти происходит и тогда, когда властью злоупотребляют, т. е. используют в противозаконных целях.

Таким образом, легитимность государственной власти находит свое выражение в ее поддержке населением, что может быть выражено не только мыслями, чувствами, но прежде всего действиями людей: путем голосования на выборах парламента, президента, массовыми демонстрациями в поддержку правительства, защитой государственной власти при попытках государственных переворотов. О поддержке государственной власти свидетельствует участие в публичных мероприятиях, общегосударственном обсуждении проектов законов и т. п.

Если легитимность государственной власти – это ее фактическое состояние, то легитимация государственной власти – это процессы и явления, посредством которых она приобретает свойство легитимности, выражающее ее правильность, оправданность, справедливость. Легитимная государственная власть – это власть, соответствующая представлениям общества данной страны о должной государственной власти.

Немецкий политолог Макс Вебер (1864–1920) выделил три основные формы легитимации государственной власти: традиционную, харизматическую и рациональную.

Традиционная легитимация государственной власти связана с обычаями, традициями населения, историческим прошлым народа, его религиозными верованиями.

Харизматическая легитимация государственной власти («харизма» от древнегреческого «божественный») обусловлена особыми качествами выдающихся личностей. К числу таких качеств могут отно-

ситься природные способности, пророческий дар, сила слова, обаяние. Харизмой обладали великие полководцы, государственные деятели. Для укрепления харизмы широко используются ритуальные обряды (парады, демонстрации и т. д.).

Рациональная легитимация государственной власти основана на разуме, на результатах эффективной работы, соблюдении должностными лицами законов, на отсутствии у них стремления к созданию для себя привилегий.

Легализация государственной власти – это юридическое провозглашение правомерности ее возникновения (установления), организации и деятельности. Обычно легализация государственной власти осуществляется конституциями государства, в особенности когда они принимаются на референдуме. Конституции закрепляют основы государственного строя, методы осуществления государственной власти, делая их легальными, открытыми.

Легализация государственной власти, ее органов осуществляется также нормативными правовыми актами, принимаемыми парламентом, главой государства, судебными органами. С учетом конкретной ситуации в государстве могут приниматься временные нормативные правовые акты. После того как военный, временный, чрезвычайный режим преобразуется в обычный, принимается конституция, а лидер прежнего режима становится президентом государства на законных основаниях.

Нарушение легальности государственной власти предполагает юридическую ответственность (уголовную, гражданскую и т. д.). Она может выражаться в отставке высших должностных лиц, предании суду лиц, совершивших попытку государственного переворота, смещении с должности президента государства за злоупотребление властью, измену государству.

Государственная власть должна соответствовать общечеловеческим ценностям и принципам права.

§ 3. Методы осуществления государственной власти

Традиционными методами осуществления государственной власти является убеждение и принуждение.

Убеждение – это метод воздействия на волю и сознание человека с помощью идейных, нравственных, правовых, психологических средств для формирования у него взглядов и представлений, осно-

ванных на глубоком понимании сущности, целей и функций государственной власти.

Метод убеждения включает совокупность различных форм воздействия на индивидуальное и общественное сознание (психологических, нравственных, моральных стимулов и т. д.). Результатом этого воздействия является усвоение и принятие человеком, коллективом, обществом определенных социальных ценностей. Идеи превращаются в убеждения, когда они прошли через сознание человека, усвоены им и одобрены. Убеждение ведет к его реализации в поведении людей. Отсюда важным является, в каких идеях, чувствах, мыслях государственная власть пытается убедить людей.

Государственная власть использует и метод принуждения.

Государственное принуждение – это насильственное воздействие полномочных органов и должностных лиц государства на личность с целью заставить ее действовать согласно воле властвующего субъекта.

Государственное принуждение основано на силе. Оно ограничивает свободу выбора человека, ставит его в такое положение, когда у него нет варианта, кроме предложенного государственной властью. С помощью принуждения подавляются антисоциальные интересы и мотивы, стимулируется общественно полезное поведение.

Государственное принуждение носит правовой характер. Правовое принуждение осуществляется государственными органами и основано на правовых нормах, применяемых с использованием специальной процедуры, также основанной на правовых нормах. Законность и обоснованность решений о применении государственного принуждения может быть обжалована в суд.

Формы государственного принуждения разнообразны: предупреждение, пресечение правонарушения, задержание правонарушителей, применение по отношению к ним ареста, обыска и иных принудительных мер. С помощью государственного принуждения восстанавливается нарушенное право, возмещается причиненный правонарушением ущерб.

§ 4. Государственная власть и идеология

Государственная власть нуждается в идеологии, т. е. системе идей, тесно связанных с интересами властвующего субъекта. С помощью идеологии власть объясняет и оправдывает свои цели и задачи, спо-

собы их достижения, доказывает единство своих интересов и интересов народа. В зависимости от того, насколько совпадают интересы властвующих и подвластных, государственная идеология бывает популистской, мифической, лживой.

Идеологию в обществе можно разделить на два вида: 1) религиозную; 2) светскую. Религиозная идеология обосновывает таинство государственной власти, ее божественное происхождение, внушает народу мысль о том, что всякая государственная власть предначертана свыше. Светская (государственная) идеология опирается на преобладающие в обществе нравы, обычаи и нацелена на достижение определенных идеалов, общих для властвующих и подвластных, предлагая мифические цели (построение коммунизма, решение жилищной проблемы и т. д.).

Государственная идеология играет исключительно важную роль в тоталитарном государстве, в диктаторских режимах, где она направлена на восхваление роли диктатора, его значимости в решении государственных задач. Но такая идеология ведет к культовой идеологии, отчуждающей народ от государственной власти.

Глава 6. РАЗДЕЛЕНИЕ ВЛАСТЕЙ КАК ФОРМА ОРГАНИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ

§ 1. Соотношение единства государственной власти и разделения властей

Единство государственной власти представляет собой интегрированную власть в государстве, что означает наличие в нем именно одной власти, а не нескольких властей. Однако в разные исторические эпохи единство государственной власти понималось по-разному.

В Древнем мире, в Средние века, а также в некоторых странах в Новое и Новейшее время единство государственной власти выражалось в ее персоналистском характере. Монархи сосредоточивали власть в своих руках. В последующем такой подход проявляется в фашистских концепциях вождизма, где власть в государстве принадлежит одному лицу.

В XVIII–XIX вв. начинает преобладать коллективистский подход в понимании единства государственной власти. Его принято связывать с именем Жан-Жака Руссо (1712–1778), который заявлял, что государственная власть принадлежит народу, а законодательная, испол-

нительная и судебная – являются лишь проявлением верховной власти народа.

Положение о том, что народ является источником государственной власти, содержится в конституциях многих современных государств. Однако в понятие «народ» в разные эпохи вкладывался разный смысл. В марксистско-ленинской концепции под народом понимались трудящиеся массы, т. е. большинство населения страны. Одновременно велись поиски, какому органу государства вручить эту власть. К. Маркс прообраз такого государственного органа увидел в Совете Парижской Коммуны 1871 г., а В. И. Ленин создал концепцию Республики Советов, провозгласив: «Вся власть Советам!». Основоположники марксизма-ленинизма полагали, что пролетариат – это тот класс, которому должна принадлежать государственная власть. В дальнейшем в конституциях стран социализма появились положения об общенародном социалистическом государстве и формулировки о содержании государственной власти были отменены.

Разделение властей в обществе возникает на том этапе его развития, когда появились самостоятельные и независимые хозяйственные, а значит, и политические субъекты со своими интересами и целями. Обособление их функций происходило постепенно.

Еще в Античность возникла проблема структуры государственной власти. Платон в выдвинутой им концепции идеального государства высказал мысль, что каждый социальный слой (правители, воины, производители) должны заниматься своим делом, осуществляя свои функции для создания условий реализации высшей идеи, правящей миром¹. Аристотель пришел к выводу о необходимости ограничения власти и монарха, и народа. Он отмечал, что чем меньше полномочий будет иметь царская власть, тем она дольше останется в неприкосновенном виде, а неограниченное народовластие вообще нельзя считать формой государственного строя².

Практика разделения властей в Античности не могла получить своего упрочения, поскольку к этому еще не было готово общество, с его недостаточным разделением труда, войнами и всем тем, что мешает укреплению государственности. Четкая дифференциация государственной власти не происходила и в условиях средневековой европейской раздробленности. Вместе с тем быстрый рост производительных сил, оживление торговли, развитие ремесел, рост городов,

¹ Платон. Законы. М., 1999. С. 71–459.

² Аристотель. Сочинения : в 4 т. М., 1983. Т. 4. С. 559.

формирование внутреннего рынка послужили основой для функционирования судов как самостоятельных органов государственной власти. В эпоху Возрождения получают укрепление хозяйственные структуры, желающие избавиться от опеки государства и развиваться в гражданском обществе. Эти достижения в общественном развитии были отражены, например, в Статуте Великого княжества Литовского 1588 г.¹, где широко используется понятие «судебная власть».

Теоретическая же модель разделения властей была разработана Локком и Монтескье на основе анализа политической системы Англии конца XVII – первой половины XVIII в. Компромисс между двумя политическими силами, представляющими земельную аристократию и крупную буржуазию, стал исходным для формирования разделения властей. С учетом потребностей общества Локк различал три власти: законодательную, исполнительную и федеративную (союзную). Законодательная власть, как выражение воли народа (воли имущих сословий), должна быть отдана избираемому народом парламенту. Исполнительную и союзную власть он вверяет монарху, который может незамедлительно принимать меры во избежание гибели общества, хотя при этом он не должен злоупотреблять своей прерогативой. Судебную власть Локк не отделяет, а считает, что она является элементом исполнительной власти².

Принцип разделения властей, идею их «равновесия» наиболее отчетливо развил Монтескье, который провозгласил разделение законодательной, исполнительной и судебной властей. Он предложил законодательную власть поделить между буржуазией и феодалами, образовав двухпалатный орган. Исполнительную власть сохранить у дворянства, которое должно быть ответственным перед буржуазией. Судебную же власть доверить не какому-либо постоянному органу, а выборным лицам из народа. Причем судьи должны занимать то же общественное положение, что и подсудимый. И тогда судебная власть, столь страшная для людей, не будет связана с их социальным положением, различием профессий, а будет невидимой, как бы несуществующей³.

Наиболее последовательно идеи Монтескье были реализованы в Конституции США (1789), где закреплено разделение законодательной (ст. 1, разд. 1), исполнительной (ст. 2, разд. 1) и судебной власти

¹ Статут Вялікага княства Літоўскага 1588: Тэксты. Даведнік. Каментарыі. Мінск, 1989.

² Локк Д. Избранные философские произведения : в 2 т. М., 1960. Т. II. С. 62, 65–66, 83–86.

³ Монтескье Ш. Избранные произведения. М., 1955. С. 291–296.

(ст. 3, разд. 1)¹. Это, однако, не привело к нарушению общей целостности государственной власти в США, хотя на первом этапе наметился приоритет законодательной власти, но уже во второй половине XIX в. усиливается исполнительная власть.

В Беларуси после октября 1917 г. утвердился государственный механизм, который был приспособлен к задачам диктатуры пролетариата. Принцип «Вся власть Советам» был отражен в Конституции 1919 г.² И только в Конституции Республики Беларусь от 15 марта 1994 г.³ было сказано, что государство основывается на принципе разделения властей: законодательной, исполнительной и судебной. В Конституции Республики Беларусь 1994 г. с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканском референдуме 24 ноября 1996 г.⁴, содержится та же идея, где в ст. 6 говорится: «Государственная власть в Республике Беларусь осуществляется на основе разделения ее на законодательную, исполнительную и судебную».

Разделение властей необходимо понимать как закрепленную в нормативных правовых актах самостоятельность законодательной, исполнительной и судебной властей, когда каждая из властей служит гарантом для реализации не только собственной власти, но и других видов государственной власти.

Абсолютное разделение властей неосуществимо. Речь может идти в плане общего принципа, которым необходимо руководствоваться при создании структуры государственных органов и определении их полномочий. Единственным источником государственной власти является народ, которому принадлежит вся полнота власти и который доверяет ее осуществление государственным органам, к которым относятся и суды.

Совместимость единства государственной власти и разделения властей предполагает одновременное закрепление в конституции государства двух положений: 1) единство государственной власти; 2) разделение властей. Достаточно наглядно данное положение получило развитие в Конституции Республики Беларусь 1994 г. с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканском референдуме 24 ноября 1996 г., где в ст. 3 говорится: «Единственным источником государственной власти и носителем суверенитета в Республике Бе-

¹ Конституции буржуазных государств : учеб. пособие / сост. В. В. Маклаков. М., 1982. С. 19–43.

² История Советской Конституции. 1917–1956 гг. М., 1957. С. 187–190.

³ Конституция Республики Беларусь. Минск, 1994.

⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 1.

ларусь является народ», а в ст. 6 сформулировано: «Государственная власть в Республике Беларусь осуществляется на основе разделения ее на законодательную, исполнительную и судебную».

Следует отметить, что обе концепции (единство государственной власти и разделение властей) не являются взаимоисключающими, а наоборот, взаимодополняющими. Причем приоритет не может принадлежать ни одной из них, поскольку продолжением единства государственной власти является ее разделение, что необходимо для практического функционирования государственных органов.

§ 2. Законодательная власть

Законодательная власть — одна из ветвей государственной власти. Ее органы принимают общеобязательные нормативные правовые акты. Органы исполнительной и судебной властей также имеют свою сферу нормотворческой деятельности, но они обязаны действовать во исполнение нормативных правовых актов, принятых законодательной властью.

Законодательную власть принято рассматривать как выражение воли всего народа. Она осуществляется общегосударственным представительным органом, именуемым общим названием «парламент». В каждом государстве парламент имеет свое название. Например, в Беларуси — Национальное собрание. Парламент — единственный орган законодательной власти. Однако в тех странах, где парламента нет, законы издает монарх.

Парламенты в современных государствах обычно состоят из двух палат — верхней и нижней, что является элементом сдержек и противовесов в рамках законодательной власти. Члены нижней палаты называются депутатами, поскольку они избираются народом путем прямых выборов. Члены верхней палаты — сенаторами. Они назначаются президентом государства или избираются путем косвенных выборов. Фактическим законодателем является нижняя палата парламента, а верхняя палата обладает контрольными полномочиями в законодательном процессе.

Сдержки и противовесы в отношениях между ветвями государственной власти проявляются и в законодательной сфере. В законодательном процессе принято различать пять стадий.

Первая стадия – внесение субъектами законодательной инициативы законопроекта в нижнюю палату парламента. Такими субъектами являются прежде всего сами депутаты нижней палаты.

Вторая стадия – рассмотрение законопроекта в нижней палате, как правило, в трех чтениях. Первое чтение означает формальное ознакомление депутатов с законопроектом. Если законопроект принимается в первом чтении, то назначается второе чтение, во время которого происходит обсуждение законопроекта по существу. В законопроект по итогам обсуждения вносятся поправки, после чего законопроект выносится на третье, заключительное чтение, по итогам которого законопроект утверждается в окончательном виде.

Третья стадия – вотированный закон направляется в верхнюю палату парламента.

Четвертая стадия – одобрение вотированного закона верхней палатой парламента.

Пятая стадия – промульгация. Закон, принятый палатами парламента, не вступает в законную силу автоматически. Необходимо, чтобы глава государства подписал закон и он был опубликован для всеобщего сведения. Закон вступает в законную силу с момента его опубликования, если иное не предусмотрено в самом законе.

§ 3. Исполнительная власть

Исполнительная власть в системе ветвей государственной власти обладает принудительной силой, обеспечивающей исполнение актов законодательной и судебной власти. Если органы исполнительной власти издают свои нормативные правовые акты, то они должны соответствовать актам органов законодательной власти. Коллизии между законодательной и исполнительной властью устраняются с помощью органов конституционного контроля, которыми являются либо конституционный суд государства, либо верховный суд, наделенный функцией осуществлять конституционный контроль.

Органы исполнительной власти занимаются не только исполнением актов законодательной власти, но и осуществляют административно-распорядительную деятельность, т. е. управляют подчиненными им органами и учреждениями.

В масштабах государства действуют центральные органы и высшие должностные лица исполнительной власти: монарх, президент, правительство, министры, руководители центральных ведомств, не

имеющих ранга министерств. В местных органах исполнительной власти существуют управления, отделы (например, районные отделы образования).

Наряду с разделением органов исполнительной власти по уровням, принято различать еще органы исполнительной власти *общей и отраслевой компетенции*. К органам общей компетенции относятся правительство государства, губернатор, субъекты федерации. В порядке исполнения законов они вправе решать все вопросы, относящиеся к предметам ведения соответствующего субъекта. Министерства и их органы на местах (в областях, городах, районах) обладают лишь отраслевой компетенцией.

Система органов исполнительной власти имеет иерархическую структуру: нижестоящие органы несут ответственность перед вышестоящими. Исполнительная власть имеет две сферы деятельности: 1) административно-распорядительную и 2) нормотворческую.

Административно-распорядительная деятельность исполнительной власти связана с обеспечением общественного порядка, государственной безопасности, надлежащего осуществления прав и законных интересов человека.

Нормотворческая деятельность исполнительной власти заключается в издании органами этой власти нормативных правовых актов управленческого характера. Если закон издается парламентом, то подзаконный нормативный правовой акт – органом исполнительной власти. Правотворческая деятельность органов исполнительной власти продолжает деятельность законодателя по регулированию общественных отношений. Если нормы закона не регулируют непосредственно административно-распорядительных и правоохранительных отношений, то эту функцию выполняют соответствующие органы исполнительной власти.

§ 4. Судебная власть

Судебная власть занимает особое место в теории и практике разделения властей. Дискуссии идут в основном о приоритете законодательной или исполнительной власти. В отношении судебной власти достигнуто единодушие. Она прочно и надежно выделяется из системы государственной власти. Более того, возможно, благодаря именно ей принцип разделения властей получил такую живучесть.

Судебная власть сможет стоять на страже защиты права и справедливости только в том случае, если она опирается на государство, использует его силу в решении своих задач. Деятельность суда будет надлежащей тогда, когда она направлена на согласование интересов человека и государства. При этом именно государство способно придать суду необходимую мощь, без которой судебные решения не были бы общеобязательными и исполнение их зависело бы от усмотрения сторон.

Судебная власть является интегральной частью государственной власти и осуществляет свою деятельность от имени государства. Как только государство складывается, она берет в свои руки функцию окончательного разрешения юридических конфликтов, которые возникают в обществе.

Свойство государственности суда претерпевает видоизменения сообразно с эволюцией самой государственной власти. И какие бы ни были особенности в полномочиях суда разных стран, имеется общее: судебная власть рано или поздно передается специальным органам. Попытки личного участия монарха в реализации судебной власти воспринимаются негативно, и постепенно его связь с судебной властью приобретает символическое значение. Республиканская форма государства с его идеей народовластия не только не отвергает, а наоборот, укрепляет свойство государственности судебной власти.

Участие народных заседателей или присяжных заседателей, как представителей народа, не говорит о том, что суд утрачивает государственный характер. Природа суда остается той же, а представители народа выполняют одну из функций, принадлежащих государству. Совместно с профессиональными судьями они обладают такими мерами государственного принуждения, каких не имеет ни один государственный орган или общественная организация. Именно государство предопределяет природу суда как органа государственной власти и границы его полномочий, чтобы он не заменял и не подменял органы законодательной и исполнительной властей.

Реализация судебной власти происходит через специально созданные органы судебной власти – суды. Им принадлежит судебная власть, которую они не делят с органами законодательной и исполнительной властей, принимая все свои решения самостоятельно, без вмешательства иных органов, не являющихся судами. Такая полная самостоятельность судебной власти возможна потому, что для осу-

ществления судебной власти в государстве образуется не один суд, а целая их система. Это позволяет суду независимо от того, какое место он занимает в иерархии судебной системы, самому, без воздействия иных судов, принимать все решения, подлежащие его юрисдикции. Главное – не создавать конкуренцию между судами в решении возникающих конфликтов. Иначе, преследуя защиту своих личных интересов, стороны начнут обращаться в тот суд, который, по их мнению, можно легче убедить в своих доводах. Но тогда не исключено, что рассмотрение дела произойдет в ущерб интересам одной из конфликтующих сторон. А это начнет подрывать авторитет суда, а заодно подтачивать устои государства. Отсюда в законодательстве имеются нормы, регулирующие подсудность дел. Исходя из того, какие суды входят в судебную систему государства и что собой представляет конфликт, который подлежит разрешению в суде, он должен быть рассмотрен именно этим, а не другим судом. Иное дело, когда в государстве функционируют третейские суды или общественные суды и характер возникшего конфликта позволяет сторонам или одной из них обращаться в такие суды, которые тоже действуют на основе закона и судьи которых должны быть беспристрастны, но государство делает уступку сторонам в вопросе выбора суда, чтобы не прилагать усилий к принудительному исполнению решений суда. Тем самым экономятся государственные средства.

Самостоятельность судебной власти в значительной мере предопределяется тем, что собой представляют судьи как субъекты судебной власти, в состоянии ли они, исходя из уровня своей профессиональной подготовки и личностных качеств, принимать решения по рассматриваемым делам самостоятельно, без воздействия кого бы то ни было. Отсюда одна из важнейших проблем в государстве – подбор и расстановка судейских кадров.

Судебная власть принадлежит судам и осуществляется самостоятельно и независимо от законодательной и исполнительной властей. Она существует для того, чтобы окончательно разрешать возникающие между людьми юридические конфликты, приводить в баланс законодательную и исполнительную власти, мешать им выходить за пределы своего предназначения.

Как явление, судебная власть по своей сути многогранна. Ее можно рассматривать в виде функции, властеотношения, управления,

принуждения. Ей присущи все атрибуты, которые лежат в основе любой государственной власти.

В судебной власти наиболее рельефно проявляется нормативная, поведенческая и социальная ее стороны. С нормативной стороны судебная власть состоит в наличии полномочий ее субъектов, с поведенческой – в особых формах ее поведения при реализации своих полномочий, а с социальной – в общественных отношениях, возникающих при ее осуществлении (властеотношениях).

Внешним проявлением судебной власти является подчинение. Конфликтующие стороны должны подчиняться распоряжениям носителя судебной власти. В случае если они игнорируют ее решения, она применяет методы принуждения, ставя в неблагоприятное положение тех, кто уклоняется от ее юрисдикции. Но есть и обратное влияние: воздействие сторон на суд. В законодательстве определены формы соотношения судебной власти и сторон в возникшем конфликте.

Понятие судебной власти должно включать: 1) наличие не менее двух субъектов отношений, одним из которых является суд; 2) выражение воли суда по отношению к тому, над кем он осуществляет свою власть, сопровождаемое угрозой применения санкций в случае неповиновения выраженной воле; 3) подчинение суду тех, с кем он вступает в отношения, выраженное в судебных актах (решениях, постановлениях, приговорах, определениях); 4) наличие норм закона, устанавливающих, что суд имеет право выносить судебные акты, а те, кого они касаются, обязаны подчиняться.

В общем виде можно сказать, что судебной властью является та сфера общественных отношений, которую суд в состоянии охватить своей юрисдикцией. Отсюда важным является то, что собой представляет государство, в котором функционирует суд, каков в нем политический режим, каковы экономические достижения и какова направленность запросов народа.

Исходным пунктом анализа судебной власти является ответ на вопрос: каким интересам она служит? Это выражается в том, стремится ли судебная власть при рассмотрении конкретного дела установить истину, по какой судебной процедуре судьи приходят к истине и, наконец, что собой представляют судьи. В любом случае судебной власти не присущи такие способы ее осуществления, как советы, рекомендации, пожелания. Все решения судебной власти носят определенный характер и подлежат обязательному исполнению.

Легитимность судебной власти состоит в ее соответствии прогрессивным человеческим ценностям. Легитимна такая судебная власть, которую поддерживает народ. Его отношение к судебной власти проявляется в двух плоскостях: на стадии формирования органов судебной власти и на стадии их функционирования. В конституции любого государства содержатся нормы, которые, хотя и контурно, но все же определяют, какой в идеале должна быть судебная власть в данном государстве. В отраслевых нормативных правовых актах более детально регламентируется, как должен формироваться и действовать суд.

Судебная власть будет легитимной, если она организована так, чтобы соответствовать основополагающим целям государства, дополнять законодательную и исполнительную власти, быть гарантом их надлежащего функционирования. Поэтому судебной власти присуще учитывать социокультурное состояние народа, его менталитет. Отсюда вытекает различная степень ее легитимности. Она может зависеть, например, от того, участвует ли электорат в поддержке судебной власти путем выборов судей. Можно предположить, что там, где судьи избираются народом, происходит больший учет его интересов в процессе деятельности органов судебной власти. Выборы являются наилучшим способом легитимности власти. Но судья должен подчиняться закону и тем самым не зависеть от лиц, его избравших. Если судья будет думать о том, как лучше, более полно удовлетворить интересы тех, кто его избрал, то неизбежно пренебрежение необходимостью установления истины по рассматриваемому делу. Избиратели должны оценить поступки судьи, строго соблюдающего закон. Рассчитывать же на их беспристрастный голос не всегда можно, ввиду неоднородности уровня их правосознания. По этой же причине им сложно сделать выбор из нескольких кандидатур, предложенных на должность судьи. Поэтому система выборов судей не может быть господствующей. Она способна быть вспомогательной, дополняющей систему назначения судей органами государства. Отсюда легитимность судебной власти во многом зависит от легитимности этих органов.

Легитимность судебной власти надо увязывать с историческим прошлым народа, его традиционным отношением к суду, тем, какое место он занимает в системе государственных органов, каков его социальный статус, обусловленный материальной и духовной культу-

рой общества. Законодательство лишь фиксирует достигнутый уровень развития, определяет легальные пределы вмешательства суда в разрешение возникших между людьми юридических конфликтов. Суд в пределах закона может действовать по своему усмотрению. От этого он не перестает быть легитимным.

Вовне легитимность судебной власти проявляется в готовности народа добровольно подчиняться ее воздействию. Это своего рода «договор» народа с легитимным органом государства, формирующим суд, на то, что в случае возникновения необходимости в реализации судебной власти, конфликтующие стороны не будут уклоняться от ее воздействия.

Легитимная судебная власть оправдывает социальные ожидания народа от нее. Конечно, они не возникают сами по себе, а исходят от более широких феноменов общественного сознания, таких как тип культуры, уровень правосознания, состояние морали в обществе, тенденции государства. Немалую роль в формировании социальных ожиданий от судебной власти играет законодательство, а также личность судьи.

Глава 7. АППАРАТ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ

§ 1. Понятие аппарата государственной власти

Государство действует через специальные органы, коллективы людей, осуществляющих управление обществом от его имени и в пределах предоставленных полномочий. Такие органы действуют постоянно и образуют иерархическую организацию государственной власти. Для обозначения данного явления используются понятия: «аппарат государственной власти» (государственный аппарат) и «механизм государственной власти» (механизм государства). Эти понятия принято считать идентичными по своему содержанию. Однако понятие «механизм государственной власти», т. е. механизм государства, является более широким понятием, поскольку включает в себя не только систему органов, образующих государственный аппарат, но и саму деятельность этих органов, т. е. деятельность государственного аппарата.

Аппарат государственной власти представляет собой систему органов, посредством которых осуществляется государственная власть, и обладает следующими наиболее характерными признаками:

- первичным структурным элементом аппарата государственной власти являются государственные органы и учреждения, которые состоят из людей, непосредственно участвующих в управлении государством;

- аппарат государственной власти – это система государственных органов, находящихся между собой в тесной взаимосвязи;

- государственные органы, образующие государственный аппарат, обладают едиными целями и задачами, что необходимо для реализации функций государства;

- через государственный аппарат осуществляется государственная власть и реализуются функции государства;

- объем властных полномочий государственных органов ограничивается правом;

- реализация властных полномочий аппарата государственной власти обеспечивается материальными и финансовыми средствами, а также монополией на легитимное принуждение.

Единый и целостный аппарат государственной власти (т. е. государства) дифференцируется (расчленяется) на составные части, между которыми существует своя иерархия, поскольку государственные органы находятся в сложных отношениях координации и субординации.

Структура аппарата государства (госаппарата) изменчива и разнообразна, но при всех условиях в него входят органы управления и принуждения.

В истории государственности длительное время аппарат государственной власти не был развит. Его органы не дифференцировались по порядку формирования и компетенции.

Аппарат современных государств сложен. В него включаются разнообразные органы и учреждения. Одну часть государственного аппарата образуют высшие органы государства – парламент, глава государства, правительство. В другую часть входят органы, специально созданные для охраны правопорядка в обществе, – суд, прокуратура, полиция, армия. Они выполняют решения высших органов государства, в том числе и методами государственного принуждения.

К органам государства примыкают государственные учреждения, которые выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, культуры, здравоохранения и т. д.

Местные органы государственной власти и местного самоуправления действуют на территории соответствующих административно-территориальных единиц.

§ 2. Понятие государственного органа

Государственный орган как относительно самостоятельная часть государства создается для осуществления определенного вида государственной деятельности. Он наделяется государственно-властными полномочиями (компетенцией), которые предопределяются задачами и функциями государства. Каждый из них может действовать только в рамках предоставленных ему полномочий. Выход за их пределы является правонарушением, а принятые вопреки закону решения подлежат отмене.

Государственному органу предоставлено право: 1) принимать общеобязательные решения в виде нормативных правовых актов либо индивидуальных правоприменительных актов; 2) осуществлять властную деятельность в пределах своих полномочий; 3) применять государственное принуждение к лицам, не выполняющим принятые решения.

Один государственный орган структурно обособлен от другого, выступая при этом самостоятельным субъектом властных отношений.

В каждом государственном органе имеется свой аппарат, призванный оказывать ему консультативную, вспомогательную и техническую работу. Это могут быть управления, отделы, канцелярия, бухгалтерия и т. д. Аппарат государственного органа оказывает содействие его деятельности, но не обладает властными полномочиями.

Государственные органы состоят из государственных служащих, обеспечивающих их функции. В зависимости от осуществляемых полномочий государственные служащие делятся на следующие виды: 1) государственные служащие, непосредственно реализующие полномочия государственного органа (президент государства, премьер-министр, депутаты парламента, министры); 2) государственные служащие, занимающие должности для непосредственного обеспечения полномочий лиц, непосредственно реализующих полномочия государственного органа (помощники, консультанты, советники); 3) государственные служащие, занимающие должности для исполнения и осуществления полномочий этих органов (руководители струк-

турных подразделений аппарата государственного органа, специалисты, референты).

Государственные служащие (чиновники) действуют по поручению либо от имени государства. В связи с этим кадровому составу государственных служащих придается особое внимание. В каждом государстве имеется своя система комплектования корпуса государственных служащих. Их положение не всегда определяется трудовым правом, поскольку в основе деятельности государственного аппарата лежит принцип подчиненности одних государственных служащих другим.

Государственные служащие делятся на различные классы (разряды, ранги), от принадлежности к которым зависит их статус и материальное обеспечение. В разных государствах свое количество классов государственных служащих, но преобладает следующий список: 1) администраторы; 2) профессионалы; 3) исполнители; 4) канцелярские работники (клерки); 5) обслуживающий персонал.

§ 3. Виды государственных органов

Органы государства классифицируются по различным основаниям.

По способу возникновения органы государственной власти подразделяются:

- на первичные;
- производные.

Первичные органы государства возникают в порядке наследования (монарх) либо избираются в соответствии с установленной в государстве процедурой (представительные органы). Производные органы формируются

первичными органами и наделяют властными полномочиями. Например, правительство формируется парламентом или президентом совместно с парламентом.

По объему властных полномочий государственные органы разделяются:

- на высшие;
- региональные.

Высшие органы государственной власти, т. е. общегосударственные органы, осуществляют государственную власть на всей территории государства. Региональные органы государственной власти функционируют в административно-территориальных единицах

(округах, уездах, районах, провинциях и т. д.). Их полномочия распространяются только на эти регионы.

По сфере компетенции государственные органы бывают:

- общей компетенции;
- отраслевой компетенции.

Государственные органы общей компетенции правомочны решать широкий круг разнохарактерных вопросов. Государственные органы отраслевой компетенции специализируются на реализации какой-то одной функции государства, в пределах которой осуществляют свою функцию (министерство юстиции, министерство здравоохранения и т. д.).

Исходя из принципа разделения властей органы государственной власти подразделяются:

- на законодательные;
- исполнительные;
- судебные.

Органы законодательной власти. К органам законодательной власти относятся парламенты. Парламент – это общее понятие. В некоторых государствах (Англия, Япония, Финляндия, Канада и др.) законодательный орган так и именуется: парламент. В других странах парламент как законодательный орган имеет свое наименование. Например, в Польше – Сейм, в США – Конгресс, в Беларуси – Национальное собрание, в Дании – Фолькетинг.

Парламенты могут иметь двухпалатную или однопалатную структуру.

Двухпалатные парламенты (нижняя и верхняя палаты) существуют как в федеративных государствах, так и в унитарных. В США – Палата представителей (нижняя палата) и Сенат (верхняя палата), в Германии – Бундестаг (нижняя палата) и Бундесрат (верхняя палата). В Англии, являющейся унитарным государством, парламент двухпалатный: нижняя палата – Палата общин, верхняя палата – Палата лордов.

Однопалатные парламенты существуют главным образом в странах с более или менее однородным национальным составом населения (Венгрия, Дания и др.).

Органы законодательной власти формируются путем избрания их народом (населением страны), действуют от его имени и ответственны перед ним.

Органы исполнительной власти. Исполнительная власть принадлежит правительству.

Правительство – это высший исполнительный и распорядительный орган государственной власти, который осуществляет управление государством. В различных странах правительство имеет разные названия: совет министров, кабинет министров. Лицо, возглавляющее правительство, называется главой правительства и в зависимости от конкретного государства именуется по-разному: премьер-министр, председатель совета министров, председатель кабинета министров, канцлер. В состав правительства входят члены правительства, т. е. лица, возглавляющие министерства (министры) и центральные ведомства (статс-секретари).

Количество министерств и центральных ведомств в различных странах неодинаково. Несмотря на это, все они призваны обеспечивать управление государством путем исполнения принимаемых парламентом законов, поддерживать общественный порядок и безопасность в стране, руководить основными сферами жизни общества: экономикой, образованием, социальным обеспечением.

Правительство может быть коалиционным или однопартийным. В состав коалиционного правительства входят представители двух или более партий. В состав однопартийных правительств входят представители только одной партии.

Исполнительная власть на местах осуществляется либо органами местного самоуправления, либо назначаемыми центральной властью должностными лицами, либо совместно ими обоими с учетом разграничений их компетенции.

Органы судебной власти. Органами судебной власти являются суды. Они осуществляют правосудие в установленном законами данного государства порядке и выносят обязательные к исполнению решения по рассматриваемым юридическим делам.

Суд, как носитель судебной власти, является социальным арбитром в спорных вопросах, носящих правовой характер. Для него главным является рассмотреть юридический конфликт. Благодаря этому происходит обеспечение права человека на судебную защиту как один из важнейших показателей демократичности любого государства.

Ввиду того что юридические конфликты разнообразны и разнообразны, государство должно избрать такую систему судов, которая способствовала бы эффективной защите нарушенного права.

Самым общим критерием построения судебной системы в государстве является сочетание интересов человека и государства, которые неизбежно пересекаются при рассмотрении любых юридических конфликтов, оформленных в уголовное, гражданское, административное или иное юридическое дело. При формировании судебной системы законодательная власть находится под воздействием, по крайней мере, двух факторов: 1) быстроты, с которой должно осуществляться рассмотрение судом юридического конфликта; 2) справедливости, законности и обоснованности принимаемых судом решений, что должно быть присуще самой природе суда. Не следует забывать также о том, что человеку должно быть предоставлено право обжаловать решение суда. Пренебрегать экономическим фактором также нельзя. Государство должно достигать как можно более значительных результатов, затрачивая при этом наименьшие материальные и финансовые средства. Соблюсти эти условия при построении судебной системы не так просто. Численность правонарушений, их разнообразие, сложность поиска истины по рассматриваемому делу создает серьезные обстоятельства, которые неизбежно надо учитывать.

В одних государствах учреждаются только общие суды (суды общей юрисдикции). Они предназначены для рассмотрения всех юридических конфликтов, независимо от их специфики. В других государствах общие суды рассматривают только уголовные и гражданские дела, и для рассмотрения других категорий дел создаются специальные суды (суды специальной юрисдикции), каждый из которых предназначен для разрешения какой-то определенной категории дел, например только административных, или только трудовых, либо лишь финансовых и т. д.

