

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. Предмет и метод теории государства и права.....	4
Тема 2. Происхождение государства и права.....	6
Тема 3. Сущность и типы государства.....	13
Тема 4. Функции государства.....	16
Тема 5. Формы государства.....	18
Тема 6. Механизм (аппарат) государства.....	21
Тема 7. Место и роль государства в политической системе общества.....	24
Тема 8. Сущность, принципы и функции права.....	27
Тема 9. Личность, право, государство.....	35
Тема 10. Право в системе социальных норм.....	39
Тема 11. Нормы права.....	41
Тема 12. Формы (источники) права.....	45
Тема 13. Правотворчество.....	48
Тема 14. Система права.....	51
Тема 15. Правовая система.....	54
Тема 16. Реализация права.....	57
Тема 17. Толкование права.....	62
Тема 18. Правоотношения.....	64
Тема 19. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность.....	70
Тема 20. Механизм правового регулирования.....	77
Тема 21. Правосознание, правовая культура, правовое воспитание.....	81
Тема 22. Законность, правопорядок, дисциплина.....	83

Тема 1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Предмет и метод теории государства и права

Каждая наука имеет свой предмет исследования, под которым понимается изучаемая ею сторона объективной действительности.

Предметом теории государства и права выступают наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а также система основных понятий юриспруденции.

Данная наука изучает возникновение, развитие и функционирование не конкретного государства и права, а государственности вообще, а также понятия, которые пронизывают собой всю юриспруденцию (норма права, правоотношение, субъект права, юридический факт и т.д.).

Специфика предмета теории государства и права заключается в том, что государство и право исследуются во взаимосвязи как дополняющие друг друга социальные институты.

Под методом науки понимается совокупность приемов и способов, с помощью которых постигается предмет, получаются знания.

Все многообразие методов теории государства и права можно представить в виде следующей системы:

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

2. *Общенаучные методы* — это приемы, которые не охватывают всего научного познания, а применяются лишь на отдельных его этапах в отличие от всеобщих методов. К числу общенаучных методов относят:

— анализ (условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части);

— синтез (изучение явления путем условного объединения его составных частей);

— системный подход (ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем);

— функциональный подход (ориентирует на выяснение функций одних социальных явлений по отношению к другим) и др.

3. *Частнонаучные методы* — это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений технических, естественных и гуманитарных наук. К ним относят:

— конкретно-социологический (позволяет с помощью анкетирования, интервьюирования, наблюдений и других приемов получить данные о фактическом поведении субъектов в государственно-правовой сфере);

— статистический (позволяет получить количественные показатели того или иного государственно-правового явления);

— кибернетический (позволяет с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления) и другие методы.

Среди частнонаучных следует выделить два метода, которые относятся к *частноправовым*, являющимся сугубо юридическими:

— формально-юридический (позволяет определить юридические понятия, выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний и т.п.);

— сравнительно-правовой (позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы — законы, юридическую практику и т.д. в целях выявления их общих и особенных свойств).

Соотношение теории государства и права с гуманитарными науками

Научные дисциплины, образующие в своей совокупности систему науки в целом, весьма условно можно подразделить на три большие группы:

- 1) естественные;
- 2) технические;
- 3) общественные (гуманитарные).

Гуманитарные науки изучают общество, человека, социальные отношения и институты.

Теория государства и права, находясь в системе гуманитарных наук, тесно взаимодействует с философией, социологией, политологией и т.д. Так, с помощью философии вырабатываются мировоззренческие позиции теории государства и права, в результате чего последняя вооружается общей методологией познания государственно-правовой действительности. В свою очередь теория государства и права дает конкретный материал для широких философских обобщений.

Место теории государства и права в системе юридических наук

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

— историко-теоретические науки (теория государства и права, история государства и права зарубежных стран, история отечественного государства и права, римское право, история политических и правовых учений);

— отраслевые юридические науки (конституционное, гражданское, административное и другие отрасли права);

— специализированные юридические науки (судебная медицина, судебная психиатрия, криминалистика и т.д.).

— прикладные юридические науки (правоохранительные органы, прокурорский надзор, адвокатура, нотариат и т.д.).

— юридические науки, изучающие международное право (международное публичное право, международное частное право, конституционное (государственное) право зарубежных стран и т.д.).

Общность теории государства и права и историко-теоретических наук состоит в том, что они рассматривают государство и право в целом, как бы не имеют границ во времени в познавательной деятельности.

По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает как обобщающая. Во-первых, она изучает наиболее общие закономерности развития и функционирования государства и права. Предмет же любой отраслевой науки связан лишь с определенной сферой общественных отношений, с рамками соответствующей отрасли права. Во-вторых, теория государства и права исследует общие для всех отраслевых наук проблемы (нормы права, правоотношения, юридическую ответственность и т.д.). В-третьих, она играет методологическую роль в юриспруденции. Вместе с тем теория государства и права формирует свои выводы в тесной связи с отраслевыми науками, исходит из фактического материала, содержащегося в них.

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

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

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

— теоретической, изучающей наиболее общие закономерности государства и права (этим она отличается от других юридических наук).

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Общая характеристика социальной власти и норм догосударственного периода

Учитывая тот факт, что общество возникло гораздо раньше государства (если первое произошло около 3 — 4,5 млн. лет назад, то второе — всего лишь 5 — 6 тыс. лет назад), необходимо в целях наиболее полного познания государственно-правовых институтов дать характеристику социальной власти и норм, существовавших в первобытном строе.

Особенностью социальной власти и норм в догосударственный период являлось то, что они по сути дела входили в саму жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени. Это было связано с несовершенством орудий труда, низкой его

производительностью. Отсюда необходимость в совместном проживании, в общественной собственности на средства производства и в распределении продуктов на основе равенства.

Подобные обстоятельства оказывали существенное влияние на природу власти и норм первобытного общества.

Признаки социальной власти, существовавшей в догосударственный период:

— распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях;

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

— органами власти выступали родовые собрания, старейшины, военачальники и т.п., которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

Признаки норм, существовавших в догосударственный период:

— отношения в первобытном обществе регулировались главным образом обычаями (т.е. исторически сложившимися правилами поведения, вошедшими в привычку в результате многократного применения в течение длительного времени);

— существовали в поведении и в сознании людей, не имея, как правило, письменной формы выражения;

— обеспечивались в основном силой привычки, а также соответствующими мерами убеждения (внушения) и принуждения (изгнание из рода);

— ведущим в них способом регулирования выступал запрет (система табу), отсутствие собственно прав и обязанностей);

— выражали интересы всех членов рода и племени.

Причины и формы возникновения государства

Вопрос о происхождении государства является дискуссионным, ибо этнографическая и историческая науки дают все новые и новые знания об этих причинах. Причины обсуждаются в различных теориях возникновения государства: в теологической (божественная сила); в договорной (сила разума, сознания); в психологической (факторы психики человека); в органической (биологические факторы); в материалистической (социально-экономические факторы); в теории насилия (военно-политические факторы) и т.д.

Формирование государства — длительный процесс, который у различных народов мира протекал по-разному.

На Востоке наибольшее распространение получила такая форма, как «азиатский способ производства» (Египет, Вавилон, Китай, Индия и т.п.). Здесь устойчивыми оказались социально-экономические структуры родового строя — земельная община, коллективная собственность и др. Первые государства, возникшие на Древнем Востоке, были доклассовыми, которые одновременно и эксплуатировали сельские общины, и управляли ими, т.е. выступали организаторами производства.

По другому историческому пути шел процесс в Афинах и Риме, где рабовладельческое государство возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы.

Афины — это самая чистая, классическая форма возникновения государства, поскольку государство возникает непосредственно из классовых противоположностей, развивающихся внутри родового строя.

В Риме образование государства ускорилось борьбой бесправных, живших вне римских родов, плебеев против римской родовой аристократии (патрициев).

Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием обширных чужих территорий, для господства над которыми родовая организация не была приспособлена.

Ряд ученых придерживается такой точки зрения, что Германия, Россия и некоторые другие государства возникли не как феодальные (с классическими признаками подобной государственности — закреплением крестьянства и крупной частной собственностью на землю), а как прафеодальные (с соответствующими признаками — знать еще не имела крупной частной собственности на землю, а крестьяне сохраняли как свободу, так и собственность на землю).

Основные теории происхождения государства:

Теологическая теория происхождения государства

Теологическая теория происхождения государства получила распространение в средневековье в трудах Фомы Аквинского; в современных условиях ее развили идеологи исламской религии. По мнению представителей данной доктрины, государство — продукт божественной воли, в силу чего государственная власть — вечна и неизблема, зависима главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда каждый обязан подчиняться государю во всем. Существующее социально-экономическое и правовое неравенство людей предопределено той же божественной волей, с чем необходимо смириться и не оказывать сопротивления продолжателю на земле власти Бога. Следовательно, непослушание государственной власти может расцениваться как непослушание Всевышнему.

