

БУЖОР ВАЛЕРИЙ ГЕОРГИЕВИЧ

**ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА
И ГОСУДАРСТВА**

курс лекций

Измаил - 2008

ББК***

Одобрено ***

Рецензенты:

Гуцуляк В.И. кандидат юридических наук, профессор (Молдова);

Петров В.С. кандидат юридических наук, доцент (Украина);

Плешаков В.И. Доктор юридических наук, профессор (Россия)

Бужор В.Г.: *Общая теория права и государства: Курс лекций.*
Измаил, 2008. - 254 стр.

ISBN ***

© Бужор В. Г.

© Измаильский институт водного транспорта

Лекция 1

ПРЕДМЕТ И МЕТОД ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

1. Предмет общей теории права и государства
2. Метод общей теории права и государства
3. Место общей теории права и государства в системе юридических наук

1. Предмет общей теории права и государства

Общая теория права и государства – фундаментальная учебная и научная дисциплина, которая вводит студента в мир права и государства, закладывает основы юридического мировоззрения, политической и правовой культуры. Она дает будущему юристу общетеоретические знания, необходимые как для изучения других юридических дисциплин, так и для практической работы. Студент также знакомится с научным подходом к изучению и пониманию права и государственно-правовых явлений, изучает закономерности исторического движения и функционирования права и государства, их взаимосвязи и взаимозависимости.

Общая теория права и государства *как наука* имеет своей основной *целью* приращение научного знания о таких социальных явлениях как право и государство на основе определенных методов, т.е. совокупности приемов, способов познания, творческое применение которых значительно увеличивает возможности познающего субъекта постигать истину, получать достоверные и объективные знания. Тео-

рия права и государства ставит задачу выработать и теоретически систематизировать объективные знания о праве и государстве, объективно, верно и по возможности полно раскрыть природу права и государства.

Целью общей теории права и государства как *учебной дисциплины* является изучение базовых юридических понятий и категорий, создающих основу как для дальнейшего изучения специальных, отраслевых и прикладных юридических дисциплин, так и для будущей профессиональной деятельности.

Предмет общей теории права и государства представляет собой систему общих закономерностей возникновения, развития и функционирования права и государства, а также иных закономерностей (экономических, политических, социологических), которые влияют на действие и развитие права и государства как явления общественной жизни. В то же время, совокупность явлений и процессов объективной реальности, которую изучает общая теория права и государства в процессе познания своего предмета, понимается как *объект* данной науки.

Изложенные выше положения позволяют очертить круг проблем, входящих в орбиту изучения данной науки и учебной дисциплины.

Во-первых, это правовые и государственные явления, закономерности их возникновения и развития; объективные социальные закономерности, определяющие особые свойства, черты, признаки права и государства, их взаимосвязь и взаимодействие, их задачи и социальное предназначение.

Во-вторых, это правовые и государственно-властные отношения, правовые и государственные явления, категории и понятия, которые позволяют познать сущность, содержание и формы права и государства, совершенствовать их служебную роль в обществе, их управленческие, регулятивные и охранительные функции, использовать право и государство в целях реформирования экономических основ общественной жизни, преобразования общественно-политических процессов, ориентиров и ценностей. Сюда входят как правовые категории (например, правоотношения и реализация права, правопорядок и законность,

правовые системы и формы права и т.п.), так и категории и понятия государственоведения (форма правления и форма государства, политический режим и государственный аппарат).

В-третьих, это не только реальные государственно-правовые отношения, процессы, явления и категории, но и представления людей на этот счет. Право, государственная власть, законодательство, правовые отношения существуют и строятся существенным образом в соответствии с определенными представлениями людей, связаны с их сознанием, психологией, идеологией. Общую теорию права и государства при этом интересует не только правосознание общества в целом, но и правосознание групповое, индивидуальное, а в особенности профессиональное правосознание должностных лиц, представителей власти, юристов практиков, правоведов.

В процессе изучения общей теории права и государства постоянно придется иметь дело с научными понятиями и категориями как содержательными образами, в которых отражены реальные процессы из жизни права и государства. *Понятийно-категориальный аппарат общей теории права и государства* – это система согласованных и взаимосвязанных понятий и категорий, которые необходимы для теоретического изучения таких социальных явлений как право и государство. Каждое понятие это не просто результат формальных определений частей государственно-правовой надстройки, а результат предметно-теоретической деятельности, отражающей объективные свойства права и государства.

В системе понятий теории права и государства главную теоретическую и познавательную роль играют наиболее общие понятия, именуемые категориями, которые являются результатом максимального обобщения: «государство», «сущность государства», «форма государства», «право», «сущность права», «функции права», «механизм государства», «источники права», «правонарушения», «юридическая норма», «правовые системы», «юридическая ответственность» и др.

Функции общей теории права и государства как науки таковы: познавательная, эвристическая, прогностическая, методологическая и практически-организаторская.

Познавательная функция выражается в познании и объяснении явлений и процессов правовой и государственной жизни общества. Общая теория права и государства не только изучает в обобщенном виде государственно-правовую надстройку, но и объясняет объективные процессы ее развития, выявляет, какие закономерности лежат в основе этих процессов, определяет их сущность и содержание.

Эвристическая функция. Общая теория права и государства не ограничивается познанием и объяснением основных закономерностей государственно-правовой действительности. Проникая вглубь познанных закономерностей, уясняя их тенденции и взаимосвязи с другими общественными явлениями, она открывает новые закономерности государственно-правовой жизни общества.

Прогностическая функция. Общая теория права и государства не только устанавливает реальность новых закономерностей, но и определяет устойчивые тенденции в развитии изучаемых ею явлений. Она конструирует научные гипотезы дальнейшего развития права и государства на основе адекватного отражения их объективных закономерностей. Истинность выдвигаемых ею гипотез проверяется практикой.

Методологическая функция. Общая теория права и государства формирует понятийно-категориальный аппарат (создание универсального юридического языка) и методы исследований общие для всех юридических наук.

Практически-организаторская функция. Общая теория права и государства призвана проявить себя в качестве инструмента преобразования государственной и правовой жизни, осуществить теоретический анализ юридической практики, формировать правосознание и правовую культуру субъектов права, разработать и внести рекомендации для практического решения текущих задач государственно-правового строительства.

Общая теория права и государства выполняет указанные функции применительно к предмету исследования, опираясь как на собственные результаты, так и на данные других юридических наук. Особенность функций общей теории права и государства состоит в том,

что они осуществляются в форме общетеоретического мышления, которое логическим путем выявляет причинные и функциональные связи государственно-правовых явлений, определяет общие закономерности их развития в освобожденном от исторических случайностей и отклонений виде.

2. Метод общей теории права и государства

Метод образует самостоятельный компонент общей теории права и государства. По своему непосредственному содержанию он представляет собой определенную совокупность приемов, способов познания предмета и объекта данной науки, содержание которых составляет набор правил, принципов, ориентирующих, как следует поступать познающему субъекту при осуществлении той или иной исследовательской процедуры. В конечном итоге совокупность приемов, способов, составляющих содержание метода общей теории права и государства, определяется основной задачей данной науки – воспроизвести ее предмет, познать право и государство как составные части общества и раскрыть законы, по которым данные явления возникли, развивались и действуют в современном обществе.

Необходимо различать такие качественно различные компоненты науки как *метод* и *методология*.

Метод – это необходимый компонент общей теории права и государства, представляющий собой целостную, сложную систему приемов, способов, используемых для познания предмета данной науки, раскрытия закономерностей функционирования и развития права и государства во всей их полноте и всесторонности.

Методология представляет собой учение о методах, особую науку, ставящую своей непосредственной задачей разработку и совершенствование системы приемов, способов научного познания. Например, методология права, будучи частью теории права или самостоятельной научной дисциплиной содержит знания о том: 1) какие приемы, способы научного познания надлежит использовать в познании предмета общей теории права; 2) какими приемами, способами поз-

нения следует проводить ту или иную исследовательскую процедуру; 3) каково содержание конкретных приемов, способов, использованных для познания права, его закономерностей; 4) каким образом взаимосвязаны методы в процессе познания, движения к новым знаниям, в процессе восхождения от конкретного к абстрактному и, наоборот, от абстрактного к конкретному.

Каждая наука в процессе познания своего предмета вырабатывает свой метод, при этом выбор конкретного метода, его приоритетное использование находятся в зависимости от предмета и задач исследования.

Известны следующие *методы изучения права и государства*: общенаучные и частные.

Общенаучные методы изучения права и государства:

- а) *Методы анализа и синтеза.*
- б) *Методы восхождения от простого к сложному.*
- в) *Индукция и дедукция.*

Индукция – умозаключение от фактов к некоторой гипотезе (общему утверждению); вид рациональной оценки фактов, обобщение, опытная истина, эмпирический закон, позволяющий с некоторой вероятностью предвидеть или предсказывать явление. *Дедукция* – вывод по правилам логики; цепь умозаключений (рассуждение), звенья которой (высказывания) связаны отношением логического следования. Посылками дедукции являются аксиомы, имеющие характер общих утверждений (общее), а концом – следствия из посылок, теоремы (частное). Если посылки дедукции – истина, то истина и её следствия. Дедукция – основное средство доказательства.

Частные методы изучения права и государства делятся на специальные неюридические и специальные юридические.

Специальные неюридические методы:

- а) *статистические методы;*
- б) *методы системного анализа;*
- в) *социологические методы;*
- г) *математические и кибернетические методы;*
- д) *психологические методы.*

3. Место общей теории права и государства в системе юридических наук

Специальные юридические методы представлены формально-логическим, сравнительно-правовым и исторически-правовым методом.