Кроме того, во многих современных государствах функционирует конституционный суд. Он предназначен для осуществления судебного контроля за законодательной и исполнительной властью. При этом он не подменяет ни парламент, ни правительство, а проверяет, не нарушены ли ими пределы компетенции.

Для каждого государства характерна своя система судов. Обычно судебная система государства закрепляется в конституции. Но такой путь избирают не все государства. В некоторых государствах судебная система определена в законодательстве о суде.

Кроме того, необходимо различать такие органы, как правоохранительные, местного самоуправления, а также государственные учреждения и предприятия.

Правоохранительные органы. Исходным для решения вопроса о том, какие органы относить к правоохранительным, является наличие правоохранительной функции государства. Однако надо учитывать, что эту функцию в той или иной мере осуществляют все государственные органы, т. е. органы законодательной, исполнительной и судебной властей, каждый в пределах своих полномочий. Вместе с тем отнесение к правоохранительным органам лишь некоторых государственных органов практически удобно. Понятие «правоохранительные органы» больше приложимо только к тем из них, которые специально созданы для профилактики и борьбы с преступностью, хотя само это понятие носит несколько условный характер.

К правоохранительным органам, кроме суда, относится прокуратура, нотариат, силовые структуры, такие как полиция (милиция), вооруженные силы.

Прокуратура в ряде государств является самостоятельным государственным органом. Функция прокуратуры – осуществление надзора за законностью в деятельности государственных органов, общественных формирований, учреждений, должностных лиц, граждан.

Нотариат – это орган, удостоверяющий копии документов, а также имущественные сделки, оформляющий наследственные и иные права.

Полиция (милиция) предназначена для охраны общественного порядка и обеспечения внутренней безопасности в государстве. При необходимости отдельные структурные подразделения полиции (милиции) специализируются для более успешной борьбы с экономическими преступлениями, распространением наркотиков и т. д.

Вооруженные силы (армия) всегда играли важную роль в решении внешних и внутренних функций государства. В истории развития государственности армия использовалась для захвата новых территорий, подавления выступлений населения, а иногда играла важную роль в решении экономических и политических задач.

Комплектование вооруженных сил осуществляется либо на началах добровольности, либо на основе всеобщей воинской обязанности или по смешенному типу.

Высшее руководство вооруженными силами осуществляют глава государства или глава правительства.

Органы местного самоуправления. Местное самоуправление – это форма народовластия, предоставляющая возможность населению самостоятельно решать различные вопросы на территории проживания.

Органы местного самоуправления формируются по инициативе населения для решения вопросов местного значения. Они функционируют на территории государства в масштабе города, района, поселка, села и т. д. Такого рода территориальные образования называются муниципальными образованиями. Круг их полномочий примерно следующий:

- управлять муниципальной собственностью;
- формировать, утверждать и исполнять местный бюджет;
- устанавливать местные налоги и сборы;
- осуществлять охрану общественного порядка;
- решать иные вопросы местного значения.

Органами местного самоуправления являются: 1) представительные органы местного самоуправления, формирующиеся путем прямых выборов; 2) собрания граждан; 3) главы местного самоуправления, избираемые или назначаемые центральными органами, – мэр, глава администрации, староста и т. д.

В ряде стран органы местного самоуправления ограничены в своих действиях центральной властью. Они, хотя и решают вопросы местного значения, однако общая координация их деятельности возлагается на лицо, назначаемое центром.

Государственные учреждения и предприятия. Структурными подразделениями органов государственного аппарата являются государственные учреждения.

Государственные учреждения – это организации, создаваемые органами государственной власти для реализации функций государства в сфере образования, науки, культуры и других сферах государственной деятельности.

Государственные учреждения прямыми властными полномочиями не обладают, а осуществляют деятельность по реализации государственной политики и финансируются из средств государственного бюджета.

В области образования государственными учреждениями являются государственные общеобразовательные школы, средние специальные

и высшие учебные заведения. В области науки государственными учреждениями являются научно-исследовательские институты, научные центры и т. д. В области культуры – музеи, библиотеки, театры и т. д.

Государственные предприятия обеспечивают материальную и экономическую основу осуществления государственной власти.

Глава государства. Самостоятельность органов государственной власти не абсолютна. Глава государства необходим для обеспечения согласованного функционирования всех органов. В монархических государствах глава государства – монарх (король, император, султан), в республиках – президент.

Глава 8. ФОРМА ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие формы государства

Государство предназначено для управления обществом. Оно стремится так организовать государственную власть, чтобы удовлетворить интересы населения. Органы всех ветвей государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной) наделяются присущими их природе полномочиями (компетенцией), что получает закрепление в законодательстве. Причем они действуют не изолированно друг от друга, а взаимодействуют между собой. Тем самым обеспечивается не только их согласованная деятельность, но и воплощение потребностей общества в целом, а также интересы каждого человека.

Через термин «форма государства» показывается, через какие политические учреждения реализуется предназначение государства. Форма государства, как и любая форма, определяется его содержанием, поскольку форма и есть организация содержания. В состав содержания государства входит его социальная сущность. Например, рабовладельческое государство по своей социальной сущности предполагает иные методы деятельности, чем феодальное. В свою очередь, капиталистическое (буржуазное) государство имеет сущностные черты, отличающиеся от феодального государства. Однако жесткой зависимости формы государства только от его социальной сущности нет. Например, республиканская форма правления существовала и при рабовладельческом строе, и при феодализме. Она характерна и для современных государств. Это обусловлено тем, что форма государства, хотя в принципе и определяется социальными факторами, но

во многом зависит от традиций государства, культуры народа, характера религиозных воззрений, природных условий проживания и т. д.

Таким образом, *форма государства* – это форма организации государственной власти и ее устройство, что проявляется в трех аспектах: 1) каким образом организована верховная власть в государстве; 2) каков характер связи верховной власти государства и других центральных органов государства с органами, осуществляющими управление территорией страны; 3) каковы методы (способы) взаимодействия государства с населением страны.

Форма государства включает три элемента:

- форму государственного правления;
- государственного устройства;
- политического режима.

§ 2. Форма государственного правления

Форма государственного правления – это форма организации высших органов государственной власти, их структура и порядок образования.

Формы государственного правления различаются в зависимости от того, осуществляется ли власть одним лицом или же она принадлежит коллективному органу. Истории государств известны два вида органов, обладающих верховной властью: единоличные и коллегиальные. Единоличная власть принадлежит монарху (царю, королю, императору, шаху). Поэтому и форма правления в таком государстве называется монаршей. Коллегиальный орган избирается народом и осуществляет власть от его имени. Государство, во главе которого стоит коллегиальный орган, называется республикой. Различаются две формы государственного правления: 1) монархия; 2) республика.

Монархия – форма правления, при которой верховная власть в государстве полностью или частично пожизненно принадлежит единолично главе государства.

Монархической форме правления присущи следующие черты, которые позволяют монарху:

- получать верховную власть по наследству (от своего отца, деда, дяди);
- править единолично, т. е. вся полнота государственной власти принадлежит именно ему. Чиновники, участвуя в управлении государством, реализуют власть монарха;

- обладать властью, независимой от сформированных им государственных органов и назначенных чиновников, которым он поручает управление государством;
- как правило, не нести политической и юридической ответственности за результаты своего правления;
- обладать бессрочной и пожизненной властью.

Монархии бывают двух видов: абсолютные и ограниченные.

Абсолютная монархия – это такая форма правления, при которой вся полнота государственной власти принадлежит одному лицу – царю, королю, императору и т. д. Он осуществляет законодательную власть, руководит исполнительной властью, контролирует правосудие, выступая в качестве высшей инстанции.

Абсолютные монархии имели большое распространение в XIV–XIX вв., когда была преодолена феодальная раздробленность и созданы централизованные государства. Формальными признаками абсолютной монархии является отсутствие парламента и конституции.

Разновидностью абсолютной монархии является теократическая монархия, в которой монарх в одном лице представляет светскую и религиозную власть.

Ограниченная монархия характеризуется тем, что верховная власть в государстве распределена между монархом и парламентом. Монарх при этом сохраняет положение главы государства, получает престол по наследству и считается независимым от государственных органов и населения. Однако монарх обладает незначительной властью. Его государственная власть больше сводится к подписанию законов, принятых парламентом.

Ограниченная монархия бывает парламентарной и дуалистической.

Парламентарная монархия характеризуется наличием в государстве парламента, который осуществляет законодательную власть. Монарх лишь формально утверждает акты парламента, не вмешиваясь в его фактическую деятельность. Правительство формируется из представителей политической партии, получившей большинство голосов на выборах в парламент, а лидер партии, обладающей большинством депутатских мест, становится главой исполнительной власти. Правительство несет ответственность перед парламентом.

В парламентарной монархии существует контрасигнатура, что означает: подпись монарха действительна лишь при наличии подписи премьер-министра.

Функции монарха несущественны и больше сводятся к осуществлению церемоний (вручение государственных наград, представление государства за рубежом и т. д.). Монарх царствует, но не правит, являясь своего рода символом нации.

Дуалистическая монархия – это монархия, при которой законы принимает только парламент, а монарх управляет государством через назначенное им и ответственное перед ним правительство. Такая форма правления появилась в Европе в связи с выступлениями широких слоев населения в XVIII в. против абсолютной монархии. Дуалистическая монархия стала компромиссом между растущей буржуазией и еще сильным дворянством. Монарх стал представлять интересы дворянства, а парламент – буржуазии.

В дуалистической монархии правитель выполняет функции реального главы государства. Наряду с монархом функционирует парламент и правительство.

Республика – это такая форма государственного правления, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок.

Республиканская форма правления использовалась в Древнем мире (демократическая республика в Афинах, аристократическая – в Риме).

В Средние века были города-республики (Новгород, Венеция и др.). Большинство современных государств имеет республиканскую форму правления.

В республике главой государства является президент. Династического престолонаследия нет. Президентом может стать любой гражданин, соответствующий требованиям, предъявляемым конституцией государства. Как правило, президентом может стать рожденный от граждан данного государства (натурализованный гражданин во многих странах президентом быть не может), достигший определенного возраста (обычно 35–40 лет), обладающий полными гражданскими и политическими правами.

В отличие от монарха президент избирается на определенный срок. Переизбрание на очередной срок в некоторых странах возможно без каких-либо ограничений, но чаще всего одно и то же лицо может быть избрано только на два срока.

Современные республики подразделяются: 1) на парламентарные; 2) президентские; 3) президентско-парламентарные (смешанные). Различие между ними в том, какой из органов верховной власти (пар-

ламент или президент) формирует правительство и перед кем (парламентом или президентом) правительство несет ответственность.

Парламентарная республика – это такая форма правления, при которой парламент наделен не только законодательными полномочиями, но и правом требовать отставки правительства, т. е. правительство несет перед парламентом ответственность за свою деятельность. Вотум недоверия обязывает правительство подать в отставку. Президент республики является только главой государства. Правительство может рекомендовать президенту распустить парламент с назначением новых выборов парламента.

В парламентской республике президент избирается парламентом или специальной коллегией, образуемой парламентом. Как правило, в парламентской республике президент не обладает правом вето, правом проведения референдума, введением чрезвычайного положения.

Президентская республика – это форма правления, где президент непосредственно (при определенном парламентском контроле) формирует правительство, которое несет перед ним ответственность за свою деятельность. В президентских республиках обычно нет должности премьер-министра, функции главы государства и главы правительства выполняет президент.

Президентско-парламентарные (смешанные) республики имеют элементы и президентской, и парламентской республики, с преобладанием той или другой.

В смешанной республике наряду с сильным президентом в формировании правительства участвует и парламент, утверждая либо отвергая кандидатуры министров, представленных президентом. В связи с этим правительство несет ответственность не только перед президентом, но и парламентом.

§ 3. Форма государственного устройства

Форма государственного устройства – это политико-территориальная организация государственной власти с учетом характера взаимоотношений между центральной и местной властью.

Под понятием «политико-территориальное устройство государства» следует понимать организацию именно государственной (а не иной) власти по территориальному признаку. Причем эта организация государственной власти носит политический характер. Даже при административно-территориальном делении, основу которого обычно

определяют экономические предпосылки, учитываются этнические факторы, традиции населения, его историческое прошлое на данной территории, что в конечном счете имеет политические цели.

Форма государственного устройства показывает из каких частей состоит внутренняя структура государства; каково правовое положение частей структуры государства; как строятся отношения между центральными и местными государственными органами; в какой форме выражаются интересы каждой нации, проживающей на территории данного государства.

История государства знает следующие способы деления населения по территориальному признаку:

- административно-территориальные единицы (районы, области, округа, губернии и др.);
- государственно-национальные образования (автономные округа, автономные республики, автономные области, земли, штаты);
- суверенные государства.

Все государства по своему территориальному устройству подразделяются на унитарные и федеративные.

Унитарное государство – это единое государство, в котором административно-территориальные единицы не обладают признаками государства и подчиняются центральным органам власти.

В унитарном государстве действуют единые высшие государственные органы, единое гражданство, одна конституция, общая денежная система, одинаковая система налогов, единые вооруженные силы.

Характерным признаком унитарного государства является то, что право принятия законов принадлежит только центральным органам государства.

Большинство современных государств унитарные, что и понятно, поскольку такая форма государственного устройства надежно обеспечивает единство государства. Унитарные государства могут иметь однопациональный и многонациональный состав населения.

В унитарном государстве административно-территориальные единицы (районы, области, округа, губернии и т. п.) не обладают политической самостоятельностью.

Унитарные государства разделяются на централизованные и децентрализованные.

Централизованным является государство, в котором во главе местных органов государственной власти стоят назначенные из центра (президентом государства) чиновники.

Децентрализованные унитарные государства – это такие государства, в которых высшие административно-территориальные единицы (области, губернии и т. п.) управляются из центра, а местное самоуправление существует на муниципальных территориях, где при решении местных вопросов обладают значительной самостоятельностью.

Федеративное государство – это государство, состоящее из множества государственно-подобных субъектов.

Входящие в состав федерации субъекты могут называться по-разному: земли, штаты, края, автономные образования. Федерации образуются не только в целях решения национального вопроса. Например, штаты в США образованы без учета национального состава населения.

В России имеются субъекты, образованные по национальному признаку (республика, автономный округ, автономная область), и субъекты, образованные по административно-территориальному признаку (края, области).

Федеративное государство – целостное государство с едиными для всего государства органами законодательной, исполнительной и судебной властей. В то же время каждый субъект федерации имеет свои собственные законодательные, исполнительные и судебные органы, которые по определенным вопросам могут принимать независимые от федеративных органов решения.

Для федеративного государства характерны следующие признаки: верховенство федеративного законодательства; финансовая зависимость субъектов федерации от центра; в ряде федераций существует двухуровневое гражданство (федеральное и субъекта федерации); субъект федерации не обладает суверенитетом, т. е. полным верховенством власти на своей территории; федеративному государству присуще двухпалатное строение парламента, при котором одна из палат представляет интересы субъектов федерации.

В федеративном государстве различают следующие виды законодательной компетенции:

- исключительная компетенция федеральных органов означает, что по определенным вопросам принимаются только федеральные законы и основанные на них другие нормативные правовые акты;

- конкурирующая компетенция федеральных органов и субъектов федерации означает, что по определенным вопросам субъекты федерации вправе принимать свои законы, поскольку по этим вопросам не приняты федеральные законы;

- совместная компетенция федеральных органов и субъектов федерации означает, что по определенным вопросам принимаются сначала федеральные законы, а затем в соответствии с ними законы субъектов федерации.

Исключительная компетенция субъектов федерации состоит в том, что в решение некоторых вопросов федерация не вправе вмешиваться.

Федерация – это одно государство, а не союз суверенных государств. Субъекты федерации не обладают суверенитетом.

Межгосударственные объединения – это союз государств, созданный на основе договора и преследующий политические и экономические цели государств-участников.

В межгосударственных объединениях государства-участники продолжают оставаться суверенными государствами, хотя и существуют общие государственные органы. Различают следующие межгосударственные объединения: 1) уния (личная и реальная); 2) содружество; 3) протекторат; 4) конфедерация.

Личная уния возникает при монархической форме правления. Она образуется в том случае, когда монарх приобретает права на корону другого государства либо в порядке престолонаследия, либо одно государство передает права на корону монарху другого государства. При этом оказывается, что одно и то же лицо занимает два поста главы государства. Личная уния не образует юридический союз двух государств и не приводит к созданию общих государственных органов. Как только на престол вступают разные лица, личная уния прекращается.

Реальная уния означает юридический союз государств при одном общем главе государства. В рамках реальной унии может сохраняться суверенитет государств.

Конфедерация – это международно-правовой союз государств, в рамках которого создаются надгосударственные органы. Конфедерация неустойчива. Она либо распадается, либо превращается в федера-

тивное государство. Так, конфедерацией были Северо-Американские Соединенные Штаты (1781–1787), ставшие федеративным государством.

Содружество наций – это международно-правовой союз, при котором сохраняется суверенитет его членов. Примером современного содружества может служить Содружество Независимых Государств (СНГ), образовавшееся после распада СССР (Союза Советских Социалистических Республик) и имеющее свои координационные органы. Среди них Экономический суд СНГ, предназначенный для разрешения экономических споров государств-участников СНГ.

Протекторат – такой правовой союз между государствами, при котором одно государство оказывает внешнеполитическое и военное покровительство другому, фактически зависимому от него, государству. Протекторат возможен в отношениях между бывшими колониями и их метрополией.

§ 4. Политический режим

Политический режим – это совокупность способов, приемов, методов, с помощью которых осуществляется государственная власть. В проявлениях политического режима наиболее ярко показывается уровень развития демократии в обществе.

На политический режим влияют объективные и субъективные факторы. К объективным факторам относится общий уровень развития общества, его экономика, культура, традиции народа. Среди субъективных факторов наибольшее значение имеют следующие: порядок формирования государственных органов; реальные права и свободы человека; роль в государстве силовых структур (полиции, армии, контрразведки); степень участия народа в управлении государством; способы разрешения юридических конфликтов.

Политические режимы подразделяются на демократические и антидемократические.

Демократический режим в государстве характеризуется конституционным признанием социально-экономических, политических и иных прав человека и гражданина, гарантиями их реализации.

Непременным условием демократического режима является создание благоприятных условий для деятельности политических партий, общественных движений, политической деятельности граждан государства. При этом граждане, а также объединения, в которых они

состоят, могут находиться в оппозиции к государству без опасения, что будут подвергнуты государственным репрессиям. Инакомыслие рассматривается не как явление, подрывающее устои государства, а как заинтересованность в создании сильного, прогрессивного общества.

В демократическом государстве действует легальная оппозиция, гарантированы права и свободы человека. Особо тщательно регламентируется процедура привлечения лица к уголовной ответственности. Реально обеспечивается доступ человека занимать государственные должности.

Антидемократические режимы – авторитарный и тоталитарный.

Авторитарный режим состоит в том, что государством руководит узкий круг людей – правящая элита, которая возглавляется лидером и пользуется привилегиями и льготами.

При авторитарном режиме народ отстранен от управления государством. Он не может контролировать деятельность государственных органов. Полному контролю со стороны элиты принадлежит политическая сфера. В государстве нет оппозиционных партий, хотя может быть многопартийная система. Уголовные дела по обвинению в наиболее тяжких преступлениях рассматриваются внесудебными органами, что создает возможность для злоупотреблений и массового нарушения прав человека. В государстве действует предварительная цензура, нет свободы выражения мнений, свободных выборов, средства массовой информации контролируются авторитарной властью.

Тоталитарный режим состоит в полном контроле государства над населением, всеми формами и сферами жизнедеятельности общества и опоре на применение или угрозу применения насилия.

При тоталитаризме нет свободы – политической, экономической, духовной. Общество основано на внеэкономическом, т. е. чисто силовом принуждении. Тоталитарные государства характеризуются следующими признаками:

- внеэкономическим принуждением к труду;
- идеологизацией всей общественной жизни на основе официальной для всей страны идеологии;
- харизматическим вождем, сосредоточившим в своих руках верховную политическую, экономическую, военную власть;
- принудительной идеологией, отступление от которой влечет ответственность как за тяжкое преступление;

- нагнетанием в обществе страха путем репрессий;
- монополией на информацию;
- подавлением инакомыслия;
- имитацией заботы о благосостоянии народа.

Тоталитаризм – разновидность деспотии как ничем не ограниченной власти, опирающейся на насилие и репрессии.

Глава 9. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие функций государства

Функции государства – это основные направления его деятельности, выражающие сущность и задачи государства по управлению обществом в присущих ему формах с применением соответствующих методов.

Из приведенного определения функций государства можно выделить следующие его признаки:

- функции государства не любые, а именно особенные, главные направления его деятельности, без которых государство не может обойтись;
- в функциях государства выражается сущность государства – самое глубинное его свойство;
- в функциях государства проявляются его задачи по управлению обществом;
- функции государства осуществляют органы государства, применяющие присущие их природе формы и методы деятельности.

Функции государства обусловлены закономерностями, происходящими в обществе, поэтому они носят объективный характер. невыполнение государством своих функций вызывает негативные последствия в обществе. Вместе с тем функции государства носят и субъективный характер, поскольку они проходят через сознание тех лиц, которые должны их осуществлять. Ошибки и недостатки тех, кто призван реализовывать функции государства, чреватые для общества кризисными явлениями.

Функции государства необходимо отличать от функций государственных органов. Функции государства выполняются всеми или многими государственными органами. Отдельный государственный орган осуществляет лишь одну или несколько функций государства.

Все функции конкретных государственных органов подчинены функциям государства. Вследствие этого деятельность государственных органов должна протекать в соответствии с функциями государства. Функции государства различны и зависят от того, что собой представляет общество на соответствующем историческом этапе его развития.

Функции государства вытекают из задач, стоящих перед государством, которые могут быть разного масштаба и характера: исторические, перспективные, постоянные, временные, повседневные, ситуационные и др. Формой выражения задач государства являются функции государства.

§ 2. Виды функций государства

Существует множество классификаций функций государства, например:

1) *основные и неосновные*. Основные функции государства связаны с его главными задачами (обороной страны, созданием вооруженных сил, охраной границ государства и т. п.), а неосновные – с задачами, хотя и имеющими существенный характер, но не относящимися к основным (например, строительство электростанции, организация товароснабжения и т. п.);

2) *постоянные и временные*. Постоянные осуществляются государством на всех этапах его развития (например, правоохранительная функция), а временные носят ситуационный, преходящий характер (борьба со стихийным бедствием);

3) *внутренние и внешние*. Внутренние ориентированы на решение внутренних задач страны, внешние связаны с деятельностью на международной арене, направленной на установление и поддержание отношений с другими государствами.

Классификация функций государства носит условный характер, и в те или иные периоды развития государства может происходить изменение их положения, когда одна из функций или несколько из них доминируют, меняя свое место в иерархии системы функций государства.

К функциям государства относятся оборонная, экономическая, социальная, политическая, идеологическая, правоохранительная и экологическая.

Оборонная функция государства предполагает деятельность по вооруженной защите целостности и территориальной неприкосновенности государства от агрессии, направленной против государства. В законодательстве современных государств регламентируются вопросы обороны страны, формирования вооруженных сил, права и обязанности граждан в области обороны, юридическая ответственность за нарушение законодательства в сфере обороны.

Экономическая функция государства состоит в установлении государством условий и порядка экономической деятельности. В ней наиболее ярко проявляется роль государства в развитии экономики.

На разных этапах развития государства его экономическая функция может проявляться неодинаково. В одни периоды истории государства преобладают административно-командные методы воздействия на экономику, а в другие – государство берет на себя лишь разрешение юридических конфликтов, возникающих между субъектами хозяйствования.

Государство регламентирует экономическую деятельность как напрямую, так и косвенно.

Прямое регулирование осуществляется в первую очередь в государственном секторе экономики, особенно в тех странах, где государство выступает крупнейшим производителем. Об этом свидетельствует большое количество государственных предприятий и предприятий с государственной долей в уставном капитале. Кроме того, государство является и основным банкиром, сосредоточившим значительную часть ссудного капитала.

Косвенное государственное регулирование экономикой выражается, например, в налоговой политике.

Экономическая функция государства проявляется в принятии нормативных правовых актов, регламентирующих экономические отношения.

Социальная функция государства проистекает из того, что государство ставит перед собой задачу создания условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Содержание этой функции многогранное. В государстве охраняется труд и здоровье людей, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых людей; развивается система социальных служб; устанавливаются

государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

Социальная функция государства направлена на смягчение и преодоление бедности, безработицы и социального неравенства, стабилизацию уровня жизни населения.

Политическая функция государства связана с регулированием отношений социальных слоев, групп давления с тем, чтобы их противостояние не превратилось в гражданскую войну и находилось в рамках, установленных государством. Конечно, государство, осуществляя политическую функцию, действует прежде всего в интересах доминирующих социальных слоев в обществе, их групп давления, но оно вынуждено учитывать интересы остальной массы народа. Лишь в тоталитарном государстве открыто подавляются интересы определенных групп населения.

Идеологическая функция государства в условиях антидемократических государственных режимов (тоталитарного, авторитарного, теократического) может состоять в допущении и поддержке какой-то одной идеологии. Демократическим государствам присущ идеологический плюрализм, а инакомыслие не преследуется в уголовном порядке.

Идеологическая функция направлена на формирование у людей системы политических, правовых, нравственных, философских взглядов, в которых осознаются и оцениваются отношения людей к действительности, друг к другу, а также формируются цели (программы) социальной деятельности, направленные на закрепление или изменение общественных отношений.

Правоохранительная функция государства предусматривает поддержание режима законности, предупреждение и борьбу с преступностью. Государство принимает нормативные правовые акты, касающиеся определения порядка расследования и судебного рассмотрения уголовных дел. От имени государства осуществляется уголовное преследование, а также применение уголовного наказания. В судебном порядке разрешаются наиболее значимые административные нарушения. Правоохранительную функцию в той или иной мере осуществляют все государственные органы. Некоторые из них специально созданы для реализации только правоохранительной функции государства (суд, прокуратура, органы предварительного расследования преступлений).

Экологическая функция государства состоит в деятельности по регулированию природопользования, обеспечения экологической безопасности, оздоровления и улучшения окружающей среды.

Государством регулируются общественные отношения в сфере окружающей природной среды. В нормативных правовых актах государство закрепляет порядок деятельности государственных органов, формы участия в этой деятельности общественных объединений, меры ответственности за нарушение экологического законодательства. Большое значение имеют разрабатываемые государством экологические требования при размещении, проектировании, строительстве и вводе в эксплуатацию предприятий, сооружений и иных объектов.

§ 3. Формы осуществления функций государства

Формы осуществления функций государства – это специфические, взаимодействующие между собой виды деятельности органов государства, направленные на реализацию его функций.

Основными формами осуществления функций государства являются правотворческая, исполнительно-распорядительная, судебная и контрольная деятельность.

Правотворческая форма осуществления функций государства состоит в установлении общеобязательных правил поведения физических и юридических лиц, предприятий, учреждений, организаций. Этим правилам должны соответствовать все другие правовые акты, деятельность всех органов, должностных лиц, граждан данного государства, а также иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на его территории. Правотворчество осуществляет прежде всего парламент, но законы могут быть приняты и путем референдума. Основным законом является конституция. Другие законы должны соответствовать ей.

Правотворчество в масштабах всего государства осуществляют также органы исполнительной власти, а также глава государства.

Исполнительно-распорядительная форма представляет собой основанную на законодательстве повседневную реализацию органами исполнительной власти функций государства. Задача по реализации функций государства во многом возлагается на правительство.

Судебная форма состоит в том, что суд, являясь органом судебной власти, разрешает юридические конфликты. При этом судьи независимы и применяют законодательство для правильного рассмотрения и разрешения юридического конфликта. Суд не устанавливает общих

правил поведения. Его решения касаются лишь сторон в возникшем конфликте, а также тех органов и должностных лиц, которые обязаны исполнять судебные решения.

Контрольная форма выражается в инспектировании, проверке деятельности органов государства, должностных лиц, принимаемых ими решений на предмет соответствия конституции, законам, иным нормативным правовым актам. Такова деятельность конституционных судов, прокуратуры, уполномоченных по правам человека.

§ 4. Методы осуществления функций государства

Методы осуществления функций государства – это приемы, способы государственной деятельности, направленные на реализацию функций государства.

В зависимости от особенностей деятельности государственных органов по управлению государством различают экономические, административные и идеологические методы.

Экономические методы осуществления функций государства состоят в использовании экономических рычагов в сфере государственной деятельности (снижение налогов, инвестиции денежных средств государства в те или иные отрасли экономики, распределение расходов государственного бюджета).

Административные методы связаны с подчиненностью, обязанностью выполнения законных указаний государственных органов, организационной работой, принуждением (наложение административных штрафов, конфискация доходов, с которых не выплачены налоги, и т. п.).

Идеологические методы связаны с пропагандистской, воспитательной деятельностью государства, разъяснением законов, формированием общественного мнения.

В зависимости от особенностей волеизъявления государства различают методы стимулирования, дозволения, запрета.

Метод стимулирования состоит в том, что государство ориентирует поведение государственных органов, должностных лиц, граждан в направлении, желательном для государства, предусматривая кредиты на льготных условиях, освобождение от налогов, представление к почетным званиям, наградам и т. п.

Метод дозволения характеризуется в определенной мере нейтральным отношением государства к тому или иному поведению государственных органов, должностных лиц, граждан. Государство

при этом не стимулирует (поощряет) соответствующую деятельность, но и не применяет за нее ответственность, не запрещает ее. Субъекты могут по своему усмотрению воспользоваться дозволениями государства, т. е. на свободу слова, проведения собраний, митингов, свободу предпринимательской деятельности.

Метод запрета характеризуется отрицательным отношением государства к тем или иным явлениям, процессам, поступкам. Например, запрещаются определенные виды деятельности (сбыт наркотиков, производство оружия), несанкционированные демонстрации, митинги, нарушение правил гигиены и санитарии в общественных местах. Так, большинство норм уголовного права носит запретительный характер.

Глава 10. ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

§ 1. Понятие и структура политической системы общества

Система – это взаимосвязь элементов, обеспечивающих целостное единство предмета, явления.

Структура – это способ упорядочения элементов, обеспечивающих устойчивость предмета, явления.

Государство является политической системой общества. Термин «политика» происходит от слова «полисы», которым древние греки обозначали свои города-государства. Значение слова «политика» стали связывать с «искусством управления государством».

Государство не единственный элемент политической системы общества. Наряду с государством в обществе возникают различного рода негосударственные объединения: политические партии, церковные учреждения, профсоюзы, общественные движения и т. д. Негосударственные объединения отражают интересы определенных классов, слоев общества, наций.

Политика – это такой вид деятельности людей, который определяет отношения между людьми и социальными группами по поводу государственной власти.

Политическая система – это совокупность взаимодействующих между собой государственных и негосударственных (общественных) объединений по поводу управления обществом через государство (государственные органы). Элементами политической системы являются политические и неполитические объединения, связанные с по-

литической деятельностью. К политическим объединениям относится государство как совокупность государственных органов, политические партии, общественные движения, преследующие политические цели, т. е. управление государством. К неполитическим объединениям относятся организации, которые возникают и функционируют в силу экономических, социальных и других причин (профсоюзы, творческие союзы артистов, объединения промышленников и т. д.). Эти организации не закрепляют в своих уставах задач активного воздействия на государственную власть в политических целях.

§ 2. Место государства в политической системе общества

В политической системе общества государство является основным звеном.

Государство существует в определенной природной среде (климатической, географической, природно-ресурсной и т. д.) и общественной (социальной, экономической, культурной и т. д.). Оно находится в постоянных взаимосвязях с обществом в целом, с группами людей, отдельными индивидами, общественное положение которых оно регулирует. Взаимосвязь государства и человека опосредуется прежде всего правом.

У разных народов государства возникали по-разному. Однако общим для них являлось: совершенствование орудий труда; появление рыночных отношений; имущественное неравенство; становление социальных групп людей; осознание людьми общих (групповых) интересов.

Наряду с государством возникают и негосударственные объединения, отражающие интересы определенных классов, социальных групп, наций и т. д. Например, в условиях феодального общества значительное влияние на осуществление политической власти оказывали различные объединения собственников – общины, гильдии, цеха. Значительную роль играли церковные учреждения, являясь идеологической опорой правящих слоев общества.

И все-таки государство занимает основное место в политической системе общества. Его центральное место объясняется рядом факторов:

- государство выражает интересы всех членов общества;
- государственная власть распространяется на всю территорию государства;

- через государство (государственные органы) люди могут участвовать в управлении обществом;
- от имени государства принимаются властные решения, которые должны выполняться всеми членами общества;
- государство располагает специальным аппаратом для легитимного принуждения в целях обеспечения целостности политической системы и правопорядка в обществе.

§ 3. Соотношение государства и гражданского общества

Государство является частью общества. В то же время оно играет особую роль в обществе. Отделяясь от общества, оно приобретает свое собственное развитие. В связи с этим возникает вопрос о вмешательстве государства в дела общества, а также о соотношении государства и гражданского общества.

Под *гражданским обществом* обычно понимается естественно складывающееся саморегулирование общества, которое исключает или по крайней мере ограничивает вмешательство государства.

Гражданское общество обладает следующими свойствами: 1) существованием отдельных от государства структур, состоящих из множества ассоциаций, добровольных объединений; 2) совокупностью людей, строящих свои взаимоотношения без вмешательства государства, на основе свободы выбора; 3) сферой реализации общественных интересов, находящихся вне непосредственной деятельности государства.

Иначе можно сказать, *гражданское общество* – это все то, что находится за пределами государства, т. е. многообразные, не регулируемые государством отношения людей, основанные на их равноправии и свободе выбора.

Существуют две основные модели соотношения гражданского общества и государства: 1) *либерализм*; 2) *этатизм*. С позиции либерализма, чем меньше государство вмешивается в сферу гражданского общества, тем лучше для гражданского общества. С позиции этатизма наоборот: чем больше вмешательство государства, тем лучше гражданскому обществу.

Классический либерализм отстаивает максимальную свободу индивида, сводит государственное вмешательство в сферу гражданского общества лишь к минимуму.

В рамках *этатизма* различают два варианта регулирующего воздействия государства на общество: *авторитарный* и *демократический* этатизм.

Авторитарный этатизм означает такой способ властного воздействия на общество, при котором власть стремится формировать общественные отношения. При *демократическом этатизме* пределы вмешательства в дела общества, в особенности в экономику, определяются потребностями самого гражданского общества, а также большинства субъектов гражданского общества.

В постиндустриальном обществе сложилось социальное государство, сочетающее в себе идеалы неолиберализма и умеренного этатизма. Хотя такое государство и ограничивает сферу саморегулирования, однако оставляет для него определенный простор, а также плюрализм интересов. В его деятельности просматриваются и черты этатизма, необходимые для контроля за саморегулированием. Это происходит путем огосударствления некоторых автономных сфер гражданского общества (экология, экономика и т. д.).

Социальное государство – это такое государство, которое в отношениях с гражданским обществом решает социально-экономические, культурные и экологические задачи. Основа социальной государственности – перераспределение национального дохода в интересах общества в целом, в частности – в пользу малообеспеченных.

Социальная сфера в современных государствах ориентирована на осуществление патерналистских функций по отношению к гражданскому обществу и отдельным его субъектам. *Государственный патернализм* проявляется как недоверие к саморегулированию, особенно в сфере производства и распределения.

Для современных социальных государств характерны следующие направления их патерналистских функций:

- социально-экономическое направление предполагает способствовать формированию такой социальной структуры, которая исключала бы антагонистические противоречия между социальными группами, а государство определяло бы лишь приоритеты экономического развития, роль же гражданского общества – реагировать на такую деятельность государства, в особенности в период избирательных кампаний;
- культурологическое направление состоит в создании благоприятных условий для развития творческих способностей человека, а

также для развития культуры в широком ее смысле, включая систему образования и воспитания, развитие науки и искусства;

- экологическое направление состоит в защите, восстановлении и формировании среды обитания человечества, регламентации разумного использования экосистем.

Таким образом, проблема государственного вмешательства в дела общества и его саморегуляции решается следующим образом: поскольку вмешательства государства нельзя избежать и в современном обществе, то нужно соблюдать меру вмешательства государства в общественную жизнь, что не нарушало бы естественной саморегуляции общества и вместе с тем позволяло бы исправлять недостатки спонтанного развития общества.