Наделяя государство и государей (как представителей и выразителей божественных велений) ореолом святости, идеологи данной теории поднимали и поднимают их престиж, способствовали и способствуют утверждению в обществе порядка, согласия, духовности. Особое внимание здесь уделяется «посредникам» между Богом и государственной властью — церкви и религиозным организациям.

Вместе с тем данная доктрина умаляет влияние социально-экономических и иных отношений на государство и не позволяет определить, как совершенствовать форму государства, как улучшать государственное устройство. К тому же теологическая теория в принципе недоказуема, ибо построена в основном на вере.

Патриархальная теория происхождения государства

К наиболее известным представителям патриархальной теории происхождения государства можно отнести Конфуция и Аристотеля.

Они обосновывают тот факт, что люди — существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. В последующем развитие и разрастание семьи в результате объединения людей и увеличения числа этих семей приводят в конечном счете к образованию государства.

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

Как в семье отец, так и в государстве монарх не выбирается, не назначается и не смещается подданными, ибо последние — его дети.

Разумеется, известная аналогия государства с семьей возможна, так как структура современной государственности возникла не сразу, а развивалась от простейших форм, которые, действительно, вполне могли быть сравнимы со структурой первобытной семьи. Кроме того, эта теория создает ореол святости, уважения государственности власти, «родственности» всех в единой стране.

Вместе с тем представители данной доктрины упрощают процесс происхождения государства, по сути дела экстраполируют понятие «семья» на понятие «государство», а такие категории, как «отец», «члены семьи», необоснованно отождествляются соответственно с категориями «государь», «подданные». К тому же, по свидетельству историков, семья (как социальный институт) возникала практически параллельно с возникновением государства в процессе разложения первобытно-общинного строя.

Договорная теория происхождения государства

Договорная теория происхождения государства получила распространение в наиболее логически завершенном виде в XVII—XVIII вв. в трудах Гроция, Руссо, Радищева и др.

По мнению представителей данной доктрины, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естественном», первобытном состоянии. Государство — это рациональное объединение людей на основе соглашения между ними, в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству. Изолированные же до происхождения государства индивиды превращаются в единый народ. В итоге у правителей и общества возникает комплекс взаимных прав и обязанностей и соответственно — ответственность за невыполнение последних.

Так, государство имеет право принимать законы, собирать налоги, наказывать преступников и т.п., но обязано защищать свою территорию, права граждан, их собственность и т.д. Граждане обязаны соблюдать законы, платить налоги и пр.,

в свою очередь они имеют право на защиту свободы и собственности, а в случае злоупотребления правителями властью расторгнуть договор с ними даже путем свержения. С одной стороны, договорная теория была крупным шагом вперед в познании государства, ибо порывала с религиозными представлениями о происхождении государственности и политической власти. Эта концепция имеет и глубокое демократическое содержание, обосновывая естественное право народа на свержение власти негодного правителя, вплоть до восстания.

С другой стороны, слабым звеном данной теории является схематичное, идеализированное и абстрактное представление о первобытном обществе, которое, якобы, на определенном этапе своего развития осознает необходимость соглашения между народом и правителями. Очевидна недооценка в происхождении государственности объективных факторов (прежде всего социально-экономических, военно-политических и пр.) и преувеличение в этом процессе факторов субъективных.

Теория насилия о происхождении государства

Теория насилия в наиболее логически завершенном виде возникла в XIX в. в трудах Дюринга, Гумпловича, Каутского и др.

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

По мнению представителей данной доктрины, государство — «естественно» (т.е. путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение властвующим подвластных являются основой возникновения экономического господства. В результате войн племена перерождались в касты, сословия и классы. Завоеватели превращали покоренных в рабов.

Следовательно, государство — не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила.

С одной стороны, военно-политические факторы в образовании государственности отвергать полностью нельзя. Исторический опыт подтверждает, что элементы насилия сопровождали процесс возникновения ряда государств.

С другой стороны, важно помнить, что степень использования насилия в этом процессе была разная. Поэтому насилие следует рассматривать в качестве одной из причин возникновения государства наряду с иными. К тому же военно-политические факторы в ряде регионов играли в основном вторичные роли, уступая первенство социально-экономическим.

Органическая теория происхождения государства

Органическая теория происхождения государства получила широкое распространение во второй половине XIX в. в трудах Спенсера, Вормса, Прейса

и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарная, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Дарвиным.

По мнению представителей данной доктрины, государство — это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны постоянным отношениям между частями живого существа, т.е. государство — продукт социальной эволюции, которая выступает в этой связи лишь разновидностью эволюции биологической.

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

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

Отрицать влияние биологических факторов на процесс происхождения государственности было бы неправильно, ибо люди — не только социальные, но и биологические организмы.

Вместе с тем нельзя механически распространять все закономерности, присущие только биологической эволюции, на социальные организмы, нельзя полностью сводить проблемы социальные к проблемам биологическим. Это, хотя и взаимосвязанные между собой, но разные уровни жизни, подчиняющиеся различным закономерностям и имеющие в своей основе различные причины возникновения.

Психологическая теория происхождения государства

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

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

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

Следовательно, государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части в подчинении, послушании, повиновении определенным лицам в обществе, так и для подавления агрессивных влечений некоторых индивидов. Отсюда природа государства — психологическая,

коренящаяся в закономерностях человеческого сознания. Государство, по мнению представителей данной теории, — продукт разрешения психологических противоречий между инициативными (активными) личностями, способными к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющим данные решения.

Бесспорно, психологические закономерности, с помощью которых осуществляется человеческая деятельность, — важный фактор, оказывающий влияние на все социальные институты и которые ни в коем случае игнорировать нельзя. Взять, к примеру, только проблему харизмы, чтобы убедиться в этом.

С другой стороны, роль психологических свойств личности (иррациональных начал) не следует преувеличивать в процессе происхождения государства. Они не всегда выступают в качестве решающих причин и должны рассматриваться именно как лишь моменты государствообразования, ибо сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих социально-экономических, военно-политических и иных внешних условий.

Материалистическая теория происхождения государства

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

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

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

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

Вместе с тем в данной теории весьма заметно увлечение экономическим детерминизмом и классовыми антагонизмами при одновременной недооценке национальных, религиозных, психологических, военно-политических и иных причин, влияющих на процесс происхождения государственности.

Особенности возникновения права

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

Право исторически возникло как классовое явление и выражало прежде всего волю и интересы экономически господствующих классов (чтобы убедиться в этом, достаточно посмотреть древнейшие правовые акты рабовладельческой и феодальной эпох).

Если обычаи содержались в сознании и поведении людей, то правовые нормы начали оформляться письменно для всеобщего сведения.

Право более сложный регулятор, чем обычаи, ибо кроме запретов в нем используются и такие способы правового воздействия, как дозволения и обязывания, создающие широкие возможности для разноуровневого упорядочения общественных отношений. Возникновение права — следствие усложнения социальных связей, обострения противоречий в обществе, с регулированием которых первобытные нормы справлялись все меньше и меньше.

Правовые нормы складывались преимущественно тремя основными путями:

1) *перерастание мононом* (первобытных обычаев) в нормы обычного права и санкционирование их в этой связи силой государства;

2) *правотворчество государства*, которое выражается в издании специальных документов, содержащих юридические нормы — нормативных актов (законов, указов и т.п.);

3) *прецедентное право*, состоящее из конкретных решений (принимаемых судебными или административными органами и приобретающих характер образцов, эталонов для решения других аналогичных дел).

Тема 3. СУЩНОСТЬ И ТИПЫ ГОСУДАРСТВА

Государственная власть как особая разновидность социальной власти

Прежде чем характеризовать власть государственную, необходимо дать определение социальной власти, под которой понимают присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение. *Социальная власть* неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей (рода, племени, семьи, общественной организации, партии, государства, общества и т.п.); она — важнейшее средство функционирования социальных структур и институтов.

Государственная власть представляет собой особую разновидность социальной власти. Согласно одной точке зрения, государственная власть —

более узкая категория, чем политическая власть, ибо последняя осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества: партиями, общественными организациями и т.п. Согласно другой точке зрения, понятие «политическая власть» тождественно понятию «государственная власть», так как первая исходит от государства и реализуется не иначе, как при его (прямом или косвенном) участии.

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

Характерные черты государственной власти:

- 1) распространяется на все общество;
- 2) носит публично-политический характер;
- 3) опирается на государственное принуждение;
- 4) осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т.п.);
- 5) система налогов;
- 6) деление населения по территориальному признаку.

Понятие и сущность государства

Государство — это организация политической власти, содействующая осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и т.п.) в пределах определенной территории.