а) *Формально-логический метод* заключается в изучении, комментировании, систематизации, толковании форм действующего права. Формальный метод представляет собой обязательную необходимую ступень в научном познании права и государства, т.к. помогает описать, обобщить, классифицировать, систематизировать, передать полученные знания ясным, вполне определенным образом. Этот метод позволяет формировать понятия, отражающие явления в целом либо отдельные общие стороны права и государства, выявлять свойства правовых и государственных явлений.

б) *Сравнительно-правовой метод*. В государственно-политической и правовой практике невозможно без сопоставления сходных объектов познания, существующих одновременно или раздельно в известном периоде времени. Сравнению могут быть подвергнуты государства или правовые системы различных исторических типов, различных стран и континентов, одной и той же страны на разных этапах ее существования, при этом для поиска истины необходимо анализировать количественные и качественные стороны объекта, теоретические и эмпирические его характеристики.

в) *Исторически-правовой метод* – способ познания права и государства, исторических, политических и правовых учений, то есть закономерностей становления и развития права и государства.

3. Место общей теории права и государства в системе юридических наук

Общая теория права и государства входит в систему юридических наук, объединенных общим понятием – юриспруденция. Это объясняется тем, что право и государство – явления сложные и многогранные, имеющие непосредственное отношение к различным сторонам общественной жизни. Изучить их в рамках одной науки невозможно. Поэтому неизбежна специализация научных знаний о различных областях правовой и государственной жизни общества. На этой осно-

ве происходит классификация юридических наук по определенным отраслям знания о праве и государстве.

Систему юридических наук можно подразделить на:

- а) фундаментальные юридические науки (теория права и государства, история права и государства, история правовых учений);
- б) отраслевые юридические науки;
- в) специальные науки (судебная бухгалтерия, криминалистика, криминология);
- г) международное право (публичное и частное).

Общность теории права и государства и историко-юридических наук состоит в том, что они рассматривают государство и право в целом; изучают все ранее существовавшие государства и правовые системы; исследуют причины возникновения права и государства и закономерности их развития. Различие общей теории и истории права и государства выражается в том, что история изучает процесс исторического развития государственных и правовых форм жизни конкретных стран в хронологическом порядке. Теория же изучает исторический процесс развития права и государства в обобщенном виде, дает теоретическое обобщение этих процессов (закономерностей происхождения права и государства, сущности права и государства, механизма правового регулирования и т.д.). Взаимодействие теории права и государства и исторических юридических наук проявляется в том, что глубокое изучение и обобщение исторического материала необходимо для более полного и всестороннего исследования общетеоретических государственно-правовых проблем и определения закономерностей исторического развития права и государства. В свою очередь, история права и государства опирается на выводы и обобщения, которые дает теория права и государства.

Общая теория права и государства изучает основные общие закономерности правовых и государственных явлений в целом, независимо от того, в какой конкретной области общественной жизни они имеют место. Отраслевые же юридические науки исследуют только части механизма государства, его определенные органы (представительные, исполнительные, судебные), отдельные группы юридических норм

3. Место общей теории права и государства в системе юридических наук

(отрасли права), концентрируя внимание на изучении их структуры и функций, анализируют особенности правового регулирования конкретного вида общественных отношений. Так, например, наука административного права изучает правовые формы исполнительно-распорядительной деятельности органов государственной власти; наука трудового права исследует правовое регулирование общественных отношений, возникающих в процессе трудовой деятельности рабочих и служащих. Каждая отраслевая юридическая наука исследует закономерности и особенности собственного предмета. По отношению к отраслевым наукам общая теория права и государства выступает как общеправовая наука. Значение общей теории права и государства для наук, изучающих отрасли права, заключается в том, что она является методологической, базовой наукой в системе юридических наук. Ее выводы, общетеоретические положения составляют основу для решений специальных вопросов отраслевых наук. Теория права и государства одновременно является и методологической наукой, поскольку она формулирует исходные понятия о праве и государстве и тем самым обеспечивает отраслевым юридическим наукам необходимой общетеоретической базой для выработки ими собственной теории, отраслевого научного аппарата. Общие понятия государства, права, юридической нормы, правоотношения, юридической ответственности лежат в основе конституционного, административного, гражданского, уголовного, семейного права и других отраслевых наук. Между теорией права и государства и отраслевыми юридическими науками существует двусторонняя связь, тесное взаимодействие. Отраслевые науки в свою очередь имеют большое значение для теории права и государства. Они питают ее фактическим материалом. Выводы и данные отраслевых юридических наук служат важнейшей предпосылкой для более глубоких теоретических обобщений, дальнейшего развития теории права и государства в целом.

Место общей теории права и государства как самостоятельной науки в системе юридических наук определяется тем, что она является:

а) *обобщающей общетеоретической наукой по отношению к другим юридическим наукам и юридической практике* – объе-

диняет и использует данные и выводы юридических наук в целях более глубоких общетеоретических обобщений. Задача теории права и государства заключается в том, чтобы привести в систему, истолковать и обобщить факты государственно-правовой реальности. Она вносит порядок и смысл в набор фактов, устанавливает надлежащие взаимосвязи между ними и выводит из них определенные обобщения.

Отраслевые юридические науки ориентируются только на один из аспектов изучения права и государства (уголовно-правовой, гражданско-правовой, административно-правовой и т.д.), имеют собственную теоретическую, логическую, эмпирическую основу с разным уровнем развития ее предмета. Общую теорию права и государства отличает обобщающий, объединяющий и целостный подход, учитывающий результаты исследований других наук для выработки наиболее соответствующей позиции в описании, анализе и объяснении правовой материи.

В рамках общей теории права и государства происходит интегрирование знаний, добытых отраслевыми и специальными юридическими науками, а также общетеоретических данных, полученных при обобщении юридической практики.

б) *методологической, базовой наукой по отношению к другим юридическим наукам* - исследует (описывает, анализирует, объясняет) основные и общие закономерности развития права и государства; вырабатывает общие методы и принципы познания, категории и понятия, на которые опираются другие юридические науки. Ее выводы, общетеоретические положения являются основой для решения специальных вопросов отраслевых наук. Она способствует обогащению юридических наук, так как переносит опыт одной в другую.

Благодаря общей теории права и государства обеспечивается целостность научных представлений и единство категориального аппарата во всех юридических науках. Основные государственно-правовые категории понятийного аппарата науки общей теории права и государства являются общими для всей юридической науки.

Вопросы для самоконтроля:

- 1. Что включает в себя предмет общей теории права и государства?*
- 2. Сформулируйте цель общей теории права и государства как науки и как учебной дисциплины.*
- 3. Перечислите основные проблемы, входящие в орбиту изучения общей теории права и государства.*
- 4. Сформулируйте роль научных понятий и категорий, разработанных общей теорией права и государства.*
- 5. Раскройте основное содержание функций общей теории права и государства.*
- 6. Определите разницу между такими понятиями как метод и методология науки.*
- 7. Перечислите общенаучные методы изучения права и государства.*
- 8. Охарактеризуйте специальные юридические методы изучения права и государства.*
- 9. Объясните суть утверждения: «По отношению к отраслевым наукам общая теория права и государства выступает как общеправовая наука».*

Лекция 2

ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

1. Власть и регулирование отношений при первобытно-общинном строе
2. Разложение первобытного общества
3. Становление права и государства
4. Пути и формы возникновения государства у различных народов

1. Власть и регулирование отношений при первобытно-общинном строе

Государственная власть и право как один из важнейших регуляторов общественной жизни появились лишь на определенной ступени развития общества. Однако факторы, вызвавшие возникновение этих явлений, зародились в условиях первобытного общества. Поэтому, для того чтобы понять объективную необходимость появления права и государства, их сущность, следует уяснить, что представляло собой первобытное общество. Естественно, что не все аспекты первобытного общества будут нас интересовать, а лишь те, которые приблизят к пониманию сути исследуемой проблемы.

Первобытное общество, возникшее на основе праобщины, в свою очередь можно *разделить на две стадии*: раннепервобытную и позднепервобытную общину.

Известно, что основным рубежом развития первобытного общества является «неолитическая революция», т.е. тот качественный переворот, который произошел во всех сферах жизни человечества при переходе в

неолит. Этот переход начался в различных районах земного шара приблизительно 10-12 тыс. лет назад и длился несколько тысячелетий.

Данная периодизация позволяет четко обозначить, о каком первобытном обществе идет речь, в каких временных рамках оно существовало, какова была социальная и духовная организация общества, какие формы воспроизводства и существования использовало человечество, какова была организация власти и, безусловно, как регулировались отношения между людьми.

Стадия раннепервобытной общины характеризуется простым присваивающим хозяйством так называемых низших охотников, рыболовов, собирателей и соответствующими этому виду хозяйства примитивными формами общественных отношений.

На протяжении всей стадии раннепервобытной общины уровень производительных сил был таков, что первобытному человеку можно было выжить только при условии тесной кооперации трудовых усилий. Даже при этих условиях общественного продукта добывалось не больше или не намного больше, чем было необходимо для физического существования людей. Тем более, что совокупной добычи общины во всех областях ее присваивающей деятельности на протяжении года обычно едва хватало для обеспечения жизненных потребностей.

Добыча крупных животных, загонная охота на лошадей, оленей и других стадных животных, ловля рыбы с помощью различных ловушек, сооружение жилищ и лодок – все это всегда или достаточно часто требовало совместных усилий общины. Результаты присваивающего хозяйства далеко не всегда предсказуемы: в любом из его промыслов может везти или не везти, тем более, что даже при индивидуальной охоте, рыболовстве или собирательстве неудача одних возмещалась удачей других.