Формирование социальной государственности является постоянным и непрерывным процессом. При этом возможности государства в проведении социальных реформ небезграничны. Трудности связаны с тем, что государство должно соблюдать баланс между свободной экономикой и способами воздействия на распределение в духе справедливости, с ориентацией на «выравнивание социального неравенства». Состояние непрерывного роста народного богатства, развитие производства с расширением социальной функции государства – одно из важнейших направлений современной общественной мысли, когда новые практические ситуации и гуманистические идеалы людей должны учитываться и в доктринах, и в деятельности государств.

Поиск путей справедливости в распределении богатств общества давно является объектом внимания. Можно вспомнить теорию социальной справедливости французского юриста Леона Дюги (1859–1929), который уже в начале XX в. считал, что пришло время гибкого и гуманного политического строя, охраняющего индивида. Этот строй должен основываться на факте взаимозависимости, соединяющей людей в обществе, в отдельно взятом социальном слое, группе людей, где будут нормы, обязательные для всех (сильных и слабых, правящих и подвластных), а также на их солидарности, с наличием и соблюдением прав и обязанностей.

Для современных государств вопрос об их социальной роли – это вопрос не только политический, но и нравственный: человек должен учитывать возможности государства обеспечить достойный уровень жизни каждому человеку.

Процесс развития социального государства – это сложное и противоречивое развитие социальной политики. На уровень социального

развития государства значительное влияние оказывает политическая ориентация правительства и соотношение сил политических элит общества.

§ 4. Закономерности развития политической системы общества

Политическая система общества, как и любое сложное явление, в своем развитии имеет противоречия, разрешение которых и есть внутренний источник ее развития. Основное противоречие в обществе – это противоречие между государством и гражданским обществом. Оно носит объективно-субъективный характер. Объективный, поскольку оно присуще политической системе любого государства; субъективный, поскольку его сглаживание зависит от успешной деятельности политических элит.

Политическая система в процессе своего развития совершенствует возможности и государства, и гражданского общества. Идет постоянное (порой болезненное) изменение соотношения потребностей граждан в самоуправлении обществом и интересов государственного аппарата в допуске, доступности к занятию должностей, степени участия народных масс в управлении государством.

Существуют следующие закономерности, влияющие на развитие политической системы общества:

- экономические, связанные с исходным состоянием экономики государства и возможностями государства влиять на ее развитие, что во многом зависит от природных ресурсов территории, на которой располагается государство, и уровня компетентности политической элиты;
- социальные закономерности развития политической системы общества связаны с правильными ориентациями государства на обеспечение достойного уровня жизни народа;
- историко-культурные закономерности развития политической системы общества связаны с историческим прошлым народа, его менталитетом, уровнем материальной и духовной культуры общества.

Закономерности развития политической системы общества во многом предопределяются успехами в области локальной политики: экономической, военной, социальной и т. д. Нельзя сбрасывать со счетов значимость уровней политики, разделяющейся на внутреннюю и внешнюю, общегосударственную и региональную.

Выбор стратегического курса в развитии политической системы общества всегда сложен, поскольку связан с конкретными субъектами политической деятельности.

Демократическому государству присуща политика как дело всего общества, всего народа, а не только политических элит.

Глава 11. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И СТАДИИ РАЗВИТИЯ ПРАВА

§ 1. Условия и предпосылки происхождения права

Регулирование поведения людей – одна из объективных потребностей существования и развития общества.

На начальном этапе истории человечества поведение людей осуществлялось преимущественно на основе их человеческих инстинктов. Страх перед непонятными силами, окружающими человека, обеспечивал в тех условиях безотказное действие обычаев и запретов. Постоянно сфера неосознанного (биологического) поведения людей сужалась, а социальное регулирование получало все больше упрочение, что необходимо было в целях сохранения целостности общества.

Возникновение новых правил поведения и поддержание их обществом было необходимо, чтобы выработать в характере каждого человека такие черты, без которых невозможна была бы совместная жизнедеятельность. Правила поведения в человеческом обществе постепенно входят во внутренний мир человека, и некоторые из них становятся нормой общения. Поведение индивида ставится под контроль общества. Постепенно появляется определенная стандартность, предсказуемость поведения человека, что давало каждому человеку определенную гарантию безопасности. Правила поведения людей стали входить в повседневность и путем подражания передавались из поколения в поколение. Таким путем у первобытных людей начало складываться мировоззрение, которое в последующем превратилось в ядро их духовной культуры. Мировоззрение составляет не только система взглядов на объективный окружающий мир и место в нем человека, но и обусловленные этими взглядами ценностные ориентации, т. е. представления о должном, о том, каким должно быть поведение человека. Конечно, социальные регуляторы не сняли борьбу людей, но притупили ее в случаях возникновения конфликтов. Столкновение же интересов людей неизбежно.

Социальное регулирование поведения людей стало осуществляться через социальные нормы (правила поведения, определяющие вза-

имоотношения между людьми), которые необходимы для поддержания порядка в обществе, поскольку они ограничивают непомерные притязания каждого отдельного человека.

Социальные нормы регулируют отношения между людьми. Именно это их отличает от несоциальных норм (биологических, химических, физических и др.), которые регулируют отношение человека к природным, материальным объектам. Они регламентируют повторяющиеся, типичные ситуации, рассчитанные сразу на многих людей, и устанавливают ответственность за несоблюдение правил поведения.

Социальные нормы, как правила поведения, имеют определенную форму выражения, проявляясь либо в действиях, либо в словах. Вначале они выступали в виде действий и выражались в ритуалах и обычаях, а затем стали формулироваться словесно. Так, социальными нормами первобытного общества являлись: ритуалы; обряды; мифы; обычаи; религиозные нормы; нормы этики; моральные нормы.

Ритуалы – это правила поведения, в которых акцент делается на внешнюю форму их исполнения. Целью любого ритуала является внушение определенных чувств, для того чтобы у людей вызвать определенное психическое настроение. Например, ритуал вступления в брак преследует цель внушить нерушимость брачного союза.

Обряды – это правила поведения, которые заключались в символических действиях, но в отличие от ритуалов глубже проникали в психологическую сферу человека.

Если ритуалы позволяли людям выразить свои эмоции биологического характера (страх, гнев, голод и т. д.), то обряды давали возможность выразить более сложные чувства, носящие социальный характер (скорбь по умершему, заботу о тех, кто нуждается в помощи, и т. д.). В обрядах выражалось сопереживание между людьми.

Мифы – это образные примеры (сказки, былины), которые учат людей, что следует делать и чего делать не следует.

В мифах на примере конкретных людей и конкретных ситуаций излагались правила поведения. Главное в мифах – это нормативная, предписывающая сторона, которая аккумулировала опыт человечества.

У первобытных людей абстрактное мышление только начинало формироваться, и должно было пройти много времени, прежде чем человеку стало присуще логическое мышление, абстрактные понятия. Мифы объясняли мир. Они предшествовали науке. Развитие человеческого общества, познание закономерностей объективного мира,

рост господства человека над внешними силами подрывали основу, на которой вырастает мифология. На базе первобытных мифов при достижении человеком уровня развития логического мышления (с учетом, конечно, причин социально-политического характера) происходил процесс формирования национальных и мировых религий.

Обычаи – это правила поведения, сложившиеся исторически на протяжении нескольких поколений, ставшие всеобщими в результате многократного повторения.

Обычаи регулируют устойчивые общественные отношения, которые складываются на протяжении длительного периода времени, в течение жизни нескольких поколений. Они выражают жизненную закономерность, и их надо рассматривать как универсальное средство регулирования.

Религиозные нормы – это правила поведения, регулирующие отношения между людьми с учетом требований божественного характера.

Религия (лат. religio – святыня, предмет культа) – духовный союз человека с Богом (богами). Этот союз состоит в том, чтобы открывать человеку свою сущность и свою волю (отсюда «божественное откровение»), и человек, вступая в этот союз и пребывая в общении с Богом, делает его волю своей нормой и отдает свои силы на ее осуществление. Смысл божественных заповедей в том, что человек должен прежде всего служить Богу, а потом людям и обществу.

В первобытном обществе было много богов. По-видимому, столько, сколько было неведомых и страшных для человека сил. Позднее, когда общество стало подниматься на более высокую ступень экономического развития, возникла потребность в единении людей. Тогда и возникает единобожие.

Языческая религия выступала как спасение первобытных людей от их повседневных страданий. Религиозные нормы способствовали упорядочению поведения людей и постепенно становились орудием укрепления стабильных отношений в первобытном обществе.

Поскольку религия есть отражение действительности (пусть даже фантастическое), она изменяется вместе с изменением действительности, т. е. с развитием человеческого общества.

С развитием религиозной мифологии связано и выделение профессии колдунов, знахарей, шаманов, жрецов, которым соплеменники

доверяли роль посредника в контактах с Богом, духами, со сверхъестественным миром.

На заключительном этапе развития первобытного общества, когда начинает зарождаться государство, религиозные нормы стали выдвигаться в разряд основных социальных норм.

Нормы этикета – это правила поведения, касающиеся внешнего проявления отношения к людям, располагающего к общению.

Целью правил этикета является приобретение человеком навыков установления контакта с другими людьми. Общение людей друг с другом требует от каждого человека желания и умения соотносить свои интересы и потребности с интересами и потребностями других людей, иначе контакт вряд ли возможен. Такого рода правила первобытным людям давались с трудом и они мало использовались в общении, поскольку сознание людей еще не было к этому готово. И тем не менее правила этикета существовали прежде всего по отношению к вождю племени, жрецу, совету старейшин и т. д. В последующем они стали иметь место и во взаимоотношениях людей одинакового социального статуса.

Моральные нормы – это правила поведения, позволяющие различать добро и зло.

Моральные нормы характеризуются следующими признаками:

- основаны на представлениях о добре и зле. Поступки людей изначально оцениваются как добрые или злые. Их критерий: способствуют они или препятствуют удовлетворению прогрессивных потребностей общества;
- не навязываются извне, а основываются на самостоятельном убеждении каждого человека о том, что есть добро, а что есть зло;
- люди, находящиеся в приблизительно одинаковых жизненных условиях, обладают в какой-то мере одинаковым уровнем морали. В связи с этим постепенно формируются общие моральные нормы, т. е. нормы, которые приемлют многие люди. Так создаются общечеловеческие нормы морали. Однако в первобытном обществе человек еще не поднялся до понимания многих общечеловеческих норм морали. Ему были присущи лишь интересы своей семьи, рода, племени;
- особенностью моральных норм является то, что они исполняются добровольно, т. е. нет специальных органов принуждения, поскольку эти нормы получили всеобщее признание;

- контроль за осуществлением моральных норм происходит через самооценку поведения, через понимание чувства долга;
- санкция за нарушение моральных норм состоит в укорах совести, в чувстве вины и переживаниях нарушителя.

Вместе с тем за нарушение общепризнанных моральных норм санкции все-таки могут последовать. Они выражаются в общественном осуждении поступков человека.

§ 2. Возникновение и становление права

Право зародилось в недрах первобытного общества, на завершающем этапе его развития, когда начали образовываться вождества, т. е. предгосударства. Право тогда было трудноотличимо от обычаев, традиций и других социальных норм, присущих первобытному обществу. Когда сложились соответствующие социально-экономические условия, право стало основным социальным регулятором.

Право общества, управляемого с помощью государства, на начальных этапах его развития обозначается еще и таким термином, как «варварское право».

В континентальной Европе право зародилось после распада Римской империи. В германских королевствах остались лишь обрывки римского права, его терминология и некоторые правила. Современные авторы называют такое право римским вульгарным правом, чтобы отличить его от римского классического и постклассического права.

Первые письменные доказательства существования права относятся к VII в. до н. э. Письменные источники права, обнаруженные в Египте, сохранились до наших дней в форме папирусных документов и надписей на каменных плитах. Законы Хаммурапи – правящей династии древнего Вавилонского государства (XVIII в. до н. э.) – высечены на каменном блоке. Первым римским правовым источником следует считать Законы XII таблиц (V в. до н. э.). Одним из первых письменных источников права славян была Русская Правда (XI в.). Таким образом, первые письменные источники права появились в разное время. Их появление связано с укреплением государства.

Вместе с тем первоначально право в значительной мере носило устный характер и выражалось в форме обычного права.

Особенностью права на этапе его становления являлось и то, что оно было простым по содержанию и носило в значительной мере казуистический характер, т. е. регламентировало разрешение некоторых

конфликтных ситуаций, случаев (казусов). Кроме того, оно было не-систематизированным. В источниках права вперемешку приводились разнообразные нормы права. Право еще не разделялось на отрасли права, хотя зачатки их уже можно выделять. Оно отражало зачатки социального неравенства. Низшие слои общества подвергались более жесткому наказанию, чем вожди и их приближенные.

Доказательствами, используемыми при применении такого права, были: ордалии (испытание огнем, водой и т. д.), клятва или присяга, поединки, передача эквивалента за причиненный ущерб, что осуществлялось в церемониальной форме в присутствии значительного количества людей (например, земля передавалась путем горсти земли). В таком обществе не существовало специальных юрисдикционных учреждений. Функции применения права осуществляли различные лица: в Египте – мудрецы, доверенные лица фараона, органы общественного самоуправления. В Древнем Вавилоне важную роль играли жрецы-оракулы, царские наместники, глашатаи (объявляли приговор, решение). В Древней Руси – князь, его представители, вирники (лица, взимающие штраф или иные взыскания в качестве компенсации за причиненный ущерб).

В древних обществах, начинающих приобретать теократический характер, многие судебные функции оказались в руках церкви.

§ 3. Корпоративное (сословное) право

Слово «корпорация» (от лат. corporatio) означает объединение, союз, сообщество, группа людей, объединенных общими интересами.

Интересы, приводящие людей к объединению, могут быть самыми разнообразными: имущественные, профессиональные, политические, религиозные и др.

На смену древнему обществу пришло сословное (корпоративное) общество, основанное на политической раздробленности, разделении людей по их отношению к средствам производства, т. е. на феодальной иерархии и феодально-зависимом крестьянстве.

Основными социальными группами в сословном обществе были феодалы, духовенство, крестьяне, горожане (ремесленники и купцы). Этим видам сословий и соответствует право того этапа его развития: феодальное (поместное) право; манориальное (крепостное) право; каноническое (церковное) право; городское право; гильдейское (цеховое) право; торговое (купеческое) право.

Феодальное (поместное) право регулировало порядок приобретения земли и взаимоотношения между ее собственниками.

Феодальное право закрепляло привилегии феодалов на землю. Земля в свободной крестьянской собственности существовала на самых ранних этапах феодального строя и в период распада Римской империи исчезла, хотя и остались элементы общинного крепостного землепользования (леса, луга).

Основа феодального права – личные повинности феодалов своим господам (сеньору, государю): обязанность нести военную службу, помощь вассала своему сеньору при возникновении необходимости в ней, право сеньора жениться на дочери вассала и др.

Феодальное право во многом носило устный характер, поскольку оно выросло из обычаев. Использовалась также договорная форма, которая имела место в основном между равными феодалами. Затем государственная власть берет на себя функцию письменного фиксирования права. Так, появились статуты Великого княжества Литовского (1529, 1566, 1588), Соборное уложение (1649).

Манориальное (крепостное) право регламентировало отношения между помещиками и крестьянами, а также отношения между крестьянами.

Манор (поместье) – это феодальное автономное сообщество, где существует привилегированное положение помещика (сеньора).

Помещик осуществлял экономические, финансовые, полицейские и судебные функции над крепостными в своем землевладении и рассматривал их как своих подданных.

В крепостном праве господствовал в основном обычай. Каких-либо договоров между помещиком и крестьянами не существовало. Однако постепенно под коллективным давлением крестьян их повинности стали упорядочиваться. Например, платежи крестьян стали ограничиваться определенной суммой, брак без согласия помещика признавался действительным.

Городское право возникло в связи с развитием городов и отражало свободы жителей городов, регулируя отношения между жителями города и владельцами городских земель (феодалами, князьями, епископами и др.).

Городское право упорядочивало городскую жизнь его жителей, предоставляя им возможность осуществлять самоуправление путем

введения принципа представительного правления. Нормы городского права определяли права и обязанности жителей города.

Одной из форм городского права являлась *хартия*, которая оформлялась письменно. При принятии хартии необходимо было заявить о создании города и определить, как город будет управляться, а также определить льготы, которые дарует горожанам владелец земли.

Существовала и такая форма городского права, как городские законы, которые закреплялись в отдельном документе и имели различные названия (статут, постановление, привилей, указ и т. д.). Они хранились в городской управе.

Нормы городского права заимствовались у городов, которые в наибольшей мере упрочили городское право, например Магдебург. Магдебургское право было широко распространено в Великом княжестве Литовском, многие города которого получили грамоты на его применение.

Торговое (купеческое) право составляют общественные отношения, участниками которых являются представители обособленного торгового сословия. Оно регулирует отношения внутри самого купеческого сословия, а также отношения, складывающиеся на рынках, ярмарках, в портах. Купцы для защиты своих интересов объединились в гильдии.

Торговое право начало формироваться в Западной Европе в XI–XII вв. Его развитию способствовали политические, экономические, технологические, религиозные факторы. Среди них наиболее важное значение имело расширение сельскохозяйственного производства, повышение производительности труда, рост населения в целом, захватнические войны и др. Все это способствовало торговой деятельности. Сначала торговая деятельность включала и ремесленническую. Сам производитель заботился о том, как выгодно продать свою продукцию. Затем от производственной деятельности отделилась деятельность, специализированная на купле-продаже товаров.

По мере развития общества нормы торгового права становятся все более разнообразными. Появляются торговые обычаи, коммерческие договоры, торговые прецеденты, а также правосудие по торговым делам.

Гильдейское (цеховое) право распространялось на производителей товаров, на объединения городских ремесленников одной или нескольких родственных специальностей. Его предназначением была охрана от посягательств феодалов, купцов, городской знати. С разви-

тием производства на этапе перехода к капитализму цехи превратились в замкнутую организацию мастеров. Впоследствии цехи стали тормозить производство, что привело к постепенному их исчезновению и появлению мануфактуры.

Существовали следующие виды гильдий: производственные (ткацкие, кузнецкие, кожевенные и др.); морские, предназначенные для перевозки товаров; горные, занимавшиеся добычей полезных ископаемых (металлов, камня и т. д.); финансовые (страховщики, ростовщики, банкиры и др.); гильдии лиц свободных профессий (врачей, нотариусов и др.).

Основной массив цехового права составляли нормы, регламентирующие внутреннюю деятельность цехов (условия труда, условия ученичества, стандарты качества работ, условия приема в гильдии, установление рабочих и праздничных дней и т. д.).

Правосудие осуществлялось третейским судом. Судьи избирались на общем собрании гильдии. Они не были профессиональными судьями, тем не менее решали спорные вопросы, возникающие в повседневной жизни.

В последующем цеховое право стало основой зарождения многих отраслей современного права.

Каноническое (церковное) право – это система правил поведения, принятых структурами церкви (собором, синодом, епископами и т. д.) и записанных в сборниках.

Слово «канон» (от греч. *kanon* – норма, правило) стало использоваться для обозначения правил поведения, изданных церковью.

Термин «каноническое право» используется в Западной Европе, Великом княжестве Литовском, а в России – «церковное право».

Каноническое право было создано в Западной Европе в XI–XII вв., в Великом княжестве Литовском несколько позднее – в XV–XVI вв.

Становление и развитие канонического права проходило в борьбе духовной и светской власти. Начиная с XIV в. церковь постепенно начала терять свое могущество, поскольку королевская власть стала теснить духовную. Одним из направлений борьбы было сражение за приоритеты в осуществлении судебной юрисдикции. К тому времени церковь закрепила за собой судебные полномочия, поскольку под понятие «грех» подпадало нарушение любых установленных обществом правил. Королевской власти оставалось лишь вводить их. Усиление государственной власти привело к тому, что церковная власть начи-

нает терять судебные полномочия. Так, в 1539 г. во Франции был издан королевский ордонанс, запрещающий церковным судам рассматривать дела в отношении светских лиц. Однако в данной сфере компетенция светской и церковной власти оставалась недифференцированной.

К сфере деятельности духовной власти относились дела, связанные с осуществлением таинств (брачно-семейное право), завещаниями (наследственное право), церковным налогообложением (финансовое право), клятвенными заверениями (право собственности), грехами, заслуживающими церковных наказаний.

Церковное право распространялось прежде всего на клириков (церковных служителей, т. е. духовенство), которые подлежали церковному суду за любые действия, подпадающие под понятие «грех», независимо от того, как к этим действиям относилась светская власть. Юрисдикция над мирянами распространялась только на такие категории дел, как ересь, колдовство, ростовщичество, клевета, гомосексуализм, прелюбодеяние, осквернение религиозных мест. Что касается других видов отношений, церковное право распространялось только на обездоленных, которых светская власть не могла защитить (бедняки, вдовы, сироты, путешественники).

Духовенство подлежало церковному суду за любые преступления. В отношении священнослужителей применялись такие санкции: разжалование (лишение всех церковных должностей и прав), смещение с определенных должностей (лишение сана), лишение права отправления таинств на определенный срок, обязанность совершать богоугодные дела, возмещение вреда пострадавшим, совершение подвигов благочестия (пост, паломничество), отлучение от церкви.

Санкции против мирян также были разнообразны: совершение богоугодных дел, возмещение вреда, отлучение от церкви (анафема).

Священнослужители были элитой общества, и письменность, как разновидность человеческой культуры, распространялась прежде всего в их среде. Церковные правила приобрели письменную форму, что имело важное значение в единообразном их понимании.

Среди форм канонического (церковного) права наибольшее значение имели решения христианских собраний (постановления синодов, вселенских соборов, отдельных епископов, папские решения). В их основе лежала интерпретация Библии.

Правосудие по церковным делам осуществлялось священниками, а не профессиональными юристами и носило письменный характер. В ходе слушания дела велся протокол. Судебное решение облекалось в письменную форму. Показания давались под присягой, поддержание обвинения поручалось особому человеку – обвинителю. Собственное признание о содеянном было основным доказательством, своего рода «царицей доказательств». Иногда оно выбивалось с применением физической силы.

Каноническое (церковное) право сыграло важную роль в прогрессивном развитии светского права.

§ 4. Общегосударственное право

Развитие общества привело к возникновению общегосударственного права. Существование церковной власти и укрепление светской власти вызвало появление профессионального бюрократического аппарата, таких его структурных частей, как канцелярия, казначейство, губернаторы и т. п.

Прошли столетия, прежде чем королевское (императорское) право превратилось в развитое право, применяемое в общегосударственном масштабе. Этому явлению способствовали изменения, произошедшие в экономической и политической сфере общества.

В экономической сфере общество стало переходить к развитым товаро-денежным (рыночным) отношениям, которые возможны только на началах свободы и равенства между субъектами, обладающими собственностью. Изменения в политической сфере, происходящие в виде рассредоточения единоличной власти монарха между различными государственными органами, есть реальное претворение в жизнь принципа разделения властей.

Возникновение королевского (общего) права необходимо расценивать как показатель консолидации общества с его центром в виде королевской власти. Осуществление правосудия стало сопровождаться применением общего (общегосударственного, а не сословного) права.

Общегосударственному праву присущи следующие черты:

- право состоит из норм, определяющих правила поведения, поэтому его нормы стали распространяться на людей, которым они адресованы. Право становится обязательным независимо от желания субъектов;

- исполнение норм права обеспечивается принудительной силой государства через его органы;
- нормы права закрепляются в официальных документах, среди которых главное место занимают законы, принимаемые органами законодательной власти. Большое значение имеют также договоры, судебные прецеденты;
- нормы права стали отличаться от других социальных норм (традиций, обрядов, норм морали, религиозных норм) своей формальной определенностью, четкостью и все большей абстрактностью, что объясняется прежде всего расширением сферы применения права;
- на стадии общегосударственного права используются довольно сложные юридические конструкции и правила юридической техники. Прежде всего, правовые нормы в структурном отношении стали расчленяться на отдельные правовые предписания. Их формулировки приобрели значительную определенность и лаконичность, что оказалось неизбежным в результате расширения сферы правового регулирования. Появляются такие ранее неизвестные юридические понятия, как «правоспособность», «аффект», «аферта», «презумпция невиновности» и др. Все это позволило излагать нормы права сгруппированно и тем самым создавать условия для зарождения отраслей права;
- среди социальных норм, регулирующих поведение людей, нормы права приобрели больший удельный вес и стали основным социальным регулятором.

Развитое право является одним из величайших достижений человечества.

§ 5. Основные концепции правопонимания

Право – сложный общественный феномен. На протяжении всей истории его существования научный интерес к нему не ослабевает. Вопросы, связанные с пониманием права, его сущностью, всегда актуальны, поскольку каждый новый этап в развитии человечества предполагает обновление права. В мире существует множество теорий, научных идей и точек зрения о том, что есть право, как понимать право. Появилась самостоятельная научная категория – правопонимание, которая стала широко использоваться в юридической науке и практике.

Правопонимание отражает процесс и результат мыслительной деятельности человека, включающий в себя: 1) познание права; 2) оценку права; 3) отношение к праву как социальному явлению.

Субъектом правопонимания выступает любой конкретный человек, например юрист-профессионал, студент, пенсионер. Правопонимание всегда субъективно, хотя представления о праве могут совпадать у группы людей, отдельных слоев общества.

Объектом правопонимания может быть: 1) право как общественное явление; 2) право конкретного государства; 3) право как система норм; 4) право как отдельная его норма.

Содержание правопонимания образует знание субъекта о его правах и обязанностях, о дозволениях и запретах, о справедливом и несправедливом. В основе правопонимания лежит уровень культуры его субъекта, господствующие в обществе методологические воззрения, характер исторической эпохи, культурологические традиции общества, религиозные и идеологические позиции.

Современный уровень юриспруденции позволяет систематизировать различные взгляды о праве на основе определенных критериев. Представители некоторых научных течений, например Артур Шопенгауэр (1788–1860), Владимир Соловьев (1853–1900), рассматривали право как часть нравственности или как низшую ступень нравственности. Негативно относились к праву анархисты. Проблемы отрицания права при построении коммунизма обсуждались в марксистской правовой теории.

В зависимости от источника правообразования (государство или природа человека) различают *естественно-правовую* и *позитивистскую теорию* правопонимания. В свою очередь, исходя из того, что брать за основу в правопонимании (норму правила, или правосознание, либо правоотношение), сформировались *нормативистская, психологическая и социологическая теории*.

Естественно-правовая концепция правопонимания берет свое начало еще в Древней Греции и Древнем Риме, в трудах Демокрита, Сократа, Платона, где были отражены попытки выявления нравственных, справедливых начал в праве, присущих самой природе человека.

Естественно-правовая теория утверждает идею естественных, неотъемлемых прав человека, которые он получает от своего рождения или которые ему даруются Богом. По мнению сторонников этой

теории, источник прав человека (а значит, и права в целом) в самом человеке, в его внутреннем мире, а не в законодательстве государства. Благодаря этой теории начали различать право и закон. Право присуще природе человека, и не всякий закон содержит право, т. е. является правовым.

Критическое отношение к данной теории в том, что не все представления о праве как добродетели, справедливости можно объективировать в правовой действительности.

Позитивистская концепция правопонимания возникла в значительной мере как оппозиционная «естественному праву человека». Это учение основывается на анализе и оценке правовых норм с формальной точки зрения, т. е. точки зрения их внешней формы, и рассматривает право в виде словесно-символической формы, отождествляя право и закон.

Положительным в этой теории является то, что благодаря такому правопониманию устанавливается стабильный правопорядок. Догма права (закон) всеми должна пониматься единообразно, что предполагает отточенность ее формулировок, определенность структуры норм права. Текстуальная форма права – необходимый атрибут права.

Нормативистская концепция правопонимания основана на представлении о том, что право – это совокупность норм, выраженных в нормативных правовых актах.

Автором данной концепции считается Ганс Кельзен (1881–1973), который сформировал «чистую теорию права». По его мнению, право представляет собой стройную, логически завершенную, иерархическую пирамиду во главе с «основной нормой». При этом юридическая сила и значимость каждой нормы зависит от места, которое она занимает в пирамиде правовых норм. Современное понимание права с позиции нормативизма состоит в следующих его особенностях:

- право – это система норм, изложенных в нормативных правовых актах;
- нормы права устанавливаются государством сообразно его воле. Реализация права в необходимых случаях обеспечивается принудительной силой государства;
- нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения;
- от норм права зависит возникновение правоотношений;
- правоотношение ведет к правообразованию, что означает: общие нормы права устанавливаются законодателем, а индивидуальные

нормы права создаются судебными и административными органами путем применения общих норм права.

Под «чистой теорией права» Ганс Кельзен понимал догму права, из которой устраняется все чуждое юриспруденции, которая должна заниматься не социальными предпосылками или нравственными основаниями правовых предписаний, а юридическим (нормативным) содержанием права.

Недостаток нормативистской теории состоит в игнорировании нравственных начал в праве и абсолютизации влияния государства на правовую систему.

Психологическая концепция правопонимания разрабатывалась в XX в. Ее родоначальником является Лев Иосифович Петражицкий (1867–1931).

Согласно психологической концепции основным фактором, определяющим развитие государства и права, является психика людей. В основе права лежат эмоции людей, их правовые переживания, связанные с интуицией человека. Поэтому интуитивное право – реальное право. Переживания людей по поводу права делятся на два вида: 1) переживания по поводу установления права государством; 2) переживания, связанные с применением права к конкретному человеку. Источником права выступают эмоции человека.

Недостатком психологической концепции правопонимания является ее односторонний характер, отрыв от социально-экономических отношений общества, невозможность структурировать право и отличать его от иных социальных норм.

Социологическая концепция правопонимания зародилась в середине XIX в. Наиболее видными представителями социологической юриспруденции были Леон Дюги (1859–1928), С. А. Муромцев (1850–1910), Евгений Эрлих (1862–1923), Роско Паунд (1870–1964).

Социологическая теория рассматривает право как эмпирическое явление. В основу права положено общественное отношение, защищаемое правом, т. е. право надо искать не в психике, а в реальной жизни. При этом нормы права и правосознание не отрицаются, но они не признаются правом. Они лишь признаки права, но не само право. Само же право коренится в общественных отношениях, в действиях людей. Право, по мнению сторонников этой концепции, – это реальное поведение людей. Отсюда эта теория носит название «живого права». Формулируют «живое право» суды в процессе своей дея-

тельности. Они, применяя законы, пополняют их правом и, вынося свои решения, выступают субъектами правотворчества.

Недостатком этой теории является отрицание нормативности как одного из свойств права и недооценка нравственных начал.

Марксистская концепция правопонимания разработана в XIX–XX вв. Ее представители: К. Маркс (1818–1883), Ф. Энгельс (1820–1895), В. И. Ленин (1870–1924).

Сторонники марксистской концепции правопонимания полагают, что право – это возведенная в государственный закон воля господствующего класса. Содержание права определяется характером производственных отношений, которые устанавливает класс собственников основных средств производства. Право представляет собой нормы, формально исходящие от государства.

Марксистская концепция правопонимания складывалась в процессе формирования марксизма в целом.

К *основным положениям марксизма* относится учение о базисе и надстройке, где базис – экономическая структура общества (совокупность производственных сил и производственных отношений), а надстройка – государство и право, выражающие волю господствующего класса. Смена общественно-экономических формаций является результатом классовой борьбы и революции, которая происходит, когда производительные силы приходят в противоречие с устаревшими производственными отношениями. Пролетариат – это тот класс, который совершит всемирную коммунистическую революцию и построит общество без классов, без государственной власти и без права.

К. Маркс называл политическую власть рабочего класса диктатурой пролетариата. Социализм – первая фаза коммунизма, ведущая к уничтожению классовых различий. На второй, высшей фазе коммунизма, когда в обществе осуществится принцип распределения «по потребностям», отпадает необходимость в государстве и праве.

В работе «Манифест коммунистической партии» изложена программа пролетарской революции и построения коммунистического общества.

Одним из течений марксизма является большевизм, основателем которого был Владимир Ильич Ульянов (Ленин) (1870–1924). Главная идея большевизма – создать «партию нового типа», что позволит организовать деятельность профессиональных революционеров и осуществить построение социализма и коммунизма.

Сильной стороной данного учения является то, что в нем показана зависимость права от социально-экономических факторов и рассмотрена тесная связь государства и права. Недостаток марксистского учения в том, что в нем преувеличена роль классовых антагонизмов, а действие права ограничивается историческими рамками классового общества.

Каждая из вышеизложенных теорий отражает определенный этап в правообразовательном и правореализующем процессе. Недостатки одной теории являются преимуществами другой. Их появление связано с развитием человеческого общества и свидетельствует о социальной ценности права.

Глава 12. ПОНЯТИЕ И ФУНКЦИИ ПРАВА

§ 1. Социальное регулирование общественных отношений и место права в системе социальных норм

Люди и их объединения находятся между собой в самых разнообразных связях, которые называются общественными отношениями. Наличие связей между различными компонентами общества является необходимым способом существования как людей, так и общества в целом.

Элементами общества выступают индивидуумы и коллективные объединения, среди которых наиболее важное значение имеют: 1) семья, представляющая собой форму объединения, основанного на супружеском союзе между мужем и женой и родственных связях между родителями и детьми, братьями и сестрами и другими родственниками; 2) государственные органы; 3) органы местного самоуправления; 4) предприятия и организации, создаваемые для производства, распределения, обмена и потребления в целях обеспечения людей промышленными и продовольственными товарами; 5) общественные организации.

Главным во взаимоотношениях людей является согласование их интересов. Общество, государство, отдельные социальные слои, группы людей разрабатывают правила, которые предписывают, как поступать в той или иной ситуации, чтобы достичь определенной цели. В идеале в качестве общеобязательного правила избирается такой вариант поведения, который не нарушал бы интересов участников отношений, а также общества в целом. Одним из способов согласования

интересов людей и их объединений является нормативное регулирование.

Нормативное регулирование состоит из двух типов норм: социальных и технических. Социальные нормы возникли как способ управления делами общества и обеспечения согласованных действий между людьми. Они регулируют отношения между людьми и их объединениями в процессе материального производства, в политической и социокультурной сфере. Технические нормы определяют отношение человека к природе, а также порядок его деятельности по созданию материальных благ, пользования орудиями труда.

С помощью социальных и технических норм современный человек регламентирует все социально значимые способы человеческой деятельности.

Социальное регулирование поведения людей осуществляется двумя способами: 1) установлением запретов на действия, которые признаются опасными для общества и отдельных людей; 2) закреплением в социальной норме прав и обязанностей участников соответствующих отношений.

Наличие социальных норм в обществе создает стабильность и порядок во взаимоотношениях между людьми, поскольку социальные нормы – это повторяющиеся и устойчивые общественные связи, возникающие в процессе деятельности людей по обмену материальными и духовными благами.

Социальное регулирование общественных отношений осуществляется с помощью сложной совокупности социальных норм, к которым относятся такие виды, как обычаи, традиции, корпоративные нормы, нормы морали, религиозные нормы, правовые нормы и т. д. Усвоение социальных норм людьми является необходимым условием успешной социально активной деятельности человека. Особое место среди социальных норм занимают правовые нормы, поскольку именно они регулируют наиболее значимые общественные отношения в сфере производства, обмена и потребления материальных и духовных благ.

§ 2. Понятие и признаки права

Право, как и другие виды социальных норм, представляет собой совокупность правил поведения.

Ввиду того что право устанавливается государством, оно имеет преимущества перед другими социальными нормами.

Принципиальное отличие права от иных социальных норм в том, что право представляет собой систему правил (норм) поведения, установленных государством либо принятых в соответствующем порядке негосударственными органами и организациями. Это означает, что государство является таким социальным образованием, которое правомочно принимать, изменять или отменять правовые нормы. В системе государственных органов имеется специальный законодательный орган (парламент), основное предназначение которого состоит в подготовке и принятии законов и иных нормативных правовых актов. Их реальное исполнение осуществляется правительством, министерствами и иными органами исполнительной власти, которые также могут формировать право и закреплять его в своих нормативных правовых актах; эти акты не должны противоречить конституции и законам парламента государства.

Право может формироваться и негосударственными органами, но только с согласия государства, когда оно передает часть своих нормотворческих функций негосударственным органам.

Право – это формальное равенство, в рамках которого проявляется свобода в общественных отношениях людей с их ориентацией на юридическую справедливость в процессе реализации права. Закон, как форма выражения права, представляет собой правовое явление. Правовой закон – это право, получившее официальную форму признания, конкретизации и защиты. Несоответствие закона праву может быть следствием неправильной позиции законодателя, его ошибок, промахов, низкой юридической культуры.

Несмотря на многочисленность представлений о праве, можно выделить ряд его характерных признаков.