Государство характеризуется следующими признаками, позволяющими отличить его от социальной власти родового строя:

- 1) *территория государства* (в установленных границах);
- 2) *население* (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду или племени);
- 3) *наличие публичной власти*, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны;
- 4) *аппарат принуждения*;
- 5) *система налогов, сборов* (необходимы для содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);
- 6) *суверенитет* (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях);
- 7) *государственная символика*;
- 8) *право* (государство не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства и т.п.).

При рассмотрении *сущности государства* важно учитывать два аспекта:

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

Можно выделить следующие *подходы к сущности государства*:

— *классовый*, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса. (здесь государство используется в узких целях как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса. В этом случае первоочередное удовлетворение интересов каких-либо классов не может не вызывать сопротивления у других классов. Отсюда проблема в постоянном «снятии» данного сопротивления с помощью насилия, диктатуры. Общечеловеческие интересы тоже присутствуют, но они отходят на второй план);

— *общесоциальный*, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп. (Здесь государство уже используется в более широких целях как средство для обеспечения главным образом общественных интересов, концентрирующих интересы различных классов и слоев, большинства населения страны, употребляя преимущественно такой метод, как компромисс.)

Наряду с этими основными можно выделить *и религиозный*, *и национальный*, *и расовый*, *и иные подходы* к сущности государства, в рамках которых соответственно религиозные, национальные, расовые интересы будут доминировать в политике конкретного государства.

Иначе говоря, сущность государства многоаспектна. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности государства в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеназванных начал.

Типы государства: различные подходы

Типология государства — это его специфическая классификация, проводимая в основном с позиции двух подходов: формационного и цивилизационного.

В рамках *формационного подхода* главным критерием выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода (Маркса, Энгельса), решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический (в последнее время к ним добавляют еще два: азиатский способ производства и прафеодализм).

Достоинства данной типологии:

- 1) продуктивна сама идея делить государства на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество;
- 2) она показывает поэтапность, естественно-исторический характер развития государства.

Слабые стороны:

1) она во многом однолинейная, характеризуется излишней запрограммированностью, между тем история многовариантна и далеко не всегда «вписывается» в начерченные для нее схемы;

2) недооцениваются духовные факторы (религиозные, национальные, культурные и т.п.).

В рамках *цивилизационного подхода* основными критериями выступают духовные признаки — культурные, религиозные, национальные, психологические и пр. В частности, по мнению одного из представителей данного подхода А. Тойнби, цивилизация есть замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков. В зависимости от них выделяют следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную и т.п.

Достоинства данной типологии:

1) выделены факторы культуры как существенные в определенных условиях;

2) в связи с расширением количества духовных критериев, которые характеризуют именно особенности тех или иных цивилизаций, получается более «заземленная» типология государств.

Слабые стороны:

1) недооцениваются социально-экономические факторы;

2) по сути дела это типология не столько государств, сколько общества.

Тема 4. ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Понятие и классификация функций государства

Функции государства — это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач.

Классификация функций государства:

В зависимости от продолжительности действия *функции государства классифицируются* на постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер); в зависимости от значения — на основные и неосновные; в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, — на внутренние и внешние.

Характеристика основных внутренних функций государства

Внутренние функции государства — это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внутренних задач.

К внутренним функциям современного государства можно отнести следующие:

1) функцию охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечения правопорядка (это деятельность государства, направленная на защиту интересов личности и общества);

2) экономическую функцию (здесь весьма важен вопрос о пределах вмешательства государства в экономическую сферу, о методах государственного управления экономическими отношениями; если в условиях административной системы управления экономика регулируется преимущественно директивами, то в условиях рыночных отношений — прежде всего экономическими методами, т.е. посредством налогов, кредитов, льгот и т.д.);

3) функцию налогообложения (в современных условиях налог становится главным методом новой системы управления, универсальным регулятором, который используется не только в экономической сфере, но и в социальной, и в юридической, и во внешнеполитической и т.п.);

4) функцию социальной защиты (прежде всего речь идет об обеспечении нормальных условий жизни для тех категорий граждан, кто в силу различных объективных причин не может полноценно трудиться — об инвалидах, пенсионерах, студентах и др.; кроме того, государство призвано поддерживать жилищное строительство, здравоохранение, общественный транспорт и т.п.);

5) экологическую функцию (с помощью законодательства государство устанавливает правовой режим природопользования, берет на себя обязательства перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания и т.д.);

6) культурную функцию (содержание ее сегодня составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры — литературы, искусства, театра, кино, музыки, средств массовой информации, науки, образования и пр., хотя и осуществляемая в недостаточном объеме).

Характеристика основных внешних функций государства

Внешние функции государства — это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внешних задач. Их выполнение обеспечивает полноправное существование государства в современном мире, который все больше становится взаимозависимым.

К внешним функциям современного государства можно отнести следующие:

1) функцию обороны страны (базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего требованиям его национальной безопасности, предназначается для защиты суверенитета и территориальной целостности, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооруженных конфликтов);

2) функцию поддержания мирового порядка (это деятельность государства по предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, укреплению обязательного для всех режима нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий, участию в урегулировании межнациональных и межгосударственных конфликтов);

3) функцию сотрудничества с другими государствами (это разнообразная деятельность государства, направленная на установление и развитие экономических, политических, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с интересами других государств).

Внешняя деятельность государств (в том числе и России) в современных условиях будет эффективной и плодотворной лишь тогда, когда она будет базироваться на международно-правовых актах с общеобязательным учетом национальных, социально-экономических, культурных и иных особенностей и интересов всех народов, входящих в мировое сообщество.

Формы и методы осуществления функций государства

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

Выделяют правовые и организационные формы. Первые в отличие от последних есть однородная деятельность органов государства, связанная с принятием правовых актов и влекущая юридические последствия.

К *правовым формам* относят:

- 1) правотворческую (деятельность по подготовке и изданию нормативных актов);
- 2) правоприменительную (деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права, это по вседневная работа по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера);
- 3) правоохранительную (деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т.п.).

К *организационным формам* относят:

- 1) организационно-регламентирующую (текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов и т.п.);
- 2) организационно-хозяйственную (оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухгалтером, статистикой, снабжением и т.д.);
- 3) организационно-идеологическую (повседневная воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения и пр.).

Методы осуществления функций государства — это способы и приемы, с помощью которых органы государства реализуют его функции. Среди подобных методов выделяют: убеждение и принуждение, поощрение и наказание и т.д.

Тема 5. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

Понятие и элементы формы государства

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

Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос: в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государстве, то категория «форма государства» — кто и как правит в обществе, как устроены и действуют

в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов, приемов.

Форма государства — это его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т.п.

Элементами формы государства выступают:

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

2) форма государственного устройства (отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами; по форме государственного устройства государства делятся на унитарные и федеративные);

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

Формы государственного правления

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

По формам правления государства подразделяются на монархии и республики.

Признаки монархии:

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

Монархии бывают неограниченными, в которых отсутствуют представительные учреждения народа и в которых единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных — Саудовская Аравия, Бруней), и ограниченными, в которых наряду с монархом носителями суверенитета выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (Англия, Японии, Испании, Швеции).

Признаки республики:

- 1) выборность власти;
- 2) срочность;
- 3) зависимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Сирия) именно президент выполняет эту роль, в парламентских (Германия, Италия) — парламент, в смешанных (Франция, Финляндия) — совместно президент и парламент.

Формы государственного устройства

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

Различают следующие *формы*:

1) *унитарную* (простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета; в нем существует единая система высших органов и единая система законодательства, как, например, в Польше, Франции);

2) *федеративную* (сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом и другими признаками государственности; в нем наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации, как, например в России, США; федерации могут быть построены по территориальному либо по национально-территориальному принципу);

Конфедерация - временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей. Конфедерация не обладает суверенитетом, ибо отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государственный аппарат и отсутствует единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и лишь координирующего свойства. Конфедерация представляет собой непрочные государственные образования и существует сравнительно недолго: они либо распадаются, либо преобразуются в федеративные государства. Последнее, например, произошло со Швейцарией, которая из конфедерации Швейцарский союз (1815 — 1848 гг.) трансформировалась в федерацию.

Появилась новая форма ассоциированного государственного объединения, названное содружеством государств. Примером может являться СНГ.

Политический (государственный) режим: понятие и виды

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

Согласно одной точке зрения, понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», ибо включает в себя не только методы и

приемы осуществления политической власти со стороны государства, но и со стороны политических партий, общественных организаций и т.п.

Согласно другой точке зрения, данные понятия можно расценивать как тождественные.