Поэтому для раннепервобытной общины объективно становились необходимыми коллективная (общая) собственность и уравнилельное распределение. В коллективной собственности находилась, прежде всего, земля, в данном случае промысловая территория, со всеми

имевшимися в ее пределах объектами охоты, рыболовства и собирательства, сырьем для производства орудий, утвари и т.д. Коллективной была и собственность на пищу или другую добычу.

Такой коллективизм в распределении был не просто автоматическим следствием коллективного производства, а необходимым условием выживания при примитивном присваивающем хозяйстве с его низкой производительностью труда и частой нехваткой пищи. Коллектив, получив лишь жизнеобеспечивающий продукт, должен был регулировать потребление в интересах всех членов общества. Но вместе с тем распределение не являлось просто уравнительным распределением т.к. учитывались различия по полу и возрасту. Однако в определенных случаях учитывались в первую очередь интересы сообщества (коллектива) в целом. Вот почему при чрезвычайных обстоятельствах трудоспособные члены общины, от которых зависело обеспечение продуктами, защита и выживание всех, могли получить последние куски пищи, а их иждивенцы оставались голодными.

Важнейшими сообществами эпохи были община и rog.

Rog – это коллектив людей, осознавших свое родство по одной линии и связанных обычаем экзогамии.* Родство в таком коллективе было не предковым или вертикальным (возведение себя к общему родоначальнику), а горизонтальным. Родство было явлением не столько биологическим, сколько социальным: не естественная кровная близость определяла общность интересов, а наоборот, общность интересов живущих рядом людей делала их родственниками в смысле «родства интересов», а не «родства крови». Однако вскоре стала осознаваться связь с этим коллективом через одного из родителей.

В раннепервобытной общине *действовал принцип народовластия*, при котором определяющее значение имела общая (коллективная) воля сородичей или общинников. При этом, естественно, особым авторитетом пользовались зрелые, умудренные опытом люди, очень часто – старшее поколение группы. Из их среды обычно выходили

* Экзогамия (от греческого *exo* – вне и *gamos* – брак) – запрещение вступать в брак внутри своей группы и предписание браков с членами другой или других групп.

главари, руководившие повседневной жизнью коллектива. Власть главаря или совета старейших основывалась на их опыте, примере образцовых действий, интеллектуальном превосходстве, умении убеждать, иначе говоря, на их индивидуальном, в том числе и эмоциональном, превосходстве. Формально эта власть не имела обязательной силы, но редко случалось, чтобы к советам или распоряжениям главаря не прислушивались. Власть главаря служила интересам всей группы и по существу была конкретным повседневным воплощением воли данной группы (рода). Поэтому она поддерживалась реальными действиями группы. Такой порядок, равно как и продолжавшееся участие главарей в трудовой жизни общины, позволяют говорить об организации управления на данной стадии как о примитивном народовластии.

Однако община и род управлялись не только на основе менявшегося от случая к случаю волеизъявления их взрослых членов, совета старейшин, главарей. Существовали и различные *нормы* – обязательные и охраняемые сообществом правила поведения, которые отвечали жизненно важным интересам коллектива и неукоснительно соблюдались (правила разделения труда, сотрудничества, распределения, взаимопомощи, экзогамии и т.п.). Эти нормы, передаваясь из поколения в поколение, приобрели силу привычки и стали *обычаями*. Они были закреплены идеологически-религиозными предписаниями и мифами. К нарушителям общепринятых норм применялись меры воздействия. Практиковались самые различные способы принуждения – от порицания, осмеяния или ругани до физической расправы. Крупные проступки влекли за собой серьезные наказания: побои, а в особо тяжелых случаях, умерщвление, изгнание из сообщества.

Важнейшая *особенность общинно-родовых норм* – примат в них группового начала. Они регулировали отношения не столько между личностями, сколько между группами (соплеменниками и чужеплеменниками, сородичами, мужчинами и женщинами, старшими и младшими) и в целом подчиняли интересы отдельной личности интересам всего сообщества.

Знало такое общество и различные организационные *формы раз-*

решения споров – состязание самих спорящих (победитель считался выигравшим спор), суд родственников, посредников, вождя, совета старейшин.

Изложенное выше позволяет сделать *вывод*, что социальная организация первобытного общества тысячелетиями воспроизводила присваивающую экономику (и наоборот), обеспечивая гармоничное взаимодействие человека и природы. Такая социальная организация была первым отличным от всех последующих способом существования человеческого общества и полностью соответствовала его потребностям.

Стадия позднепервобытной общины характеризуется развитием производящего хозяйства землевладельцев или землевладельцев-скотоводов.

Возникновение производящего хозяйства явилось величайшим достижением первобытной экономики, фундаментом всей дальнейшей социально-экономической истории человечества, важнейшей предпосылкой получения регулярного избыточного, а затем прибавочного продукта. Именно оно привело к разложению первобытного общества и формированию классовых обществ.

Социально-экономическая сущность произошедшей «неолитической революции» заключалась в том, что с целью удовлетворения своих потребностей человек от орудийной деятельности, связанной с присвоением готовых животных и растительных форм, перешел к трудовой деятельности, направленной на преобразование природы и производство пищи, к созданию новых растительных и животных форм и замещению ими природных, естественных форм.

Производящая экономика к IV-III тыс. до н.э. стала вторым и затем основным способом существования и воспроизводства человечества.

Возникновение земледелия и скотоводства сопровождалось другими сдвигами в развитии производительных сил. Значительно прогрессировала техника изготовления каменных орудий труда. Нужды земледелия потребовали усовершенствования не только топоров, но и других орудий труда.

Переход к производящей экономике обеспечил рост человечества

(«демографический взрыв»), необходимый для существования и расцвета цивилизации.

В результате перехода к производящему хозяйству население Земли, насчитывавшее в конце мезолита (VII тыс. до н.э.) 10 млн. человек, возросло в конце неолита (II тыс. до н.э.) до 50 млн. человек. Эти цифры, несмотря на некоторую условность, убедительно говорят о резком увеличении численности населения после перехода к земледелию и скотоводству.

Основные производственные достижения на стадии позднепервобытной общины (становление земледелия, скотоводства, усовершенствование техники обработки железа, изобретение керамики, ткачества) свидетельствуют о значительном расширении опыта и навыков человечества, что требовало дальнейшего совершенствования организации производства.

Раннепроизводящее и специализированное присваивающее хозяйство по-прежнему требовало тесной кооперации трудовых усилий. Расчистка леса, выпас скота, сколько-нибудь эффективные охотничьи и рыболовецкие предприятия были не под силу отдельным семьям, получаемый в хозяйстве продукт также еще оставался ограниченным. Первоначальное земледелие и скотоводство нередко были менее продуктивны, чем присваивающее хозяйство, однако и успех охоты и рыболовства не мог быть предсказан с уверенностью. Все это способствовало более или менее широкому сохранению коллективной собственности и уравнительного распределения.

На данной стадии, возросшие и продолжавшие возрастать производительные силы обеспечивали намного более заметное получение избыточного продукта, постепенно становящегося регулярным. А это не могло не повлечь за собой начавшуюся парцелляцию собственности и расширение сферы трудового распределения.

Экономическую основу общества, как и раньше, составляла коллективная, преимущественно родовая, собственность на землю. Возделываемая земля и пастбища, охотничьи, рыболовные и собирательные угодья в одних случаях прямо принадлежали роду, в других – рассматривались как принадлежавшие племени или фра-

трии, но были закреплены за входившими в них отдельными родами. Внутри рода земля, особенно обрабатываемая, часто являвшаяся не только предметом, но и продуктом труда, передавалась во владение группам ближайших родственников и в пользование отдельным сородичам. Земельная собственность не могла быть отчуждена. Средства производства и предметы потребления (скот, орудия, утварь и т.п.), созданные собственным трудом, со всей несомненностью были личной собственностью и могли отчуждаться. В то же время широко практиковалось свободное заимствование личных вещей сородичей, а после их смерти их движимое имущество все еще не уничтожалось, а наследовалось в пределах рода.

Сходные явления происходили в области распределения пищи. Сохранившееся уравнильное распределение при экстремальных ситуациях охватывало всю общину, а в обычных условиях замыкалось в узких группах родственников по крови и браку. Такое распределение постепенно вытеснялось трудовым, при котором человек, получивший хороший урожай или приплод скота, преуспевший на охоте или рыбной ловле, оставлял продукт себе или делился, либо обменивался им только с тем, с кем хотел.

В обществах с ранним производящим и специализированным присваивающим хозяйством общинно-родовая организация не претерпела принципиальных изменений, но заметно усложнилась. Это относится как к структуре общины, так и к характеру родовых связей.

Резко увеличилось количество многородовых общин. Это было вызвано, в одних случаях, возросшими потребностями в кооперации труда, в других, – хозяйственными и общественными интересами мужчин в условиях матрилокального брачного поселения. При совместном поселении членов не менее двух родов мужчины могли сохранить непосредственные связи со всей родней. В общинах не могли возникнуть соперничество и даже враждебность между отдельными родами. Однако нужды широкой трудовой кооперации, защиты от набегов и т.п. требовали сплочения общинников. Это вызвало к жизни различные институты внутриобщинной интеграции. В то же время потребности в широкой кооперации труда, обмене, защите от врагов, а нередко и в

поддержании мирных отношений, установлении брачных контактов способствовали завязыванию связей на межобщинном уровне.

Родовые связи и родовая организация на стадии позднепервобытной общины стали более сложными. С ростом народонаселения и сопутствующим ему почкованием родов родовая организация сделалась более разветвленной. Роды разделились на внутриродовые группы, а те, в свою очередь, на еще меньшие группы сородичей.