Общеобязательность права предполагает, что право обязательно для всех граждан, должностных лиц, государственных органов, предприятий, учреждений, в том числе и для государства, поскольку одним из проявлений правового государства является осуществление его деятельности в строгом соответствии с конституцией и другими законами государства. Государство обязано осуществлять правотворческую деятельность в установленном порядке, не нарушать прав и свобод граждан, обеспечивать законность в деятельности органов государства.

Целесообразность права означает, что регулирование общественных отношений наиболее эффективно, если они будут опосредованы

именно правом, когда приоритет будет иметь право, а другие социальные регуляторы (мораль, обычаи, традиции, религия и т. д.) будут выполнять роль дополнительных компонентов. При решении вопроса о том, какие общественные отношения подвергать регулированию правом, значение имеет важность охраняемых правом общественных явлений.

Формальная определенность права состоит в том, что право облекается в официальную юридическую документальную форму, с соответствующими реквизитами, присущими тексту нормативного правового акта, где право излагается лаконично, чему способствует соблюдение правил составления правовых норм и размещения их в нормативных правовых актах.

Множественность применения права означает, что его действие рассчитано на неограниченное количество случаев и на неограниченное время, вплоть до отмены нормативного правового акта, где сформулировано право.

Системность права выражается в том, что право, зафиксированное в соответствующих юридических документах, образует систему, благодаря которой правом охватывается регулирование наиболее важных общественных отношений.

Выражение в праве воли народа означает, что право по своему содержанию должно быть ориентировано на удовлетворение интересов народа. Поскольку правовые нормы многих видов нормативных правовых актов принимаются представительными органами государственной власти, в них отражается воля всего народа. Депутаты парламента избираются народом, отражают его интересы и выражают его волю.

В юридическом понимании право разделяется на объективное и субъективное.

Объективное право необходимо понимать в том смысле, что право выражено вовне и не зависит от воли и сознания конкретного лица, представляя собой систему устанавливаемых и обеспечиваемых государством правил поведения, направленных на регулирование общественных отношений и закрепляемых в законодательстве, нормативных договорах и других его источниках.

Субъективное право – это права и свободы, принадлежащие конкретной личности, вытекающие из наличия объективного права.

Термин «субъективное право» указывает не только на принадлежность права субъекту, но и отражает тот факт, что принадлежащее субъекту право (как мера возможного поведения) зависит в известных пределах от его усмотрения.

В юридической литературе не раз высказывалось мнение о необходимости объединения объективного и субъективного права и исследовании права в широком смысле. Однако даже такой подход в понимании права не исключает в нем наличия двух срезов, исходящих от государства обязательных предписаний и юридических возможностей конкретных лиц. Не случайно в ходе ведущейся многие годы дискуссии по поводу понятия и сущности права слияние двух его разновидностей не произошло, одно понятие не поглотило другое. В настоящее время объективное и субъективное право остаются самостоятельными понятиями, отражающими разные стороны правовой действительности.

Понятие права в объективном и субъективном смысле необходимо в юриспруденции, поскольку право в целом призвано выполнять социально-регулятивную роль. Объективное право не может быть реализовано без субъективного права. В этом и состоит их неразрывная связь и взаимозависимость.

§ 3. Функции права

Функции права – это основные направления его воздействия на общественные отношения.

В функциях во многом проявляется сущность права. Через функции права осуществляются задачи, которые ставятся перед правом как видом нормативного регулирования общества.

Категория «функции права» имеет научное и практическое значение. Ее ценность в определении направления реализации прав и обязанностей субъектов и выявлении их зависимости от состояния законодательства, уровня развития общества, политического режима в государстве. В совокупности складывается представление о функционировании права.

Право связано с экономикой, политикой, религией и в целом предопределяется уровнем развития культуры и цивилизации. В связи с этим функции права можно определить как социокультурную реальность общества и отдельных его компонентов. Взаимодействие права с процессами, происходящими в обществе, приводит к преобразованию, видоизменению функций права, их адаптации к возникшим

условиям. В свою очередь, право, как явление культуры, также воздействует на проявления общественных процессов, хотя по своей природе оно не может регулировать все отношения, возникающие в обществе.

Предназначение функций права, их социальная роль в аспекте воздействия на весь комплекс общественных отношений состоит в наличии следующих общесоциальных функций права:

культурно-историческая функция права проявляется в том, что в праве аккумулируются достижения национальной и мировой культуры, духовные ценности народа, его менталитет, уровень развития нравственности народа;

информационная функция права выступает как ориентир поведения человека в обществе благодаря его знанию права и представлениям об ответственности за нарушение права;

воспитательная функция права определена ролью права в обществе, его значимостью наряду с другими социальными регуляторами (обычаями, традициями, моралью, религией);

компенсационная функция права состоит в возмещении ущерба, причиненного незаконными действиями субъекта.

Кроме общесоциальных функций права, необходимо выделять еще сугубо юридические функции, связанные с особенностями правового воздействия на общественные отношения, где право реализуется через только ему присущие каналы. К собственно юридическим функциям права относятся его регулятивная и охранительная функции.

Регулятивная функция права состоит в упорядочении общественных отношений, установлении такого их состояния, которое соответствует интересам общества и личности. Эти интересы выражаются в деятельности государственных органов, в особенности парламента, депутаты которого избираются народом.

Регулятивная функция права реализуется путем закрепления соответствующих правил поведения в нормативных правовых актах.

В рамках регулятивной функции права необходимо различать его *регулятивно-статическую функцию*: при закреплении прав, свобод, обязанностей запрещается их варьирование, т. е. они закрепляют неизменные общественные атрибуты (например форму государственного правления), и *регулятивно-динамическую функцию* права, которая проявляется в возможности варьировать свое поведение в рамках

права с учетом возникших жизненных ситуаций, когда статика права переходит в его динамику.

Охранительная функция права состоит в правовом воздействии, которое направлено на охрану (защиту) общественных отношений, образующих наиболее важные сферы жизнедеятельности общества (социально-политические устои, жизнь и здоровье людей, охрану их чести, достоинства, деловой репутации). В основе охранительной функции права находятся главным образом запрещающие нормы. Реализация охранительной функции права предполагает применение санкций за нарушение норм права.

Необходимо, однако, иметь в виду, что разделение функций права на регулятивную и охранительную во многом условно, поскольку процессы регулирования и охраны общественных отношений переплетаются между собой и в реальности действуют сообща.

Глава 13. НОРМЫ ПРАВА

§ 1. Понятие нормы права

Нормы права относятся к числу социальных норм, определяющих правила поведения людей в их отношениях между собой (т. е. в общественных отношениях), рассчитанных на неопределенный круг лиц, отражающих фактически сложившиеся общественные отношения и определяющих их развитие на перспективу. Из всех социальных норм только правовые обладают принудительной силой государства. Другие социальные нормы такой жесткой обязанностью не обладают. Их соблюдение не обеспечивается государством. Правовые нормы являются исходным элементом права как социального явления. В них содержатся: дозволение, разрешение, ограничение, запрет, возложение обязанности. Иначе говоря, норма права – это правило, определяющее то, как можно или необходимо поступить при тех или иных обстоятельствах.

Нормы права обладают следующими отличительными признаками:

- определяют или поддерживают единый порядок в обществе. Каждой норме права присуще качество общеобязательного правила: в ней определяется мера возможного или должного поведения человека;
- устанавливаются либо санкционируются (допускаются) государством, при этом государство либо устанавливает (вводит) новые правила поведения, либо санкционирует (разрешает) уже существующие правила или их варианты;

- обеспечиваются государственным принуждением. Если нормы права добровольно не соблюдаются, то необходимо принять властное решение, которое позволит привлечь лицо к юридической ответственности, принудив его соблюдать нормы права;

- отличаются от других социальных норм формальной определенностью, т. е. точным обозначением обстоятельств, порождающих их применение. Они вырабатываются на основе обобщения конкретной общественной практики, закрепляя прогрессивные стороны в общении людей. Правовые нормы определены: они должны сформулировать права на конкретные виды дозволенных действий, а также обязанности и меры ответственности за их неисполнение;

- имеют документальную форму их выражения, которая позволяет людям ясно и четко представлять содержание, пределы и другие необходимые свойства нормы права. Такие сведения можно получить только при опубликовании документов, содержащих нормы права, либо иным образом ознакомиться с их содержанием. В связи с этим большое значение имеет доступность правовых норм для всех. Нормы права фиксируются в законах, декретах, указах, постановлениях, инструкциях и т. д.

Норма права носит объективный характер, поскольку коренится в сфере общественных отношений. Задача правотворческих органов состоит в том, чтобы отыскать эту норму, придать ей лингвистическую форму и закрепить в нормативном правовом акте. Известно, что мысль законодателя может быть выражена через словесно-знаковую систему. Важно то, что правовая норма, в том числе и в информационном отношении, адаптируется и закрепляется в тексте нормативного правового акта. Вовне, таким образом, норма права проявляется через нормативные правовые предписания, придающие норме права словесную форму выражения. Отсюда одна и та же норма права может получить разное словесное выражение, но от этого не меняется ее сущность и структура.

Нормы права носят объективный характер, поскольку коренятся в сфере общественных отношений. Задача правотворческих органов состоит в том, чтобы отыскать эти нормы, придать им лингвистическую форму и закрепить в нормативном правовом акте. Вовне нормы права проявляются через нормативные правовые предписания, придающие нормам права словесную форму выражения. Отсюда одна и

та же норма права может получить разное словесное выражение, но от этого не меняется ее сущность и структура.

Таким образом, *норма права – это общеобязательное правило социального поведения, установленное либо санкционированное государством, выраженное публично, как правило, в письменной форме и охраняемое государством путем контроля за его соблюдением и применением предусмотренных мер ответственности за его нарушение.*

§ 2. Структура норм права

Структура нормы права представляет собой взаимосвязь составляющих ее элементов, т. е. составных частей, позволяющих характеризовать правило поведения как норму права.

Структура нормы права существует объективно как неразрывная связь правила поведения в соответствующих условиях и охраны этого правила государством. К каждой норме права можно применить формулу «если – то – иначе». В самой структуре нормы права выражены специфические качества права, отличающие его от других социальных регуляторов.

Каждый из элементов структуры нормы права имеет свое название: гипотеза, диспозиция и санкция.

Гипотеза нормы права – часть нормы права, указывающая на жизненные обстоятельства, при наличии или отсутствии которых реализуется правило поведения.

По степени сложности гипотезы разделяются на простые, сложные и альтернативные.

Простые гипотезы указывают на одно условие действия нормы права. Они иначе называются абсолютно определенными гипотезами. Например, ч. 2 ст. 307 УПК Республики Беларусь содержит абсолютно определенную гипотезу: «Если из зала суда был удален обвиняемый [...]» (одно условие, что означает наличие простой, т. е. абсолютно определенной гипотезы).

Если же гипотеза ставит действие нормы права в зависимость одновременно от двух или более обстоятельств (условий), то она называется *сложной*. Эти условия (обстоятельства) могут одновременно касаться, например, возраста, вменяемости, наличия отягчающих обстоятельств и т. д.

Альтернативная (относительно определенная) гипотеза ставит действие нормы права в зависимость от нескольких, перечисленных в самой норме, обстоятельств. Например, в ст. 310 УПК Республики Беларусь изложена альтернативная (относительно определенная) гипотеза: «В случае освобождения председательствующего от должности (одно независимое обстоятельство) или его смерти (второе независимое обстоятельство), а также в иных случаях, исключающих возможность рассмотрения им замечаний (третье независимое обстоятельство)».

По форме выражения гипотезы разделяются на общие и частные (казуальные).

Общие гипотезы указывают общие признаки, например достижение возраста уголовной ответственности, *частные (казуальные)* – помимо общих, указывают на конкретные признаки (ночное время, должностное лицо и т. д.).

Диспозиция нормы права – это та часть нормы права, которая указывает само правило поведения, которому необходимо или можно следовать.

По характеру регулирования общественных отношений выделяются управомочивающие, обязывающие и запрещающие диспозиции.

Управомочивающие диспозиции предоставляют лицу возможность действовать по своему усмотрению.

Обязывающие диспозиции возлагают обязанность совершать те или иные действия.

Запрещающие диспозиции содержат требование не совершать определенные действия.

По полноте изложения диспозиции разделяются на полные, отсылочные (ссылочные) и бланкетные.

Полные диспозиции исчерпывающе содержат правила поведения. Норм права с такими диспозициями большинство.

Отсылочные (ссылочные) диспозиции выражаются в отсылке к другой норме права, изложенной в статьях того же нормативного правового акта.

Бланкетные диспозиции выражаются в ссылке на иной нормативный правовой акт.

Санкция нормы права – это часть нормы права, указывающая на неблагоприятные последствия, которые в принудительном порядке могут последовать в случае нарушения установленного правила по-

ведения. Санкции выражают юридическую ответственность лица в случае нарушения установленного диспозицией правила.

По степени определенности санкции классифицируются на абсолютно определенные, относительно определенные и альтернативные.

Абсолютно определенные санкции содержат одну и точно определенную меру принуждения.

Относительно определенные санкции содержат высший и низший предел одной меры принуждения либо только высший предел.

Альтернативные санкции выражают несколько различных мер принуждения, которые выбираются правоприменительным органом по своему усмотрению.

В зависимости от характера неблагоприятных последствий санкции норм права дифференцируются на штрафные (карательные), предупредительные и правовосстановительные.

Штрафные (карательные) санкции выражаются в определенных мерах неблагоприятных последствий (лишение свободы, штраф и др.).

Предупредительные – состоят в неблагоприятных последствиях для лица, нарушившего диспозицию нормы, чтобы предотвратить дальнейшую противоправную деятельность лица (задержание лица по подозрению в совершении преступления, принудительное лечение и др.).

Правовосстановительные – направлены на восстановление нарушенного правила (восстановление на работе, взыскание алиментов).

Гипотеза, диспозиция и санкция, как структурные элементы нормы права, находятся во взаимосвязи и могут переходить из одного качества в другое. Так, гипотеза может стать диспозицией, диспозиция – санкцией, санкция – гипотезой и т. д.

В нормативных правовых актах элементы нормы права могут излагаться по-разному. Для некоторых норм права в одной статье нормативного правового акта содержатся все три элемента структуры нормы права, что, однако, бывает редко. В большинстве случаев части (элементы) нормы права находятся в разных статьях нормативного правового акта. В свою очередь, одна статья нормативного правового акта может содержать несколько норм права.

Структура нормы права может быть выражена в виде трех звеньев: если (гипотеза) – то (диспозиция) – иначе (санкция). Однако при изложении норм права в нормативных правовых актах не обязательно соблюдается такая последовательность, поскольку для нескольких

гипотез может быть одна диспозиция или одна санкция для нескольких диспозиций и т. д. Главное, чтобы норма права имела завершённый вид, а месторасположение частей (элементов) нормы права в статьях нормативного правового акта значения не имеет.

§ 3. Виды норм права

Нормы права разнообразны по своим качествам и свойствам. В связи с этим возникает необходимость их классифицировать.

В логике под классификацией понимается распределение изучаемых объектов по видам на основе определенного общего признака. Научная классификация норм права позволяет:

- определить место каждого вида норм права в системе права;
- более точно уяснить функции и роль норм права в регулировании общественных отношений;
- выявить границы регулирующего воздействия норм права на общественные отношения;
- совершенствовать правотворческую и правоприменительную практику.

Значимость классификации зависит во многом от правильного выбора ее основания, которым является наиболее существенный признак, определяющий все основные.

Нормы права можно классифицировать по разным основаниям.

По субъектам правотворчества нормы права разделяются на:

- нормы права, исходящие от государства, принимаемые уполномоченными органами государственной власти и должностными лицами;
- локальные нормы права, принимаемые различными организациями (предприятиями, учреждениями и т. п.);
- нормы права, принимаемые народом на референдуме, сходе;
- нормы права, исходящие от нескольких (двух и более) государств, в результате той или иной договоренности (международного соглашения, пакта) или от международных организаций.

По предмету правового регулирования (по отраслям права) нормы права разделяются: на нормы конституционного, административного, уголовного, уголовно-процессуального, финансового, трудового и иных отраслей права. Качественная однородность и определенная автономность норм права позволяет выделить их в одну группу, совокупность норм в которой образует отрасль права.

Отраслевые нормы права делятся на материальные и процессуальные нормы.

Материальные нормы права закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т. д. Одним словом, они показывают субъекту права сами возможности права.

Процессуальные нормы права регулируют организационные отношения и носят сугубо процедурный характер. Они регламентируют порядок, формы и методы реализации норм материального права. По отношению к нормам материального права нормы процессуального права производны, и их природа во многом зависит от материальных норм права.

По методу правового регулирования нормы права разделяются на императивные, диспозитивные, рекомендательные, поощрительные.

Существуют четыре способа воздействия на поведение субъектов:

- 1) властно-побудительный (императивный), направленный на обеспечение строго предписанного государством поведения субъекта;
- 2) диспозитивный, оставляющий значительный простор на усмотрение субъекта при выборе своего поведения;
- 3) поощрительный, стимулирующий желательное для общества поведение субъекта;
- 4) рекомендательный, предлагающий наиболее приемлемый с точки зрения государства вариант поведения.

Сообразно со способами воздействия на поведение человека классифицируются нормы права, каждая из которых содержит правило поведения человека.

Императивные нормы – строго обязательные, категорические нормы, не допускающие отступлений от правила поведения, изложенного в самой норме права. Императивных норм в праве большинство. Они наличествуют в каждой отрасли права.

Диспозитивные нормы допускают значительную свободу поведения субъекта по его собственному усмотрению, но в пределах, указанных в законе, правовых вариантах. Сущность диспозитивных норм в том, что субъектам права предоставляется возможность поступать по своему усмотрению. Этот фактор обуславливает и особенности изложения диспозитивной нормы.

Диспозитивные нормы присущи всем отраслям права, но в наибольшей мере гражданскому праву, поскольку метод правового регулирования данной отрасли основан на автономном положении субъектов.

Рекомендательные нормы права устанавливают варианты наиболее желательного с точки зрения государства урегулирования общественных отношений.

Поощрительные нормы – это предписания о предоставлении органам и должностным лицам определенных мер поощрения за одобряемый государством и обществом, полезный для них вариант поведения субъектов, заключающийся в добросовестном выполнении своих обязанностей либо в достижении результатов, превосходящих обычные требования.

Поощрительные нормы стимулируют высокопроизводительный труд людей, их творческую и социальную активность (нормативные требования об орденах, медалях, премиях и т. д.).

По характеру регулирования поведения нормы права разделяются на управомочивающие, обязывающие, запрещающие.

Управомочивающие нормы предоставляют субъектам право на совершение предусмотренных в них действий и содержат в своем тексте слова «вправе», «имеет право», «может». Например: «Все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов» (ст. 22 Конституции Республики Беларусь).

Обязывающие нормы закрепляют обязанность совершения определенных действий. Для этих норм характерны слова «обязан», «должен». Например: «Каждый обязан уважать достоинство, права, свободы, законные интересы других лиц» (ст. 53 Конституции Республики Беларусь).

Запрещающие нормы возлагают обязанность воздерживаться от названного в них поведения, которое законом признается правонарушением. При этом в самой норме права запрещающий вариант сопровождается словами: «запрещается», «не вправе», «не может», «не допускается» и т. д. Например: «Никто не может пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону» (ст. 23 Конституции Республики Беларусь).

По характеру воздействия на общественные отношения нормы права делятся на регулятивные и охранительные.

Регулятивные нормы права устанавливают модель поведения людей. Они регулируют общественные отношения путем предоставления субъектам прав и обязанностей, определяют условия реализации этих прав и обязанностей, виды и меры государственного обеспечения их осуществления.

Охранительные нормы права направлены на регламентацию мер юридической ответственности, а также соответствующих мер защиты субъективных прав. Эти нормы предназначены для последовательной реализации регулятивных норм.

По функциональному назначению нормы права классифицируются на общие и конкретные нормы.

Общие нормы права фиксируют общественные отношения в обобщенном виде. Они являются исходными нормами и занимают высшую ступень в иерархии норм права. Регулирующее воздействие общих норм довольно велико и проявляется прежде всего в том, что эти нормы служат правовым материалом для создания конкретных норм. Именно в их пределах должны выражаться конкретные нормы. Кроме того, общие нормы обладают и собственными регулятивными возможностями, особенно в случаях наличия пробелов в законе.

Общие нормы различают по своему содержанию и целевому назначению. Среди них наиболее важное место занимают нормы-задачи, нормы-принципы, нормы-презумпции, нормы-дефиниции, нормы-статусы.

Нормы-задачи определяют конечный итог деятельности субъектов права. В связи с этим они значительно идеализированы и не всегда достижимы. Например: «Уголовно-процессуальный закон призван способствовать формированию в обществе уважения к правам и свободам человека и гражданина, утверждению справедливости» (ст. 2 УПК Республики Беларусь).

Нормы-принципы призваны обеспечивать реализацию норм-задач, оказывая регулирующее воздействие на соответствующую сферу общественных отношений. В них отражаются глубинные, устойчивые, закономерные связи, благодаря которым то или иное явление имеет заверченный вид.

Нормы-презумпции выполняют роль своеобразных предпосылок, оснований для установления юридических фактов. Презумпция (от лат. *praesumptio* – предположение) вытекают из предшествующей жизненной практики. Правовой презумпцией, закрепленной в виде нормы-презумпции, является презумпция невиновности: «Никто не может быть признан виновным в преступлении, если его вина не будет в предусмотренном законом порядке доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность» (ст. 26 Конституции Республики Беларусь).

Нормы-дефиниции в механизме правового регулирования общественных отношений выполняют главным образом вспомогательную функцию. Их отсутствие лишало бы законодательство ясности. Применение законодательства было бы затруднено из-за отсутствия определенных ориентиров. В нормах-дефинициях выражены понятия, определен их смысл, что облегчает применение других норм права. Так, в ст. 6 УПК определено, что «ночное время – промежуток времени с 22 до 6 часов по местному времени».

Нормы-дефиниции особенно необходимы, когда в разъясняемое понятие вкладывается условный, а не общепринятый смысл. Например, в ст. 6 УПК содержится разъяснение понятия «близкие родственники», к которым, кроме лиц, состоящих в родстве, отнесены супруги. Согласно брачно-семейному праву, брак не влечет родства, его последствием является супружество. Но во избежание громоздкости уголовно-процессуальных норм в УПК содержится общая норма, в которой перечислены лица, в уголовно-процессуальном аспекте являющиеся близкими родственниками.

Нормы-статусы служат для установления правового положения субъектов права. В них определяются их права и обязанности, носящие общий характер.

Конкретные нормы права детализируют общие нормы права. Общие нормы по своей природе более стабильны, чем конкретные, жизнь которых гораздо короче. Конкретные нормы не регулируют новые общественные отношения, а конкретизируют те, которые уже урегулированы общими нормами. Важно, чтобы общие нормы охватывались конкретными, иначе применение их будет затруднено. Надо учитывать и другое: комплекс норм, обеспечивающих общую норму, не должен выходить за пределы ее регулятивных возможностей.

Глава 14. ИСТОЧНИКИ ПРАВА

§ 1. Понятие источников права

В юридической литературе понятия «источник права» и «форма права» используются чаще всего как синонимы. Однако каждый из них имеет свои смысловые оттенки.

Источник права – это то, из чего возникает и развивается право.

Источники права носят объективный характер. Сам термин «источник права» известен юриспруденции давно. Еще римский историк Тит Ливий (59 до н. э. – 17 г. н. э.) назвал Законы XII таблиц источни-

ком всего публичного и частного права. Слово «источник» здесь используется в смысле корня, из которого выросло римское право.

Необходимо различать следующие виды источников права:

- *биологический источник*, т. е. особенности жизнедеятельности человека, которые отразились на его потребностях, интересах, мотивации поведения;
- *материальный источник*, т. е. материальные условия жизни людей, обусловленные соответствующим уровнем цивилизации общества;
- *социальный источник*, т. е. общественные отношения, предполагающие удовлетворение потребностей и наличие ценностей социального характера (неприкосновенность частной жизни, достоинство человека, презумпция невиновности и т. д.).

Именно из этих источников, из условий жизни людей и возникало право, их постоянное развитие и есть генезис права.

Сообразно жизненным условиям людей принято выделять источники права в материальном, идеологическом и юридическом смысле.

Источником права в материальном смысле являются общественные отношения, особенности материальных условий жизни общества, системы экономико-хозяйственных связей, форм собственности.

Источники права в идеологическом смысле – правосознание, правовые учения, доктрины и т. п.

Источником права в юридическом смысле являются формы, в которых право выражается, объективируется. Именно в данном аспекте понятия формы и источника права могут совпадать по своему значению.

§ 2. Виды источников права

Виды источников права – это то, в чем выражается, закрепляется право, т. е. внешнее проявление права, или его объективация.

Мировой юридической теории и практике известны следующие виды источников права:

- правовой обычай;
- судебный прецедент;
- нормативный правовой акт;
- нормативный договор;
- правовая доктрина;
- религиозные тексты.

Для каждого государства характерна своя система видов источников (форм) права, которая может меняться в зависимости от исторических условий, сложившихся в том или ином государстве, особенностей национального права в рамках единой правовой системы. В одни исторические периоды преобладает в качестве источника права нормативный правовой акт, в другие периоды – судебная практика. В некоторых странах – обычай.

§ 3. Правовой обычай

Правовой обычай – это устойчивое правило поведения юридического характера, сложившееся в результате длительного повторения людьми определенных действий, применение которых обеспечивается государством.

Правовой обычай исторически был первым источником права, регулировавшим отношения в период становления государства.

Обычай был основным источником права на ранних этапах развития рабовладельческого и феодального строя. Известны такие обычаи, как талион (причинение виновному такого же вреда, который нанесен им), вира (штраф за убийство человека). Юридические источники того времени представляли собой главным образом систематизированные записи наиболее важных правовых обычаев. Например, Русская Правда, Законы Ману и др.

По мере развития государства сфера обычая сужается. Он начинает вытесняться как регулятор поведения либо интегрироваться в национальные системы права. Если обычай включен в нормативный правовой акт либо положен в основу юридической практики, то он становится их частью, перестает быть самостоятельным источником права.

Однако и в современных условиях существуют обычаи. Государство к различным обычаям относится по-разному. Одни из них запрещает, другие одобряет и развивает. Природа правового обычая характеризуется тем, что он носит, как правило, локальный характер, т. е. применяется в рамках сравнительно небольших общественных групп людей. Правовые обычаи тесно связаны с религией. Например, в Индии обычное право входит в структуру индуистского права.

Правовой обычай отличается определенностью правила, непрерывным и единообразным характером его соблюдения. Нормы правового обычая нередко выражаются в пословицах, поговорках, афоризмах.

Правовые обычаи, однако, не являются архаичным явлением. Они и в настоящее время широко используются при регулировании общественных отношений, в особенности в странах Африки, Азии, Латинской Америки.

§ 4. Судебный прецедент

Судебный прецедент – это судебное решение, используемое в качестве образца при аналогичных обстоятельствах.

Судебный прецедент признан одним из источников права во многих государствах (Великобритания, Канада, США, Австралия и др.). В странах, где он признан источником права, публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах.

Английское правило прецедента раскрывается в следующих положениях: 1) судебные решения, вынесенные палатой лордов, а с образованием в 2005 г. и Верховного суда Соединенного Королевства, обязательны для всех судов; 2) решения апелляционных судов обязательны для всех нижестоящих судов, а также для самого суда, вынесшего решение.

В США судебный прецедент действует не так жестко, что связано с федеративным устройством государства. Верховный суд США и верховные суды штатов не обязаны следовать собственным решениям и могут изменять свою практику. Каждый из штатов независим, и правило прецедента относится к их компетенции лишь в пределах особенностей судебной системы каждого штата.

Признание судебного прецедента источником права дает возможность суду осуществлять правотворческие функции как в случае отсутствия закона, так и при его наличии.

В странах с континентальной системой права (Германия, Франция, Беларусь, Россия и др.) судебные решения, хотя и обладают авторитетом, но официально не относятся к судебным прецедентам. Во многих странах с континентальной системой права верховный суд государства принимает постановления, в которых содержатся разъяснения по вопросам применения законодательства. Эти разъяснения обязательны для всех судов, в том числе и для тех, кто его принял, а также иных правоприменителей. В этих постановлениях содержится концентрированное выражение судебной практики в виде норм-разъяснений, норм-уточнений, норм-толкований и др. Они имеют ту же структуру (гипотеза, диспозиция и санкция), что и нормы права,

помещенные в нормативные правовые акты, только они сформулированы не в традиционной форме, присущей нормам права. Но логически структура этих норм прослеживается. Для того чтобы отграничить нормы права, содержащиеся в нормативных правовых актах, от норм права, которые сформулированы в постановлениях верховного суда государства, существует понятие «правоположения», под которым следует понимать нормы права, закрепленные в судебных актах общего характера (постановления верховного суда государства, в которых разъясняется законодательство). Правоположения компенсируют естественное отставание законодательства от динамики общественных отношений. Разумное использование правоположений способно обеспечить стабильность правопорядка.

Таким образом, складывается парадоксальная ситуация, когда, с одной стороны, судебный прецедент не признан официальным источником права, а с другой – постановления верховных судов по общим вопросам нередко считаются источником права, приравненным к закону.

§ 5. Нормативный договор

Нормативные договоры – это такие документы, в которых содержится волеизъявление сторон по поводу прав и обязанностей, устанавливается их объем и последовательность реализации, а также закрепляется добровольное согласие выполнять принятые обязательства.

Нормативные договоры применяются главным образом в следующих сферах.

Международный договор – это договор между государствами. Он заключается по вопросам, имеющим общий интерес, и призван регулировать их взаимоотношения путем создания взаимных прав и обязанностей.

Статья 2 Венской конвенции о праве международных договоров содержит нормативное определение этого источника: «Договор» означает международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования».

Нормативные договоры в федеративном государстве – это такие договоры, которые заключаются между субъектами федерации.

Например, договор о разграничении полномочий между федеральными органами государственной власти России и органами власти республик в составе России.

Коллективные и индивидуальные трудовые договоры – это договоры, заключаемые между профсоюзными органами и администрацией предприятия, учреждения (коллективный договор) либо между работником и нанимателем (индивидуальный договор). В этих договорах излагаются права и обязанности сторон, касающиеся условий труда, продолжительности рабочего времени, отдыха, заработной платы и т. д.

§ 6. Правовая доктрина

Слово «доктрина» (от лат. *doctrina*) – учение, научная теория, система научных взглядов, руководящий принцип.

В отличие от политических, экономических, идеологических, военных и иных доктрин, охватывающих собой соответствующие сферы жизни общества, правовая доктрина распространяется только на юридическую сферу. В пределах данной сферы правовая доктрина оказывает определенное воздействие на правотворческий, правоприменительный и правоохранительный процессы.

В античные времена наиболее выдающимся юристам предоставлялось право давать разъяснения, обязательные в дальнейшем для судов. В английских судах трактаты известных юристов были источниками права, на которые широко ссылались. Этот источник права существует и в настоящее время, в особенности в мусульманских государствах.

И все же в настоящее время мнения ведущих ученых-юристов в большинстве правовых систем не образует право в собственном смысле слова. Однако законодатель учитывает те тенденции, которые фиксируются в доктрине. В романо-германской правовой системе основные принципы права были выработаны именно в университетах. Роль правовой доктрины в настоящее время очень важна в совершенствовании законодательства, в создании новых правовых понятий, юридических терминов.

§ 7. Религиозные тексты

Религиозные тексты как источник права наиболее характерны для мусульманского и иудейского права.

Коран – основа мусульманского права. Это главная священная книга мусульман, в которой собраны различные проповеди, юридические предписания, молитвы, заклинания, рассказы и притчи, услышанные от бога Аллаха и произнесенные Мухаммедом в Мекке и Медине. Однако отдельные положения юридического характера, содержащиеся в Коране, не могут исчерпать все необходимые нормы для судебной деятельности. Поэтому мусульманский судья обращается к книгам, написанным в разные годы авторитетными юристами, учеными-богословами, в которых содержится толкование Корана.

Сунна – своеобразный итог толкования Корана, проводившегося самими авторитетными в мусульманском мире в первые десятилетия после смерти Мухаммеда богословами и юристами.

Среди источников мусульманского права следует выделить *иджму* – согласованные заключения древних юристов, знатоков ислама об обязанностях правоверных. Иджма выступает в качестве своеобразного способа восполнения пробелов в мусульманском праве.

Источником для иудейского права выступает *Библия* (от греч. biblia – книга). Она представляет собой собрание разновременных и разнохарактерных сочинений VIII в. до н. э. – II в. н. э., включая мифы о сотворении мира, социальные, политические и юридические воззрения. По своей структуре Библия распадается на две основные части: *Ветхий Завет*, в который вошли священные книги, написанные до пришествия Христа, и *Новый Завет*, состоящий из книг, которые возникли после пришествия в мир Спасителя. Ветхий и Новый Завет складываются из Книг, которые делятся на главы, а главы – на стихи.

Источником иудейского права является только Ветхий Завет, который зачастую называют «еврейской Библией».

Одним из важнейших источников иудейского права является *Талмуд*, состоящий из религиозных правовых и этических текстов раввинов, комментирующих Ветхий Завет.

§ 8. Нормативные правовые акты

Нормативный правовой акт – это выраженный в письменной форме юридический документ, принятый компетентным государственным органом и содержащий нормы права.

Нормативный правовой акт является наиболее распространенным источником права, ввиду того что он по своему характеру представ-

ляет систематизированное изложение норм права, регулирующих определенный круг общественных отношений.

Нормативный правовой акт относится к разряду государственных актов нормативного характера. Государственные акты, которыми разрешаются конкретные дела, в отличие от нормативных актов, называются индивидуальными. Нормативные правовые акты содержат нормы права, необходимые для разрешения индивидуальных дел.

К нормативным правовым актам относятся: конституция государства, иные законы, а также система подзаконных актов (постановления правительства, приказы и инструкции министерств, ведомств, решения местных органов власти и др.).

В современных государствах нормативный правовой акт является основным, господствующим источником права, во-первых, потому что при его помощи достигается наиболее точное и полное выражение правовых норм, т. е. отражение реальной действительности и ее перспектив; во-вторых, именно нормативные правовые акты в наибольшей мере приспособлены к постоянному обновлению действующего права.

Нормативный правовой акт обладает следующими свойствами:

- исходит от государственных органов и должностных лиц, обладающих компетенцией принимать нормативные правовые акты;
- принимается с соблюдением определенной процедуры;
- представляет собой документ определенного содержания, облаченного в соответствующую форму;
- содержит нормы права, которые обязательны к исполнению.

Нормативные правовые акты следует отличать от других правовых актов, разновидностями которых являются индивидуальные правовые акты и интерпретационные правовые акты.

Правовой акт – это документ, в котором зафиксировано властное предписание, реализация которого ведет к юридически значимым последствиям.

Индивидуальные правовые акты – это акты, в которых выражено решение по конкретному юридическому делу. Они являются актами применения права, адресуются конкретным лицам и обязательны для исполнения.

Интерпретационные правовые акты – это акты, в которых разъясняются нормы права. В отличие от нормативных правовых актов они не содержат новых норм права, а лишь разъясняют (толкуют) уже существующие нормы права.

Нормативные правовые акты классифицируются по следующим основным критериям: 1) по субъекту правотворчества; 2) по юридической силе.

По субъекту правотворчества нормативные правовые акты делятся на следующие виды:

- нормативные правовые акты законодательной власти, принимаемые парламентом;
- нормативные правовые акты исполнительной власти, принимаемые органами исполнительной власти: правительством, министерствами, главами администраций и др.;
- нормативные правовые акты органов местного самоуправления, принимаемые органами и должностными лицами местного самоуправления;
- локальные нормативные правовые акты, принимаемые разного рода организациями (например, в учреждениях высшего образования принимаются уставы).

По юридической силе нормативные правовые акты делятся: 1) на законы; 2) подзаконные нормативные правовые акты.

Юридическая сила нормативного правового акта – это такое свойство нормативного правового акта, которое позволяет установить его сопоставимость и соподчиненность с другими нормативными правовыми актами.

С нормативными правовыми актами тесно связано понятие «законодательство». Оно довольно широко используется в юридической науке и практике.

Законодательство – это совокупность нормативных правовых актов, изданных органами законодательной и исполнительной власти.

В широком смысле к законодательству относят все нормативные правовые акты, в том числе и ведомственные, а также акты местных органов власти и управления. Законодательство в узком смысле – это совокупность законов.

§ 9. Понятие, признаки и виды законов

Закон – это нормативный правовой акт, обладающий высшей юридической силой, регулирующий наиболее важные сферы общественных отношений и принятый в предусмотренном порядке законодательным органом (парламентом) либо всеобщим голосованием (референдумом).