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

Признаки демократического режима:

1) население участвует в осуществлении государственной власти посредством прямой (когда граждане, например, на референдуме непосредственно принимают решения по важнейшим вопросам общественной жизни) и представительной демократии (когда народ реализует свою власть через выбираемые им представительные органы);

2) решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;

3) выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям, гласность;

4) доминируют методы убеждения, согласования, компромисса;

5) во всех сферах общественной жизни господствует закон;

6) провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;

7) политический плюрализм, в том числе многопартийность;

8) разделение властей и т.д.

Антидемократический режим, который в свою очередь может подразделяться на подвиды — фашистский, тоталитарный, авторитарный и т.п., олицетворяет осуществление государственной власти в противоречии с демократическими механизмами, нормами и институтами; правитель реализует власть по своему усмотрению, произволу, без учета мнения большинства на основе диктаторских, насильственных методов. Права и свободы человека и гражданина здесь практически не защищены, в обществе царит беззаконие.

Тема 6. МЕХАНИЗМ (АППАРАТ) ГОСУДАРСТВА

В юридической науке понятия «механизм государства» и «государственный аппарат» обычно употребляются как синонимы, но существует точка зрения, согласно которой под государственным аппаратом понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, а в понятие «механизм государства» включаются также «материальные придатки» государственного аппарата (вооруженные силы, милиция, исправительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат осуществляет свою деятельность.

Механизм государства: понятие и структура

Механизм государства — это система государственных органов, призванных осуществлять задачи и функции государства.

Характерные черты механизма государства:

- а) представляет собой систему, т.е. упорядоченную совокупность государственных органов;
- б) целостность его обеспечивается едиными целями и задачами;
- в) основным элементом механизма государства выступают государственные органы;
- г) является той организационной и материальной силой (рычагом), с помощью которой государство осуществляет свою власть, достигает конкретных результатов.

Механизм современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков, подсистем.

Структура механизма государства включает в себя:

- 1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций;
- 2) государственные учреждения и предприятия, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, культуры, науки и т.д.;
- 3) государственных служащих (чиновников), специально занимающихся управлением;
- 4) организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимые для обеспечения деятельности государственного аппарата.

Органы государства: понятие, признаки, виды

Орган государства — это звено государственного аппарата, участвующее в осуществлении определенных функций государства и наделенное в этой связи властными полномочиями.

Признаки органа государства:

- 1) представляет собой самостоятельный элемент механизма государства;
- 2) образован и действует на основе правовых актов (конституции и законов);
- 3) выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы;
- 4) наделен в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения;
- 5) состоит из государственных служащих и соответствующих подразделений, скрепленных единством целей, ради достижения которых он образован;
- 6) имеет соответствующую структуру, материальную базу и финансовые средства, которые требуются для осуществления его компетенции.

По форме реализации государственной деятельности органы государства классифицируются на — *представительные, исполнительно-распорядительные, судебные, прокурорские и иные контрольно-надзорные органы*; по принципу разделения властей — на *законодательные, исполнительные и судебные*; по иерархии — на *федеральные, региональные и местные*; по срокам полномочий — на *постоянные* (создаются без ограничения срока действия) и *временные*

(создаются для достижения краткосрочных целей); по порядку осуществления компетенции — на *коллегиальные* (Государственная Дума Федерального Собрания РФ) и *единоначальные* (президент); по правовым формам деятельности — на *правотворческие*, *правоприменительные* и *правоохранительные*; по характеру компетенции — на *органы общей* (правительство) и *специальной компетенции* (министерства) и т.п.

Организация и деятельность государственного аппарата

Аппарат государства есть система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности. Подобные принципы — это исходные идеи, определяющие основные подходы к формированию и функционированию государственных органов.

Таковыми *принципами* могут выступать:

1) принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина, который предполагает соответствующие обязанности государственных служащих признавать, соблюдать и защищать их;

2) принцип демократизма, который выражается прежде всего в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов;

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

4) принцип законности, который означает обязательность соблюдения всеми государственными служащими Конституции, законов и подзаконных актов;

5) принцип гласности, который обеспечивает информированность субъектов права о практической деятельности конкретных государственных органов;

6) принцип федерализма, который выражает единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения между Федерацией и субъектами й Федерации;

7) принцип профессионализма, который создает благоприятные условия для использования наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата, гарантирует высокий уровень решения основных вопросов государственной жизни в интересах населения страны;

8) принцип сочетания коллегиальности и единоначалия, который обеспечивает разумное соотношение демократических и бюрократических начал государственного аппарата;

9) принцип сочетания выборности и назначаемости, который выражает оптимальное соотношение децентрализации и централизации в государственном управлении;

10) принцип иерархичности, заключающийся в том, что органы государства занимают в государственном аппарате разные уровни (одни органы подчинены другим, решения вышестоящих органов обязательны для нижестоящих).

Всесторонний учет этих функций как при образовании государственных органов, так и в процессе их функционирования позволяет обеспечить максимальную эффективность государственного управления обществом.

Тема 7. МЕСТО И РОЛЬ ГОСУДАРСТВА В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

Соотношение общества и государства

Общество — (в широком смысле) совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей; (в узком) исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

Государство — это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и т.п.) в пределах определенной территории.

Общество и государство — понятия несовпадающие. Первое шире второго, ибо в обществе кроме государства есть и негосударственные структуры (политические партии, политические движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т.д.). Государство есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль. По характеру государства можно судить о характере всего общества, его сущности. Государство по отношению ко всему обществу выступает как средство управления, ведения общих дел (обеспечивая порядок и общественную безопасность), а по отношению к противникам господствующего класса — нередко как орудие подавления и насилия.

Хронологические рамки общества и государства тоже не совпадают: первое возникло раньше и имеет более богатую историю своего развития, нежели второе. Рожденное развивающимся обществом, государство приобретает по отношению к нему относительную самостоятельность. Причем степень этой самостоятельности постоянно изменяется, зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

Гражданское общество: понятие, структура, признаки

Понятие «гражданское общество» формировалось такими мыслителями, как Аристотель, Цицерон, Гроций, Гоббс, Локк, Гегель, Маркс и др.

Гражданское общество можно определить как совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Структура гражданского общества:

- 1) негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность, труд, предпринимательство);
- 2) совокупность независимых от государства производителей (частные фирмы, компании и т.п.);
- 3) общественные объединения и организации;
- 4) политические партии и движения;
- 5) сфера воспитания и негосударственного образования;
- 6) система негосударственных средств массовой информации;

7) церковь;

8) семья.

Признаки гражданского общества:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- самоуправляемость;
- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;
- свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм;
- всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию;
- жизнедеятельность базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации);
- многоукладность экономики;
- легитимность и демократический характер власти;
- правовое государство;
- сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей и др.

Политическая система общества: понятие и структура

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

Понятие «политическая система» показывает, как регулируются политические процессы, как формируется и функционирует политическая власть. Это механизм организации и реализации политической деятельности.

Любая система общества, в том числе и политическая, представляет собой целостное, упорядоченное множество элементов, взаимодействие которых порождает новое качество, не присущее ее частям. Категория «политическая система» позволяет проникнуть в политические интересы классов, социальных групп, наций, разобраться во взаимосвязи и взаимозависимости отражающих эти интересы политических явлений.

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

Структура политической системы означает, из каких элементов она состоит, как они между собой взаимосвязаны.

Выделяют следующие *компоненты политической системы*:

- 1) политическая организация общества, включающая в себя государство, политические партии и движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т.п.;
- 2) политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны политической власти и политической системы;

3) социально-политические и правовые нормы, регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политической власти;

4) политические отношения, складывающиеся между элементами системы по поводу политической власти;

5) политическая практика, состоящая из политической деятельности и совокупного политического опыта

Системообразующей категорией, интегрирующей данные элементы в единую политическую систему, является категория «политическая власть».

Место и роль государства в политической системе общества

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

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

1) выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;

2) является единственным носителем суверенитета;

3) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом;

4) обладает «силовыми» структурами (вооруженными силами, милицией, службой безопасности и т.п.);

5) обладает, как правило, монополией на правотворчество;

6) обладает специфическим набором материальных ценностей (государственная собственность, бюджет, валюта и т.д.).

Соотношение государства, права и экономики

Государство, право, экономика — это социальные институты. Вопрос об их взаимодействии обычно ставится в двух аспектах: 1) в аспекте о первичности, т.е. об определяющем влиянии одного из этих факторов на другие; 2) в аспекте о роли государства в регулировании экономики.

В марксистском учении производственные отношения рассматриваются в качестве базиса, а государство и право — в качестве элементов надстройки, т.е. **экономика первична по отношению к государству и праву** в каждой конкретной социально-экономической формации. Вместе с тем в учении о производственных отношениях марксизм исходит из того, что в основе производственных отношений лежит право собственности на средства производства, т.е. право все-таки влияет на производственные отношения. Однако изначально важнейшее значение имеют орудия и средства производства, прежде всего уровень развития орудий труда. Если бы развитие орудий труда не

привело к появлению излишков результатов труда, то классовое неравенство, государство и право вовсе не возникли бы.