С усложнением родовой организации изменился и сам характер родства: из горизонтального оно превратилось в вертикальное, или предковое. Однако, хотя родство на новом этапе в большей мере, чем раньше, осознавалось как кровная связь, оно и теперь не утратило своего социального аспекта.

Сегментарная организация* еще более усложнялась там, где роды продолжали группироваться в фратрии. Фратрии по-прежнему могли быть исходными, первоначальными родами, но могли возникнуть и в результате искусственного объединения нескольких родов.

Организация власти в большей мере сохраняла начала первобытного народовластия. Все возможные вопросы решались на собраниях общинников или сородичей под руководством признанного главы. Вместе с тем развитие общинно-родового и родоплеменного строя, а в особенности сегментарной организации, способствовало начавшейся иерархизации органов коллективной власти.

Главы всех уровней, как правило, избирались из числа наиболее пригодных и достойных. Важнейшими качествами руководителей считались хозяйственный опыт, трудолюбие, организаторские способности, красноречие, знание обычаев и обрядов, щедрость, воинское искусство или культовые знания. Наметилась тенденция закрепления главенства за определенными родами.

Появление избыточного продукта и личных богатств привели к тому, что институт главенства стал испытывать воздействие также и имущественных факторов. Появился особый вид лидеров - бигме-

* Сегментарная организация (от лат. *segmentum* – кусок) – система раздела рода и (или) общины на подгруппы, которые, в свою очередь, делятся на меньшие звенья.

ны*. Это были мужчины, выделявшиеся своим богатством, щедростью и выдвигавшиеся за счет этого на первый план в общине.

Применять свою власть по отношению к членам коллектива, совету или лидеру по-прежнему приходилось не так уж часто. Семейные и несемейные механизмы социализации продолжали надежно обеспечивать соблюдение индивидами установленных порядков. Конфликты имели не столько внутригрупповой, сколько межгрупповой характер. В общинно-родовых нормах главенствовало групповое начало, однако в новых условиях его понимание зависело от степени консолидированности втянутых в конфликт групп.

Экономические процессы на стадии позднепервобытной общины, возросшая консолидированность близкородственных групп по отношению к другим звеньям сегментарной организации привели к заметному изменению прежних норм. Нарушение экономического равновесия внутри группы местами стало рассматриваться как более тяжкое преступление, чем даже убийство.

Родоплеменная организация власти подчиняла, в первую очередь, поведение индивида интересам коллектива, ставя вне закона все, что находилось за рамками высшего звена этой организации (племени).

2. Разложение первобытного общества

Причин разложения первобытного общества много, однако непосредственной предпосылкой процесса разложения первобытного общества был рост регулярного избыточного продукта. Только на его основе мог возникнуть отчуждаемый прибавочный продукт. Рост регулярного избыточного продукта и появление прибавочного продукта были обусловлены подъемом производства в различных его областях.

Развитие земледелия позволяло использовать часть выращенного продукта для прокорма скота и тем самым способствовало распространению скотоводства. Важной причиной роста скотоводства были также нужды обмена. Рост стад постепенно опережал кормовые ре-

* Бигмен (от англ. *bigman* – большой человек) - мужчина, пользующийся особым влиянием и фактически являющийся лидером в общине.

сурсы оседлых земледельцев-скотоводов. По мере увеличения поголовья скота его владельцам приходилось все шире использовать подножный корм и там, где это возможно, передвигаться в поисках пастбищ. Часть оседлых племен перешла к полукочевому земледельческо-скотоводческому хозяйству. В дальнейшем многие земледельческо-скотоводческие племена стали ограничивать земледелие и переходить к кочевому скотоводству, т.е. круглогодичному содержанию скота на подножном корме с периодическими перекочевками с одних пастбищ на другие. И так, *первым крупным разделением труда стало отделение скотоводства от земледелия.*

Производственные достижения эпохи способствовали дальнейшему развитию домашних промыслов (изготовление изделий для собственных нужд) и возникновению ремесел (изготовление изделий для обмена и продажи). Первостепенное значение в этом отношении имела металлургия, стимулировавшая переход от домашнепромысловой к собственно ремесленной деятельности. Этнографически установлено, что в первобытные времена кузнецы повсюду представляли обособленный слой населения. Кузнецы очень быстро выделялись среди общинников, а кузнечество стало первым профессиональным видом ремесла. Происходило становление и других видов ремесленной деятельности. Развивались гончарное, ткацкое ремесла. Постепенно ремесленный характер принимали и многие другие формы домашнепромысловой деятельности: обработка камня, кости и дерева, плетение. Шло *второе* в истории человечества *крупное общественное разделение труда - отделение ремесла от других занятий и, прежде всего, важнейшего из них - земледелия.*

Углубление первого и становление второго крупного общественного разделения труда сопровождалось развитием обмена.

Землевладельцы, у которых не было или не хватало своего скота, стремились получить у скотоводов мясо, молочные продукты, шкуры, шерсть и особенно рабочий скот, необходимый как тяговое или транспортное средство. Скотоводы, в свою очередь, нуждались в земледельческих продуктах. Поскольку подвижный образ жизни препятствует развитию многих видов ремесленной деятельности, то ско-

товоды нуждались и в металлических, гончарных и других изделиях. Кроме того, и те и другие вели интенсивный обмен с носителями присваивающего хозяйства, снабжая их сельскохозяйственной продукцией и получая от них «дары» леса и моря. С начавшимся выделением ремесла обмен получал все большее развитие и, главное, стал регулярно вестись не только на границах общин, но и внутри них. Часть продукции производилась уже специально с целью обмена.

Благодаря обмену в обществе начали складываться представления об эквивалентности обмениваемых предметов, возникли мерила стоимости и средств обмена. Ими становились самые различные предметы, представлявшие ценность из-за своей редкости, экзотичности или вложенного в них труда: ожерелья из собачьих, свиных, медвежьих, акульих зубов; связки красивых перьев или редких раковин; связки табачных листьев; мешочки с бобами; циновки; куски ткани; каменные кольца; богато орнаментированные кувшины; бусы. Довольно широко применялись бруски соли в качестве обменного эквивалента. Большую роль играли меха и скот, от которых в ряде древних языков произошло название денег. Но там, где были известны металлы, главными мерилами стоимости обычно становились именно они – в виде слитков, пластинок, прутьев или различных готовых изделий.

Развитие обмена способствовало также совершенствованию средств общения. Рост обменных операций требовал *выделения торговцев*. Это означало *третье крупное общественное разделение труда*.

В эпоху классового разделения были созданы самые мощные за всю историю первобытности производительные силы. Специализация в земледелии, скотоводстве, различных видах высокоразвитого присваивающего хозяйства, в ремесленных занятиях способствовала усовершенствованию орудий и навыков, увеличению количества и качества производимого продукта.

Рост массы производимого продукта и обеспечение регулярности его получения создали условия для превращения избыточного продукта в прибавочный, который производится одним человеком и может присваиваться другим.

С появлением в эпохе классовобразования прибавочного продукта начинается вызревание институтов классового общества, в том числе важнейших из них – частной собственности, общественных классов, государства. Решающее значение отводилось частной собственности, которая сделала возможным существование всех других институтов.

Становление частной собственности происходило в результате двуединого процесса. Во-первых, *рост производительности труда и его специализация способствовали индивидуализации производства*, что, в свою очередь, делало возможным появление прибавочного продукта; во-вторых, *возросшая производительность и специализация труда делали возможным производство продукта специально для обмена*, создавали практику регулярного отчуждения продукта. Возникшая свободно отчуждаемая собственность отличалась от коллективной или личной собственности родовой общины прежде всего тем, что открывала дорогу отношениям эксплуатации.

Первоначальная частная собственность накапливалась в виде некоторых пищевых продуктов и ремесленных изделий, производственного инвентаря и оружия. Поскольку существовали обменные эквиваленты, естественно, что те, кто имел излишки, стремились накапливать их не только в натуральной но и в превращенной форме, а именно, в виде сокровищ либо общепринятых в данной местности предметных эквивалентов.

Становление частной собственности происходило в условиях острых противоречий между новыми и старыми порядками. Пробивавшимся к жизни частнособственническим началам приходилось преодолевать еще многочисленные коллективистские формы производства, прочную психологию общинно-родовой эгалитарности*. Однако накопление отдельными семьями излишков продукции, как в натуральной форме, так и в превращенной – в виде сокровищ, было противно самому

* Эгалитарное общество (от франц. *egalitaire* – равноправный, уравнительный) – принятое в западной науке обозначение первобытного общества, не затронутого процессом социального и имущественного расслоения.

духу первобытнообщинных традиций, и от более имущих требовали, чтобы они делились с менее имущими.

Разбогатевший человек, в особенности, если это был бигмен или вождь, чтобы не лишиться авторитета и влияния, должен был устраивать пышные пиры, щедро одаривать родичей, соседей, гостей, помогать нуждавшимся. Скупой богач не только лишался авторитета, но мог лишиться имущества. Бывало, что богача убивали. Хрестоматийным примером этого служит случай из быта папуасов, когда общинники заставили ближайших родственников богача застрелить его из лука, произнося при этом слова: «ты не должен быть единственным богачом, мы все должны быть равны, ты всего лишь равен нам». В некоторых обществах выработалось неприязненное отношение к самой возможности возникновения излишков. Например, бемба Центральной Африки, удачливого землевладельца или бортника объявляли колдуном. Такая психология делает понятным, почему в эпоху классообразования широкое распространение получили обычаи публичного уничтожения накопленного имущества.