Признаки закона:

- принимается только органом законодательной власти или референдумом в строго установленном порядке;
- регулирует наиболее важные общественные отношения;
- обладает высшей юридической силой, т. е. все подзаконные акты должны соответствовать ему и не противоречить.

По юридической силе законы (в Беларуси, России и др.) подразделяются на следующие нормативные правовые акты:

- 1) конституция;
- 2) конституционные законы;
- 3) обычные законы.

Конституция – основной закон в государстве, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий органы государственной власти.

Конституция является базой для всего текущего законодательства. Конституцию иногда именуют Основной Закон. В настоящее время в Конституции Республики Беларусь это название сохранилось только в преамбуле.

В конституциях современных государств прослеживается стремление закрепить в ней нормы права прямого действия, которые могли бы применяться без их фиксирования в других нормативных правовых актах.

В статье 137 Конституции Республики Беларусь прямо закреплено, что Конституция обладает высшей юридической силой. Законы, декреты, указы и иные акты государственных органов издаются на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь. В случае расхождения закона, декрета или указа с Конституцией действует Конституция. При расхождении декрета или указа с законом закон имеет верховенство лишь тогда, когда полномочия на издание декрета или указа были предоставлены законом.

В Конституции Российской Федерации имеется указание на ее прямое действие (ч. 1 ст. 15). Хотя в Конституции Республики Беларусь аналогичное положение отсутствует, но ст. 137 закрепляет принцип верховенства Основного Закона.

Таким образом, конституция, как основной закон государства, обладает самой высокой юридической силой. Однако в истории белорусского государства был случай, когда иному нормативному право-

вому акту была придана более высокая юридическая сила, нежели Конституции. Так, 25 августа 1991 г. Верховный Совет Белорусской Советской Социалистической Республики принял Декларацию о государственном суверенитете, которой был придан статус конституционного закона, обладающего более высокой юридической силой, нежели Конституция. При расхождении норм, содержащихся в Декларации и Конституции, приоритет имели нормы Декларации.

Конституционные законы конкретизируют и дополняют конституцию государства. В Республике Беларусь к конституционным законам относят:

1) законы, которыми вносятся изменения в Конституцию (при этом они не сохраняют самостоятельного значения, а включаются в текст Конституции);

2) законы, сохраняющие самостоятельное действие (конечно, при условии их соответствия Основному Закону – Конституции).

В Республике Беларусь конституционными законами являются:

- законы о внесении в Конституцию изменений и дополнений;
- законы о введении в действие законов, изменяющих и дополняющих Конституцию;
- законы о толковании Конституции.

Решения по указанным законам считаются принятыми, если за них проголосовало не менее двух третей от полного состава каждой из палат Парламента.

Обычные (текущие) законы – это законы, регулирующие отдельные сферы общественных отношений, принятые парламентом простым большинством голосов (50 % + 1).

Обычные (текущие) законы образуют основной массив законов, принимаемых парламентом, например, законы о гражданстве; о правах национальных меньшинств; об установлении налогов; об основах социальной защиты; о браке и семье; о судостроительстве; об уголовной ответственности; об амнистии; об установлении государственных наград и др.

В федеративных государствах (например, в России) существуют *законы субъектов федерации*, которые издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую территорию.

§ 10. Понятие, признаки и виды подзаконных нормативных правовых актов

Подзаконный нормативный правовой акт – это нормативный документ, принимаемый компетентным государственным органом в развитие норм права, закрепленных в законах.

Подзаконных актов огромное количество. Некоторые из них в силу общественной важности со временем получают статус закона. Например, оперативно-розыскная деятельность органов МВД, КГБ ранее регламентировалась ведомственными нормативными правовыми актами. В настоящее время в Республике Беларусь действует принятый в 1999 г. Закон об оперативно-розыскной деятельности. Более конкретные вопросы данной сферы по-прежнему регулируются приказами и инструкциями соответствующих государственных органов.

Подзаконные акты издаются на основе и во исполнение законов и могут содержать нормы права.

Виды подзаконных актов:

- акты президента государства;
- акты правительства;
- акты министерств, ведомств, служб и др.;
- акты органов местного самоуправления;
- локальные нормативные правовые акты, принятые на уровне предприятия, учреждения, организации (например, Правила внутреннего трудового распорядка).

Акты президента государства занимают особое место в системе нормативных правовых актов. В отличие от закона, который всегда является нормативным правовым актом, акты президента могут носить и ненормативный характер.

Конституция Республики Беларусь предусмотрела следующие виды правовых актов Президента: декреты, указы, распоряжения. Согласно ст. 101 Палата представителей и Совет Республики законом, принятым большинством голосов от полного состава палат, по предложению Президента могут делегировать ему законодательные полномочия на издание декретов, имеющих силу закона.

Не допускается делегирование полномочий Президенту на издание декретов, предусматривающих изменение и дополнение Конституции, ее толкование; изменение порядка выборов Президента и Парламента; ограничение конституционных прав и свобод граждан и др. В связи с особой необходимостью Президент по своей инициативе

либо по предложению Правительства может издавать временные декреты, имеющие силу закона.

Среди актов президента государства необходимо различать нормативные указы и ненормативные указы.

Нормативные указы президента издаются в пределах, установленных конституцией и законами. Президент может издавать указы, регулирующие общественные отношения, в отсутствие закона. В данном случае указ восполняет пробел в праве.

Ненормативные указы относятся к подзаконным актам и касаются решения отдельных организационно-распорядительных вопросов (назначение на должность конкретного лица, награждение государственными наградами и т. д.).

Распоряжения президента государства – это подзаконные акты главы государства, издаваемые по текущим и процедурным вопросам.

Акты президента публикуются в официальных изданиях. Конституционность актов главы государства может быть проверена конституционным судом государства.

Акты правительства относятся к подзаконным актам и могут быть приняты лишь на основании и во исполнение законов парламента, а также актов главы государства.

Акты правительства по особо важным вопросам издаются в форме постановлений, а по текущим вопросам – в форме распоряжений.

Акты центральных органов исполнительной власти относятся к подзаконным нормативным правовым актам. Они издаются министерствами, ведомствами, государственными комитетами, службами и оформляются в виде приказов, инструкций, правил, уставов. Эти акты обычно регулируют отношения, складывающиеся внутри систем этих органов. Но в ряде случаев центральным органам исполнительной власти предоставляется право издавать акты, действие которых распространяется и на неподчиненные им объекты управления, а также граждан. Такие полномочия особенно значительны у Министерства финансов, Министерства юстиции и др. Акты центральных органов исполнительной власти могут быть отменены правительством.

Акты органов местного самоуправления относятся к подзаконным нормативным правовым актам. Такие акты должны приниматься соответствующим органом в правомочном составе, с необходимым числом голосов.

Локальные нормативные правовые акты принимаются конкретными предприятиями, учреждениями, организациями (например, Правила внутреннего трудового распорядка).

§ 11. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Действие нормативного правового акта – это порождение тех юридических последствий, которые в нем предусмотрены. Действие, т. е. применение нормативного правового акта определяется тремя параметрами:

- временем;
- пространством;
- кругом лиц.

Действие нормативного правового акта во времени. Каждый нормативный правовой акт действует во времени. Его действие начинается с момента вступления нормативного правового акта в законную силу и продолжается до момента утраты им законной силы.

Существует следующий порядок вступления нормативных правовых актов в силу (введение в действие):

- момент введения нормативного правового акта в действие чаще всего указывается в сопутствующем ему нормативном правовом акте (постановлении о введении в действие) либо в самом нормативном правовом акте. При этом называется конкретная дата введения нормативного правового акта в действие. Иногда срок между принятием нормативного правового акта и введением его в действие может быть значителен;

- некоторые нормативные правовые акты вводятся в действие с момента опубликования;

- для некоторых нормативных правовых актов устанавливается порядок постепенного вступления их в силу. Такой порядок заключается в том, что для разных норм одного и того же нормативного правового акта определяются различные сроки вступления их в силу;

- если в нормативном правовом акте срок введения его в действие не указан, то применяется порядок, установленный государством.

Изложенные варианты не исчерпывают всех вопросов, связанных с введением в действие нормативных правовых актов. Существуют некоторые особенности вступления в силу актов министерств и ведомств, должностных лиц, а также некоторых органов власти и управления.

В Республике Беларусь нормативные правовые акты подлежат опубликованию и регистрации.

Нормативные правовые акты прекращают свое действие: 1) по истечении срока, на который были приняты; 2) с изменением обстоятельств, на которые были рассчитаны (например, стихийное бедствие, война); 3) при отмене данного акта другим актом.

На отмену старого акта может указывать постановление о введении в действие нового нормативного акта. Отмене устаревших нормативных правовых актов нередко посвящаются специальные акты.

С действием нормативных правовых актов во времени связано понятие «обратная сила закона» (нормативного правового акта). По общему правилу «закон обратной силы не имеет», т. е. распространяет свое действие только на те отношения, которые возникли после введения его в действие. Такое правило вносит стабильность в отношения между людьми, между гражданами и государством, поскольку они уверены, что их положение не будет ухудшаться изданием более позднего нормативного правового акта.

Из этого общего правила сделано исключение применительно к уголовному закону, который всегда имеет обратную силу в том случае, если он устраняет наказуемость за преступление или смягчает ответственность. Обратная сила нового закона в таких случаях может быть придана прямым указанием законодателя.

Действие нормативного правового акта в пространстве. Нормативные правовые акты действуют на территории государства. Однако есть акты ограниченного территориального действия, т. е. действуют только в пределах конкретной территории государства.

Под территорией государства принято понимать его сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней также относится территория дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами государства.

Действие нормативных правовых актов по кругу лиц. Нормативные правовые акты действуют на территории государства в отношении всех граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранных лиц и лиц без гражданства. Существуют специальные нормативные правовые акты, распространяющиеся на отдельные категории граждан или должностных лиц (военнослужащих, ра-

ботников прокуратуры, пенсионеров и т. д.). Не подпадают под действие нормативных правовых актов соответствующего государства лица, обладающие дипломатическим иммунитетом: главы представительств, члены дипломатического персонала представительства, главы и члены делегаций на международных встречах и т. д. Их правовое положение регулируется нормами международного права.

Глава 15. СИСТЕМА ПРАВА

§ 1. Понятие системы права

Право является универсальным регулятором поведения людей. Для эффективного действия права необходимо, чтобы оно обладало свойством системности. Термин «система» (с греч. *systema* – целое, составленное из частей) используется в различных областях человеческих знаний. В философском аспекте под категорией «система» принято понимать комплекс взаимосвязанных элементов. Для выяснения вопроса о том, что представляет собой система права, необходимо установить, из каких частей (элементов) состоит право и как эти части взаимосвязаны.

Содержание права образуют нормы права. Они объединяются в соответствующие группы и образуют институты права, которые, объединяясь между собой, образуют подотрасли и отрасли права.

В систему права входят:

- нормы права;
- институты права;
- подотрасли права;
- отрасли права.

Нормы права – элементарные частицы системы права. Они предназначены для регулирования общественных отношений. Из их совокупности образуются все другие элементы (части) системы права.

Институт права – это элемент системы права, представляющий собой совокупность норм права, регулирующих однородную группу общественных отношений.

Институту права присущи следующие свойства:

- однородность содержания, которая состоит в том, что каждый институт права регулирует самостоятельную группу общественных отношений;

- единство норм права проявляется в том, что институт права образует единый комплекс норм (система норм-принципов, норм-дефиниций, норм-статусов и т. д.);

- нормативная обособленность выражается в выделении норм, образующих самостоятельный институт права, в соответствующие главы, разделы, части и другие структурные подразделения нормативного правового акта;

- полнота регулируемых общественных отношений состоит в таком наборе норм права, который обеспечивает их регулятивные возможности.

По своему содержанию институты права бывают простые и сложные.

Простой институт права включает в себя нормы права, регулирующие какую-то определенную группу общественных отношений. Например, институт расторжения брака в семейном праве.

Сложный (комплексный) – представляет собой совокупность норм, регулирующих взаимосвязанные, родственные общественные отношения. Например, институт собственности, который является предметом конституционного, гражданского, семейного, административного и некоторых иных отраслей права. В рамках сложного института выделяются *субинституты (подинституты)*. Они образуют составную часть института права. Например, институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (здесь сосредоточены нормы, касающиеся различных видов причинения ущерба здоровью) и преступлений против достоинства личности (клевета, оскорбление).

Подотрасль права – это система однородных институтов. Например, бюджетное право – подотрасль финансового права.

Отрасль права – это упорядоченная совокупность правовых норм, регулирующих определенную группу общественных отношений.

Отрасль права является наиболее крупным подразделением системы права. Качественная однородность специфической сферы общественных отношений формирует соответствующую отрасль права как относительно замкнутую систему.

Отрасль права имеет свою структуру. Ее образуют общая и особенная части. В общую часть входят институты, содержащие наиболее общие нормы, распространяющиеся на все институты права, в том числе и на особенную часть.

Правовое регулирование обширной сферы общественных отношений отличает отрасль права от любого правового института, регулирующего сравнительно узкую сферу общественных отношений.

Таким образом, *система права* представляет собой совокупность норм права, объединенных по институтам, подотраслям и отраслям права в соответствии с характером и спецификой регулируемых ими общественных отношений.

§ 2. Предмет и метод правового регулирования

Расположение норм права по институтам и отраслям права имеет важное не только теоретическое, но и практическое значение. Удачное формирование отрасли права – залог эффективного применения норм права. Создание стройной, логически завершенной системы нормативных правовых регуляторов в обществе, а также систематизация нормативных правовых актов позволяет осуществить быстрый поиск необходимых норм права.

Деление системы по отраслям основывается на двух критериях:

- предмет правового регулирования;
- метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования – это то, что подлежит урегулированию, та система общественных отношений, на которые воздействует право.

Нормы права группируются по отраслям права в силу объективных причин, не зависящих от усмотрения правотворческих органов. В основе отрасли права лежит специфика общественных отношений, их однородность, влекущая за собой потребность в однотипном правовом опосредовании. Одна отрасль права отличается от другой предметным своеобразием регулируемых этими отраслями общественных отношений. Такого рода отношения своеобразны по своей целенаправленности, содержанию и форме.

Таким образом, выделение отраслей права обусловлено наличием специфики, качественного своеобразия регулируемых ими общественных отношений, что и образует предмет правового регулирования.

Методы правового регулирования – это приемы воздействия норм права на общественные отношения.

Если под предметом правового регулирования следует понимать то, что именно подлежит урегулированию, т. е. те отношения, кото-

рые подвергаются правовому воздействию, то метод правового регулирования отвечает на вопрос о том, как конкретно регулировать общественные отношения, какие для этого использовать приемы воздействия на общественные отношения.

Существуют два основных метода правового регулирования: 1) императивный; 2) диспозитивный.

Императивный метод правового регулирования предполагает применение властных предписаний действовать тем или иным образом, не допуская отступлений от установленных правил. Это метод власти и подчинения. Он основан на подчинении одних субъектов права другим.

Диспозитивный метод правового регулирования предусматривает возможность субъектам права определять свое поведение в рамках норм права.

В чистом виде указанные методы правового регулирования не встречаются. Наличие обоих методов имеется в каждой отрасли права, правда, с преобладанием одного из них.

При необходимости использования конкретного метода правового регулирования учитываются следующие обстоятельства: 1) основание возникновения прав и обязанностей сторон регулируемого общественного отношения (нормативный правовой акт, договор, правовой обычай и др.); 2) способ взаимосвязи прав и обязанностей субъектов права (принудительный или добровольный); 3) особенности юридических средств обеспечения прав и обязанностей субъектов права (специфика санкций, норм права, юридическая процедура их применения).

§ 3. Отрасли права

Последовательное разделение права на отрасли началось в первой половине XIX в. Сначала выделилось несколько отраслей права: гражданское право, уголовное право, государственное право. В дальнейшем усложнение общественных отношений привело к формированию других отраслей права.

Применительно к Республике Беларусь в настоящее время существует ряд основных отраслей права.

Конституционное право – ведущая отрасль права, предметом регулирования которой являются основы конституционного строя, пра-

вовое положение личности, форма правления и государственное устройство.

Основной нормативный правовой акт – Конституция Республики Беларусь.

Гражданское право – регулирует имущественные и личные неимущественные отношения.

Основной нормативный правовой акт – Гражданский кодекс.

Административное право – регулирует управленческие отношения, возникающие в процессе исполнительно-распределительной деятельности органов государства.

Основные нормативные правовые акты – Кодекс об административных правонарушениях, Процессуально-исполнительный кодекс об административных правонарушениях.

Уголовное право устанавливает преступность деяний и уголовную ответственность за их совершение.

Единственный нормативный правовой акт – Уголовный кодекс.

Уголовно-исполнительное право регламентирует исполнение различных видов уголовной ответственности.

Основной нормативный правовой акт – Уголовно-исполнительный кодекс.

Трудовое право объединяет систему норм, регулирующих трудовые отношения, порядок заключения и расторжения трудового договора, рабочее время и время отдыха, а также трудовую дисциплину, разрешение трудовых споров.

Основным нормативным правовым актом является Трудовой кодекс.

Семейное право представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье: порядок вступления в брак, основания его прекращения, взаимные права и обязанности супругов, родителей и детей.

В основе семейного права лежит Кодекс о браке и семье.

Гражданское процессуальное право регулирует порядок рассмотрения в судах споров имущественного и личного неимущественного характера, устанавливает правовое положение конфликтующих сторон, права и обязанности суда по рассмотрению возникшего юридического конфликта.

Основной нормативный правовой акт – Гражданский процессуальный кодекс.

Уголовно-процессуальное право предназначено для регулирования порядка расследования и рассмотрения уголовных дел в суде.

Основной нормативный правовой акт – Уголовно-процессуальный кодекс.

Среди формирующихся отраслей права можно назвать предпринимательское право, судоустройственное право и др.

Кроме национального (внутригосударственного) права существует также *международное право*, которое регламентирует международные отношения.

Основополагающие нормативные правовые акты – Устав ООН, Устав Совета Европы, международные конвенции, соглашения и др.

Отраслям права присущи и такие явления, как консолидация и дифференциация.

Консолидация отраслей права – это объединение нескольких отраслей права в единую отрасль. Наблюдается тенденция консолидации таких отраслей права, как гражданское процессуальное право, уголовно-процессуальное право, судебное административно-процессуальное право, арбитражно-процессуальное (хозяйственно-процессуальное) право в одну отрасль – судебное процессуальное право.

Дифференциация отраслей права – это выделение из отрасли права системы правовых норм (институтов, подотраслей), которые становятся основой для новой отрасли права. Так, налоговое право выделилось из финансового.

§ 4. Публичное и частное право

Нормы права можно разделить на две группы: нормы частного права и нормы публичного права. Их различие основывается на принципиальной разнице частных и публичных интересов и заключается в характере и способах воздействия права на регулируемые общественные отношения с учетом специфики их природы. Частное право – область свободы и частной инициативы. Публичное право – сфера власти и подчинения.

Деление права на публичное (*ius publicum*) и частное (*ius privatum*) признавали уже в Древнем Риме. По утверждению римского юриста Ульпиана (II–III в.), публичное право относится к положению Римского государства; частное – к пользе отдельных лиц. В последующем критерии отнесения права к частному или публичному уточня-

лись и получали свои подробные характеристики. Однако само разделение права на частное и публичное оставалось неизменным.

В юридической литературе выделяются *критерии*, на основании которых те или иные нормы права относят к частному либо публичному праву:

- интерес (частное право призвано регулировать частные интересы, публичное – общественные, государственные);
- предмет правового регулирования (публичное право регулирует преимущественно неимущественные отношения, а частное – преимущественно имущественные отношения);
- метод правового регулирования (в частном праве господствует диспозитивный метод, в публичном – императивный);
- имущественный статус участников отношений (в частном праве они обладают имущественной самостоятельностью).

Деление права на частное и публичное означает юридическое признание сфер общественной жизни, вмешательство в которые государству и его органам запрещено или ограничено правом. Тем самым исключается возможность произвольного вторжения государства в сферу личной свободы.

Сущность частного права выражена в его принципах: неприкосновенности личности; защите частной собственности; свободе договора. Частное право защищает интересы лица в его взаимоотношениях с другими лицами. В рамках частного права индивид самостоятельно решает, использовать ему свои права или воздержаться от дозволенных действий, заключить договор с иным лицом или поступить иначе.

В публичном праве стороны неравноправны. Одной из таких сторон всегда выступает государство либо его орган (должностное лицо), наделенный властными полномочиями.

К *публичному праву* относятся:

- конституционное;
- административное;
- финансовое;
- уголовное;
- уголовно-процессуальное;
- гражданское процессуальное.

К *частному праву* относятся:

- гражданское;
- семейное;

- трудовое.

Следует, однако, учитывать, что в чистом виде не существует ни публичных, ни частных отраслей права. Так, публично-правовые элементы присущи частному праву, и наоборот. Например, в семейном праве к публично-правовым элементам относится лишение родительских прав.

Границы между частным и публичным правом подвижны, изменчивы и зависят от конкретных исторических условий, в которых развивается право. Кроме того, надо учитывать и субъективный фактор – особенности правотворческой деятельности государства. При этом, если преобладает идея, тенденция сильного государства, это приводит к усилению публично-правовых начал в общественной жизни. В демократических государствах частное право преобладает.

§ 5. Система права и система законодательства

В юриспруденции используются термины «отрасль права» и «отрасль законодательства». Данные термины хотя и взаимосвязаны, но не идентичны, и их необходимо различать.

Система права и система законодательства – явления, находящиеся во взаимозависимости. Система права, хотя и формируется под влиянием деятельности законодательных органов, носит объективный характер. Система законодательства – это право, оформленное в нормативных правовых актах.

Основное различие между системой права и системой законодательства в том, что каждая отрасль права имеет единый предмет и метод регулирования. Вследствие этого нормы отрасли права обладают однородностью. Отрасли законодательства не всегда выделяются с учетом специфики предмета и метода правового регулирования, а в значительной мере зависят от субъективного фактора – воли органов законодательной власти. Существуют, во-первых, отрасли законодательства, одноименные отраслям права (уголовное, гражданское и др.); во-вторых, имеются комплексные отрасли законодательства, включающие нормы различных отраслей законодательства (аграрное, хозяйственное право и др.); в-третьих, сформированы отрасли законодательства сообразно сферам государственной деятельности и управления (законодательство о железнодорожном транспорте, здравоохранении, образовании и т. д.).

Система права и система законодательства не совпадают по кругу источников, в которых они выражены. Система законодательства от-

ражена в нормативных правовых актах. Система права находит свое выражение не только в нормативных правовых актах, но и в судебном прецеденте, правовом обычае, нормативном договоре.

Таким образом, понятия «отрасль права» и «отрасль законодательства» совпадают лишь частично, а количество отраслей законодательства превышает число отраслей права.

§ 6. Соотношение международного и национального права

Внутригосударственное (национальное) право и международное (частное и публичное) право образуют различные системы права, действующие в соответствующих областях.

В вопросе о соотношении национального и международного права существуют два подхода: дуалистический и монистический.

Дуалистическое понимание соотношения национального и международного права состоит в том, что как международное, так и национальное право автономны, изолированы и не зависят друг от друга.

Монистическое понимание соотношения национального и международного права основывается на том, что международное и национальное право в совокупности образуют единую систему права. При этом одни сторонники такого подхода исходят из признания приоритета международного права, а другие – национального права. Если в XIX – начале XX в. преобладало мнение о примате национального права, то в последующем широкое распространение получило мнение о приоритете международного права.

Следует учитывать, что на развитие национального (внутригосударственного) права оказывает влияние международное право. В свою очередь, развитие и международного публичного права, и международного частного права во многом предопределяется национальным (внутригосударственным) правом авторитетных на международной арене государств.

Глава 16. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

§ 1. Понятие и принципы правотворчества

Правотворчество – это деятельность прежде всего государственных органов по принятию, изменению или отмене правовых норм.

В процессе правотворчества создается и развивается действующее право. Главное в правотворчестве – создание новых норм права. От-

мена или изменение действующих норм, совершенствование их редакции имеют подчиненное, вспомогательное значение.

На современном этапе развития государственности правотворчество проявляется прежде всего в принятии нормативного правового акта непосредственно народом путем референдума либо издании соответствующих актов, содержащих нормы права, государственными или иными уполномоченными органами. В некоторых современных государствах одной из форм правотворчества является наличие судебного прецедента. Значительное распространение ныне приобретает заключение нормативных договоров.

В правотворчестве демократических государств все более активное участие принимают партии, массовые движения, объединения граждан. Вместе с тем правотворчество, в какой бы форме оно ни осуществлялось, является деятельностью государства. Государство в лице своих органов создает основной массив норм права.

В цивилизованных государствах правотворческая деятельность основывается на принципах демократизма, законности, гуманизма, профессионализма, гласности, научности.

Демократизм в правотворчестве проявляется в привлечении широких слоев населения к правотворческой деятельности, в учете общественного мнения и выражения его в законодательстве. Реализация в нормативных правовых актах интересов широких слоев населения – необходимый атрибут демократического правового государства.

Законность означает, что нормативные правовые акты должны приниматься в пределах компетенции соответствующего правотворческого органа и отвечать требованиям конституции государства и другим нормативным правовым актам. Строгое соблюдение установленного порядка их подготовки, принятия и опубликования – залог того, что принятый нормативный правовой акт будет носить правовой характер, соответствовать принципам права.

Гуманизм предполагает направленность нормативного правового акта на удовлетворение духовных и материальных потребностей людей. Интересы человека должны находиться в центре внимания государственных органов и иных субъектов правотворчества.

Профессионализм подразумевает участие в разработке нормативных правовых актов высококвалифицированных юристов, как ученых, так и практиков, имеющих большой профессиональный опыт в соответствующей сфере юридической деятельности.

Гласность состоит в открытом для народа правотворческом процессе, своевременном опубликовании нормативных правовых актов, а также всенародном обсуждении проектов наиболее важных законов.

Научность правотворчества выражается в том, что при подготовке нормативных правовых актов необходимо учитывать потребности общества, закономерности его развития, уровень культуры народа, достижения науки и техники. Каждый нормативный правовой акт должен соответствовать достижениям юридической науки.

§ 2. Виды правотворческой деятельности

Правотворчество – это деятельность по формулированию норм права. В ней участвуют различные субъекты. Их правотворческая деятельность осуществляется в соответствии с установленной процедурой, основные принципы которой в Республике Беларусь определены Законом «О нормативных правовых актах Республики Беларусь», принятым 10 января 2000 г.

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на следующие виды:

1) *непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума*. Как вид правотворчества референдум – это участие народа в принятии государственно-властного решения и формальное его закрепление, т. е. всенародное голосование по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни;

2) *правотворчество государственных органов*. Правом издания нормативных правовых актов обладают органы законодательной и исполнительной властей (например парламент, правительство), а в некоторых государствах и органы судебной власти;

3) *правотворчество отдельных должностных лиц* (например президента государства, министра);

4) *правотворчество органов местного самоуправления*;

5) *локальное правотворчество* (например на предприятии, в учреждении, организации);

6) *правотворчество общественных организаций* (например профсоюзов).

В зависимости от значимости, широты юридической силы правотворчество делится на следующие виды:

1) *законотворчество*. В компетенцию парламента государства входит подготовка и издание законов – нормативных правовых актов,

обладающих самой высокой юридической силой. Законы принимаются в соответствии с установленной процедурой, причем довольно сложной;

2) *подзаконное правотворчество*. Существуют ситуации, когда правовые нормы целесообразно принимать на уровне подзаконных нормативных правовых актов. Преимущество подзаконного правотворчества в том, что оно более оперативно, имеет меньше формальностей. Однако для него характерно ограничение гласности в процессе подготовки и принятия нормативного правового акта;

3) *делегированное правотворчество*. По поручению парламента, президента государства правотворческую деятельность могут осуществлять иные органы, прежде всего органы исполнительной власти. Среди них особое место занимают нормативные правовые акты правительства;

4) *нормативные соглашения*. Как вид правотворчества нормативное соглашение представляет собой составление договоров нормативного содержания между различными субъектами права. Нормативные соглашения могут быть международными, федеральными, региональными, отраслевыми, локальными.

В результате правотворческой деятельности создаются различные виды нормативных правовых актов. В настоящее время в Республике Беларусь существуют следующие виды нормативных правовых актов:

- *Конституция Республики Беларусь* – Основной Закон Республики Беларусь, имеющий высшую юридическую силу и закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений.

- *Решение референдума* – нормативный правовой акт, направленный на урегулирование важнейших вопросов государственной и общественной жизни, принятый республиканским или местным референдумом.

- *Программный закон* – закон, принимаемый в установленном Конституцией Республики Беларусь порядке и по определенным ею вопросам.

- *Кодекс Республики Беларусь* (кодифицированный нормативный правовой акт) – закон, обеспечивающий полное системное регулирование определенной области общественных отношений.

- *Закон Республики Беларусь* – нормативный правовой акт, закрепляющий принципы и нормы регулирования наиболее важных общественных отношений.

- *Декрет Президента Республики Беларусь* – нормативный правовой акт Главы государства, имеющий силу закона, издаваемый в соответствии с Конституцией Республики Беларусь на основании делегированных ему Парламентом законодательных полномочий либо в случаях особой необходимости (временный декрет) для регулирования наиболее важных общественных отношений.

- *Указ Президента Республики Беларусь* – нормативный правовой акт Главы государства, издаваемый в целях реализации его полномочий и устанавливающий (изменяющий, отменяющий) определенные правовые нормы.

- *Постановления палат Парламента* – Национального собрания Республики Беларусь – нормативные правовые акты, принимаемые палатами Парламента – Национального собрания Республики Беларусь в случаях, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь.

- *Постановление Совета Министров Республики Беларусь* – нормативный правовой акт Правительства Республики Беларусь.

- *Акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь), Генерального прокурора Республики Беларусь* – нормативные правовые акты, принятые в пределах их компетенции по регулированию общественных отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами.

- *Постановления республиканского органа государственного управления и Национального банка Республики Беларусь* – нормативные правовые акты, принимаемые коллегиально на основе и во исполнение нормативных правовых актов большей юридической силы в пределах компетенции соответствующего государственного органа и регулирующие общественные отношения в сфере исполнительно-распорядительной деятельности.

- *Регламент* – нормативный правовой акт, принятый (изданный) Главой государства, органами законодательной, исполнительной, судебной власти, а также органами местного управления и самоуправления и содержащий совокупность правил, определяющих процедуру деятельности соответствующих органов.

- *Инструкция* – нормативный правовой акт, детально определяющий содержание и методические вопросы регулирования в определенной области общественных отношений.

- *Правила* – нормативный правовой акт, конкретизирующий нормы более общего характера с целью регулирования поведения субъектов общественных отношений в определенных сферах и по процедурным вопросам.

- *Устав (положение)* – нормативный правовой акт, определяющий порядок деятельности государственного органа (организации), а также порядок деятельности государственных служащих и иных лиц в определенных сферах деятельности.

- *Приказ* – нормативный правовой акт функционально-отраслевого характера, издаваемый руководителем республиканского органа государственного управления в пределах компетенции возглавляемого им органа в соответствующей сфере государственного управления.

- *Решения органов местного управления и самоуправления* – нормативные правовые акты, принимаемые местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами в пределах своей компетенции с целью решения вопросов местного значения и имеющие обязательную силу на соответствующей территории.

Правовые акты, принимаемые (издаваемые) в целях осуществления конкретных (разовых) организационных, контрольных или распорядительных мероприятий либо рассчитанные на иное однократное применение, не являются нормативными.

К ненормативным правовым актам относятся:

- распоряжения Президента Республики Беларусь, если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь;

- распоряжения председателей палат Парламента – Национального собрания Республики Беларусь;

- распоряжения Премьер-министра Республики Беларусь;

- акты прокуратуры и прокуроров, за исключением нормативных правовых актов Генерального прокурора Республики Беларусь;

- акты органов записи актов гражданского состояния.

§ 3. Стадии законотворческого процесса

Каждый из видов правотворчества (законотворчество, подзаконное правотворчество, делегированное правотворчество, нормативное соглашение) имеет свою процедуру подготовки и принятия норматив-

ных правовых актов. Среди них наиболее сложной процедурой обладает законотворчество. Для современных государств характерной особенностью является упорядочение деятельности по подготовке, принятию и обнародовании законов. Например, в Республике Беларусь действует закон «О нормативных правовых актах Республики Беларусь», принятый 10 января 2000 г., в котором изложены различные аспекты, связанные со статусом нормативных правовых актов.

Процесс создания закона складывается из нескольких стадий:

- принятие решения о подготовке законопроекта;
- подготовка текста проекта закона;
- принятие решения о подготовке законопроекта;
- вынесение законопроекта на рассмотрение законотворческого органа;
- обсуждение законопроекта;
- принятие закона;
- подписание закона;
- опубликование закона;
- вступление закона в юридическую силу.

1. *Принятие решения о подготовке законопроекта.* Решение о подготовке законопроекта находит свое воплощение в утвержденных планах подготовки законов. Эта начальная стадия связана с решением того органа, который обладает правом законодательной инициативы. Например, в Республике Беларусь этим правом обладают: Президент Республики Беларусь, депутаты Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Совет Республики Национального собрания Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь, также граждане, обладающие избирательным правом, в количестве не менее 50 тыс. человек.

2. *Подготовка текста проекта закона.* При подготовке проектов законов обычно применяется ведомственный, отраслевой принцип, в соответствии с которым первоначальные проекты составляются теми органами и организациями, профилю деятельности которых они соответствуют. Используется и другой подход, когда законопроект готовится постоянными комиссиями представительного органа государства. Сам же процесс подготовки проекта закона состоит из нескольких этапов: 1) составление текста проекта закона, который готовится специалистами в области права, входящими в состав рабочей группы по подготовке проекта закона; 2) предварительное обсужде-

ние первоначального законопроекта проводится с привлечением заинтересованных органов, организаций на различных совещаниях либо в форме публикаций; 3) этап согласования законопроекта, который представляет собой ознакомление заинтересованных органов; 4) доработка проекта закона с учетом поступивших замечаний и предложений; 5) юридическая экспертиза законопроекта, вносимого в Палату представителей Национального собрания Республики Беларусь, осуществляется Национальным центром законопроектной деятельности при Президенте Республики Беларусь.

3. Внесение законопроекта на рассмотрение законотворческого органа. Законопроект, прошедший юридическую экспертизу, передается в Палату представителей Национального собрания для его обсуждения. Соответствующая комиссия парламента назначает ответственное лицо за законопроект. Проекты законов и сопроводительные документы (сопроводительное письмо с обоснованием необходимости принятия нормативного правового акта; документы, содержащие информацию о согласовании проекта; экспертные заключения по проекту; список лиц, подготовивших проект нормативного правового акта; по усмотрению субъекта, вносящего проект, также иные документы, относящиеся к проекту нормативного правового акта) направляются в Национальный центр правовой информации Республики Беларусь для включения в компьютерный банк данных проектов законов Республики Беларусь.

4. Обсуждение законопроекта. Каждый законопроект подлежит обсуждению в парламенте – в 2–3 чтениях. При первом чтении заслушивается доклад инициатора законопроекта и содоклад рабочей группы. Депутаты по заслушанному докладу и содокладу высказывают замечания и предложения в форме поправок. По результатам обсуждения законодательный орган одобряет проект либо отклоняет его. Во втором чтении после доработки проекта обсуждение проводится в целом, по разделам либо постатейно. В третьем чтении решается вопрос о принятии либо отклонении данного законопроекта.

5. Принятие закона. После обсуждения законопроекта и решения вопроса об его принятии либо отклонении осуществляется голосование депутатов по данному проекту закона. Принятые Палатой представителей законопроекты в течение 5 дней передаются в Совет Республики. Закон считается одобренным Советом Республики, если за него проголосовало большинство от полного состава Совета Респу-

лики. В случае отклонения законопроекта Советом Республики палаты могут создать самостоятельную комиссию, формируемую на паритетной основе, для преодоления возникших разногласий. Текст законопроекта, выработанный согласительной комиссией, предлагается на одобрение обеих палат. Закон, принятый Палатой представителей и одобренный Советом Республики, предоставляется в 10-дневный срок Президенту Республики Беларусь на подпись.

6. *Подписание закона.* Законы Республики Беларусь подписываются Президентом Республики Беларусь.