Если говорить о роли государства в управлении экономикой, то тут существует множество теорий: от умеренных до радикальных. Наиболее радикальная либеральная теория — **монетаризм** — исходит из принципа наименьшего воздействия государства на экономику. Государство не должно вмешиваться в жизнь гражданского общества. Государственные расходы должны соответствовать доходам и быть минимальными. Экономика развивается самостоятельно под воздействием рыночных факторов.

Наиболее радикальной **государственнической теорией** является теория, реализованная в СССР, где все народное хозяйство было превращено в одно гигантское предприятие, которое управлялось административными распорядительными способами.

Существует промежуточная теория между двумя упомянутыми радикальными — **кейнсианство** (наиболее известная в связи с «Новым курсом» американского президента Рузвельта в 30-х годах XX в.) исходит из того, что государство должно активно вмешиваться в экономику с целью предотвращения кризисов. Основной способ воздействия — насильственное перераспределение национального богатства в пользу широких слоев населения с целью создания платежеспособного спроса, установление высокой минимальной зарплаты, организация общественных работ, жесткий контроль банковской ставки, повышение налогов, стабильность банковской системы и желательная умеренная инфляция (чтобы побудить население покупать товары).

Тема 8. СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Понятие и сущность права

Право — явление сложное, многогранное, имеющее богатое понятийное выражение. Во-первых, выделяют право в общесоциальном смысле (моральное право, право народов и т.п.); во-вторых, выделяют право в специально-юридическом смысле, как юридический инструмент, связанный с государством.

Право (в сугубо юридическом смысле) — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений.

Признаки права:

- 1) волевой характер;
- 2) общеобязательность;
- 3) нормативность;
- 4) связь с государством;
- 5) формальная определенность;
- 6) системность.

При рассмотрении *сущности права* важно учитывать два аспекта:

- 1) то, что любое право есть прежде всего регулятор (формальная сторона);

2) то, чьи интересы обслуживает данный регулятор (содержательная сторона).
Можно выделить следующие *подходы к сущности права*:

— *классовый*, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса (здесь право используется в узких целях как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса);

— *общесоциальный*, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества (здесь право используется в более широких целях как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии и т.п.).

Наряду с этими основными можно выделить и *религиозный*, и *национальный*, и *расовый*, и *иные подходы к сущности права*, в рамках которых соответственно религиозные, национальные и расовые интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях и нормативных договорах.

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

Понятие права в объективном и субъективном смысле

В юридической науке и практике традиционно различают право в объективном и субъективном смысле.

Объективное право (или собственно право) — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений. Объективное право — это законодательство, юридические обычаи, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

Субъективное право — это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица. Субъективными правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т.п.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

Если объективное право — это юридические нормы, выраженные в тех или иных формах, то субъективное право — это те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и в пределах права объективного.

Вместе с тем не следует забывать, что не государство создает и предоставляет личности права, а она сама их имеет от рождения и обязанность государства — признавать и защищать эти права.

Подразделение права на объективное и субъективное коренится в самой жизни, поэтому всегда надо знать, идет ли речь о праве в смысле юридических норм или в смысле наличных прав участников общественных отношений.

Основные концепции правопонимания:

Естественно-правовая теория

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в период буржуазных революций XVII—XVIII в. Представители: Гоббс, Локк и др.

Основные идеи:

1) в рамках данной доктрины разделяются право и закон (наряду с позитивным правом, т.е. законами, принимаемыми государством, существует высшее, подлинное, естественное право, свойственное человеку от рождения. Это так называемое неписаное право, под которым понимается совокупность естественных и неотъемлемых прав человека и которое выступает критерием права позитивного, ибо не всякий закон содержит в себе право);

2) отождествляются право и мораль (по мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство, составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы);

3) источник прав человека находится не в законодательстве, а в самой человеческой природе; эти права приобретаются от рождения либо от бога.

Достоинства:

— это революционная, прогрессивная доктрина, под флагом которой совершались буржуазные революции, приводившие на смену отжившим феодальным отношениям новый, более свободный строй;

— в ней верно замечено, что законы могут быть неправовыми, которые должны приводиться в соответствие с правом, т.е. с такими нравственными ценностями, как справедливость, свобода, равенство и т.п.;

— провозглашает источником прав человека природу либо бога и тем самым выбивает теоретическую почву у произвола чиновников и государственных структур.

Слабые стороны:

— такое понимание права (как абстрактных нравственных ценностей) уменьшает его формально-юридические свойства, в результате чего теряется четкий критерий законного и противозаконного, поскольку весьма непросто определить это с позиций справедливости, представление о которой может быть разным у различных людей;

— такое понимание связано не столько с правом, сколько с правосознанием, которое действительно может быть разным у различных людей.

Историческая школа права

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в конце XVIII — начале XIX в. Представители: Гуго, Савиньи, Пухта и др.

Основные идеи:

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

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

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

Достоинства:

— впервые наиболее основательно было обращено внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворческом процессе;

— справедливо подчеркивается естественность развития права, т.е. тот факт, что законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению;

— верно подмечены преимущества правовых обычаев, как проверенных временем и стабильных правил поведения.

Слабые стороны:

— данная теория во время своего возникновения выступила как реакция на естественно-правовую доктрину, как идеология феодализма, уже отживающего строя;

— ее представители переоценивали роль правовых обычаев в ущерб законодательству: между тем в новых экономических условиях обычаи уже не справлялись с полноценным упорядочением рыночных отношений.

Нормативистская теория права

Данная теория наиболее логически законченную форму получила в XX в. Представители: Штаммлер, Новгородцев, Кельзен и др.

Основные идеи:

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

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

3) по Кельзену, бытие права принадлежит сфере должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм должностования, и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в чистом виде, вне связи с политическими, социально-экономическими (и другими сущими) оценками.

Достоинства:

— верно подчеркивается такое определяющее свойство права, как нормативность, и убедительно доказывается необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы;

— нормативность в данном подходе органически связана с формальной определенностью права, что существенно облегчает возможность руководствоваться юридическими требованиями (в силу более четких критериев) и позволяет субъектам знакомиться с содержанием последних по тексту нормативных актов;

— признаются широкие возможности государства влиять на общественное развитие, ибо именно государство устанавливает и обеспечивает основную норму.

Слабые стороны:

— слишком значителен крен к формальной стороне права, что повлекло за собой игнорирование его содержательной стороны (прав личности, нравственных начал юридических норм, соответствия их объективным потребностям общественного развития и т.п.). Поэтому представители данной теории недооценивают связь права с социально-экономическими, политическими и духовными факторами, т.е. излишне очищают от них право;

— признавая тот факт, что основную норму принимает законодатель, Кельзен преувеличивает роль государства в установлении эффективных юридических норм. В силу разных причин оно может удовлетворяться и устаревшими нормами, и однозначно произвольными.

Марксистская теория права

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в XIX—XX в. Представители: Маркс, Энгельс.

Основные идеи:

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

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

3) право представляет собой социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право — это такие нормы, которые устанавливаются и охраняются государством.

Достоинства:

— в связи с тем что представители данной теории право понимали как закон (т.е. как формально определенный нормативный акт), они выделяли четкие критерии правомерного и противоправного;

— показали зависимость права от социально-экономических факторов, наиболее существенно влияющих на него;

— обратили внимание на тесную связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает его.

Слабые стороны:

— преувеличивали роль классовых начал в праве в ущерб началам общечеловеческим, ограничивая жизнь права историческими рамками классового общества;

— слишком жестко связывали право с материальными факторами, с экономическим детерминизмом.

Психологическая теория права

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Петражицкий, Росс, Рейснер и другие.

Основные идеи:

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

2) понятие и сущность права выводятся, прежде всего, не через деятельность законодателя, а через психологические закономерности — правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т.е. представляют собой переживания чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);

3) все правовые переживания делятся на два вида — переживания позитивного (установленного государством) и интуитивного (личного, автономного) права. Последнее может быть не связано с первым. Интуитивное право в отличие от позитивного выступает подлинным регулятором поведения и поэтому должно рассматриваться как действительное право. Так, разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т.п., которые соответственно формируют игорное право, детское право и т.д.

Достоинства:

— обращено внимание на психологические процессы, которые тоже выступают реальностью наряду с процессами экономическими, политическими и пр. Поэтому нельзя издавать законы без учета социальной психологии, нельзя применять их, не учитывая психологическую структуру индивида;

— повышает роль правосознания в правовом регулировании и в правовой системе общества;

— источник прав человека здесь выводится не из законодательства, а из психики самого человека.