В сопротивлении коллективистских традиций тенденциям накопления движимой собственности выявляется общая закономерность: от требования накопления или уничтожения к требованию раздачи. Так, в частности, обстоит дело со знаменитым потлачем северозападных индейцев, давшим название всей совокупности потлачевидных институтов и, прежде всего, торжественных пиров и раздач. На празднике потлача, который устраивался в связи с важными событиями жизни (женитьба, похороны, поминки), перейдя на смену уничтожению имущества в день смерти владельца, его устроитель выставлял свои богатства и затем с гордостью раздавал их гостям. Этим он обеспечивал своим наследникам высокое общественное положение, приобретал авторитет и право на занятие почетных общественных должностей и, что также немаловажно, становился участником ответных потлачей, на которых возвращал себе значительную часть розданных богатств.

Развитие частной собственности в эпоху классообразования торозилось и другими порядками, в частности, сохранением коллек-

тивной собственности на землю. Между тем, пока существовала коллективная собственность на землю, частная собственность на движимое имущество имела второстепенный, подчиненный характер.

Индивидуализация труда и развитие собственнических начал с неизбежностью должны были привести к появлению частной собственности на землю. Но зарождалась она в еще более ожесточенной борьбе, чем частная собственность на движимое имущество, и поначалу становилась возможной только за пределами своей общины – на свободных землях. На землях своей общины обрабатываемые участки и, особенно, неземледельческие угодья долго продолжали оставаться неотчуждаемой собственностью коллектива, хотя отдельные семьи стремились закрепить за собой право наследственного владения и полного частнособственнического распоряжения своим наделом земли.

Замедленность становления частной собственности объяснялась и тем, что переход от коллективной собственности к частной редко совершался непосредственно. Выделяют промежуточную категорию обособленной собственности, т.е. собственности, уже обособленной от коллективной, но еще не создающей отношения эксплуатации и в этом смысле не частной. Промежуточной категорией можно считать также групповую частную собственность, т.е. совместную групповую частную собственность не одного, а нескольких лиц.

С появлением прибавочного продукта и частной собственности все более заметной становится общественная и имущественная дифференциация.

По разным причинам рядовые сородичи и общинники оказывались в неравных условиях: сказывалась неодинаковая численность и половозрастной состав семей, личные качества работников и всевозможные случайности. Это неравенство усугублялось тем, что экономические отношения стали все шире проникать внутрь общины. Чаще стал использоваться и принцип эквивалентности дачи и отдачи, вытеснявший прежний принцип безвозмездной взаимопомощи. Теперь за материальную помощь, полученную сородичем или общинником, ему приходилось расплачиваться сначала в том же, а затем и в большем размере.

Различия в общественных статусах способствовали имущественной дифференциации, которая вела к неравенству статусов членов общества.

Возникновение прибавочного продукта и частной собственности не только усиливало общественную и имущественную дифференциацию, но и порождало отношение эксплуатации. Среди ранних видов эксплуатации различают эксплуатацию внутриобщинную (эндоэксплуатацию – кабальничество и зачатки феодализма), а также эксплуатацию межобщинную (экзоэксплуатацию – военный грабеж, контрибуции и данничество). Промежуточное положение между ними занимало рабство – наиболее заметный и поэтому лучше всего изученный вид эксплуатации.

В первобытной, в особенности раннепервобытной общине, не располагавшей регулярным избытком продукции, рабство, как и другая форма эксплуатации, было невозможно, захваченных в межплеменных схватках боеспособных мужчин здесь обычно умерщвляли, а женщин и детей адаптировали, делая их полноправными членами племени-победителя.

Появление регулярного избытка продукции сразу же сделало возможным использование труда военнопленных. Их стали чаще адаптировать в правах младших членов семьи, делая тем самым первый шаг к рабству. Рабы жили вместе с хозяевами, спали с ними под одной крышей, ели за одним столом. В других случаях они могли поселяться в отдельных жилищах и иметь собственное небольшое хозяйство, помогая выполнять работу и своим владельцам. Обращение с ними было сравнительно мягкое, и в большинстве случаев раб пользовался определенными личными и имущественными правами. Во многих обществах рабы поначалу наследовали имущество своих хозяев, вступали в брак со свободными, участвовали в религиозной и общественной жизни. Обычаи запрещали продажу, убийство и жестокое обращение с рабом, который в случае недовольства хозяином был вправе уйти к другому владельцу. Особого присмотра за рабом не было. В ряде обществ рабство не было пожизненным, и, пробыв в этом состоянии несколько лет, он становился полноправным

соплеменником. Освобождение раба считалось актом великодушия и щедрости. Став пожизненным, рабство не сразу стало наследственным. В зависимости от степени развития рабовладения дети, внуки и правнуки раба получали свободу. Эта примитивная форма рабства, при которой рабы экономически не занимают особого места в производстве, а юридически близки к младшим членам семьи, получила название домашнего, или патриархального рабства.

С ростом общественного производства расширялась сфера приложения рабского труда и открывались возможности для увеличения числа рабов. Расширялись источники рабства: к захвату добавились рожденные в неволе и работорговля. Положение рабов ухудшилось. Рабы не могли владеть собственностью и жениться по своему усмотрению. В знак отличия от свободных они должны были коротко стричь волосы. Обращение с рабами было жестоким. Кроме того, как и в древней Спарте, практиковались периодические массовые нападения на хижины рабов, чтобы посеять ужас и предотвратить восстания, бытовало также ритуальное умерщвление. Возникновение рабовладения имело и другие последствия. Домашнее рабство ускоряло и усиливало расслоение среди свободных общинников. Пленные, как и другие виды военной добычи, становились собственностью, прежде всего, представителей родоплеменной и общинной верхушки. Эксплуатируя рабов, они поднимали свой общественный престиж и увеличивали свои богатства. С развитием частной собственности это приводило к тому, что в их руках оказывались большие и лучшие пашни, стада, промысловые угодья, запасы ремесленных изделий. Одновременно происходило объединение другой части членов общества, подчас совсем обнищавших и лишавшихся возможности вести самостоятельное хозяйство. Прибегая к займам, некоторые из них попадали в долговую кабалу, кончавшуюся продажей или самопродажей в рабство. Положение долговых рабов-соплеменников отличалось от положения других рабов: их рабское состояние было ограничено во времени, обращение с ними было мягче, их личные права – шире.

Способствуя общественному и имущественному расслоению, рабство оказывало влияние и на развитие внутриобщинных видов экс-

плуатации, которые могли складываться совершенно независимо от рабства. Обедневшие общинники, сохранившие свое хозяйство и личную свободу, вынуждены были время от времени прибегать к натуральным или денежным займам у богатых родственников и сородичей. На этой основе возникали кабальные виды эксплуатации: отработка в хозяйстве заимодавца, ростовщичество и особенно издольная аренда средств и орудий производства.

Кабальничество – особый вид эксплуатации, соединяющий в еще слаборасчлененной форме как экономическую, так и личную зависимость положения человека, работающего и в собственном хозяйстве, и в хозяйстве другого.

Для другого вида внутриобщинной эксплуатации было характерно то, что ее объектом постепенно становились и вполне самостоятельные в экономическом отношении люди. Уже до того, как разного рода руководители стали присваивать себе богатства коллективов, распоряжение этими богатствами давало им возможность приумножить свое влияние и имущество. По мере укрепления власти руководителей усиливался их контроль над хозяйственной жизнью коллективов, а вместе с тем увеличивались и их возможности получения большей доли в совокупном общественном продукте. Расходы общества на содержание лиц, занимавшихся организаторско-управленческой деятельностью, все больше превышали их непосредственные потребности и из формы разделения труда между работниками и организаторами превращались в форму эксплуатации первых вторыми. Простейшим видом межобщинной эксплуатации были военные грабежи, получившие в эпоху классовобразования заметное распространение вместе с появлением и ростом богатств. Чтобы избежать грабежей, слабые общины и племена нередко соглашались платить своим более сильным соседям сначала единовременную контрибуцию, а затем и более постоянную дань. Так распространилось *ганничество* – вид эксплуатации, состоящей в регулярном отчуждении прибавочного продукта победителями у побежденных, но в основном не утратившей прежней экономической и социально-потестарной структуры коллективов. Данники располагали собственными, не

принадлежащими получателям дани средствами производства, и эксплуатировались посредством внеэкономического принуждения, которое распространялось не на отдельные личности, а на весь коллектив. Получал дань поначалу весь коллектив, но со временем это право все больше присваивалось его руководящей верхушкой. Как и грабительские войны и контрибуции, данничество – особый вид примитивной эксплуатации. В то же время по своей сути оно близко к феодальной эксплуатации, в которую чаще всего и перерастало в своем дальнейшем развитии. Так, у ранних средневековых славян, германцев, арабов, японцев одним из источников феодализации было данничество. В других случаях данничество становилось одним из источников формирования рабовладельческих отношений.

С углублением общественно-имущественного расслоения и ростом эксплуатации в разлагавшемся первобытном обществе началась поляризация групп населения, различавшихся по своему месту в системе производства, отношению к средствам производства и роли в общественной организации труда, т.е. общественным классам. *Появление общественных классов* было рубежом, который отделял первобытнообщинную формацию от первой классовой, но их зарождение происходило в процессе распада первобытного общества.

Классовое расслоение было качественно иным, нежели предшествовавшее ему общественно-экономическое расслоение. Наряду со своими экономическими основаниями оно получало несравненно более полное социальное и идеологическое оформление. Уже на исходе классового расслоения свобода и рабство противопоставлялись друг другу, так что в принципе несравнимыми считались статусы не только свободного и раба, но и свободнорожденного и несвободнорожденного. Подобная противоположность складывалась и в среде самих свободных. Влиятельная социальная верхушка обособлялась в наследственную знать, претендовавшую на неизменное главенство, почетное положение, благородство происхождения, специфические знаки отличия и другие привилегии. Рядовые общинники противопоставлялись им как безродные, простолюдины, чернь. В ходе классового расслоения возникали и более сложные системы, связанные с соподчине-

нием старших и младших линий родства, привилегированных профессиональных групп, завоевателей и завоеванных.