7. *Опубликование закона.* После подписания закона Президентом Республики Беларусь закон подлежит официальному опубликованию. Под официальным опубликованием закона понимается доведение его до всеобщего сведения путем воспроизведения его текста в издании Национального реестра правовых актов Республики Беларусь и иных официальных изданиях, определяемых Президентом Республики Беларусь. Датой официального опубликования закона считается день выхода в свет официального издания, в котором помещен этот акт. Опубликование законов в изданиях, не являющихся официальными, является неофициальным. Неофициальное опубликование закона осуществляется только после его официального опубликования с соблюдением требований, предъявляемых к деятельности по распространению правовой информации.

8. *Вступление закона в юридическую силу.* Законы Республики Беларусь вступают юридическую силу через 10 дней после их официального опубликования, если в них не установлен иной срок.

§ 4. Систематизация нормативных правовых актов

В современных государствах существует значительное число правотворческих органов, принимающих множество нормативных правовых актов. Кроме того, сама их система подвержена быстрым изменениям. Для того чтобы в массе нормативных правовых актов оперативно находить нужные нормы, необходимо заниматься работой по приведению их в упорядоченную, согласованную систему.

Систематизация нормативных правовых актов – это деятельность, направленная на упорядочение нормативных правовых актов, расположение их во внутренне согласованную систему.

Субъектами систематизации выступают государственные органы, организации, юридические службы, а иногда и частные лица.

Различают четыре способа систематизации нормативных правовых актов:

- учет нормативных правовых актов;
- инкорпорация;
- консолидация;
- кодификация.

1. *Учет нормативных правовых актов.* Как вид систематизации учет нормативных правовых актов представляет собой деятельность по их сбору, хранению и поддержанию в контрольном состоянии, а также создание поисковой системы, обеспечивающей быстрый поиск необходимой правовой информации. Учет нормативных правовых актов осуществляется всеми государственными органами, юридическими лицами, квалифицированными юристами для удовлетворения потребностей в правовой информации.

Справочно-информационная работа осуществляется специальными отделами либо юридическими службами.

Нормативные правовые акты, взятые на учет, составляют информационный фонд. Фонд разделяется на разделы, как правило, по правотворческим органам. Внутри раздела акты размещаются в хронологическом порядке.

Чтобы знать, какие нормативные правовые акты действуют, в какие внесены изменения и дополнения, необходимо поддерживать всю систему нормативных правовых актов в контрольном состоянии.

Для быстрого нахождения нормативного правового акта создаются информационно-поисковые системы как с ручным поиском, так и с использованием компьютера. При ручном поиске ведется журнальный и картотечный учет. Поиск информации осуществляется вручную. Автоматизированный способ учета, обработки и поиска правовой информации осуществляется с помощью компьютера.

Нормативные правовые акты Республики Беларусь подлежат включению в реестр правовых актов Республики Беларусь, и им присваиваются регистрационные номера.

2. *Инкорпорация* – это систематизация нормативных правовых актов путем объединения актов в сборники в определенном порядке (хронологическом, алфавитном, предметно-системном). В отличие от учета, осуществляемого государственными органами и юридическими лицами для собственных потребностей, инкорпорация проводится

с целью обеспечения самого широкого круга субъектов текстами законов и иных нормативных правовых актов.

Различают следующие *виды инкорпорации*:

- *хронологическую инкорпорацию* (по времени принятия актов);
- *тематическую инкорпорацию* (по предмету правового регулирования).

В зависимости от *субъектов*, осуществляющих инкорпоративную деятельность, выделяют:

- *официальную инкорпорацию*, осуществляемую от имени и по поручению либо с санкции правотворческого органа, который утверждает либо иным способом официально одобряет сборники (собрания) нормативных правовых актов, служащих официальным источником достоверной правовой информации;
- *неофициальную инкорпорацию*, которая проводится различными организациями, органами и лицами и носит справочно-информационный характер.

Примеры издания разного рода официальных сборников и собраний законодательства многочисленны. Например, Дигесты Юстиниана (VI в.), Русская правда (XI–XII вв.).

3. *Консолидация* – это объединение множества нормативных правовых актов в единый укрупненный акт. При этом содержания ранее принятых нормативных правовых актов не меняются.

Новый укрупненный акт полностью заменяет входящие в него нормативные правовые акты, поскольку заново принимается компетентным правотворческим органом и имеет собственные официальные реквизиты (наименование, дату принятия и т. д.). Особенностью консолидации является то, что при ее применении содержание правового регулирования общественных отношений не меняется. Все нормативные предписания ранее принятых актов объединяются в новом акте без изменений. Правда, иногда может осуществляться их редакционная правка, путем устранения противоречий, повторов, длиннот и т. д. Консолидация получила распространение во многих зарубежных странах. Например, во Франции используется практика издания консолидированных законодательных актов, именуемых кодексами, по некоторым крупным сферам правового регулирования (о труде, о налогах и др.).

4. *Кодификация* – это деятельность, направленная на коренную переработку действующего законодательства путем подготовки и принятия нового нормативного правового акта.

Кодификация предполагает не только закрепление определенных действующих норм, но и одновременно выработку новых правовых норм, совершенствование законодательства по существу.

Кодификацию традиционно принято связывать с систематизацией, главным образом законодательных актов.

Кодификационный акт регулирует важную, достаточно обширную сферу общественных отношений, юридически оформляет и закрепляет наиболее устойчивые общественные отношения. Он содержит стабильные нормы, рассчитанные на отдаленную перспективу, значителен по объему и имеет сложную структуру.

Кодификационные акты, как правило, имеют определенную, присущую именно данной категории актов форму.

Результатом кодификации могут быть следующие виды актов.

Кодекс. Традиционно устоявшейся формой кодификации является кодекс. Нормы кодекса, как правило, исчерпывающе регулируют соответствующие отношения и не нуждаются в конкретизирующих эти нормы актах.

Отраслевые кодексы (Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Уголовно-процессуальный кодекс и др.) регулируют одну определенную сферу общественных отношений.

Межотраслевые кодексы содержат нормы различных отраслей права (Воздушный кодекс, Лесной кодекс и др.).

Устав – кодифицированный акт, содержащий нормы, регулирующие сферу определенной государственной деятельности (деятельности министерства, ведомства, организации). Например Дисциплинарный устав.

Положение – кодифицированный акт, регулирующий статус определенных субъектов права, организации, учреждения. Например Положение о прохождении службы в органах Прокуратуры Республики Беларусь.

Правила – кодифицированный акт, определяющий порядок организации какого-либо рода деятельности. В форму правил облакаются нормативные правовые акты по вопросам, требующим подробной регламентации.

Глава 17. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

§ 1. Понятие и формы реализации права

Право приобретает свою социальную ценность, когда переходит из абстрактных моделей в реальную практику. Такая материализация (проявление вовне) права формирует образ жизни общества. Являясь социальной силой, право таким образом воздействует на общественные отношения. Было бы неверным отрывать право от потребностей и интересов людей. Социально-экономическая, политическая, идеологическая, культурологическая обусловленность права составляет его системообразующий стержень. Многообразные факторы, воздействующие на право, в конечном счете проявляются в реальных правах человека.

Реализация права – это воплощение норм права в поведении субъектов права.

Реализацию права можно рассматривать с объективной и субъективной стороны. С объективной стороны она представляет собой правомерную деятельность людей, благодаря которой обеспечивается порядок, основанный на нормах права. Субъективная сторона в реализации права характеризует отношение субъекта к праву в момент, когда он должен решить, следовать ли правовым велениям. Если субъект заинтересован в реализации права, он не будет пренебрегать правом, а действовать в соответствии с правом. В данном случае мотивы значения не имеют: будет ли субъект соблюдать право из страха неблагоприятных последствий, личной выгоды, сознания общественного долга. Важно то, что субъект права соблюдает установки права.

Необходимо выделить четыре *формы реализации права*:

- соблюдение;
- исполнение;
- использование;
- применение.

Соблюдение права – это такая форма реализации права, при которой лицо воздерживается от совершения действий, не дозволенных нормами права.

Большинство людей добровольно соблюдает право. В отношении же лиц, не соблюдающих право и совершающих правонарушения, государство вынуждено применять меры юридической ответственности. Соблюдение права не требует от человека каких-либо специаль-

ных действий. От человека требуется не совершать действий, запрещенных нормами права.

При соблюдении права используются запретительные нормы права.

Исполнение права – это форма реализации права, при которой лицо совершает активные действия, чтобы исполнить возложенные на него юридические обязанности.

Юридические обязанности содержатся в нормативных правовых актах, правовых актах индивидуального характера, нормативных договорах. Их должны осуществлять государственные органы, должностные лица, конкретный человек. Каждая отрасль права предусматривает специфические обязанности субъектов права. Например, в Уголовно-исполнительном кодексе определены обязанности лица, отбывающего уголовное наказание за совершенное преступление.

При исполнении права реализуются обязывающие нормы.

Использование права – это такая форма реализации права, при которой лицо на свое усмотрение использует свое субъективное право.

При использовании права субъект права либо совершает активные действия, либо воздерживается от их совершения, но в любом из этих вариантов он использует свое право. Например, УПК предусматривает, что лицо, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, может использовать либо не использовать свое право на обжалование приговора. Важно отметить, что использование права обжалования зависит от самого субъекта права. Конечно, если лицо из-за болезни, несовершеннолетия или иных причин не может использовать свое право, это делают от его имени другие лица.

При использовании права реализуются управомочивающие нормы права.

Применение права (правоприменение) – это форма реализации права, при которой нормы права осуществляются путем активных действий государственных органов и должностных лиц, оформленных в виде юридических документов, в которых содержится правоприменительное решение.

Правоприменение (применение права) – это властная деятельность компетентных органов. Те субъекты, в отношении которых вынесен правоприменительный акт, обязаны повиноваться ему.

Результатом правоприменения является вынесение соответствующих индивидуальных правовых актов.

§ 2. Правоприменение как форма реализации права

Правоприменение – комплексная правореализующая деятельность. От других форм реализации права (соблюдение, исполнение, использование норм права) она отличается активной деятельностью субъектов права. Здесь наблюдается слияние права и обязанности по осуществлению правоприменения. Для правоприменения характерно подключение третьих лиц. И оказывается, что применение права одновременно требует соблюдения, исполнения и использования права. В связи с этим правоприменение предполагает наличие нескольких субъектов права с различными правами и обязанностями. Наиболее заметно правоприменение при разрешении юридического конфликта.

Правоприменение характеризуется следующими признаками:

- осуществляется уполномоченными государственными органами и должностными лицами;
- носит государственно-властный характер;
- имеет ряд стадий (установление фактов, их юридическая квалификация, вынесение правоприменительных актов);
- осуществляется в предусмотренной законом процессуальной форме;
- направлено на реализацию субъективных прав и юридических обязанностей;
- связано с вынесением соответствующего индивидуального правоприменительного акта.

Правоприменение необходимо, если субъекты не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности, т. е. когда возник юридический конфликт и возникла необходимость в оценке конфликтующих сторон и вынесении по результатам анализа их поведения официального документа – правоприменительного акта (приговора, решения, постановления и т. п.), либо конфликтной ситуации нет, но необходимо юридически констатировать тот или иной факт (например вынесение соответствующим государственным органом или должностным лицом решения о присвоении почетного звания).

Систему принципов правоприменительной деятельности образуют: 1) законность; 2) целесообразность; 3) объективность; 4) социальная справедливость.

Принцип законности правоприменительной деятельности предполагает, что субъекты правоприменения действуют в рамках законодательства.

Принцип целесообразности заключается в необходимости учитывать конкретную ситуацию в момент вынесения правоприменительного решения.

Принцип обоснованности означает, что необходимо аргументировать каждое решение, а также выявлять, анализировать все относящиеся к делу обстоятельства и материалы.

Принцип социальной справедливости заключается в том, что субъект правоприменения при вынесении решения должен учитывать интересы личности и общества.

§ 3. Стадии правоприменительного процесса

Правоприменение представляет собой деятельность субъектов права, которая имеет несколько стадий. Она регламентируется соответствующими нормами права, определяющими процедуру правоприменительного процесса. К таким нормам относятся нормы уголовно-процессуального, гражданского процессуального, административно-процессуального права и др. Они устанавливают порядок правоприменения.

Правоприменительный процесс состоит из следующих стадий:

- установление фактов;
- юридическая квалификация фактов;
- вынесение правоприменительного акта.

Установление фактов. На данной стадии устанавливается объективная сторона дела. Правоприменитель путем сбора, проверки и оценки информации выявляет все факты, имеющие отношение к делу.

Юридическая квалификация фактов. На данной стадии правоприменитель выбирает ту отрасль права, те конкретные нормы права, которые необходимы для квалификации установленных фактов. При этом необходимо учитывать специфику норм права, их действие во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Вынесение правоприменительного акта. На заключительной стадии правоприменительного процесса принимается решение и выносится правоприменительный акт. С учетом юридической оценки установленные факты выступают в качестве основы для принимаемого по делу решения. Принятые решения формулируются в соответствующем юридическом документе, который носит название правоприменительного акта. В зависимости от того, какой правоприменительный орган выносит решение, правоприменительный акт получает

свое название (указ, постановление, приговор и т. д.). Принятый документ подлежит обязательному исполнению в соответствии с теми решениями, которые в нем оформлены.

§ 4. Понятие и виды правоприменительных актов

Правоприменительный акт – это юридический документ, в котором изложено индивидуальное властное решение, вынесенное компетентным органом в результате рассмотрения конкретного юридического дела.

Правоприменительный акт является актом правоприменительного процесса, правоприменительной деятельности и имеет следующие признаки:

- принимается компетентным органом;
- носит индивидуальный характер;
- имеет определенную структуру (состоит из вводной, описательной и резолютивной частей);
- носит властный характер;
- подлежит обязательному исполнению.

От нормативного правового акта правоприменительный акт отличается тем, что принимается на основе нормативного правового акта; носит персонифицированный характер; конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном правовом акте; не является источником права; предназначен только для однократного применения.

Правоприменительные акты можно классифицировать:

по предмету правового регулирования – уголовно-процессуальные, гражданские процессуальные, административные и др.;

функциям права – регулятивные (например приказ о приеме на работу) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела);

субъектам, издающим правоприменительные акты, – акты государственных, муниципальных органов, общественных организаций;

форме – указы, постановления, приказы, приговоры и др.;

юридической природе – основные (выражают итоговое решение конкретного дела) и вспомогательные (подготавливают издание основных актов).

§ 5. Пробелы в праве

Пробелы в праве – это полное или частичное отсутствие правового регулирования в той сфере общественных отношений, которая объективно нуждается в регламентации с помощью права и без чего не может нормально функционировать.

В настоящее время потребности развития общества таковы, что правовому регулированию подвергается значительная часть общественных отношений. Путем принятия новых нормативных правовых актов устраняются пробелы в праве.

Необходимость восполнения пробелов в праве обосновывается в научных работах, выступлениях депутатов и юристов-практиков, специалистов соответствующих отраслей права, опросах общественного мнения. Устранение пробелов в праве – сфера правотворческих органов.

В юридическом смысле пробел в праве – это такое явление, при котором определенная сфера общественных отношений объективно должна подвергаться правовому регулированию, но оно отсутствует или реализуется частично. Этот пробел должен восполняться либо путем деятельности правотворческих органов, либо через имеющиеся нормы права, которые следует распространить на сферы, не урегулированные законом.

Пробел в праве – это ситуация, когда нет ни закона, ни подзаконного акта, ни обычая, ни прецедента, регламентирующего данную сферу общественных отношений.

Пробел в законодательстве – это отсутствие закона либо неполное урегулирование соответствующей сферы общественных отношений.

О пробелах в праве можно говорить применительно к нормативным правовым актам, обычаям, прецедентам.

Пробел в праве проявляется в полном отсутствии норм права в данной сфере или неполноте имеющегося правового регулирования. Необходимость в правовом регулировании может появиться и после принятия закона. Вследствие этого пробелы в праве подразделяются на первоначальные и последующие.

Пробелы в праве могут носить объективный или субъективный характер. Они объективны, если на момент издания соответствующих нормативных правовых актов не существовало тех отношений, которые в последующем нуждались в правовом регулировании. Пробелы в праве имеют субъективную окраску, если нормодатель (орган, из-

давший нормативный правовой акт) упустил из виду какие-либо моменты, создал противоречие между нормами права.

В условиях законности наличие пробелов в праве нежелательно. Чем меньше пробелов в законодательстве – тем прочнее законность. Однако пробелы в праве объективно возможны и даже неизбежны. Право должно адаптироваться к возникновению новых явлений в обществе.

§ 6. Аналогия закона и аналогия права

Основной способ восполнения пробелов в праве состоит в издании недостающей нормы права. Однако такой путь длительный и трудоемкий. Ведь могут возникать ситуации, когда правоприменение необходимо безотлагательно. Тогда используется аналогия закона или аналогия права.

Аналогия закона – это решение дела на основании наиболее близкой по содержанию нормы права, т. е. применение нормы права, содержащейся в законе, к случаям, общественные отношения в которых прямо не регулируются нормой, но аналогичны тем, которые урегулированы имеющейся нормой права.

Аналогия права – это решение дела на основании принципов права, когда аналогичной нормы права в законодательстве (законе) нет. В отличие от аналогии закона аналогия права применяется в исключительных случаях.

При применении аналогии закона необходимо найти самую близкую по признакам норму из всех существующих в правовой системе и решить дело в пределах ее регулятивных возможностей. Особое значение имеет учет близких по содержанию норм права: норм-принципов, норм-задач, норм-статусов, норм-дефиниций и других общих положений.

Устранить пробел в законе можно только путем дополнительного законотворчества. Пробелы в праве восполняются исходя из принципов права как явления, а также иных источников права, если они официально признаны государством. Так, решения верховного суда государства, зафиксированные в его постановлениях, где дается разъяснение законодательства, способны восполнить пробелы в праве.

§ 7. Юридические коллизии и способы их разрешения

Юридические коллизии – это противоречия между нормативными правовыми актами, разрешающими одни и те же общественные отношения.

Наличие противоречивых норм права вносит несогласованность в правовую систему, вызывает неудобство в правоприменительной деятельности.

Виды юридических коллизий:

- между конституцией государства и всеми иными нормативными правовыми актами (разрешается в пользу конституции);
- между нормами закона и подзаконных актов (разрешается в пользу закона);
- между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий более высокой юридической силой);
- между актами одного и того же органа, но изданными в разное время (применяется акт, принятый позже).

Способы разрешения юридических коллизий:

- отмена старого нормативного правового акта;
- принятие нового нормативного правового акта;
- внесение дополнений и изменений в действующие нормативные правовые акты;
- референдумы;
- деятельность судов (конституционного суда, верховного суда государства);
- официальное толкование норм права, изложенных в нормативных правовых актах.

Глава 18. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

§ 1. Понятие толкования права

Толкование норм права – это деятельность, направленная на определение точного смысла нормы права.

В процессе реализации права особое значение приобретает вопрос о том, чтобы текст норм права воспринимался всеми субъектами права одинаково, что и означает правильное толкование этих норм, выяснение содержания выраженной в норме воли законодателя. Норма права – это общее для всех правило поведения. Вследствие этого воз-

никает необходимость ее правильного толкования применительно к каждому конкретному случаю.

В законодательстве нередко используются малоизвестные юридические термины, которые подлежат разъяснению в целях единообразного понимания их смысла. Кроме того, нормы права в различных нормативных правовых актах взаимосвязаны путем разного рода отсылок. Для понимания их смысла иногда возникает необходимость обратиться к той или иной отрасли права, что требует соответствующего пояснения. Бывают случаи, когда юридические формулировки имеют двусмысленное звучание, предполагая необходимость их разъяснения.

Толкование норм права имеет универсальное значение, так как осуществляется во всех видах деятельности. Особое значение приобретает толкование в правоприменительной деятельности, поскольку применение норм права порождает, изменяет либо прекращает права и обязанности участников правоотношений.

Толкование норм права состоит из двух этапов: 1) уяснение правовой нормы; 2) разъяснение правовой нормы.

Уяснение правовой нормы – это осознанное понимание нормы права субъектом правотворчества или субъектом правоприменения для себя. Например, суд, применяя норму права, должен предварительно уяснить для себя содержание соответствующих норм права.

Уяснение норм права необходимо при всех формах реализации права.

Разъяснение норм права – это распространение правильного понимания правовых норм субъектом правотворчества или субъектом правоприменения для других лиц или в целом для населения страны. Например, разъяснения дают Конституционный Суд Республики Беларусь, Пленум Верховного Суда Республики Беларусь, прокуроры, адвокаты, юрисконсульты и т. д.

Разъяснение норм права может быть устным или письменным.

§ 2. Виды толкования права по субъектам

В зависимости от субъектов толкования выделяют следующие виды толкования права:

- официальное толкование;
- неофициальное толкование.

Официальное толкование – это толкование правовых норм уполномоченными на это государственными органами и должностными

лицами. Такое толкование закрепляется в специальном акте (документе) и является обязательным для применения, поскольку имеет юридические последствия.

Официальное толкование разделяется на нормативное и казуальное.

Нормативное толкование права носит общий характер и является обязательным при рассмотрении всех дел, разрешаемых на основе истолкованной нормы. Результатом нормативного толкования является создание новых норм права. В них предписывается, как следует понимать и применять другие нормы права. Нормативное толкование законов дается обычно в постановлениях Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Правом толкования конституции государства наделены конституционные суды соответствующих государств.

Нормативное толкование подразделяется на аутентичное и делегированное.

Аутентичное толкование права осуществляется тем органом, который издал толкуемый нормативный акт. Если государственный орган наделен правом издавать нормативные правовые акты, то он вправе давать по этим текстам разъяснения. Какого-либо специального разрешения на аутентичное толкование не требуется, поскольку эта возможность вытекает из правотворческих полномочий органа.

Делегированное толкование права осуществляется не тем органом, который издал нормативный правовой акт, а другим, но по специальному на то уполномочию.

Официальное толкование норм права могут давать органы законодательной, исполнительной и судебной власти, каждый из них – в пределах своей компетенции.

Казуальное толкование права – это индивидуальное толкование нормы права применительно к конкретному случаю (казусу), результаты которого обязательны только в рамках конкретного дела. Такое толкование дают суды, а также иные органы и должностные лица, уполномоченные принимать соответствующие решения.

Казуальное толкование является официальным, но не имеет общеобязательного значения. Оно сводится лишь к толкованию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю и дается компетентным органом по поводу рассмотрения конкретного дела и обязательно лишь для него. Цель такого разъяснения – правильное разрешение юридического дела. При разрешении других дел оно не имеет значения.

Неофициальное толкование осуществляется субъектами, не имеющими официального статуса и не обладающими полномочиями толковать правовые нормы. Такими субъектами могут быть научные учреждения, общественные организации, ученые-юристы, адвокаты, юрисконсульты и др. Они осуществляют толкование права в форме рекомендаций, советов. Такой вид разъяснения права не имеет властной юридической силы и не является юридически обязательным.

Неофициальное толкование по внешней форме выражения может быть как устным (разъяснение права адвокатом, прокурором на приеме граждан, на лекции и т. д.), так и письменным (в комментариях к нормативным правовым актам). Хотя такое толкование не имеет юридической силы, оно оказывает влияние на правовую жизнь общества, правосознание студентов права, правотворческий и правоприменительный процессы.

Неофициальное толкование права подразделяется на:

- доктринальное;
- профессиональное;
- обыденное.

Доктринальное толкование осуществляется научными учреждениями, отдельными учеными-юристами в монографиях, комментариях и других видах публикаций, а также в устных выступлениях на конференциях и т. п. Оно не имеет юридической силы, однако оказывает значительное влияние на правоприменительный процесс ввиду его убедительности и авторитета тех субъектов, которые осуществляют это толкование.

Профессиональное толкование исходит от субъектов, сведущих в вопросах права (адвокатов, судей, прокуроров и т. п.).

Обыденное толкование может осуществляться любым гражданином. Такое толкование особенно важно для соблюдения гражданами запретов и исполнения своих обязанностей. В нем выражается уровень правосознания человека.

§ 3. Толкование права по объему

Толкование правовых норм необходимо для выяснения действительного смысла нормы. Свою волю законодатель формулирует средствами языка. При этом словесное выражение его воли не всегда совпадает с ее действительным содержанием. В результате же толкования необходимо достичь полной ясности смысла нормы права. Осо-

бенность толкования права по объему обусловлена его связью с конечным результатом уяснения и разъяснения смысла правовых норм.

Виды толкования по объему:

- буквальное;
- расширительное;
- ограничительное.

Буквальное толкование – это полное совпадение словесного выражения правовой нормы и ее смысла.

Таких норм большинство. Идентичность текста нормы права и ее смысла – наиболее часто встречающийся вид. При буквальном толковании «дух» и «буква» закона совпадают. Например, в ст. 76 Конституции Республики Беларусь сказано, что в референдумах участвуют граждане Республики Беларусь, обладающие избирательным правом.

Расширительное (распространительное) толкование необходимо, когда наблюдается несоответствие текстового выражения нормы и ее смысла и действительное содержание нормы шире буквальной формулировки нормы. Например, законодатель часто использует термин «закон». Но истинный смысл этого слова состоит в том, что имеются в виду все нормативные правовые акты, а не только акты парламента.

Распространительно толкуются незавершенные перечни, когда в тексте нормативного акта содержатся такие обороты, как «другие», «прочие», «иные», «и так далее». Недопустимо распространительное толкование на исчерпывающие перечни.

Ограничительное толкование необходимо, когда действительное содержание нормы оказывается более узким по сравнению с ее словесным выражением. Например, в норме права записано: «Все совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей». Однако на самом деле не все дети обязаны это делать. От такой обязанности освобождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых родители не содержали и не воспитывали. В данном случае сужается круг субъектов, подпадающих под действие правового предписания.

§ 4. Способы толкования права

Способ толкования права представляет собой совокупность приемов и средств, позволяющих уяснить смысл и содержание нормы права и выраженной в ней воли законодателя. Каждый из них отличается своими особенностями уяснения смысла правовой нормы.

Основные способы толкования права:

- грамматический;
- логический;
- исторический;
- систематический;
- специально-юридический.

Грамматический способ толкования – это толкование норм права, основанное на грамматическом (т. е. с использованием правил грамматики) анализе правовых норм.

Такое толкование предполагает прежде всего выяснение значения отдельных слов как в общеупотребительном, так и в терминологическом смысле. Главное – понять тот смысл слова, который вкладывает в него законодатель. При использовании данного способа толкования немаловажна роль знаков препинания, союзов, вводных слов и т. д.

Грамматический (языковой, филологический) способ толкования права предшествует всем остальным способам и во многом предопределяет их результаты.

Логический способ толкования – это толкование норм права, основанное на логических приемах мышления.

В данном случае используются правила логики, с помощью которых уясняется смысл нормы права. При этом применяются такие приемы, как логическое преобразование, выводы из понятий, закон тождества, закон достаточного основания и т. д. Необходимость логических преобразований объясняется внутренней структурой правовых норм. Иногда внутренняя структура нормы права не совпадает с внешней формой ее словесного выражения. Так, структурные элементы правовой нормы (гипотеза, диспозиция и санкция) могут подразумеваться или находиться в других статьях нормативного акта.

Деятельность по уяснению смысла правовых норм требует знаний правил логики и их соответствующего применения.

Исторический способ толкования – это толкование норм права с учетом исторических условий, в которых принималась та или иная норма права.

Исторический способ помогает выявить смысл нормы права, обращаясь к истории ее принятия, целям и мотивам, обусловившим введение ее в систему правового регулирования. Данный способ помогает выявить такие нормы права, которые формально не отменены, но фактически уже не действуют, поскольку не существует тех общественных отношений, которые норма регулировала.

Систематический способ толкования – это толкование норм права, основанное на анализе их взаимодействия и положения в нормативном правовом акте, отрасли права, институте права.

Право обладает внутренним свойством – системностью. Правовые нормы взаимосвязаны, и для уяснения той или иной нормы права необходимо учитывать целый ряд других норм, регулирующих смежные общественные отношения, установить связь между регулятивными и охранительными нормами.

Систематическое толкование позволяет выявить факты коллизий (противоречий) между нормами права. Такой способ толкования важен при применении норм права по аналогии, поскольку помогает найти норму, наиболее близкую по своему содержанию к конкретному случаю. Наиболее четко этот способ проявляется в ходе сопоставления норм общей части отрасли права с особенной частью. Все это помогает правильно понять сферу действия нормы, круг заинтересованных лиц, смысл того или иного термина.

Специально-юридический способ толкования – это толкование правовых норм, основанное на юридических аспектах их анализа.

Такое толкование предусматривает исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Оно раскрывает содержание юридических терминов, конструкций.

Специально-юридическое толкование включает в себя:

- конструктивное толкование, т. е. уяснение особенностей юридической конструкции (например, при толковании норм договора важно установить вид договора – купли-продажи, дарения, хранения и т. д.);
- определение отраслевой принадлежности норм права;
- терминологическое толкование, т. е. правильное уяснение специальных юридических понятий (штраф, неустойка, залог, пеня и т. д.).

Специально-юридический способ толкования обусловлен тем, что наука может формулировать новые юридические понятия и категории, используемые законодателем. Интерпретатор вынужден обратиться к научным источникам, где проанализированы те или иные термины, оценочные понятия, которые влияют на практику решения конкретных дел.

§ 5. Акты толкования права

Смысл и содержание нормы права могут быть разъяснены в разных формах:

- в суждениях, где утверждается или отрицается что-либо о содержании норм права;
- в юридических оценках, что выражается в юридической квалификации того или иного поведения субъекта;
- в интерпретационных нормах, являющихся результатом толкования только органов, имеющих право давать официальное нормативное толкование.

Акты толкования права – это документы, конкретизирующие нормативные предписания, которые разъясняют нормы права. Они действуют в единстве с теми нормативными правовыми актами, где содержатся толкуемые правовые нормы.

Акты толкования права можно классифицировать по разным основаниям.

По юридической природе:

- интерпретационные акты правотворчества (акты, изданные в порядке аутентичного или делегированного толкования);

По юридической силе:

- акты официального толкования (указы, разъяснения, постановления, обязательные для правоприменительных органов);
- акты неофициального толкования (комментарии кодексов, учебники, монографии и другие акты доктринального толкования);

По типу официального толкования:

- акты нормативного толкования (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, акты Конституционного Суда Республики Беларусь);
- акты казуального толкования (разъяснения судов и административных органов по конкретным делам).

Глава 19. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие правоотношения

Общество представляет собой совокупность отношений. Виды взаимоотношений людей разнообразны: экономические, политические, правовые, нравственные, религиозные и др. Отношения, возникающие и функционирующие в обществе между индивидами и их объединениями, являются общественными (социальными). Государство осуществляет их правовое регулирование. Именно с помощью права государственная власть берет под свою юрисдикцию опреде-

ленную сферу общественных отношений, упорядочивает их, придает определенную направленность. Участники этих отношений наделяются правами и обязанностями. Запрещая одни отношения, разрешая другие, поощряя третьи, устанавливая ответственность за нарушение своих предписаний, право таким образом формирует общественно необходимую деятельность людей.

Право по сравнению с другими социальными регуляторами в наибольшей мере обладает властно-принудительной силой. Любые общественные отношения, возникающие на основе и в соответствии с правом, приобретают характер правовых отношений (правоотношений). Следовательно, правовые отношения в общем смысле можно определить как общественные отношения, урегулированные правом. При этом регулируемые отношения не утрачивают своего фактического содержания (экономического, семейного, имущественного и т. д.), а лишь видоизменяются, приобретая дополнительные свойства. Одним словом, правоотношения не отделяются от опосредованных или реальных отношений, а существуют вместе с ними.

Право не творит общественные отношения, а лишь регулирует, упорядочивает их. Однако существуют и такие правоотношения, которые изначально возникают как правовые, например конституционные, административные, уголовные и др. Подобные правоотношения представляют собой самостоятельный, «чистый» вид правоотношений. В этом смысле можно утверждать, что право создает, порождает общественные отношения.

Правоотношения возникают не потому, что существуют нормы права, а потому, что определенные общественные отношения нуждаются в правовой регламентации. После появления нормы права возникают правоотношения, которые детерминируются общественными условиями жизни.

Право регулирует не все, а лишь наиболее важные общественные отношения. Это прежде всего отношения власти, собственности, прав и обязанностей граждан и др. Остальные либо вовсе не регулируются правом, либо регулируются лишь частично. Из этого следует, что любое правоотношение есть общественное отношение, но не всякое общественное отношение есть правоотношение. Границы права не являются абсолютными. Они меняются в зависимости от условий жизни общества.

Наиболее характерные признаки правоотношений как особого вида общественных отношений заключаются в следующем:

- правоотношения возникают, изменяются или прекращаются только на основе правовых норм. Нет нормы права – нет и правоотношений. Именно через них достигаются цели права;

- правоотношения предполагают наличие не менее двух субъектов, которые наделяются взаимными правами и обязанностями. В рамках правоотношения права одного субъекта предполагают обязанности другого субъекта;

- правоотношение – это волевое отношение субъектов. Оно способно реализовываться при наличии воли хотя бы одного из его участников и прежде чем сложится, проходит через сознание людей. Лишь в некоторых случаях субъект может не знать, что стал участником правоотношения, например оказавшись наследником по закону;

- правоотношения, как и право, на базе которого они возникли, охраняются государством. Другие отношения такой защиты не имеют. Конечно, не во всех правоотношениях государство заинтересовано. Например, в нарушающих закон – нет. Но если эти правоотношения все же возникли, государство контролирует процесс реализации прав и обязанностей субъектов;

- правоотношения носят персонифицированный характер. Их субъекты обладают строго определенной системой прав и обязанностей. Между субъектами существуют конкретные, а не абстрактные правовые связи. Стороны реальных правоотношений известны. Их можно назвать поименно, благодаря чему могут скоординировано реализовываться права и обязанности их субъектов.

Наличие признаков правоотношения позволяет сформулировать его понятие. *Правоотношение – это разновидность возникающих на основе норм права общественных отношений, участники которых имеют права и обязанности.*

§ 2. Виды правоотношений и их структура

В основу классификации правоотношений можно положить различные критерии, которые служат основанием для деления правоотношений на различные виды.

По предмету правового регулирования (отраслевой признак):

- конституционно-правовые;
- гражданско-правовые;
- гражданско-процессуальные;
- уголовно-правовые;

- уголовно-процессуальные;
- уголовно-исполнительные;
- трудовые и др.

По количеству субъектов правоотношений:

- простые (два субъекта правоотношений; например правоотношения по договору дарения);
- сложные (более двух субъектов; например правоотношения между родителями и детьми).

По функциональному назначению правоотношений:

- регулятивные (складываются в процессе правомерного поведения людей);
- охранительные (возникают в случае совершения правонарушения);

По продолжительности правоотношений:

- срочные (например на время действия договора);
- бессрочные (например правоотношения, связанные с гражданством).

По характеру правового регулирования:

- договорные (равенство участников правоотношений; например при заключении гражданско-правовых сделок);
- императивные (один из участников правоотношений имеет властные полномочия; например, правоотношения между администрацией исправительного учреждения и осужденным).

По степени конкретности в содержании правовой нормы:

- общие (реализуют общие нормы права, регламентирующие задачи, принципы, статусы, функции и др.);
- конкретные (возникают на основе конкретных норм права и приводят к появлению конкретных прав и обязанностей субъектов).

Жизнь в обществе предполагает непрерывный поток правоотношений, которые постоянно возникают, изменяются или прекращаются. Люди порой даже не замечают, что являются участниками правоотношений. Одни из правоотношений носят постоянный характер, другие кратковременны.

Правоотношения составляют основу жизнедеятельности общества. Где есть право – там существуют и правоотношения. Причем чем более развито право, тем в большей мере правоотношения носят цивилизованный характер.

Правоотношения имеют свою структуру, элементами которой являются:

- субъекты;
- объекты;
- права и обязанности.

Названные элементы правоотношения образуют его структуру. При этом каждый из элементов выполняет особые, только ему присущие функции. При отсутствии одного из элементов наличие самого правоотношения невозможно.

В нормах права запечатлены модели абстрактных правоотношений. Они превращаются в реальность при наличии соответствующих условий юридического характера. Реальные правоотношения по своему содержанию богаче абстрактных, поскольку при их осуществлении наряду с нормами права реализуются иные социальные нормы, например нормы нравственности.

§ 3. Субъекты правоотношений

Субъекты правоотношений – это участники правоотношений, имеющие юридические права и обязанности.

В повседневной жизни возникают разнообразные правоотношения. Их субъекты отличаются друг от друга. Это могут быть отдельные индивиды (физические лица) и организации (коллективные субъекты).