Слабые стороны:

— осуществлен слишком сильный крен в сторону психологических факторов в ущерб другим (социально-экономическим, политическим и т.п.), от которых тоже зависит природа права:

— в связи с тем что подлинное право (интуитивное) практически оторвано от государства и не имеет формально определенного характера, в данном подходе отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного, законного и незаконного.

Социологическая теория права

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Эрлих, Жени, Муромцев и другие.

Основные идеи:

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

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

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

Достоинства:

— такое понимание ориентирует на реализацию права, на сущее, где оно обретает практическое осуществление;

— совершенно обоснованно отмечается приоритет общественных отношений, как содержания, над правовой формой;

— эта теория хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику, с децентрализацией управления.

Слабые стороны:

— если под правом понимать реализацию законов, реальный правопорядок, то теряются четкие критерии правомерного и неправомерного, ибо сама по себе реализация может быть как законной, так и противозаконной;

— в силу переноса центра тяжести правотворческой деятельности на судей и администраторов увеличивается опасность некомпетентного и откровенного произвола со стороны нечистоплотных должностных лиц.

Принципы права: понятие и виды

Принципы права — это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

Они выражают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

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

К общеправовым принципам относят:

- 1) справедливость;
- 2) юридическое равенство граждан перед законом и судом;
- 3) гуманизм;
- 4) демократизм;
- 5) единство прав и обязанностей;

б) сочетание убеждения и принуждения и т.п.

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

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

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются *отраслевыми*. К ним относятся: в гражданском праве — принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном процессе — презумпция невиновности и т.п.

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

Функции права: понятие и классификация

Функции права — это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

С помощью понятия функции права можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие. Функции права рассматривают в двух плоскостях в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких). Если следовать *широкому смыслу функций права*, то среди них можно выделить, например, такие, как экономическая (право упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности и т.п.), политическая (регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.), воспитательная (отражает определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, связана с формированием у субъектов мотивов правомерного поведения), коммуникативная (выступает способом связи между субъектом и объектом управления).

На *специально-юридическом уровне* право выполняет регулятивную и охранительную функции.

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

Охранительная функция осуществляется с помощью правовых ограничений — обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений — и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи.

Тема 9. ЛИЧНОСТЬ, ПРАВО, ГОСУДАРСТВО

Правовой статус личности: понятие, структура, виды

Правовой статус — это юридически закрепленное положение субъекта в обществе. Правовой статус фиксирует по сути дела фактический (социальный) статус лица, его реальное положение в обществе. Правовой статус есть признанная конституцией и законодательством совокупность прав и обязанностей субъектов, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, с помощью которых они выполняют свои социальные роли. Именно права и обязанности составляют ядро правового статуса. В структуре последнего выделяют такие элементы:

- 1) права и обязанности;
- 2) законные интересы;
- 3) правосубъектность;
- 4) гражданство;
- 5) юридическая ответственность;
- 6) правовые принципы и т.п.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным. Эти виды отражают собой соотношение таких философских категорий, как общее, особенное и отдельное.

Общий статус — это статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции. Он является одинаковым для всех граждан РФ.

Специальный статус фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны, бизнесменов, адвокатов и т.д.), обеспечивает возможность выполнения их специальных функций.

Индивидуальный статус выражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, стаж и т.п.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

Соотношение и взаимосвязь государства и права

Единство состоит в том, что государство и право:

- 1) возникают и развиваются совместно;
- 2) имеют одинаковые подходы к сущности и типологии;
- 3) выступают средствами управления, инструментами власти;
- 4) призваны сочетать и обеспечивать личные, групповые и общественные интересы;
- 5) основаны на едином базисе, определяются социально-экономическими и духовными факторами и т.п.

Различия между государством и правом:

- 1) если государство есть особая организация политической власти, то право есть социальный регулятор;
- 2) если государство выражает силу, то право — волю;
- 3) если первичным элементом государства является государственный орган, то первичным элементом права — норма;
- 4) они также не совпадают по формам, функциям и т.д.

Взаимодействие государства и права:

— с одной стороны, воздействие государства на право состоит в том, что первое формирует, изменяет, отменяет второе (правотворчество), а также реализует и охраняет его (правоприменение);

— с другой стороны, право воздействует на государство, упорядочивая деятельность государственного аппарата, устанавливая компетенцию его органов.

Выделяют два основных типа *взаимоотношений* между государством и правом:

1) когда государство стоит над правом, выступая определяющим фактором (характерно для антидемократических государств);

2) когда право стоит над государством, выступая его ограничителем (характерно для правовых государств).

Государство и личность: взаимная ответственность

Взаимная ответственность государства и личности — самостоятельный принцип правового государства. Еще И.Кант сформулировал эту идею так: каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения в отношении властвующего к точному и безусловному исполнению закона, что и властвующий в его отношении к гражданину.

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

Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушения или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся:

1) ответственность Правительства перед представительными органами;

2) дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением и пр.;

3) импичмент и т.п.

Формами контроля со стороны общественности за выполнением обязательств государственных структур могли бы быть референдумы, опросы, отчеты депутатов перед избирателями и т.д.

На тех же правовых началах строится и *ответственность личности перед государством*. Применение государственного принуждения должно носить

правовой характер, не нарушать меру свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

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

Правовое государство: понятие и принципы

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

Прообраз идеи правового государства возник, по сути дела, как противоядие от произвола, как реакция на деспотизм, тиранию.

Можно выделить *основных принципа* (две стороны сущности) правового государства:

1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, создание для личности режима правового стимулирования (социальная, содержательная сторона);

2) наиболее последовательное связывание с помощью права государственной власти, формирование для государственных структур правового режима ограничения (формально-юридическая сторона).

Первый принцип закреплён в статье 2 Конституции РФ, где установлено, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое государство должно последовательно исполнять свое главное предназначение — гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности. Речь идет о такой системе социальных действий, при которой права человека и гражданина являются первичными, естественными, в то время как возможность осуществления функций государственной власти выступает вторичной, производной.

Правовой наукой ныне в виде естественных признается система гражданских (личных), политических, экономических, социальных и культурных прав личности, которые содержатся во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. и в других международных актах.

Второй основной принцип воплощается в жизнь с использованием следующих способов, выступающих в качестве самостоятельных принципов:

— *разделения власти* на законодательную, исполнительную и судебную ветви с целью исключения злоупотреблений ею;

— *федерализма*, который дополняет горизонтальное разделение власти еще и разделением ее по вертикали;

— *верховенства закона* (закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти);

— *взаимной ответственности государства и личности* и т.д.

Кроме них можно выделить и другие принципы, которые в той или иной мере вытекают из вышеприведенных и создают для них обеспечивающий фон. Это: *высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе; наличие*

гражданского общества и осуществления контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права.

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

При всем многообразии принципов правового государства два из них все равно остаются главными, определяющими, которые необходимо рассматривать во взаимосвязи. Если анализировать первый (социальный, показывающий привлекательность, ценность идеи правовой государственности, ее самоцель) без второго (формально-юридического, олицетворяющего собой средства достижения названных привлекательных идеалов), то не ясно, как добиться наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина. Если же, напротив, брать за основу только формально-юридический аспект, тогда становится не совсем понятно, во имя чего и ради кого необходимо ограничивать государственную власть посредством права. Ведь такое ограничение — не самоцель. Можно его так ограничить, что государство вообще не выполнит ни одной из своих функций, и тогда гражданское общество от этого ничего не выиграет, а, наоборот, только проиграет.

Разделение властей как принцип правового государства

Главное требование принципа разделения властей, сформулированное еще Д.Локком и Ш.Монтескье, заключается в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы, учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путем принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающей гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных). Причем каждая из этих властей, являясь самостоятельной и взаимосдерживающей друг друга, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

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

Так, применительно к *законодательной власти* используется довольно жесткая юридическая процедура законодательного процесса, которая регламентирует основные его стадии. В системе противовесов важную роль призван играть Президент, который имеет право применить отлагательное вето при успешных решениях законодателя. Деятельность Конституционного Суда РФ также можно рассматривать в качестве правосдерживающей, ибо он имеет право блокировать все антиконституционные акты.

В отношении *исполнительной власти* используются ограничения ведомственного нормотворчества и делегированного законодательства, запреты на принятие ею актов, затрагивающих такие отношения, которые должны быть урегулированы только законом. Сюда можно отнести сроки президентской власти, импичмент, вотум недоверия Правительству, запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью.

Для *судебной власти* тоже есть свои правоограничивающие средства, выражающиеся в Конституции, процессуальном законодательстве, в его гарантиях, принципах: презумпции невиновности, праве на защиту, равенстве граждан перед законом и судом, гласности и состязательности процесса, отводе судей и т.п.