3. Становление права и государства

Развитие производительных сил и повышение производительности человеческого труда привели в конечном счете к развитию частной собственности, разложению первобытнообщинного строя, появлению классов и зарождению права и государства. Все это способствовало *специализации производства*. Раньше разделение труда носило естественный характер: мужчины, женщины, старики, дети занимались различными видами труда в соответствии со своими физическими возможностями и возрастом. Теперь специализация производства потребовала общественного разделения труда.

Общественное разделение труда и повышение его производительности повлекли за собой ряд последствий. Род в экономическом отношении перестал быть основной и необходимой хозяйственной ячейкой. Место рода заняла семья. Семейная частная собственность стала вытеснять коллективную собственность рода. Произошел переворот в семейных отношениях, мужчины заняли господствующее положение в общественном производстве. Групповой брак уступил место парному браку. Однако парный брак с его полной свободой «развода» был для обеих сторон неустойчив. Поэтому в дальнейшем парный брак сменяется моногамной патриархальной семьей с властью мужа и отца и запрещением внебрачных связей для женщины.

Произошло исторически первое разделение людей на классы – свободных и рабов, в результате возникло классовое общество. Процесс накопления результатов труда шел неравномерно. *Образовалось неравенство среди свободных: богатых (и мушких) и бедных (неи мушких)*. В обществе все больше нарастали противоречия.

Усложнение общественного производства требовало укрепления организационно-управленческой функции, т.е. функции власти. Однако родовой строй оказался бессильным перед лицом новых элементов. Существование родového строя, при котором члены одного рода

или хотя бы племени жили совместно на одной территории, заселенной исключительно им, уже прекратилось. Повсюду были перемешаны рода и племена, повсюду среди свободных граждан жили рабы, лица, находившиеся под покровительством, чужестранцы. Члены родовых объединений не могли уже собираться для рассмотрения своих собственных общих дел. Наряду с потребностями и интересами, которые обеспечивали родовые объединения, в результате переворота в условиях производства и последовавших изменений в общественной структуре возникли новые потребности и интересы, не только чуждые родовому строю, но и во всех отношениях противоположные ему. Интересы земледельцев, скотоводов, ремесленных групп, возникшие в результате разделения труда, особые потребности города в противоположность деревне нуждались в новых органах. Но каждая из этих групп состояла из людей самых различных родов, фратрий, племен, включая даже чужестранцев. Поэтому возникла необходимость в охране привилегии и богатства зажиточных слоев общества от посягательств со стороны рабов, простолюдинов, бедняков. Родоплеменные органы власти, проникнутые духом первобытной демократии, для этого были непригодны. Они должны были уступить место новым формам: в начале потестарной*, а затем и политической организации. Одной из важнейших форм потестарной организации стали мужские и тайные союзы. В мужские союзы входили все мужчины, а в тайные – только определенная часть мужчин. Союзы превратились в объединения богатых людей, защищавшие их влиятельное положение и собственность, а также терроризирующие всех недовольных. Нередко союзы вообще оттесняли на задний план родоплеменные органы власти и превращались в могучие межплеменные организации, завладевшие функциями общественного порядка (отправления суда, решения вопроса войны и мира). В целом подобного рода органы зарождающейся власти были все же не универсальны. Тем большее значение имели процессы преобразования в эту эпоху власти родоплеменных и общинных лидеров.

* Потестарная организация (от лат. – власть) – термин, обозначающий организацию власти в догосударственном обществе.

Дифференциация деятельности и усложнение социально-потестарной жизни в эпоху классового образования привели к тому, что в различных сферах жизни появились свои лидеры – руководители для обустройства мирной жизни, военные предводители, жрецы, судьи. Такое разделение функций было необязательным (две и даже три из них могли находиться в одних руках), но достаточно частым. Тем не менее, раздельная власть не ослабевала, а крепчала, так как по своей природе она все заметнее отличалась от первобытной власти.

С монополизацией руководства общественным производством и перераспределением общественного продукта носители родоплеменной власти и сама их власть все больше отделялись от основной части населения. Распоряжение общественным продуктом позволяло руководителям окружать себя ораторами, советниками, личными стражами и палачами. Власть их была особенно велика тогда, когда они выполняли функции одновременно военных и религиозных лидеров. В первом случае в их руках оказывался такой аппарат прямого принуждения, как военные дружины, во втором – такое средство идеологического и психологического воздействия, как религия.

Военные предводители с развитием военной деятельности в эпоху классового образования нередко оттесняли на задний план или совсем вытесняли других лидеров. Именно удачливым и добычливым военным предводителям было легче обзавестись сильной, преданной им дружиной, спаянной не столько родоплеменными связями, сколько общностью военно-грабительских интересов. Опираясь на такую дружину, предводитель имел возможность ломать старые традиции и навязывать соплеменникам свою волю.

Укрепление, бесперебойное функционирование и стабильность власти в эпоху классового образования требовали ее институализации как власти наследственной. Только наследственная передача власти могла обеспечить надежную преемственность опыта руководства в бесписьменном обществе.

В современной литературе наследственного лидера эпохи классового образования, в отличие от всякого другого, чаще всего обозначают применимым только к нему термином «*вождь*», от которого произошло

обозначение организации власти в развитых предгосударственных обществах – вождествах. *Вождество* – это крупное потестарное образование, как правило, не меньше, чем племя, имеющее несколько звеньев субординации (вожди, субвожди, старосты). По большей части именно в вождествах завершилось превращение потестарной организации в политическую или государственную. Ее важнейшим признаком было появление особой, не совпадающей непосредственно с населением, отделенной от него общественной или публичной власти, располагающей аппаратом принуждения и управления. Вождь превращался в правителя (князя, короля, царя и т.п.). Его ближайшие родственники и другие помощники становились советниками в центре и наместниками на периферии со своим штатом помощников для отправления организаторской функции государства. Дружина превращалась в войско, впрочем, и население оставалось вооруженным. Особым органом государственной власти становился суд; судопроизводство осуществлялось как самим правителем, так и его помощниками и наместниками, а также специальными судьями.

Другим важным признаком политической организации был переход от добровольных форм перераспределения прибавочного продукта и приношений вождям к упорядоченному налогообложению. Этому также способствовало отделение публичной власти с ее аппаратом насильственного подавления и идеологического воздействия.

Еще одним признаком государственного устройства было разделение населения не по родоплеменному, а по территориальному принципу. Возникли округа, волости, не совпадавшие с прежними родоплеменными единицами, хотя и сохранявшие их названия. Это было конечным результатом процесса перехода от кровнородственных связей к соседским.

В процессе становления государства формировалось и неотделимое от него право.

При изучении происхождения права основное внимание мы должны уделить регулятивным началам совместной жизни людей в обществе производящего хозяйства.

Об особенностях социальных норм при первобытном строе (до неолитической революции) уже говорилось выше.

В отличие от присваивающего, в производящем хозяйстве человек сознательно регулирует процессы организации сельскохозяйственного производства, скотоводства, ремесла, обмена, ирригационного строительства и т.п. Естественно, происходит процесс усложнения организации производства, появляются новые управленческие функции. Возникает необходимость регламентировать сельскохозяйственное производство, распределение и обмен прибавочного продукта и возникающую на этой основе собственность. Появляется объективная необходимость нормировать, а следовательно, и учитывать трудовой вклад каждого члена общества, результаты его труда, его участие в создании общественных фондов, выдачу ему доли из общественных фондов. Без такого нормирования и учета общества производящей экономики попросту не смогли бы существовать.

Из отмеченного выше, логически вытекает наличие не только двух способов хозяйствования присваивающей и производящей экономики, но и двух принципиально отличных систем регулирования, привязанных четко к сущности, экономическим и экологическим характеристикам этих способов хозяйствования, ко всему комплексу материальных, социальных и духовных отношений.

Надо отметить, что социальные формы присваивающей экономики имели свое особое содержание, формы выражения, способы реализации и защиты, составляли достаточно сложную регулятивную систему. В структуре этой регулятивной системы, или системы социальных норм первобытного общества, можно выделить следующие элементы: содержание, способы регулирования, формы выражения, процедуры и санкции¹.

По содержанию социальные нормы присваивающей экономики были направлены на обеспечение воспроизводства человека как биологического вида, для воспроизводства конкретных групп, кланов с необходимым количеством в них женщин и детей. Социальные нормы регулировали в этой связи брачно-семейные отношения, способы пополнения числа женщин из других групп, а в некоторых ситуациях и их похищение.

¹ См. подробнее: Венгеров А.Б. *Теория государства и права*: Часть II. Теория права. Том I. Москва; «Юрист», 1996.

Одним из важных факторов существования являлось и закрепление за определенным родом той или иной территории.

Регулирование запретов на те или иные поступки существовало главным образом в виде табу, подкрепленного религиозными верованиями.

Дозволения (разрешения) также определяли нормы деятельности поведения человека или объединений людей в присваивающей экономике, указывая, например, на вид животных и время охоты на них, на вид растения и сроки сбора плодов, выкапывание корней, на пользование той или иной территорией, источниками воды, на допустимость добрых половых связей (в некоторых обществах). Также запрещалось нарушать разделение функций общения между мужчинами и женщинами, взрослыми и детьми; запрещались убийство, телесные повреждения, каннибализм, кровосмешение, колдовство (им могли заниматься лишь специальные лица – колдуны); запрещались похищения женщин и детей, воровство, нарушение правил супружеского союза (в том числе при эквивалентности между общинами при обмене женщинами для брака).