К индивидам, как к субъектам правоотношений, относятся физические лица, т. е. люди. Субъектами права могут быть только люди. Однако в период Средневековья и даже в более поздние времена субъектами права нередко признавались животные и даже неодушевленные предметы.

В любом правоотношении должно быть не менее двух субъектов. Субъекты правоотношений можно разделить на две группы: физические лица; юридические лица.

К физическим лицам относятся:

- граждане;
- бипатриды (лица с двойным гражданством);
- апатриды (лица без гражданства);
- иностранцы (иностранные граждане).

Коллективные субъекты правоотношений обладают в частноправовых отношениях свойствами юридического лица. Согласно законодательству юридическим лицом признается организация, которая

имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

К юридическим лицам относятся:

- государство в целом;
- государственные органы и организации;
- предприятия различных форм собственности;
- общественные организации;
- иностранные организации.

Однако не все физические и юридические лица могут быть субъектами правоотношений. Для того чтобы быть субъектом правоотношений, как физические, так и юридические лица должны обладать правосубъектностью.

Правосубъектность – это способность (возможность) лица быть субъектом правоотношений (субъектом права). Правосубъектность включает в себя: правовой статус, правоспособность и дееспособность.

Правовой статус – это признанная конституцией или иными нормативными правовыми актами совокупность субъективных прав, юридических обязанностей и законных интересов физического лица либо полномочия государственных органов и должностных лиц, закрепленные за теми или иными субъектами права.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным.

Общий правовой статус – это статус лица (физического или юридического), закрепленный в конституции государства.

Специальный правовой статус фиксирует особенности правового положения отдельных категорий лиц (студентов, пенсионеров, военнослужащих и др.).

Индивидуальный правовой статус выражает особенности правового положения конкретного лица (пол, возраст, семейное положение, профессия, трудовой стаж и т. д.).

Правоспособность – это способность (возможность) лица иметь права и обязанности, предусмотренные нормативными правовыми актами.

Различают следующие виды *правоспособности*:

- общая (определяется конституционными нормами);

- отраслевая (определяется нормами какой-либо отрасли права);
- специальная (определяется специальными нормами права, например Законом «О милиции»).

Правоспособность физических лиц наступает с момента рождения и прекращается с его смертью. Так, каждый новорожденный обладает правом на жизнь, человеческое достоинство, неприкосновенность, а также право на наследство, гражданство и т. д.

Для юридических лиц правоспособность наступает с момента регистрации их как юридических лиц.

Дееспособность – это способность лица осуществлять своими действиями имеющиеся у него права и исполнять возложенные на него юридические обязанности.

Дееспособность в отличие от правоспособности возникает постепенно и зависит от многих факторов (возраста, состояния здоровья, степени законопослушности, религиозных убеждений и др.).

Различают следующие виды дееспособности:

- полная (с 18 лет);
- частичная (с 14 до 18 лет).

Дееспособность может быть ограничена судом частично или полностью. Частичное ограничение дееспособности осуществляется судом, если лицо злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами. Полное ограничение дееспособности суд осуществляет вследствие психического расстройства лица или умственной отсталости.

У юридических лиц правоспособность и дееспособность возникают одновременно в момент создания юридического лица и образуют единое качество – праводееспособность.

Разновидностью дееспособности является *деликтоспособность* – способность лица нести юридическую ответственность (например, в уголовном праве несовершеннолетние до 14 лет и невменяемые лица не являются деликтоспособными, т. е. не несут уголовной ответственности за совершение общественно опасных деяний).

§ 4. Объект правоотношения

Объект правоотношения – это материальные и духовные блага, предоставлением и использованием которых удовлетворяются интересы стороны правоотношения.

Люди вступают в конкретные отношения для удовлетворения каких-либо социальных интересов и потребностей. Блага (материальные и духовные), осознаваемые человеком как жизненно необходимые, подчас оказываются у него отсутствующими. Для их приобретения человек вступает в правоотношения.

Материальные блага – это объекты природы или вещественные результаты трудовой деятельности: земля, вода, флора, фауна, здания, сооружения, промышленные и продовольственные товары, т. е. все то, что в гражданском праве определяется понятием «имущество».

Духовные блага – это произведения литературы, науки, живописи, телевидения, т. е. плоды интеллектуальной собственности, а также идеологические и политические ценности.

В систему личных неимущественных прав входят жизнь, здоровье, честь и достоинство человека.

Услуги как объект правоотношений характеризуются тем, что представляют собой результат какой-либо деятельности, но его не существует на момент вступления участников в правоотношения. Результат услуг может выражаться либо в создании нового материального или духовного блага (пошив костюма, создание музыкального произведения и т. д.), либо в изменении определенных качеств, свойств существующих материальных или духовных благ (перевоз багажа, ремонт техники и т. д.).

Одно и то же благо или интерес может быть объектом нескольких правоотношений. Например, действия людей по поводу жилого дома входят в рамки гражданско-правовых, гражданско-процессуальных, семейных отношений.

Конкретное правоотношение представляет собой результат реализации права.

§ 5. Субъективное право

Субъективное право – это право, принадлежащее субъекту правоотношения.

В субъективном праве всегда содержится какой-то интерес субъекта – материальный, политический, семейный и т. д. В этом для него и состоит ценность субъективного права. Субъективное право – это возможное поведение. Его реализация полностью зависит от усмотрения субъекта правоотношения, рамки возможного поведения которого четко определены в нормах объективного права (в законодательстве).

Субъективное право связано со свободой. Чем шире рамки свободы, тем более широкими субъективными правами обладает субъект, который реализует их в силу внутреннего убеждения, а не внешнего принуждения. Он испытывает потребность в реализации материального или духовного блага, своими действиями обращается к другим субъектам – и в результате возникшего правоотношения происходит достижение интересов субъекта.

Структура субъективного права включает следующие элементы:

- право на собственные фактические действия (лицо создает материальные или интеллектуальные продукты);
- право на вступление лица в конкретные правоотношения в качестве управомоченной стороны (собственные вещи субъект может продать, обменять, подарить и т. д.);
- право на обращение в компетентные государственные органы за защитой, если другая сторона правоотношения не выполнила свои обязанности;
- право пользования тем социальным благом, на достижение которого были направлены правомочия.

Таким образом, наличие субъективного права сориентировано на активные действия субъекта, благодаря которым он создает необходимые условия для удовлетворения своих интересов и позитивно влияет на процессы реализации норм права.

§ 6. Юридическая обязанность

Юридическая обязанность – это необходимое поведение субъекта правоотношения, установленное для удовлетворения субъективного права.

Субъективное право предполагает юридическую обязанность, иначе оно останется нереализованным. Юридическая обязанность – это необходимое, должное поведение. Если субъективным правом можно не воспользоваться, то от юридической обязанности отказаться нельзя. Но юридическая обязанность имеет свои пределы. Нельзя требовать ее осуществления сверх меры, иначе это будет расценено как произвол, беззаконие. Юридическая обязанность есть гарантия осуществления субъективного права.

Юридическая обязанность заключается в том, чтобы:

- совершать определенные действия либо воздержаться от них;
- реагировать на обращенные к лицу законные требования;

- нести юридическую ответственность за неисполнение своих обязанностей;
- не препятствовать субъекту права пользоваться тем благом, на которое он имеет право.

Субъективное право и юридическая обязанность неразрывно связаны друг с другом. Они не существуют друг без друга. В большинстве правоотношений каждый из участников одновременно обладает правом и несет обязанность. При этом права одного субъекта являются обязанностью другого субъекта. И наоборот: обязанности должны корреспондировать субъективные права.

§ 7. Юридические факты

Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Юридические факты наряду с нормами права и правосубъектностью являются необходимой предпосылкой правоотношений. Без юридических фактов невозможны правоотношения. Например, для того чтобы получить пенсию по возрасту, недостаточно только желания. Необходимы жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает наступление пенсионных отношений, – возраст и трудовой стаж.

Для наступления одних правоотношений вполне достаточно одного жизненного обстоятельства, для других – необходимо два и более обстоятельств.

Юридическими фактами становятся, как правило, те жизненные обстоятельства, на которые указывает правовая норма. Например рождение, смерть, вступление в брак, прием в гражданство и т. д. В норме права юридические факты излагаются в гипотезе. При их наличии либо отсутствии (в зависимости от характера нормы права) реализуется диспозиция или санкция нормы права.

Юридические факты разнообразны, их можно классифицировать по нескольким критериям.

По характеру наступающих последствий:

- правообразующие (влекут возникновение правоотношений);
- правоизменяющие (приводят к изменению содержания или субъектов правоотношений);

- **прекращающие** (завершают субъективные права и юридические обязанности).

Один и тот же юридический факт может быть одновременно и правообразующим, и правоизменяющим, и прекращающим. Например, смерть человека влечет возникновение наследственных правоотношений, изменяет состав участников правоотношений, субъектом которых был умерший, а также влечет прекращение многих правоотношений, в которых состоял умерший (семейные, трудовые, пенсионные и т. д.).

По отношению к воле людей:

- **события**;
- **действия**.

События – это явления, не зависящие от воли человека: стихийное бедствие, рождение человека, достижение определенного возраста, смерть, истечение сроков и т. п. Они могут иметь юридическое значение лишь в той мере, в какой оказывают влияние на общественные отношения. Нормы права, которые указывают на события, имеющие юридические последствия, не могут оценивать их как правомерные или неправомерные, поскольку события сами по себе – явления стихийные. События становятся основанием для правомерных последствий. Например, смерть человека влечет за собой открытие наследства; наводнение, вызвавшее гибель имущества, – выплату страхового пособия, если имущество было застраховано.

Событиям как явлениям, не зависящим от воли человека, противопостоят все виды действий людей как их волеизъявление.

Действия – это факты, связанные с волей участников правоотношений. Они бывают правомерными (соответствующими праву) и неправомерными (противоречащими праву), т. е. правонарушениями.

Правомерные юридические факты делятся, в свою очередь, на юридические акты; юридические поступки.

Юридический акт – это правомерное действие, которое совершается с намерением породить юридические последствия. Подавляющее большинство юридических фактов являются юридическими актами, т. е. преднамеренно направлены на возникновение, изменение или прекращение правоотношений. К ним относятся гражданско-правовые сделки (дарение, купля-продажа, хранение и др.), а также веления государственных органов и должностных лиц.

Юридические акты можно разделить на односторонние и двусторонние. Односторонний акт влечет за собой правовые последствия независимо от воли других лиц. Это односторонние сделки, завещания, судебные решения и т. д. Двусторонние юридические акты требуют наличия соглашения между двумя лицами. Важно, чтобы воля обеих сторон была выражена в едином акте, порождающем одни и те же последствия.

Юридический поступок – это тоже правомерное действие, которое совершается без цели породить юридические последствия. Но они наступают в силу самого действия, которое законом признается значимым. Например, юридический поступок – это создание литературного произведения, которое заинтересовало издателя и было опубликовано. Автор, создатель произведения, возможно, не преследовал цели его опубликования и возникновения при этом правоотношений, связанных с выплатой гонорара.

Фактический состав – это совокупность юридических фактов, которые в совокупности порождают возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Например, для получения пенсии по возрасту имеет значение совокупность разнообразных по своему характеру юридических фактов: достижение пенсионного возраста, наличие трудового стажа, решение о назначении пенсии. Все эти условия подробно определены законом. Если хотя бы одного из них нет, лицо не может получать пенсию.

В зависимости от того, к какой отрасли права относятся входящие в фактический состав юридические факты, различают простые фактические составы и сложные фактические составы.

Простой фактический состав включает факты одной и той же отрасли права. Например, для заключения брака необходима совокупность юридических фактов (взаимное согласие лиц, достижение брачного возраста, дееспособность лиц, отсутствие родственных отношений и др.), однако все они предусмотрены семейным правом.

Сложный фактический состав включает юридические факты из различных отраслей права. Например, для получения пенсии по возрасту необходимы юридические факты, предусмотренные трудовым, административным правом и др.

Глава 20. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА

§ 1. Понятие юридической практики

Практика – это деятельность человека по освоению и преобразованию природных и социальных объектов, являющаяся основой развития человеческого общества.

Человеческая практика многогранна и имеет различные уровни. В широком смысле под практикой следует подразумевать все виды деятельности людей как в сфере материального производства, так и духовной культуры. Будучи основным способом бытия человека, практика проявляется вовне в виде системы действий. В самой практике содержатся такие моменты как цель, мотив, потребность. Человеческая практика формирует самого человека как субъекта познания, определяет направленность его мышления.

Юридическая практика – разновидность человеческой практики. Как и любому виду практики, юридической присущи те же черты. Однако вовлеченная в правовую систему общества, в процессе правового регулирования практика приобретает свойства, позволяющие расценивать ее именно как юридическую практику. Без нее невозможно функционирование правовой системы общества, поскольку она играет интегрирующую роль, связывая в единое целое объективное и субъективное право, законные интересы людей, их правосознание. В той или иной мере она влияет на все стороны жизни общества и способна ускорить либо затормозить ход общественного прогресса. Благодаря ей возможно претворение в жизнь иных видов человеческой практики, например политической, экономической, социальной.

В процессе юридической практики происходят разнообразные изменения в сфере материальной и духовной культуры. Последствия юридической практики ощутимы не только конкретным человеком, но и обществом в целом.

Юридическая практика не тождественна юридической деятельности. Данные явления, хотя и соприкасаются друг с другом, не совпадают. *Юридической практикой становится та юридическая деятельность, которая, обьективировавшись, стала правилом и способна оказывать воздействие на предстоящую юридическую деятельность.*

Юридическая практика носит ретроспективный характер по отношению к перспективной юридической деятельности, являясь ее квинтэссенцией. Ввиду этого юридическая практика занимает само-

стоятельное место в правовой системе общества и играет важную роль в механизме правового регулирования.

Таким образом, юридическая практика – это объективированная юридическая деятельность, имеющая определенное направление. Это направление, путь, тенденция и образуют юридическую практику. То, что стало правилом в юридической деятельности, приобретает характер юридической практики. Причем юридическая практика присуща как узловым, крупномасштабным блокам юридической деятельности, так и более частным, промежуточным.

§ 2. Структура юридической практики

Структура юридической практики – это система ее элементов и их взаимосвязь.

Структуру юридической практики образуют следующие элементы:

- объекты юридической практики;
- субъекты юридической практики;
- юридические действия;
- средства юридической практики;
- способы осуществления юридической практики;
- результат юридической практики;
- формы юридической практики.

Объекты юридической практики – это то, на что направлены юридические действия субъектов. К ним относятся материальные и нематериальные блага, предметы и явления, служащие удовлетворению общественных и личных интересов.

Субъекты юридической практики – это участники правоотношений, которые своими действиями создают юридическую практику. Ими могут быть государственные органы, должностные и физические лица, вовлеченные в процесс юридической деятельности.

Юридические действия – это внешнее выражение поведения субъектов юридической практики. Совокупность юридических действий образует юридические операции. Например, осмотр места происшествия состоит из системы разнообразных юридических действий. Каждое юридическое действие имеет свои субъекты, объекты и результаты. Система локальных результатов образует общий результат.

Средства юридической практики – это предметы и явления, с помощью которых обеспечивается достижение определенных целей и получение соответствующих результатов.

Средства юридической практики используются для установления и фиксации фактов, вынесения и оформления решения. Они подразделяются на общественные средства, к которым относятся социальные нормы, специально-юридические (договоры), технические (приборы и инструменты). Эти средства могут быть использованы для фотосъемки, фиксации результатов осмотра места происшествия в протоколе, при оформлении решений в постановлениях, определениях, приговорах.

Способы осуществления юридической практики – это процесс достижения поставленной цели при наличии соответствующих условий и предпосылок деятельности. Способы осуществления юридической практики в значительной мере определяют тип деятельности субъекта. Способы, имеющие схожие свойства, интегрируясь в единое целое, образуют тот или иной метод деятельности. Система способов и методов является основой для соответствующего вида юридической практики (нотариальной, судебной и т. д.).

Результат юридической практики – это итог юридической деятельности, позволяющей удовлетворить интересы человека, группы людей или общества в целом.

Юридическая практика складывается в ходе юридической деятельности путем отбора юридических действий – наиболее полезных, целесообразных и имеющих перспективное значение.

Формы юридической практики – это внешнее проявление юридической практики, выраженное в процедуре принятия решений и их документальном оформлении.

Формой юридической практики выступают разнообразные документы (нормативные, индивидуальные, судебные, следственные, прокурорские и т. д.). В них закрепляются юридические действия, средства и способы их решения и исполнения.

Структура юридической практики выражается во взаимосвязи и взаимозависимости всех ее элементов с их правовыми и неправовыми (основанными на иных социальных нормах) связями, с помощью которых в обществе осуществляется обмен результатами деятельности.

§ 3. Виды юридической практики

В обществе одновременно функционируют различные виды юридической практики. Главное – чтобы все они коррелировали друг с другом, иначе неизбежны сбои в правовой системе, что чревато хаосом в обществе.

Виды юридической практики можно классифицировать по различным критериям.

По субъектам юридическая практика разграничивается на такие ее виды, которые присущи органам законодательной, исполнительной и судебной властей. Исходя из этого критерия возможна и более детальная классификация. Например судебная практика высших судебных инстанций в государстве, следственная, прокурорская практика. Все они связаны с осуществлением правоохранительной функции государства, хотя и носят специфический характер.

По функциональному признаку можно выделить следующие виды юридической практики:

- правотворческая;
- правоприменительная;
- интерпретационная.

Правотворческая практика формируется в процессе осуществления правового регулирования общественных отношений. Государственные органы, принимая нормативные правовые акты, формулируя нормы права, устанавливая принципы права, воздействуют на общественную жизнь.

Правоприменительная практика представляет собой деятельность компетентных органов государства по осуществлению властных полномочий, в процессе которых применяются нормы права для вынесения индивидуальных правовых актов.

Интерпретационная практика выражается в формулируемых правовых разъяснениях, в которых норма права получает конкретизацию, благодаря чему облегчается понимание и применение права.

По отраслевому признаку юридическая практика разделяется соответственно существующим отраслям законодательства. К основным видам такой юридической практики относятся:

- административно-правовая;
- гражданско-правовая;
- гражданско-процессуальная;
- уголовно-правовая;
- уголовно-процессуальная;
- финансово-правовая и др.

§ 4. Функции юридической практики

Функции юридической практики – это целостное воздействие юридической практики на общественные отношения, в чем и проявляется ее социально-правовое предназначение.

Общество нуждается не просто в юридической деятельности субъектов, а в их юридической практике, способной влиять на потребности и интересы людей.

В функциях выражается сущность юридической практики, ее особенности. Изменение ее функций влечет за собой преобразования прежде всего в правовой системе общества. Именно в предназначении юридической практики находит свое выражение динамичный характер права.

Существуют следующие функции юридической практики:

- правоустановительная;
- правоинтерпретационная;
- правотворческая;
- правоприменительная;
- правоохранительная;
- правовоспитательная.

Правоустановительная функция юридической практики состоит в объективации источников права, при которой содержащееся в них формальное, абстрактное, нереализованное право адаптируется к социальной действительности, к конкретной юридической ситуации.

Правоинтерпретационная функция юридической практики состоит в разъяснении норм права, что не приводит к их отмене. Интерпретация норм права существует наряду с самими нормами права, придавая им более конкретный характер. Они взаимосвязаны.

Правотворческая функция юридической практики выражается в возможности субъектов юридической деятельности создавать новые нормы права в процессе правоприменения.

Правоприменительная функция юридической практики выражается в том, что акты юридической практики могут приобрести статус источников права.

Правоохранительная функция юридической практики состоит в том, что через акты юридической практики происходит: 1) восстановление в правах субъектов права; 2) компенсация затрат, которые понесли одни субъекты права в результате невыполнения

своих обязанностей другими субъектами права; 3) возложение юридической ответственности на лиц, нарушивших право.

Правовоспитательная функция юридической практики состоит в осведомлении субъектов права о наличии актов юридической практики, а также внешнем выражении их отношения к данным актам. Вследствие этого важное значение имеет гласность в работе государственных органов, опубликование или иной способ доведения до сведения граждан результатов их юридической деятельности.

Таким образом, каждая из функций юридической практики связана только с одним ее направлением, но в совокупности они позволяют выявить роль юридической практики в обществе.

Глава 21. ПРАВОВОЕ СОЗНАНИЕ

§ 1. Понятие правосознания

Правовое сознание (правосознание) представляет собой одну из форм общественного сознания. Правосознание, как и другие формы общественного сознания (мораль, религия, наука и др.), отражает окружающую человека действительность в формах представлений, чувств, эмоций, оценок права, которые через разработку и реализацию нормативных правовых актов приводят к формированию людьми позитивного права.

Правосознание – это совокупность чувств и представлений, выражающих отношение людей к действующему и желаемому праву.

В сфере духовной культуры правосознание занимает самостоятельное место. В разных типах цивилизаций на различных этапах развития государственности существуют неоднозначные представления о нормах поведения, о правовом регулировании общественных отношений. Правосознание развивается вместе с этносоциальными закономерностями общественной жизни народа. Его невозможно форсировать в приказном порядке. Детерминация правосознания исходит из недр духовной культуры народа, его интеллектуального потенциала. В связи с этим формирование высокого уровня правосознания связано с развитием лучших качеств нации.

Правосознание сориентировано на создание условий для осуществления прав человека и гражданина. Его специфика состоит в том, что оно воспринимает, а затем воспроизводит жизненные реалии через призму справедливости, требуя при этом установления общеобязательных правил поведения. Поскольку правосознание основано

на действующем или желаемом праве, ему присущи категоричность, определенность, контроль за выполнением правовых обязанностей.

Правосознание предполагает:

- ощущение необходимости права;
- оценку права;
- потребность в развитии законодательства;
- осмысление процесса и результатов реализации права;
- соотношение права с другими социальными регуляторами (мораль, религия, политика, идеология и др.).

Правосознание оказывает воздействие на поведение людей в соответствии с нормами права, а иногда и вопреки им (если существующие нормы права устарели и не соответствуют новым реалиям). Кроме того, необходимо учитывать и возможность прямого регулирующего воздействия правосознания на общественные отношения при наличии пробелов в законе. Однако в таком случае не исключена личная заинтересованность лица в отклонении от предполагаемой нормы права. Поэтому в государстве необходимо осуществлять тщательный кадровый отбор правоприменителей.

§ 2. Структура правосознания

Структура правосознания включает в себя два элемента: правовую психологию и правовую идеологию.

Правовая психология как элемент правосознания – это эмоциональная оценка права субъектом.

Содержанием правовой психологии выступают чувства, эмоции, переживания, настроения, стереотипы, которые возникают у людей в связи с правовыми нормами и их применением.

Правовая психология соответствует обыденному уровню общественного сознания и формируется в процессе повседневной практики. Чувства человека (радость, огорчение, недовольство и т. д.) по поводу права или действий правоохранительных органов – это правовые эмоции (чувства), в совокупности образующие сферу правовой психологии общественного сознания. Ее роль не является второстепенной. Наоборот – она основа правосознания, поскольку содержит скрытую от непосредственного восприятия сферу правового отражения. Невосприятие населением запретов или дозволений, содержащихся в законодательстве, снижает эффективность их применения. Игнорирование правовой психологии чревато провалом государственных инициатив.

Правовой психологии, кроме сознательного аспекта, присуща и область бессознательного, что проявляется в привычках человека, доведенных до автоматизма, в стереотипах поведения, в возможности паники, психологического аффекта, в стремлениях, действиях, причинной связи явлений, которые являются неосознанными, но влияют на формирование правосознания.

Ценностные ориентации, чувства, воля, мотивы, установки присущи в полной мере и лицам, обладающим профессиональными юридическими знаниями, осуществляющими правоохранительную деятельность.

Правовая идеология – это совокупность правовых идей, теорий, взглядов, которые в систематизированном виде отражают правовую реальность в законодательстве и юридической практике.

В отличие от правовой психологии, выступающей в виде переживаний людей, правовая идеология характеризуется целенаправленностью, проявляющейся как научное или философское осмысление права со всеми его атрибутами (наличием норм права, судебных решений и т. д.). В ней прослеживается сущность, природа права. Как способ осознания действительности ей служит естественно-правовая, позитивистская доктрина права, а также многие современные концепции правопонимания.

История развития государства и права свидетельствует о том, что правовая идеология развивалась в контексте интересов господствующих социальных слоев населения, властвующих элит. Цивилизационные же процессы в обществе предполагают выработку общечеловеческих ценностей, основанных на гуманных идеях.

Правовая идеология отражает преимущественно результаты абстрактного мышления, включая в себя идеи о необходимости и значимости права, к которым относятся идеи о правах и свободах человека, связи государства и права.

§ 3. Функции правосознания

Правовая психология и правовая идеология, являясь структурными элементами правосознания, служат осуществлению функций правосознания.

Функции правосознания – это воздействие правосознания на общественные отношения в познавательном, оценочном, регулятивном и прогностическом направлении.

Познавательная функция правосознания заключается в том, что через восприятие и осмысление правовых явлений происходит познание окружающего мира – как материального, так и духовного. Задачи такого познания состоят в изучении общественных явлений, событий на предмет использования правового регулирования общественных отношений сообразно представлениям о сущем и должном в праве.

Оценочная функция правосознания состоит в том, что с помощью правосознания как юридически значимые оцениваются социальные явления, события. Их правовую оценку осуществляют разнообразные субъекты, как органы законодательной, исполнительной и судебной власти, так и граждане, их объединения. Их оценка проявляется в виде положительного, отрицательного либо безразличного отношения к праву. Важно то, что для его качественной оценки необходим высокий уровень правосознания субъекта.

Регулятивная функция правосознания выражается в поведении субъектов сообразно их знанию права и его оценке.

Информация о нормах права порождает у субъектов права реакции психологического характера (чувства, эмоции, переживания), что выступает как мотив конкретного поведения. Через правосознание происходит усвоение ценностных ориентаций человека, социализация личности, формируются правовые установки, в совокупности являясь стимулом к правомерному или неправомерному поведению. Правовая установка придает устойчивый целенаправленный характер той или иной деятельности, выступая в роли стабилизатора в быстротекущих общественных процессах. Положительная правовая установка позволяет упорядочить характер восприятия правовых явлений. Субъекту для выбора варианта своего поведения нет необходимости всякий раз заново принимать решения в стандартных ситуациях.

Прогностическая функция правосознания состоит в формировании определенных правил (моделей) поведения, которые оцениваются правосознанием как должные. Реализация данной функции позволяет выявить социально полезные нормы поведения и стремиться закрепить их в законодательстве как общеобязательные. В любом случае нормы права возникают вначале в сфере правосознания, а затем, при наличии определенных жизненных условий, получают свою объективацию в позитивном праве.

Таким образом, наличие познавательной, оценочной, регулятивной и прогностической функций правосознания позволяет выявить его значимость в правовом регулировании общественных отношений.

§ 4. Виды правосознания

Правосознание как совокупность представлений, взглядов, убеждений, оценок, настроений и чувств к праву носит оценочно-волевой характер. Различают следующие виды правосознания:

- обыденное;
- индивидуальное;
- групповое;
- профессиональное;
- научное;
- общественное.

Обыденное правосознание основано на личном опыте и житейских установках. В нем преобладает психологический аспект. Оно не носит систематизированного характера, являясь фрагментарным. Каждый человек так или иначе сталкивается с правовыми нормами, получая о них информацию не только из своего жизненного опыта, но также из средств массовой информации, наблюдая за деятельностью государственных органов, должностных лиц. Роль правовой психологии как элемента правосознания особенно велика. Элементарные представления людей о праве тесно переплетаются с нравственными представлениями человека.

Индивидуальное правосознание – это совокупность правовых знаний, оценок, эмоций, чувств, присущих каждому конкретному человеку.

Индивидуальное правосознание неповторимо вследствие разных познавательных способностей людей, их психологических типов, поскольку каждый человек по-своему воспринимает право. Оно проявляется при осуществлении гражданами юридически значимых действий, реализации прав и законных интересов, подготовке юридических документов (жалоб, ходатайств, заявлений, объяснений и т. п.).

Групповое правосознание – это правосознание отдельных социальных групп, слоев общества. Взгляды и представления о праве отдельных групп общества могут не совпадать. Расслоение общества на богатых и бедных предопределяет их неодинаковое отношение к праву.

Профессиональное правосознание юристов складывается в ходе юридического обучения и юридической деятельности. Профессиональный юрист должен обладать глубоким знанием права и устойчиво-положительным отношением к нему. В своей деятельности он использует не только право, но и свое усмотрение, основанное на праве.

Для его правосознания характерна высокая осознанность правовой действительности, поскольку ему необходимо принимать решения, основанные на правовой оценке реальности.

Научное правосознание (доктринальное правосознание) – это правовые теории, систематизированные идеи и взгляды, совокупность юридических установок, носителями которых являются ученые-юристы, вносящие научный вклад в развитие юридической науки.

Общественное правосознание – это совокупность правовых представлений, принципов, понятий, теорий, эмоций, которые разделяются обществом в целом или крупными социальными слоями общества.

Каждый индивид общества заинтересован в неприкосновенности личности, защите права собственности, равноправии, гуманизме, свободной творческой, научной, профессиональной деятельности на основе признания верховенства закона. Общественное правосознание проявляется в таких формах, как программы политических партий и общественных движений, референдумы, законодательство, демократическое избирательное право, доступ к занятию должностей в государстве и т. д. Идеологи общества или отдельных его социальных слоев пропагандируют правовую психологию и правовую идеологию, что необходимо для всеобщего одобрения права как справедливого и подлежащего неукоснительному соблюдению.

Все формы правосознания находятся в тесной взаимосвязи и взаимодействии, дополняют и обогащают друг друга и в то же время не теряют своих специфических особенностей.

§ 5. Взаимосвязь права и правосознания

Право и правосознание существуют нераздельно. Права и обязанности субъектов не получают своего закрепления в законодательстве до тех пор, пока не пройдут через сознание людей. Только те нормы, которые восприняты сознанием, способны к реализации.

Право воздействует на правосознание. Но, в свою очередь, и правосознание влияет на развитие права. Взаимодействие права и правосознания проявляется как на стадии правотворчества, так и на стадии правореализации.

В правотворческой деятельности роль правосознания состоит в том, что оно в форме как правовой психологии, так и правовой идеологии через принятую в государстве правотворческую процедуру формирует позитивное право (особенно это касается разработки нор-

мативных правовых актов). В таком разрезе правосознание стоит у истоков генезиса права.

Государство опирается на правосознание народа, отыскивает наиболее приемлемые образцы правовых норм, придавая им в последующем общеобязательный характер.

В сфере правореализации правосознание ориентирует людей прежде всего на добровольное исполнение, соблюдение норм права. Если же субъекты права игнорируют его нормы, то к правонарушителям применяется юридическая ответственность. Должностные лица обязаны уяснить сущность права, с тем чтобы правильно его применить. Роль правосознания особенно велика при вынесении приговора, когда судья, применяя законы, руководствуется своим правосознанием, определяя меру уголовного наказания.

Значима также роль правосознания при восполнении пробелов в законе, когда возникает необходимость применения аналогии права. Правосознание судьи служит ориентиром в поиске необходимой нормы права.

Таким образом, правосознание пронизывает правовое регулирование, процесс правореализации. Благодаря ему нормы права не только зарождаются, но и применяются в своем откорректированном виде. Уровень правосознания во многом определяется эффективностью права.

Глава 22. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ

§ 1. Понятие и признаки правомерного поведения

Правомерное поведение – это деятельность субъектов в соответствии с нормами права.

Правомерное поведение характерно для большинства людей, их коллективов, государства. В противном случае в обществе воцарился бы хаос и оно перестало бы существовать как единое целое. Ведь человек – существо социальное, он имеет свои индивидуальные интересы, для удовлетворения которых ежедневно вступает в соответствующие отношения с другими людьми. Его участие в этих отношениях может быть разнообразным. Своим поведением человек может принести как значительную пользу, так и существенный вред. Государство устанавливает границы социально значимого поведения людей, их коллективов, должностных лиц. Эти границы достаточно подвижны и меняются под влиянием объективных условий и субъективных

факторов, однако в любом случае деятельность субъектов получает оценку в правовых нормах и правоприменительных актах.

Оценивая поступки человека через призму права, государство дифференцирует два варианта поведения: правомерное и неправомерное.

Правомерное поведение субъектов характеризуется такими их действиями, которые соответствуют праву, модели поведения, зафиксированной в нормативных правовых актах. Причем правомерное поведение находит выражение как в положительных действиях, так и в положительном бездействии, когда человек воздерживается от совершения поступков, не соответствующих праву.

Правомерное поведение характеризуется следующими признаками:

- реализуется в установленных законодательством рамках, границах, пренебрежение которыми расценивается как правонарушение;
- является социально полезным, не противоречит интересам общества;
- является осознанным со стороны субъекта, его осуществляющего.

Общество заинтересовано в правомерном поведении людей. Но степень социальной значимости правомерного поведения может быть разной. Поэтому по социальной значимости необходимо различать:

- поведение, необходимое обществу (например служба в армии);
- поведение, желательное для общества (например художественное творчество);
- поведение, допускаемое обществом (например, отправление религиозных культов).

Мотивы правомерного поведения субъектов также неоднозначны. Побудить к правомерному поведению может: внутренняя, психологическая потребность человека не причинять вред другим; страх, боязнь наступления ответственности за неправомерное поведение.

Исходя из специфики мотивов правомерное поведение подразделяется на следующие виды:

- социально активное правомерное поведение (основывается на высоком уровне правосознания субъекта, его высокой правовой культуре, добровольности исполнения норм права);
- конформистское правомерное поведение (основывается на подчинении нормам права, но без глубокого и всестороннего осознания социальной полезности правомерного поведения, без правовой ак-

тивности и психологической установки на осознание важности правомерного поведения);

- маргинальное правомерное поведение (основывается на соблюдении норм права под воздействием угрозы принуждения, из-за страха перед ответственностью).

Правомерное поведение является массовым при стабильной политической обстановке. В периоды социальных потрясений границы между правомерным и неправомерным поведением оказываются размытыми. Люди утрачивают правовые ориентиры, психологические установки на правомерное поведение заменяются апатией, агрессивностью, неудовлетворенностью сложившейся ситуацией.

Антиподом правомерного поведения является неправомерное, противоправное поведение.

§ 2. Стимулирование правомерного поведения

Стимулирование правомерного поведения – это создание таких условий, которые формируют у субъекта права внутреннее побуждение вести законопослушный образ жизни.

Сущность стимулирования правомерного поведения состоит в том, в целях достижения соблюдения права создаются благоприятные условия для реализации индивидуальных интересов личности, что выражается в обещании представить соответствующие ценности морального или материального характера.

Стимулы правомерного поведения разнообразны. Среди них наиболее важное значение имеют следующие: 1) правовые поощрения; 2) правовые льготы; 3) правовые привилегии; 4) правовые иммунитеты.

Правовые поощрения – юридическое одобрение добровольного правомерного поведения, в результате которого субъект вознаграждается наступлением для него благоприятных последствий.

Для наступления правовых поощрений необходимо, чтобы субъект добросовестно исполнял свои обязанности в целях достижения общепольного результата. Важно также, чтобы в его поведении наличествовала добровольность правомерного поведения, что выгодно не только для него, но и для общества в целом.

Правовые поощрения выполняют следующие функции:

воспитательная (поскольку поощрение за правомерное поведение вдохновляет лиц на проявление инициативы быть образцом для других субъектов);

гарантирующая (поощрения создают условия для укрепления дисциплины и порядка в любой сфере человеческой деятельности);

коммуникативная (информация о поощрении носит гласный характер и служит способом связи между субъектами);

контролирующая (законодательные и правоприменительные органы корректируют деятельность субъектов в направлении их правомерного поведения).

Поощрения зависят от различных факторов, среди них можно выделить следующие виды: 1) моральные и материальные; 2) общегосударственные и локальные; 3) профессиональные и общесоциальные (вручение золотой медали за учебу в школе); 4) государственные (президентские, правительственные, министерские) и муниципальные; 5) административные (досрочное присвоение специального звания), трудовые (награждение почетной грамотой), т. е. сообразно видам отраслей права.

Правовые льготы – это правомерное облегчение положения субъекта, позволяющее ему в большей мере удовлетворить свои интересы и выражающееся в предоставлении дополнительных преимуществ либо освобождении от обязанностей.

Правовые льготы носят дополнительный характер, при их установлении законодатель ставит цель социально защитить, улучшить положение отдельных лиц, перевести процесс удовлетворения их интересов в более благоприятный режим, что представляет собой исключение из общих правил. Чем более развито право, тем оно дифференцированное регламентирует деятельность субъекта. Благодаря правовым льготам происходит создание равных условий для лиц, имеющих ограниченные возможности (биологические, социальные).