Кроме всего прочего, фиксируются *правоограничения*, которые запрещают осуществлять функции, принадлежащие по закону другому органу. Деятельность государственных структур должна ограничиваться их компетенцией, которая основывается на принципе «дозволено только то, что прямо разрешено законом».

Тема 10. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ

Социальные и технические нормы, их особенности и взаимосвязь

Общество не может существовать без регулирования, под которым понимается упорядочение поведения людей в различных сферах жизнедеятельности. Упорядочение осуществляется с помощью социальных норм.

Социальные нормы — это правила поведения, которые:

- 1) обращены к индивидуально-неопределенному кругу лиц;
- 2) регулируют общественные отношения (т.е. отношения между людьми и их объединениями). Они обусловлены уровнем развития общества.

Виды социальных норм: *нормы этикета, обычаи, традиции, обряды и ритуалы, корпоративные нормы, нормы морали, нормы права.*

Социальные нормы различаются между собой способами их установления и обеспечения (охраны). Меньшее значение имеет форма закрепления (устная или письменная). Напр., источником права может быть неписанный обычай (напр., в Великобритании). Нормы морали могут быть записаны, напр., в Новом Завете.

Нормы этикета складываются стихийно с целью облегчения общения между людьми. Они не охраняются, а обеспечиваются автоматически, человеку выгодно соблюдать эти нормы, так как несоблюдение этикета усложнит общение.

Обычаи являются правилами поведения формируемыми в результате неоднократного повторения, часто исполняемые в силу привычки. Они никак не охраняются, а выполняются добровольно, так как их соблюдение упрощает жизнь человека. Норма обычая может превратиться в правовую норму. Это происходило на историческом этапе формирования обычного права

(Гражданский кодекс РФ предусматривает, что суд применяет обычаи делового оборота, если данное отношение не урегулировано нормативно-правовым актом или договором).

Традиции являются своеобразным продолжением обычаев, передаваемых из поколения в поколение (более длительные во времени существования, напр., восточные традиции).

Обряды и ритуалы могут складываться стихийно, могут устанавливаться религиозными и иными организациями, они могут охраняться установившими их организациями, а могут и вовсе не охраняться.

Корпоративные нормы устанавливаются общественными объединениями и охраняются этими объединениями.

Нормы морали складываются стихийно на основе господствующих в обществе религиозных и этических идеалов, представлений о добре и зле. Охраняются они моральной санкцией (напр., в виде осуждения со стороны окружающих или наложения епитимьи, отлучением от церкви и др.). Наряду со всеобщей моралью имеется профессиональная этика, напр. врачебная, педагогическая, судебская и т.п. Иногда ее несоблюдение влечет правовые последствия, напр., судья может быть отстранен от должности. Для того чтобы аморальный поступок повлек правовые последствия, необходима правовая норма, которая отсылала бы к нормам морали.

Нормы права устанавливаются государством, в том числе и путем государственного принуждения.

В отдельную группу необходимо выделить **технические нормы**, которые не являются социальными нормами и регулируют не общественные отношения между людьми, а поведение лица в отношении какого-либо технического устройства. Они содержатся, напр., в инструкции к любой технике. Утверждаются они, как правило, не государством, а изготовителем устройства. Однако несоблюдение этих норм может повлечь правовые последствия. Напр., может быть утрачено право на бесплатный ремонт техники. Иногда несоблюдение технических норм может повлечь и уголовную ответственность, если в результате наступили тяжкие последствия. Но для того, чтобы наступили правовые последствия в результате несоблюдения технических норм, необходима правовая норма, устанавливающая такие последствия. В таком случае технические нормы становятся **техничко-юридическими** (т.е. это такие технические нормы, с несоблюдением которых правовая норма связывает наступление правовых последствий).

Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие и противоречия

Мораль — это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого и т.п.

Мораль и нравственность можно рассматривать в качестве синонимов. *Этика* же есть наука о морали (нравственности).

Единство между правом и моралью:

1) в системе социальных норм они выступают самыми универсальными, распространяющимися на все общество;

2) у них единый объект регулирования — общественные отношения;

3) исходят в конечном счете от общества.

Различия между правом и моралью:

1) по происхождению (если мораль возникает вместе с обществом, то право — вместе с государством);

2) по форме выражения (если мораль содержится в общественном сознании, то право — в специальных нормативных актах, имеющих письменную форму);

3) по сфере действия (если мораль может регулировать практически все общественные отношения, то право — наиболее важные и только те, которые в состоянии упорядочить);

4) по времени введения в действие (если моральные нормы вводятся в действие по мере их осознания, то правовые — в конкретно установленный срок);

5) по способу обеспечения (если нормы морали обеспечиваются мерами общественного воздействия, то нормы права — мерами государственного воздействия);

6) по критериям оценки (если нормы морали регулируют общественные отношения с позиции добра и зла, справедливого и несправедливого, то нормы права — с точки зрения законного и незаконного, правомерного и неправомерного).

Право и мораль взаимодействуют между собой в процессе упорядочения общественных отношений. Их требования во многом совпадают: то, что осуждает и поощряет право, осуждает и поощряет, как правило, и мораль. И наоборот. Многие правовые нормы вытекают из нравственных (не убий, не укради и т.п.).

Вместе с тем возможны и противоречия между ними, когда одна и та же ситуация может регулироваться по-разному со стороны права и морали. Причины противоречий могут быть объективные (существующие различия между правом и моралью) и субъективные (право меняется быстрее морали и подчас с ней не согласуется в силу определенных идеологических, конъюнктурных моментов).

Тема 11. НОРМЫ ПРАВА

Понятие и признаки нормы права

Норма права — это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на регулирование общественных отношений.

Юридическая норма — первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления.

Из этого не следует, однако, что понятия «право» и «норма права» совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть.

К признакам нормы права относят:

1) общеобязательность (она представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей);

2) формальная определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего определяет рамки деяний субъектов);

3) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия — принуждением и стимулированием);

4) предоставительно-обязывающий характер (она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права);

5) микросистемность (она выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция

Структура нормы права

Выступая клеточкой права, норма в то же время представляет собой такое образование, которое обладает специфическим внутренним строением, своеобразной организацией.

Структура юридической нормы — это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Данная структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимосвязаны.

Таких частей три:

1) *гипотеза* — элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов;

2) *диспозиция* — элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром;

3) *санкция* — элемент нормы права, предусматривающий последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными — *меры наказания*, так и позитивными — *меры поощрения* (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником).

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

Проблема структуры правовой нормы является дискуссионной. Одни авторы считают, что норма права состоит "из двух частей — гипотезы и диспозиции или диспозиции и санкции. Большинство же ученых-юристов придерживаются трехзвенной структуры правовой нормы, состоящей из рассмотренных выше элементов (гипотезы, диспозиции, санкции).

Предоставительно-обязывающий характер правовых норм

Рассматривать данный вопрос необходимо с определения понятия «норма права» и перечисления его основных признаков. Одним из них и выступает предоставительно-обязывающий характер правовой нормы.

Названный признак означает, что норма не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанности без права. Вот почему можно назвать благами пожеланиями те права, которые не обеспечены реальными обязанностями соответствующих лиц.

Предоставительно-обязывающий характер не у всех юридических норм выражен одинаково:

— четко он виден прежде всего в регулятивных нормах (гражданских, трудовых, семейно-брачных и т.п.), в которых фиксируются как права, так и обязанности субъектов;

— в охранительных же нормах (уголовных, административных и т.д.) больший упор делается на воплощение запретов и обязанностей;

— в декларативных и дефинитивных нормах предоставительно-обязывающий характер выражен слабо, ибо они не являются конкретными правилами поведения.

При рассмотрении предоставительно-обязывающего характера юридических норм важно иметь в виду, что права и обязанности не всегда могут содержаться в одной статье нормативного акта.

Нередко право закреплено в одной статье, а обязанность — в другой статье этого же нормативного акта или даже в статье иного нормативного акта.

Кроме того, в статье закона могут конкретно указываться только права, а обязанности подразумеваться, вытекать из содержания закона. Может быть и наоборот, когда указываются лишь обязанности, а права подразумеваются.

Данный признак выступает своеобразным проявлением такого принципа права, как единство прав и обязанностей.

Соотношение нормы права и статьи нормативного акта

Норма права и статья нормативного акта не тождественны, нередко они могут не совпадать. Норма права — это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а статья законодательного акта — форма выражения государственной воли, средство воплощения нормы права.

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве ее формы. Излагая правило поведения, законодатель:

— может все три элемента логической структуры нормы права включить в одну статью нормативного акта;

— может в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм;

— может элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;

— может элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов.