Позитивное обязывание имело своей целью организовать необходимое поведение в процессах приготовления пищи, строительства жилищ, разжигания костров и поддержания огня, изготовления орудий труда, средств передвижения (например, лодок).

Социальные нормы присваивающей экономики находили свое выражение в мифологических системах, в традициях, обычаях, ритуалах, обрядах и иных формах.

Мифы в единстве с обрядами, «священными» предметами, ритуалами, местами играли основную социально-нормативную и информационную роль в жизни обществ охотников, рыболовов, собирателей. В мифах закреплялись сведения о способах изготовления орудий, о маршрутах кочевий, местах для стоянок, обо всех географически значимых местах (источники воды, горы, реки, леса и т.п.), о нормах семейно-брачных отношений, о классах родства, тотемической идеологии, половых, пищевых и возрастных табу. Мифы с экологическим знанием содержали в себе фантастические представления об образо-

вании Земли, происхождении человека. Они были примитивной формой общественного сознания, его образной формой. Но главным в мифах является их нормативная, предписывающая часть, которая аккумулировала тысячелетний практический опыт человечества и доводила его до сведения каждого члена общества.

Но не только мифы стали формой выражения социальных норм в первобытном обществе. Такой формой было и классификационное родство, при котором конкретные люди включались в определенные группы (классы) родственных отношений. От этих родственных отношений, которые в основном имели брачно-семейные нормы, зависели властные отношения (отношения подчинения одних групп, одних индивидов другим), распределительные отношения (какие продукты, какую пищу, кто и кому должен поставлять). Классификационное родство, характерное для присваивающего общества, регулировало, таким образом, социальные связи людей, демографические процессы и пользование земельными участками, в частности охотничьими угодьями.

Формой выражения социальных норм были также самопроизвольно складывающиеся традиции, обычаи, в связи с чем эти общества называют в литературе традиционными обществами. Следование традициям и обычаям, которые также были полезны обобщением коллективного или локального опыта, осуществлялось в силу подражания, привычки поступать так, как поступают другие, как поступают все. Механизм подражания – один из древнейших психологических пластов общественного сознания, и именно он лежит в основе появления традиций и обычаев.

Наряду с организационными процессами формирования традиций, обычаев, обрядов, присваивающая экономика на некоторых этапах своего развития знала и сознательное, творческое создание норм.

В доклассовом обществе были дополитические властные (потестарные) органы, которые тоже вырабатывали нормы. Эти нормы по объекту регулирования можно условно разделить на нормы земельные, имущественные, уголовные, а по субъектам – на нормы родственных отношений, брачно-семейные, групповые, межгрупповые. Были в этом обществе и своеобразные «процессуальные» нормы.

Например, нарушение разбиралось и наказание назначалось самим коллективом, причем не только в лице старейшин и вождей, но и ближайшими родственниками виновного или пострадавшего. Это еще один важный элемент регулятивной системы присваивающих обществ. Хотя сегодня и остается бесспорным тезис о добровольном выполнении правил поведения в присваивающих обществах в силу привычного понимания полезности этих правил и подражания, но вместе с тем и эти общества знали различных нарушителей брачно-семейных отношений, нарушителей пользования участками территорий, тотемных систем. В этих случаях к нарушителям применялись суровые наказания, вплоть до лишения жизни. Санкции имели свою структуру: общественное порицание, изгнание из общины, нанесение телесного повреждения, лишение жизни, – вот наиболее типичные их формы.

Правила (нормы) поведения в доклассовом, догосударственном обществе не могут быть отнесены ни к категории правовых, ни к категории моральных норм. Они имеют характер мононорм, т.е. единых, еще не расчлененных специфических норм первобытного общества. Мононормы отличаются от права, которое как иное состояние регулятивной системы появляется лишь на следующем этапе развития общества, в его классовой, государственно-организационной форме. Отличаются они и от морали. В частности, их исполнение обеспечивается не только общественным порицанием, что характерно для морали, но и наказанием на основе твердо фиксированных санкций.

Мононормы нельзя делить на институциональные, т.е. выработанные и санкционированные особыми органами, и на неинституциональные, т.е. выработанные и выполняемые одними и теми же общностями. Мононормы содержат и те, и другие основы своего появления, тогда как право – продукт в основном институционального, а мораль – неинституционального происхождения.

Мононормы находятся в органичной связи с экономикой и идеологией присваивающего общества, в котором человек является еще частью природы. Он присваивает естественные готовые продукты, и именно это закрепляется, прежде всего, в идеологической и в социально-регулятивной системах.

Новая организация производственной деятельности (ее усложнение, появление новых управленческих функций), возникающая на этой основе новая социальная дифференциация общества, становление раннеклассовой структуры, при которой происходит отделение верхушки от рядовых общинников, от массы производителей, неучастие верхушки в материальном производстве, новые формы собственности, а также возникновение и присвоение прибавочного продукта ведут к появлению новых качеств регулятивной системы.

Появившееся сначала в зачаточной форме в раннеземледельческих обществах позитивное обязывание (правила ведения сева, ухода за урожаем, его сбора, распределения и т.п.) становится одной из характеристик регулятивной системы раннеклассового государства.

Мононормы присваивающих обществ под воздействием социально-экономических и политических условий классового общества перерастают в нормы права и морали производящих обществ как путем «расщепления» на эти нормы, так и путем появления новых позитивно обязывающих норм, обусловленных организацией земледелия, скотоводства и ремесла.

Регулятивная система раннеклассовых обществ обретает новую структуру и по форме выражения, и по процедурам, и, наконец, по средствам обеспечения (санкциям) по сравнению с предшествующей регулятивной системой. В ней возникает специальный и весьма мощный пласт норм, которые по всем характеристикам отличаются от социальных норм присваивающих обществ. Иными словами, появляется право.

4. Пути и формы возникновения государства у различных народов

Восточный (азиатский) путь возникновения государства. Самые древние государства возникли около 5 тысяч лет назад в долинах крупных рек: Нила, Тигра и Евфрата, Инда, Ганга, Яндзы и др., т.е. в зонах поливного земледелия, которое позволило за счет повышения урожайности резко повысить производительность труда. Именно там

впервые были созданы условия для возникновения государственности: появилась материальная возможность содержать ничего не производящий, но необходимый для успешного развития общества аппарат управления. Поливное земледелие требовало огромных по объему работ: строительства каналов, дамб, водоподъемников и других ирригационных сооружений, поддержания их в рабочем состоянии, расширения ирригационной сети и т.п. Все это определяло, прежде всего, необходимость объединения общин под единым началом и централизованного управления, поскольку объем общественных работ существенно превышал возможности отдельных родоплеменных образований. Вместе с тем все это обусловило сохранение сельскохозяйственных общин и соответственно общественной формы собственности на основное средство производства - землю.

В это время наряду с развитием экономики происходят и социальные изменения. Поскольку, как и прежде, все произведенное обобществляется, а затем перераспределяется, и это перераспределение осуществляется вождями и старейшинами (к которым позднее присоединяются служители культа), то именно в их руках оседает и скапливается общественное достояние. Возникают родоплеменная знать и такое социальное явление, как «власть-собственность», суть которого в распоряжении общественной собственностью в силу нахождения на определенной должности. Наряду с этим в связи со специализацией управления и повышением его роли постепенно увеличивается доля родоплеменной знати при распределении общественного продукта. Управлять становится выгодно. А поскольку наряду с зависимостью всех от вождей и старейшин «по должности» появляется и экономическая зависимость, то продолжающая существовать «выборность» этих лиц становится все более формальной. Это приводит к дальнейшему закреплению должностей за определенными лицами, а потом к появлению наследования должностей.

Постепенно родоплеменная знать превращается в обособленную социальную группу (класс, сословие, касту), осуществляющую управление, которая все более отделяется от остальных членов общества, приобретает собственные, не совпадающие с обществом интересы.

Такой (восточный, или азиатский) путь формирования государственности отличался, прежде всего, тем, что политическое господство возникло на основе отправления какой-либо общественной функции, общественной должности. В рамках общины основным назначением власти становилось и управление особыми резервными фондами, в которых концентрировалась большая часть общественного избыточного продукта. Это привело к выделению внутри общины особой группы должностных лиц, выполняющих функции общинных администраторов, казначеев, контролеров и т.п. Нередко административные функции совмещались с культовыми, что придавало им особый авторитет. Извлекая из своего положения ряд выгод и преимуществ, общинные администраторы оказывались заинтересованными в закреплении за собой этого статуса, стремились сделать свои должности наследственными. В той мере, в какой им это удавалось, общинное «чиновничество» постепенно превращалось в привилегированную замкнутую социальную прослойку – важнейший элемент складывающегося аппарата государственной власти. Следовательно, одной из главных предпосылок как государствообразования, так и образования классов «по восточному типу» было использование властвующими слоями и группами сложившегося аппарата управления, контроля над экономическими, политическими и военными функциями.

Экономика основывалась на государственной и общественной формах собственности. Существовала там и частная собственность - верхушка государственного аппарата имела дворцы, драгоценности, рабов, однако она (частная собственность) не оказывала существенного влияния на экономику: решающий вклад в общественное производство вносился трудом «свободных» общинников. Помимо всего, «частный» характер этой собственности был весьма условен, поскольку свою должность чиновник терял обычно вместе с имуществом, а нередко и вместе с головой.