Правовые привилегии – это специфические преимущества для ограниченного круга субъектов, необходимые им для наиболее полного осуществления их интересов.

Особенности правовых привилегий следующие:

- правовые привилегии как исключительные права могут принадлежать гражданам, предприятиям, организациям, учреждениям и иным субъектам;

- правовые привилегии не должны быть многочисленны, иначе будут нарушены справедливость и равновесие;

- привилегии распространяются на лиц, имеющих специальный (дипломаты, депутаты и т. п.), а также индивидуальный статус (президент государства), поскольку такие лица обладают специфическими юридическими возможностями и особой юридической ответственностью.

Привилегии – это определенные преимущества. Они должны распространяться на очень ограниченный круг субъектов. Установление привилегий должно быть гласным. Нередко властвующая элита стремится создать себе привилегии в ущерб интересам народа.

Правовые иммунитеты – это установленные нормами международного права, конституцией государства или иными нормативными правовыми актами правила, согласно которым некоторые субъекты освобождаются от определенных юридических обязанностей и ответственности для гарантий выполнения ими возложенных на них функций.

Правовые иммунитеты распространяются на дипломатический и консульский корпус, президента государства, депутатов, зарегистрированных кандидатов в депутаты, судей, народных заседателей, прокуроров, следователей и иных лиц.

Правовые иммунитеты могут быть разного масштаба: международные, государственные, общественные. Они проявляются в освобождении от налогообложения, беспошлинном ввозе личного имущества, неприкосновенности личности, жилых и служебных помещений, архивов, документов и т. п.

§ 3. Законность и правопорядок

Законность – это соблюдение всеми субъектами права (гражданами, общественными организациями, должностными лицами, государством и его органами) законов и подзаконных нормативных правовых актов.

Структура законности как общественного явления включает два элемента:

- субъект законности (все правоспособные субъекты правовых отношений с учетом их статуса);

- объект законности (деятельность субъектов правоотношений по соблюдению законов и иных нормативных правовых актов).

Принципы законности – это система идей и взглядов, которые приобретают исходное начало в формировании мотивов правомерного поведения и соблюдения законодательства.

К *принципам законности* относятся:

единство законности, что означает наличие авторитетной легитимной государственной власти и единой правовой системы, обеспечивающих применение законодательства на территории государства всеми субъектами правоотношений;

гарантированность прав и свобод человека и гражданина, что выражается в защите общечеловеческих прав, учете законных интересов личности, развитии прогрессивных сторон общества путем правового регулирования наиболее значимых сторон общественных отношений;

неотвратимость ответственности за нарушения норм права, что выражается в раскрытии правонарушения, возложении юридической ответственности на виновное лицо при сочетании метода убеждения и метода принуждения;

связь законности с целесообразностью, что подразумевает обоснованное и продуманное законотворчество, недопущение обхода закона под предлогом целесообразности, выгоды его несоблюдения;

взаимосвязь законности и культуры, что проявляется в корреляции законности и культуры применительно к должностным лицам, гражданам, государственным органам как на этапе правотворчества, так и правоприменения.

Гарантии законности – система условий и средств, обеспечивающих процесс реализации законности, что способствует упорядочению общественных отношений и прогрессу общества.

Гарантии законности можно разделить на следующие виды: 1) экономические; 2) политико-идеологические; 3) нравственные; 4) юридические. В совокупности они образуют условия, при которых осуществляется законность в государстве. Среди них специфическое значение имеют *юридические гарантии законности* как обусловленная особенностями экономического и общественного строя система условий и средств, закрепленных в законодательстве и направленных на обеспечение законности.

К юридическим гарантиям законности относятся: полнота правовых норм, адекватно отражающих основные закономерности и тенденции развития общества; систематический контроль за реализацией законов; эффективность мер юридической ответственности за несо-

блюдение законов; качественная деятельность государственных органов и должностных лиц; равенство всех перед законом и судом; развитое правосознание и высокая правовая культура населения страны.

По отношению к законности близкой категорией является правопорядок.

Правопорядок – это результат законности в обществе, выражающийся в таком поведении субъектов права, которое согласуется с правом и обеспечивает общественный порядок в обществе, государстве.

Правопорядок имеет социально-правовую природу, которая определяется деятельностью человека. Его цели – обеспечение эффективного поступательного развития общества, целенаправленная координация всех видов общественных отношений в интересах реализации идей социальной справедливости.

Свойства правопорядка: выступать следствием функционирования права и законности; юридически оформлять фактически сложившуюся систему общественных отношений как итог действия норм права; обеспечиваться государством; создавать условия для реализации людьми своих субъективных прав и законных интересов.

Необходимо различать понятия «правопорядок» и «общественный порядок». Они тесно связаны между собой. Эти понятия отражают фактически сложившийся результат упорядоченности общественных отношений, имеют юридическую форму выражения и носят нормативный характер. Однако между ними есть различия. Они отличаются разной социально-нормативной основой. Если для общественного порядка требуется вся совокупность существующих в обществе правил, содержащихся в социальных нормах, то для правопорядка необходима реализация права и законности. Они не совпадают также по своему происхождению. Правопорядок возник вместе с правом и государством. Общественный порядок был присущ и догосударственным формам общества. Поэтому правопорядок и общественный порядок соотносятся как часть и целое.

Укреплению законности и правопорядка способствуют демократические преобразования в обществе, контроль народа за реализацией законов.

Основные пути укрепления законности и правопорядка: 1) правовое воспитание населения; 2) профилактика правонарушений; 3) юридическая ответственность за нарушение норм права.

§ 4. Правовая культура и правовое воспитание

Правовая культура – это совокупность всех позитивных компонентов правовой реальности, воплощающей в себе достижения правовой мысли, законодательства и юридической практики.

Понятие «правовая культура» используется для характеристики всей правовой надстройки общества.

Правовая культура – это часть культуры, создаваемой общественным развитием сменяющих друг друга поколений. Научные взгляды о культуре можно свести к трем типам: 1) антропологический как совокупность всех благ, создаваемых человеком; 2) социологический как совокупность духовных ценностей; 3) философский как явление, аналитически выделяемое из сферы общественной жизни.

Прогресс культуры связан с прогрессом личности в любой сфере жизнедеятельности, и его анализ невозможен без выделения различных сфер культуры. Они охватывают всевозможные проявления культуры, которые в процессе развития и функционирования общества взаимосвязаны и, безусловно, должны учитываться при моделировании правовой культуры. Вследствие этого правовая культура может быть понята лишь в контексте общественного прогресса. Она будет безжизненна без преемственности лучших традиций прошлого, а также приобщения к правовым культурам других народов.

Необходимо различать правовую культуру общества и правовую культуру личности.

Правовая культура общества охватывает все правовые ценности, в том числе эффективное законодательство, развитую юридическую технику, юридическую науку и практику, юридическое образование, правопорядок.

Правовая культура личности – это культура отдельного лица, которая включает в себя определенный уровень правосознания, качественное овладение умениями и навыками правомерного поведения.

Различают следующие уровни правовой культуры:

обыденный уровень правовой культуры права, характеризующийся отсутствием системных правовых знаний и юридического опыта, наличием лишь поверхностных знаний о праве и его применении;

профессиональный уровень правовой культуры присущ профессиональным юристам-практикам (судьям, адвокатам, следователям, прокурорам, нотариусам, юрисконсультам), применяющим свои зна-

ния, умения и навыки юридического характера в профессиональной деятельности;

доктринальный уровень правовой культуры представляет собой теоретический источник права, вырабатывается коллективными усилиями ученых, опирается на знания закономерностей правового регулирования, способствует совершенствованию законодательства и практики его применения.

Правовая культура выполняет несколько специфических функций: познавательную, регулятивную и прогностическую.

Познавательная функция правовой культуры связана с деятельностью по формированию правового государства и гражданского общества. Ее предназначение состоит в том, чтобы содействовать согласованию общественных, групповых и личных интересов, создавать человеку гарантии достойных условий жизни и труда, обеспечивать социальную справедливость.

Регулятивная функция правовой культуры направлена на обеспечение устойчивого и эффективного функционирования всех элементов правовой системы. Данная функция реализуется прежде всего посредством норм права, а также других социальных норм, обеспечивая упорядоченность во взаимоотношениях людей.

Прогностическая функция правовой культуры проявляется через правотворчество и правоприменение. Научное прогнозирование и планирование присущи прежде всего законотворческим органам. Истинное предназначение прогностической функции в правовой сфере состоит не только в определении наиболее оптимальных средств для достижения целей правовой культуры, но и в прогнозировании возможных последствий, объяснении новых правовых ценностей.

Таким образом, правовая культура представляет собой сложное, многогранное явление, включающее в себя: 1) определенный уровень правосознания; 2) национальные корни, историческую память, традиции и обычаи; 3) высокое качество правотворчества и правореализации; 4) эффективность деятельности органов государственной власти; 5) стремление каждой личности к повышению уровня правовой культуры; 6) правомерное поведение.

Во всех государствах проводится политика по повышению уровня правовой культуры. Для этого используется весь арсенал имеющихся социальных средств: литература, искусство, школа, церковь, радио, печать, телевидение, а также специальные юридические учебные заведения, обучение в которых позволяет расширить юридический кру-

гозор, приобрести навыки профессиональной деятельности. Для каждой исторической эпохи характерны свои формы и способы воздействия на сознание масс и отдельных граждан. Важно то, что государство, целенаправленно воздействуя на правосознание людей, осуществляет их правовое воспитание.

В процессе правового воспитания личность приобретает знание о праве, его ценности, что способствует формированию законопослушного поведения. Важно также создать позитивную мотивацию правомерного поведения. Через правовое обучение личности происходит процесс ее духовного развития.

Правовое воспитание представляет собой многоцелевую деятельность, предполагающую наличие стратегических, тактических, долгосрочных, ближайших, общих и частных целей. Оно осуществляется как органами государственной власти в пределах ее компетенции, так и специально созданными для этого структурными формированиями, которые передают информацию о праве для усвоения ее людьми. Полученные знания должны стать личным убеждением, прочной установкой строго следовать нормам права, а затем –внутренней потребностью и привычкой соблюдать закон.

Средствами правового воспитания являются:

- правовая пропаганда;
- правовое обучение;
- юридическая практика;
- самовоспитание.

Таким образом, *правовое воспитание – это целенаправленное воздействие на сознание людей для формирования у них высокого уровня правосознания, что является основой их правовой культуры.*

Глава 23. ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Понятие правонарушения

Правонарушение – это виновное, противоправное действие или бездействие лица, причиняющее вред интересам личности, общества, государства.

Нарушение предписаний норм права наносит материальный и моральный вред людям, их коллективам, обществу в целом. Государство заинтересовано в правомерном поведении человека. И если про-

изошло правонарушение, то неизбежно должна наступить юридическая ответственность.

Правонарушения представляют собой *деяния* людей, а не действия животных, воздействие сил природы, предметов, чувства и мысли людей. Термин «деяние» предполагает два варианта поведения личности: 1) активные действия; 2) юридически значимое бездействие, когда субъект не совершает действий и тем самым совершает правонарушение.

Правонарушение – это противоправное деяние, запрещенное нормами права. Если же поведение человека не соответствует иным социальным нормам (например нормам нравственности), оно не будет являться правонарушением.

Противоправность является юридическим выражением общественной опасности деяния, его ущерба для общества. Если действие (бездействие) лица не представляет опасности, оно не может быть отнесено к правонарушениям. Игнорируя интересы общества, человека, правонарушитель пренебрегает юридической обязанностью.

Государство устанавливает границы противоправности и меры ответственности за их нарушение. Однако одно и то же деяние при различных исторических условиях может оцениваться и как правонарушение, и как юридически безразличное поведение.

Любое правонарушение противоправно. Но не всякое противоправное деяние является правонарушением. Необходимо, чтобы противоправное деяние было виновным поведением, т. е. результатом свободного волеизъявления. Только в таком случае противоправное деяние может быть квалифицировано как правонарушение. Если же свободы изъяснения у индивида нет (например из-за психического заболевания, умственной отсталости), он не способен осознавать противоправность своего деяния и его действия или бездействие невозможно расценивать как правонарушение.

Каждое правонарушение наносит вред интересам общества и человека. Вред может быть материальным, физическим, моральным. Формы проявления вреда разнообразны: уничтожение имущества, хищение, физическое насилие, клевета, оскорбление и т. д.

Таким образом, признаками правонарушения являются: 1) деяния (действия или бездействие); 2) противоправные деяния; 3) виновные деяния; 4) деяния, которыми причинен вред. Признаки правонарушения должны анализироваться системно. Только их система, а не ка-

кой-то один или несколько элементов, образуют состав правонарушения.

§ 2. Юридический состав правонарушения

Юридически значимые признаки правонарушения получают свое выражение в обобщенном понятии «юридический состав правонарушения».

Юридический состав правонарушения – это система элементов правонарушения, необходимых и достаточных для применения мер юридической ответственности.

К элементам состава правонарушения относятся:

- объект правонарушения;
- объективная сторона правонарушения;
- субъект правонарушения;
- субъективная сторона правонарушения.

Объект правонарушения – это охраняемые правом общественные отношения, которым правонарушитель наносит вред.

Значительная часть общественных отношений между людьми регулируется и охраняется правом. Правонарушитель своими действиями или бездействиями разрушает обеспечиваемый правом порядок. Например, правонарушитель путем похищения или уничтожения имущества нарушает субъективное право собственника на имущество.

Объективная сторона правонарушения – это те элементы противоправного поведения, которые характеризуют его как определенный акт внешнего проявления в объективной действительности.

Содержание объективной стороны правонарушения составляют:

- противоправное деяние;
- вредные последствия противоправного деяния;
- причинная связь между противоправным деянием и его вредными последствиями.

Противоправные деяния. Деяние (действие или бездействие) выражается вовне в виде соответствующего поведения. Большинство правонарушений совершается посредством действия, может выражаться в письменной или устной форме либо совершаться с помощью жестов (так называемые конклюдентные действия). Правонарушение в форме бездействия проявляется в такой ситуации, когда на субъекте лежала обязанность, предусмотренная правом, но субъект ее не вы-

полнил (например, должник не возвратил деньги; сторож спал, вместо того чтобы надлежащим образом охранять объект, и т. д.).

Вредные последствия противоправного деяния. Результатом противоправного деяния (действия или бездействия) являются вредные последствия, которые выражаются в виде материального, физического или морального вреда. Иногда определить вид правонарушения, дать его квалификацию возможно только в итоге наступивших последствий. Например, несоблюдение правил охраны труда, предусмотренных трудовым законодательством, с учетом тяжести наступивших последствий может повлечь дисциплинарную, административную или уголовную ответственность. В зависимости от размера похищенного можно по-разному квалифицировать кражу.

Причинная связь между противоправным деянием и его вредными последствиями. Причинная связь – это связь между явлениями, в силу которой одно из них (причина) порождает другое (следствие). Связь между поведением правонарушителя и наступившими последствиями должна быть не случайной, а необходимой, закономерно вытекающей из противоправного поведения.

Правоприменитель, вынося решение по делу, должен установить характер этих связей, всесторонне проанализировав фактические обстоятельства правонарушения. В некоторых случаях такого рода деятельность превращается в достаточно сложную и трудоемкую процедуру.

Субъект правонарушения – это лицо, совершившее правонарушение.

Субъектом правонарушения может быть как физическое, так и юридическое лицо. Особенности субъекта зависят от правонарушения.

Субъектами гражданского правонарушения являются физические и юридические лица. Для физических лиц полная гражданско-правовая ответственность наступает с 18 лет.

Субъектом административного правонарушения является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъектом уголовного правонарушения (преступления) может быть только вменяемое (т. е. способное осознавать общественно опасный характер своего деяния) физическое лицо, достигшее установленного возраста, с которого оно может привлекаться к уголовной ответственности (с 16 лет, а в некоторых случаях с 14 лет).

Субъективная сторона правонарушения – это психическое отношение субъекта к совершенному деянию и его последствиям.

К признакам субъективной стороны правонарушения относятся вина, мотив и цель.

Вина – это психическое отношение лица к содеянному. Степень вины правонарушителя устанавливается органами, осуществляющими правоприменительную деятельность.

Различают две основные формы вины: умысел и неосторожность. Умысел бывает прямой и косвенный.

Прямой умысел выражается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего деяния, в предвидении общественно опасных последствий и желании их наступления.

Косвенный умысел выражается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего действия или бездействия, в предвидении общественно опасных последствий и сознательном допущении их.

Неосторожность бывает двух видов: самонадеянность и небрежность.

Самонадеянность (легкомыслие) состоит в предвидении правонарушителем возможного наступления общественно опасных последствий своего деяния, соединенном с легкомысленным расчетом на их предотвращение.

Небрежность выражается в непредвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, хотя по обстоятельствам дела он мог и должен был их предвидеть.

Мотив – это внутренние побуждения, которыми руководствовался субъект при совершении правонарушения.

Цель – это мысленная модель того результата, которого стремился достигнуть субъект при совершении правонарушения. И цель, и мотив могут оказать влияние на квалификацию правонарушения.

§ 3. Виды правонарушений

Правонарушения разнообразны, что предопределяется содержанием и характером общественных отношений, подвергающихся посягательству со стороны правонарушителей, многообразием субъектов правонарушения, а также мотивами и целями их поведения. В связи с этим правонарушения классифицируются по различным основаниям.

В зависимости от сферы общественной жизни, где они совершаются, различают правонарушения: в сфере экономики; в управленческой деятельности; бытовые и т. д.

Наиболее распространенной и социально значимой является классификация правонарушений в зависимости от их социальной опасности (вредности). По данному критерию все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления представляют наибольшую общественную опасность. Они посягают на наиболее значимые и охраняемые обществом интересы людей. Объектами преступных посягательств являются жизнь, здоровье, честь и достоинство человека, трудовые, политические, имущественные и иные права граждан.

В уголовном законодательстве содержится исчерпывающий перечень преступных посягательств и предусматривается уголовная ответственность в случае их совершения.

Проступки в отличие от преступлений имеют меньшую общественную опасность (вредность) и совершаются в различных сферах общественной жизни. Их можно классифицировать на гражданские, административные, дисциплинарные, процессуальные.

Гражданско-правовые нарушения (проступки) – это нарушение норм права в сфере имущественных и некоторых личных неимущественных отношений. Они выражаются в форме неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств, в причинении имущественного вреда. Санкции за такие правонарушения носят правовосстановительный характер и состоят в возмещении причиненного вреда.

Административно-правовые нарушения (проступки) представляют собой противоправные деяния, посягающие на государственный или общественный порядок, права и законные интересы граждан, предусмотренные нормами административного права.

Данный вид правонарушений выражается в нарушении общеобязательных правил, устанавливаемых административными органами, в дезорганизации порядка государственного управления.

Административный проступок – это нарушение установленных норм гражданами, должностными лицами независимо от их служебного положения и подчиненности. Ответственность за административные проступки налагается определенными законом специальными органами, а не вышестоящими должностными лицами. Видами адми-

нистративных взысканий за административный проступок являются: предупреждение, штраф, арест, конфискация имущества и др.

Дисциплинарные правонарушения (проступки) – это противоправные деяния, нарушающие внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций.

Совершая дисциплинарный проступок, правонарушитель дезорганизует нормальную деятельность трудовых коллективов, нарушает трудовую, учебную, служебную, воинскую дисциплину, что выражается в прогулах, опоздании на работу, невыполнении распоряжений администрации. Меры ответственности за такого рода правонарушения устанавливаются в нормах права. Это замечание, выговор, перевод на низшую должность и др.

Процессуальные правонарушения (проступки) – это нарушение установленной законом процедуры осуществления правосудия, прохождения юридического дела в правоприменительном органе, вынесения правоприменительного акта. Например, неявка свидетеля по вызову следователя, прокурора, суда является процессуальным правонарушением и влечет за собой принудительный привод свидетеля к должностному лицу, осуществляющему производство по уголовному делу, либо наложение денежного взыскания.

Лицо, совершившее процессуальное правонарушение, привлекает к ответственности чаще всего суд либо иной правоприменительный орган.

§ 4. Понятие и виды юридической ответственности

Юридическая ответственность является разновидностью социальной ответственности. Социальная ответственность возникает, когда индивид своим поведением нарушает социальные нормы общества. Соблюдение данных норм предполагает наличие определенной подчиненности участников общественных отношений, которые всегда должны быть свободны в выборе варианта своего поведения, за исключением лиц, неспособных в силу возраста или душевного заболевания отдавать отчет своим действиям или руководить ими.

Классификация видов социальной ответственности зависит от сферы социальной деятельности. Выделяют следующие виды социальной ответственности: политическая, моральная, профессиональная, общественная, юридическая и др.

Юридическая ответственность, как разновидность социальной, проявляется в различных областях человеческой жизни. Она связана с наличием норм права и их нарушением в результате противоправной деятельности. Издавая нормы права, государство определяет юридическую ответственность субъектов независимо от их воли и желания. Ее особенностью является то, что она всегда сводится к определенным лишениям и сопровождается причинением виновному отрицательных последствий в виде ограничения его личных, имущественных и других интересов. Это связано с естественной реакцией на вред, причиненный правонарушителем обществу, государству, личности.

Юридическая ответственность сопряжена с санкцией правовой нормы, которая применяется в случае нарушения гипотезы или диспозиции нормы права. Состав правонарушения – это фактическое основание для юридической ответственности, а нормы права являются правовым основанием, без которого юридическая ответственность невозможна.

Юридическая ответственность – это обязанность лица претерпеть определенное лишение государственно-властного характера за совершенное правонарушение.

Юридическая ответственность характеризуется:

- неразрывной связью с государственным принуждением;
- наличием санкции нормы, предусматривающей юридическую ответственность;
- наступлением юридической ответственности при условии совершения правонарушения;
- сочетанием юридической ответственности с государственным осуждением, порицанием поведения правонарушителя;
- причинением правонарушителю определенных отрицательных последствий.

Указанные признаки юридической ответственности являются обязательными. Отсутствие хотя бы одного из них не позволяет отграничить ее от других юридических явлений.

Главные функции юридической ответственности – охрана правопорядка и воспитание людей в духе соблюдения права. Эти функции преследуют общую цель – предупреждение правонарушений.

Осуществление функции юридической ответственности происходит в соответствии с принципами законности, неотвратимости, индивидуализации ответственности.

Принцип законности предполагает неуклонное исполнение требований законов и иных нормативных правовых актов всеми гражданами, организациями и должностными лицами. Основное требование закона состоит в том, что юридическая ответственность должна наступать только за деяние, предусмотренное законом в качестве такового. Сам же факт правонарушения должен быть установлен с применением законодательства. При этом необходимо помнить, что правонарушитель также обладает правами и компетентными органами должны быть созданы условия для их реализации.

Принцип неотвратимости юридической ответственности подразумевает неминуемость, неизбежность наступления юридической ответственности вслед за совершенным правонарушением.

Принцип индивидуализации юридической ответственности выражается в возможности избрания различных средств правового воздействия в пределах установленных законом санкций с учетом характера и степени общественной опасности совершенного противоправного деяния, личности виновного, смягчающих или отягчающих обстоятельств.

В зависимости от вида, совершенного правонарушения, выделяются такие виды юридической ответственности, как, например: 1) уголовная; 2) административная, 3) дисциплинарная и др. Самым суровым видом юридической ответственности является уголовная ответственность.

Литература

- Алексеев С.С.* Тайна и сила права. Наука права: новые подходы и идеи. Право в жизни и судьбе людей. 2-е изд. М., 2011.
- Аннерс Э.* История европейского права. М., 1994.
- Бибило В.Н.* Проблемы юриспруденции: избр. тр. Минск, 2010.
- Бибило В.Н.* Проблемы правоведения: избр. тр. Минск, 2011.
- Бодак А.Н.* Правотворческий процесс в Республике Беларусь. Минск, 2010.
- Бондарев А.С.* Правовая культура – фактор жизни права. М., 2012.
- Василевич Г.А.* Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, прецеденты, доктрина. Минск, 2008.
- Вебер М.* Избранные произведения. М., 1990.
- Витушко В.А.* Основы теории юридических понятий. Минск, 2014.
- Вишиневский А.Ф., Горбатов Н.А., Кучинский В.А.* Общая теория государства и права: учеб. пособие. Минск, 2006.
- Гегель Г.В.Ф.* Философия права. М., 1990.
- Генетические закономерности права: сб. науч. тр., посвященных 90-летию со дня рождения С.Г. Дробязко. Минск, 2013.
- Гревцов Ю.И.* Очерки теории и социологии права. СПб., 1996.
- Давыдова М.Л.* Нормативно-правовые предписания: природа, типология, технико-юридическое оформление. СПб., 2009.
- Дробышевский С.А., Данцева Т.Н.* Формальные источники права. М., 2011.
- Дробязко С.Г., Козлов В.С.* Общая теория права: уч. пособие. Минск, 2007.
- Дубовицкий В.Н.* Исполнительная власть в Республике Беларусь: понятие и система органов. Минск, 2006.
- Зорченко Е.А., Полящук Н.А., Юрашевич Н.М.* Теория государства и права: пособие. Минск, 2013.
- Ильин И.А.* О сущности правосознания. М., 1993.
- Карташов В.Н.* Юридическая деятельность: понятие, структура, ценность. Саратов, 1989.
- Кашанина Т.В.* Происхождение государства и права: учеб. пособие. М., 2004.
- Кашанина Т.В.* Юридическая техника: учебник. М., 2007.
- Ковкель Н.Ф.* Логика и язык закона. Минск, 2009.
- Корнев А.В.* Государство и право в контексте консервативной и либеральной идеологии: опыт ретроспективного анализа. М., 2014.
- Коришунов Н. М.* Конвергенция частного и публичного права: проблемы теории и практики. М., 2011.
- Кучинский В.А.* Современное учение о правовых отношениях. Минск, 2008.
- Лазарев В.В., Липень С.В.* Теория государства и права. М., 2011.

- Ленин В.И.* О государстве // Ленин В.И. Полн. собр. соч. Т. 39.
- Ленин В.И.* Государство и революция // Ленин В.И. Полн. собр. соч. Т. 33.
- Лукашева Е.А.* Право. Мораль. Личность. М., 1986.
- Лукьянова Е.Г.* Теория процессуального права. М., 2003.
- Мальцев Г.В.* Нравственные основания права. М., 2009.
- Мамова О.В.* Правовой обычай как источник права основных правовых систем современности. Иркутск, 2006.
- Марченко М.Н.* Источники права: учеб. пособие. М., 2013.
- Миннихметов Р.Г.* Право и социальные нормативы общества. М., 2006.
- Монтескье Ш.* О духе законов // Монтескье Ш. Избр. произв. М., 1955.
- Мурашко Л.О.* Нормотворческое пространство: проблемы правообразования в Республике Беларусь. Минск, 2008.
- Новик Ю.И.* Психологические проблемы правового регулирования. Минск, 1989.
- Общая теория государства и права / под общ. ред. А.Г. Тиковенко. Минск, 2006.
- Общая теория права: пособие / под общ. ред. С.Г. Дробязко, С.А. Калинина. Минск, 2014.
- Павлов В.И.* От классического к неклассическому юридическому дискурсу. Очерки общей теории и философии права. Минск, 2011.
- Платон.* Государство. Соч. в 3-х томах. Т. 3. М., 1971.
- Пляхимович И.И.* Основы конституционного строя: теория института. Минск, 2008.
- Поляков В.А.* Общая теория права. СПб., 2002.
- Протасов В.Н.* Правоотношение как система. М., 1991.
- Пугачев А.Н.* Судебный конституционный контроль. Новополоцк, 2009.
- Радько Т.Н.* Хрестоматия по теории государства и права. 2-е изд. М., 2014.
- Радько Т.Н., Лазарев В.В., Морозова Л.А.* Теория государства и права: учеб. для бакалавров. М., 2014.
- Сильченко Н.В.* Закон: проблемы этимологии, социологии и логики. Минск, 1993.
- Сільчанка М.У.* Паходжанне дзяржавы і права. Мінск, 2005.
- Сільчанка М.У.* Тэорыя крыніц беларускага права. Гродна, 2012.
- Сидорчук И.П.* Кодификация законодательства – приоритетное направление его совершенствования. Минск, 2006.
- Синюков В.Н.* Российская правовая система. Введение в общую теорию. Саратов, 1994.
- Соколова А.А.* Социальные аспекты правообразования. Минск, 2003.
- Соловьев В.С.* Право и нравственность. Минск, 2001.
- Сорокин П.А.* Человек. Цивилизация. Общество. М., 1992.

Степан Григорьевич Дробязко: к 90-летию со дня рождения С.Г. Дробязко. Минск, 2013.

Сырых В.М. Метод правовой науки (Основные элементы, структура). М., 1980.

Теория государства и права: хрестом.: в 2 т. / авт.-сост. М.Н. Марченко. М., 2004.

Теория государства и права: учеб. для бакалавров / под ред. В. К. Бабаева. 3-е изд. перераб. и доп. М., 2014.

Тиковенко А.Г. Авторитет власти: прошлое и настоящее. Минск, 1992.

Ткаченко Ю.Г. Методологические вопросы теории правоотношений. М., 1980.

Тойнби А.Д. Постигание истории. М., 1991.

Упоров И.В., Старков О.В., Рассказов Л.П. Теория государства и права: курс лекций. М., 2005.

Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974.

Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. В связи с исследованием Льюиса Г. Моргана // К. Маркс, Ф. Энгельс. Соч. Т. 21.

Юрашевич Н.М. Правосознание белорусского общества. Минск, 2006.

Юрашевич Н.М. Право и время: теоретико-правовые аспекты. Минск, 2009.

Юридическая техника: учеб. пособие / под ред. Т.Я. Хабриевой, Н.А. Власенко. М., 2010.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	3
Глава 1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ...	5
§ 1. Общая характеристика юридической науки	5
§ 2. Предмет теории государства и права	6
§ 3. Функции теории государства и права	7
§ 4. Значение методологии в познании государства и права	8
Глава 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГОСУДАРСТВА КАК ОБЪЕКТИВНЫЙ ИСТОРИЧЕСКИЙ ПРОЦЕСС.....	10
§ 1. Понятие общества.....	10
§ 2. Первобытное (догосударственное) общество.....	13
§ 3. Предпосылки возникновения государства.....	16
Глава 3. ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА	18
§ 1. Причины многообразия теорий происхождения государства	18
§ 2. Общая характеристика теорий происхождения государства.....	19
Глава 4. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ТИПОЛОГИЯ ГОСУДАРСТВА	24
§ 1. Понятие государства	24
§ 2. Признаки государства	25
§ 3. Сущность государства	28
§ 4. Типология государства	28
Глава 5. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ВЛАСТЬ	31
§ 1. Понятие государственной власти	31
§ 2. Легитимность и легальность государственной власти	32
§ 3. Методы осуществления государственной власти	34
§ 4. Государственная власть и идеология	35
Глава 6. РАЗДЕЛЕНИЕ ВЛАСТЕЙ КАК ФОРМА ОРГАНИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ.....	36
§ 1. Соотношение единства государственной власти и разделения властей	36
§ 2. Законодательная власть	40
§ 3. Исполнительная власть	41
§ 4. Судебная власть	42
Глава 7. АППАРАТ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ	47
§ 1. Понятие аппарата государственной власти	47
§ 2. Понятие государственного органа	49
§ 3. Виды государственных органов.....	50
Глава 8. ФОРМА ГОСУДАРСТВА	56
§ 1. Понятие формы государства	56
§ 2. Форма государственного правления.....	57

§ 3. Форма государственного устройства.....	60
§ 4. Политический режим.....	64
Глава 9. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА	66
§ 1. Понятие функций государства	66
§ 2. Виды функций государства	67
§ 3. Формы осуществления функций государства	70
§ 4. Методы осуществления функций государства	71
Глава 10. ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА	72
§ 1. Понятие и структура политической системы общества	72
§ 2. Место государства в политической системе общества.....	73
§ 3. Соотношение государства и гражданского общества.....	74
§ 4. Закономерности развития политической системы общества.....	77
Глава 11. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И СТАДИИ РАЗВИТИЯ ПРАВА	78
§ 1. Условия и предпосылки происхождения права.....	78
§ 2. Возникновение и становление права	82
§ 3. Корпоративное (сословное) право	83
§ 4. Общегосударственное право	88
§ 5. Основные концепции правопонимания.....	89
Глава 12. ПОНЯТИЕ И ФУНКЦИИ ПРАВА	94
§ 1. Социальное регулирование общественных отношений и место права в системе социальных норм.....	94
§ 2. Понятие и признаки права	95
§ 3. Функции права	98
Глава 13. НОРМЫ ПРАВА.....	100
§ 1. Понятие нормы права	100
§ 2. Структура норм права	102
§ 3. Виды норм права.....	105
Глава 14. ИСТОЧНИКИ ПРАВА	109
§ 1. Понятие источников права	109
§ 2. Виды источников права.....	110
§ 3. Правовой обычай	111
§ 4. Судебный прецедент	112
§ 5. Нормативный договор	113
§ 6. Правовая доктрина.....	114
§ 7. Религиозные тексты.....	114
§ 8. Нормативные правовые акты	115
§ 9. Понятие, признаки и виды законов.....	117

§ 10. Понятие, признаки и виды подзаконных нормативных правовых актов.....	120
§ 11. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц	122
Глава 15. СИСТЕМА ПРАВА	124
§ 1. Понятие системы права.....	124
§ 2. Предмет и метод правового регулирования	126
§ 3. Отрасли права	127
§ 4. Публичное и частное право	129
§ 5. Система права и система законодательства.....	131
§ 6. Соотношение международного и национального права	132
Глава 16. ПРАВОТВОРЧЕСТВО	132
§ 1. Понятие и принципы правотворчества	132
§ 2. Виды правотворческой деятельности.....	134
§ 3. Стадии законотворческого процесса.....	137
§ 4. Систематизация нормативных правовых актов	140
Глава 17. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА	144
§ 1. Понятие и формы реализации права	144
§ 2. Правоприменение как форма реализации права	146
§ 3. Стадии правоприменительного процесса	147
§ 4. Понятие и виды правоприменительных актов	148
§ 5. Пробелы в праве	149
§ 6. Аналогия закона и аналогия права	150
§ 7. Юридические коллизии и способы их разрешения	151
Глава 18. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА	151
§ 1. Понятие толкования права.....	151
§ 2. Виды толкования права по субъектам.....	152
§ 3. Толкование права по объему.....	154
§ 4. Способы толкования права.....	155
§ 5. Акты толкования права.....	157
Глава 19. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ	158
§ 1. Понятие правоотношения	158
§ 2. Виды правоотношений и их структура	160
§ 3. Субъекты правоотношений	162
§ 4. Объект правоотношения	164
§ 5. Субъективное право	165
§ 6. Юридическая обязанность.....	166
§ 7. Юридические факты.....	167

Глава 20. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА	170
§ 1. Понятие юридической практики	170
§ 2. Структура юридической практики.....	171
§ 3. Виды юридической практики	172
§ 4. Функции юридической практики	174
Глава 21. ПРАВОВОЕ СОЗНАНИЕ	175
§ 1. Понятие правосознания.....	175
§ 2. Структура правосознания	176
§ 3. Функции правосознания.....	177
§ 4. Виды правосознания.....	179
§ 5. Взаимосвязь права и правосознания	180
Глава 22. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ	181
§ 1. Понятие и признаки правомерного поведения	181
§ 2. Стимулирование правомерного поведения.....	183
§ 3. Законность и правопорядок	185
§ 4. Правовая культура и правовое воспитание.....	188
Глава 23. ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	190
§ 1. Понятие правонарушения	190
§ 2. Юридический состав правонарушения	192
§ 3. Виды правонарушений.....	194
§ 4. Понятие и виды юридической ответственности.....	196
Литература	199

Научное издание

Бибиле Валентина Николаевна

**ТЕОРИЯ
ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

В авторской редакции

Технический редактор *В.Г. Гавриленко*

Подписано в печать 28.01.2015 Формат 60х84 ^{1/16} Бумага офсетная

Гарнитура Arial Печать цифровая Усл.печ.л. 12,9 Уч.изд.л. 13,4

Тираж 150 экз. Заказ № 1943

ИООО «Право и экономика» 220072 Минск Сурганова 1, корп. 2

Тел. 284 18 66, 8 029 684 18 66

E-mail: pravo-v@tut.by Отпечатано на издательской системе

KONICA MINOLTA в ИООО «Право и экономика»

Свидетельство о государственной регистрации издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий, выданное

Министерством информации Республики Беларусь 17 февраля 2014 г.
в качестве издателя печатных изданий за № 1/185