По способам изложения возможны три варианта *соотношения нормы права и статьи нормативного акта*:

1) прямой способ имеет место тогда, когда норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта;

2) отсылочный (ссылочный) способ имеет место тогда, когда статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта;

3) бланкетный способ имеет место тогда, когда статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду каких-то нормативных актов, правил.

Классификация норм права

Классификация позволяет четко обозначить место и роль юридических норм в системе правового регулирования, глубже познать их природу и назначение.

Выделяют следующие *основные виды правовых норм*:

1) в зависимости от функциональной роли они разделяются на:

— *исходные нормы*, которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления (это, например, декларативные нормы, провозглашающие принципы; дефинитивные нормы, содержащие определения конкретных юридических понятий, и т.п.);

— *общие нормы*, которые присущи общей части той или иной отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;

— *специальные нормы*, которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей и т.д. (они детализируют общие, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности);

2) в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевой принадлежности) они разделяются на *конституционные, гражданские, административные, земельные* и т.п.;

3) в зависимости от их характера — *материальные* (уголовные, аграрные, экологические и пр.) и *процессуальные* (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные);

4) в зависимости от методов правового регулирования на:

— *императивные* (содержащие властные предписания);

— *диапозитивные* (содержащие свободу усмотрения);

— *поощрительные* (стимулирующие социально полезное поведение);

— *рекомендательные* (предлагающие наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения);

5) в зависимости от времени действия — на *постоянные* (содержащиеся в законах) и *временные* (содержащиеся, например, в Указе Президента о введении чрезвычайного положения в определенном регионе в связи со стихийным бедствием).

Тема 12. ФОРМЫ (ИСТОЧНИКИ) ПРАВА

Понятие и виды форм (источников) права

Формы (источники) права — это способ выражения во вне государственной воли, юридических правил поведения.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо рассмотреть соотношение понятий «форма права» и «источник права».

Если исходить из общепринятого значения слова «источник», как всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки, то применительно к юридическим явлениям следует понимать под *источником права* три фактора:

1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.д.);

2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения, правовые доктрины, правовая идеология, правосознание и т.д.);

3) источник в формально-юридическом смысле — это определенные субъекты, формирующие право (монарх, парламент, народ на референдуме и т.д.). Источники могут быть различными, но право всегда облекается в определенную форму.

Выделяют четыре основные формы права:

— *правовой обычай* — это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям (например, согласно ст. 5 ГК РФ, отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота);

— *юридический прецедент* — это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел (распространен преимущественно в странах правовой семьи общего права — Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии);

— *нормативный договор* — соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г., Коллективный трудовой договор и т.д.);

— *нормативный акт* — это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. (К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т.д.).

Понятие и виды нормативных актов

Нормативные акты издаются органами, обладающими нормотворческой компетенцией, в строго установленной форме.

По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две большие группы: законы и подзаконные акты.

Закон — это нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Виды законов:

1) Конституция (основной закон) — основополагающий учредительный политико-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные органы государственной власти;

2) федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией;

3) федеральные законы — акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества;

4) законы субъектов Федерации — издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую территорию.

Подзаконные акты — это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы.

Виды подзаконных актов:

1) указы и распоряжения Президента (вторые в отличие от первых принимаются больше по процедурным, текущим вопросам);

2) постановления и распоряжения Правительства — акты исполнительного органа государства, наделенного широкой компетенцией по управлению общественными процессами;

3) приказы, инструкции, положения министерств, ведомств, государственных комитетов регулируют, как правило, общественные отношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполнительной структуры;

4) решения, распоряжения, постановления местных органов государственной власти и управления;

5) нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов;

6) локальные нормативные акты — нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации (например, правила внутреннего трудового распорядка).

Понятие, признаки и виды законов

Важно проанализировать *признаки закона*:

1) он принимается только органом законодательной власти или референдумом;

2) порядок его подготовки и издания определяется Конституцией, соответствующим законом и регламентом парламента;

3) в идеале он должен выражать волю и интересы народа;

4) он обладает высшей юридической силой и все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чем не противоречить;

5) он регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения.

Именно данные признаки и выделяют закон в системе иных нормативных актов и придают ему качество верховенства. Изменить или отменить закон вправе только тот орган, который его принял, причем в строго оговоренном порядке.

Классификация законов может проводиться по различным основаниям:

— по их юридической силе (Конституция, федеральный конституционный закон, федеральный закон, закон субъектов Федерации);

— по субъектам законотворчества (принятые в результате референдума или законодательным органом);

— по предмету правового регулирования (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.п.);

— по сроку действия (постоянные законы и временные) и т.д. Выделяют также чрезвычайные, бюджетные, тематические, органические (кодификационные) и иные законы.

Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъективные пределы своего функционирования.

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Законы вступают в силу одновременно на всей территории страны по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу.

Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу.

Придание закону обратной силы возможно в двух случаях:

1) если в самом законе об этом сказано;

2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность. Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие) на следующих основаниях:

— по истечении срока действия акта, на который он был принят;

— в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена);

— на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией государства понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами страны.

С вышеизложенными проблемами тесно связано *действие акта по кругу лиц*. На территории государства нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц.

Тема 13. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

Правотворчество: понятие, принципы, виды

Правотворчество — это деятельность прежде всего государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Правотворчество характеризуется тем, что:

— оно представляет собой деятельность активную, творческую, государственную;

— основная его продукция — юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах;

— это важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения;

— уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов — это показатель цивилизованности и демократии общества.

Правотворчеству присущи *следующие принципы*:

— *научность* (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т.п.);

— *профессионализм* (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди — юристы, управленцы, экономисты и др.);

— *законность* (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции и иных законов);

— *демократизм* (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе);

— *гласность* (означает открытость, прозрачность правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации).

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на такие виды:

1) непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума (всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни);

2) правотворчество государственных органов (например, Парламент);

3) правотворчество отдельных должностных лиц (например, Глава государства, министры);

4) правотворчество органов местного самоуправления.

Понятие и стадии законотворчества

Законотворческий процесс — главная составная часть правотворческого процесса, его сердцевина. Именно принятие законов прежде всего характеризует данный процесс в целом. Кроме законов продукцией правотворчества выступают подзаконные нормативные акты, правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты.

Законотворчество — сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии (на примере Российской Федерации):

1) *законодательная инициатива* — закрепленное право определенных субъектов внести предложение об издании закона и соответствующий законопроект в законодательный орган. Право законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но принять или отклонить его — право законодателя. Право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ, Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ;

2) *обсуждение законопроекта* — важная стадия, которая начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

3) *принятие закона*, что достигается с помощью двух механизмов голосования (простым большинством и квалифицированным). Принятие закона — главная стадия, которая в свою очередь распадается на три подстадии:

а) *принятие закона Государственной Думой* (федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т.е. 50% + 1 голос; федеральные конституционные законы считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы);

б) *одобрение закона Советом Федерации* («федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации»; «федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации»);

в) *подписание закона Президентом РФ* (Президент в течение четырнадцати дней подписывает одобренный закон и обнародует его);

4) *опубликование закона* (как правило, федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ; неопубликованные законы не применяются).

Систематизация нормативных актов: понятие и виды

Систематизация — это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, для удобства пользования им.

Выделяют такие виды систематизации:

1) *инкорпорация* — форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет

свое самостоятельное юридическое значение. Принципы инкорпорации: хронологический (по времени их принятия), тематический (по определенной тематике) и др. Инкорпорация — самый простой вид систематизации;

2) *консолидация* — форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их относимости к одному виду деятельности (охрана природы, образование и т.п.);

3) *кодификация* — форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший правовой материал, противоречия в нормах, создаются новые правила поведения, обеспечиваются их согласованность, логичность. Поэтому кодификация — способ проработанности, наиболее сложный и трудоемкий вид систематизации.

Юридическая техника

Юридическая техника — это система средств, правил и приемов подготовки и упорядочения правовых актов, применяемая в целях обеспечения их совершенства и повышения эффективности.

Основным объектом юридической техники является текст правовых актов, информационное воплощение юридических предписаний. При их принятии важно учитывать, чтобы содержание таких предписаний (дух) и форма (буква) соответствовали друг другу, чтобы не было неясности, двусмысленности.

Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно уровень юридической техники символизирует определенный уровень правовой культуры конкретного общества.

К техническим средствам относят юридические термины (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта) и юридические конструкции (специфическое строение нормативного материала, складывающееся из определенного сочетания субъективных прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлении, наказаний и т.п.).

К техническим правилам относят:

1) ясность и четкость, простоту и доступность языка правовых актов;

2) сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;

3) последовательность в изложении юридической информации;

4) взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

К техническим приемам относят способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т.п.), структурную организацию правового акта (вводная часть — преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т.д.).