Не оказывала серьезного влияния на экономику и частная собственность других групп: купцов и городских ремесленников. Во-первых, она, как и ее владельцы, находилась в безраздельной власти монарха. Во-вторых, она также не играла решающей и даже важной роли:

собственность купцов была связана не со сферой производства, а с распределением, ремесленники же, проживающие в городах, вносили в общественное производство заметно меньший вклад, чем общины, тем более что в состав последних входило немало ремесленников.

Восточные государства некоторыми своими чертами существенно отличались друг от друга. В одних, как в Китае, рабство носило домашний, семейный характер. В других, как в Египте, было много рабов, которые наряду с общинниками вносили значительный вклад в экономику. Однако, в отличие от европейского, античного рабства, основанного на частной собственности, в Египте рабы в подавляющем большинстве были собственностью государства (фараона) или храмов.

Вместе с тем все восточные государства имели много общего в главном. Все они были абсолютными монархиями, деспотиями; обладали мощным чиновничьим аппаратом; в основе их экономики лежала государственная форма собственности на основные средства производства («власть-собственность-власть»), а частная собственность имела второстепенное значение.

Восточный путь возникновения государства представлял собой плавный переход, перерастание первобытного, родоплеменного общества в государство.

Основными причинами появления государства здесь были:

- а) потребность в осуществлении масштабных ирригационных работ в связи с развитием поливного земледелия;
- б) необходимость объединения в этих целях значительных масс людей и больших территорий;
- в) необходимость единого, централизованного руководства этими массами.

Государственный аппарат возник из аппарата управления родоплеменными объединениями. Выделяясь из общества, государственный аппарат становился во многом противоположным ему по своим интересам, постепенно обособлялся от остального общества, превращался в господствующий класс, эксплуатирующий труд общинников.

Восточное общество было застойным, стагнационным: на протя-

жений веков, а иногда и тысячелетий, оно практически не развивалось. Так, государство в Китае возникло на несколько веков раньше, чем в Европе (в Греции и Риме). Хотя в Китае имели место существенные социальные потрясения (иностранные завоевания, крестьянские восстания и т.п.), однако они приводили лишь к смене царствующих династий, само же общество вплоть до начала XX в. оставалось в основном неизменным.

Свои особенности имело формирование государств в Африке. Верховная власть была выборно-наследственной, система управления строилась на геронтократическом принципе для нижних уровней, на аристократическом (меритократическом) - для более высоких. Кроме того, правители ранних государств Африки были связаны системой ограничений: в передвижении, в контактах с населением, что вытекало из представлений об их сакральности; в принятии важнейших решений, т.к. существовал известный противовес их власти в лице совета из представителей родовой знати. В целом же и в этом регионе земного шара процесс монополизации функции общественного управления общинной верхушкой, т.е. зарождение государства, при отсутствии частной собственности на основные средства производства и разделения общества на социальные классы являлся типичным, определяющим в становлении государственности, естественный ход которого был нарушен в результате колонизации материка

Западный путь возникновения государства. Ведущим государствообразующим фактором на территории Европы было классовое разделение общества. В свою очередь, это обуславливалось тем, что здесь на стадии протогосударства, формой которого была «военная демократия», происходило интенсивное формирование частной собственности на землю, а также на другие средства производства: скот, рабов.

В наиболее чистом виде это можно наблюдать на примере Древних Афин. Уже на раннем этапе разложения общинного строя наблюдается экономическое неравенство: у аристократов земельных наделов, рабов, скота, орудий труда больше, чем у рядовых общинников. Наряду с рабством, носившим преимущественно патриархальный

характер, когда рабы использовались в качестве домашней прислуги и не были основной производительной силой, появляются наемный труд, батрачество безнадельных общинников. По мере развития частной собственности растет влияние экономически сильной группы, которая стремится ослабить роль народного собрания, базилевса (выступавшего военначальником, верховным жрецом, верховным судьей) и передать власть своим представителям. Трения между наследственной аристократией и массами отягощались борьбой за власть другой группы обладателей частной собственности, нажитой морским грабежом и торговлей. В конечном счете, наиболее богатые собственники и начали занимать ответственные государственные должности – господство родовой знати было ликвидировано.

В Древнем Риме процесс формирования классов и государства в силу ряда причин тормозился и переходный к государству период растянулся на столетия. В длившейся 200 лет борьбе между двумя группами свободных членов римского родоплеменного общества плебеи вырывали у патрициев одну уступку за другой. В результате этих побед общественная организация Рима стала обладать значительной демократичностью: утвердилось равноправие всех свободных граждан, закрепился принцип, согласно которому всякий гражданин был одновременно земледельцем и воином, установилось и весомое социально-политическое значение сельской общины, которая всегда оставалась собственником общинной земли. Все это замедляло развитие имущественного и социального неравенства в среде свободных граждан и формирование частной собственности как важного фактора классовобразования.

Положение качественно изменилось лишь к концу II в. до н.э. с началом массового обезземеливания крестьян-общинников. С другой стороны, в результате непрекращающихся завоеваний в городах и сельских местностях скапливается такая масса рабов, что римская семья, которая традиционно выполняла децентрализованно функцию подавления и удержания в повиновении несвободных, оказалась не в состоянии ее осуществлять. В конце концов, необходимость умерять столкновения различных социальных групп необъятной империи и удерживать в повиновении подвластные и зависимые эксплуатируе-

мые народы привела во II в. до н.э. к созданию мощной государственной машины.

Несколько иным путем шло становление Франкского государства. Германские племена долгое время служили поставщиками рабов для Рима. Если само положение Греции и Рима способствовало ускоренной ломке патриархального строя, то эти же естественные условия в Германии до определенного момента создавали возможности для некоторого развития производительных сил в рамках родового общества, тогда как рабовладение, в том виде, как оно существовало в Средиземноморье, было экономически даже невыгодно. Разорявшиеся общинники попадали в зависимость от богатых, а не в рабство, что способствовало длительному сохранению коллективной формы хозяйствования. Военные потребности, а также полукочевое земледелие способствовали сохранению коллективной формы общественно-хозяйственной организации, в которой рабам просто не могло быть места. Поэтому там имущественная дифференциация и социальное расслоение привели постепенно к формированию протофеодального общества.

Завоевание франками значительных территорий Римской империи, с одной стороны, со всей очевидностью показало неспособность родоплеменного строя обеспечить господство на них, что стимулировало образование государства раннефеодального типа. С другой стороны, это завоевание разрушило рабовладельческие порядки и ускорило переход к феодализму на земле Римской империи.

Западным путем развития шло развитие и других государств, таких как Древняя Русь, Ирландия и др.

Вопросы для самоконтроля:

- 1. Почему юристу необходимы знания о первобытно-общинном обществе?*
- 2. Опишите организацию первобытной общины.*
- 3. В чем заключается сущность власти как социального явления, каковы его проявления в первобытном обществе?*
- 4. Каковы особенности общинно-родовых норм?*

5. *Чем сходны и чем отличаются «родство крови» и «родство интересов»? Аргументируйте свою точку зрения.*
6. *Каковы основные предпосылки разложения первобытно-общинного общества?*
7. *Опишите суть общественного разделения труда.*
8. *В результате чего стало возможным становление частной собственности в человеческом обществе?*
9. *Какие виды эксплуатации известны эпохе классовообразования?*
10. *В чем отличие кабальничества от данничества?*
11. *Найдите в тексте описание обычая «потлача». Есть ли у нашего народа что-то подобное?*
12. *В чем суть домашнего (патриархального) рабства?*
13. *Чем была вызвана необходимость укрепления власти в период складывания государства?*
14. *Какие формы потестарной организации власти вы можете охарактеризовать?*
15. *Чем детерминировано усложнение регулятивных начал в результате «неолитической революции»?*
16. *Объясните понятие «мононормы».*
17. *Объясните суть азиатского (восточного) пути возникновения государства.*
18. *В чем отличие западного пути возникновения государства от азиатского?*

Лекция 3

ГОСУДАРСТВО

1. Понятие, сущность и признаки государства
2. Формы государства
3. Задачи и функции государства
4. Государственный механизм
5. Исторические типы государства (и права)
6. Основные теории происхождения государства

1. Понятие, сущность и признаки государства

Выше мы описали экономические и социальные предпосылки возникновения государства. Мы увидели, что только совместная жизнь людей могла гарантировать выживание рода в природных условиях, полных опасности. Такие условия жизнедеятельности требовали общности интересов всех членов рода. Ведь если выживал род, выживал и отдельный индивид, член рода, поэтому в формирующихся племенах наших предков шла «отбраковка» нарушивших те или иные табу, обычаи или иные нормы, регулирующие отношения внутри рода, поскольку такое поведение подрывало и ослабляло могущество единого социального организма – первобытного рода. Существование общности интересов и потребностей делало едиными волю и действия членов первобытного объединения людей, а все то, что посягало на это единство, – уничтожалось.

Говоря о природе власти в первобытном обществе, следует сначала определить, что понимается под термином «власть».

В общем смысле, власть – это реальная возможность и способность осуществлять свою волю, оказывать определенное влияние на поведение людей с помощью какого-либо средства. Власть – явление социальное и присутствует везде, где есть объединения людей: в семье, производственных коллективах, государстве, то есть там, где есть реальные возможности и способности влиять на поведение людей с помощью каких-либо средств (авторитета, права, насилия). Основными компонентами власти являются ее субъект, объект, средства (ресурсы) и процесс, который приводит в движение все ее элементы.

Первобытная общность людей не нуждалась в сложной организации власти, для реализации и защиты своих интересов она опиралась на авторитет, что было достаточным при общности интересов, желаний, стремлений, при общности воли всех или подавляющего большинства членов сообщества. Однако происходящие изменения в первобытном обществе привели к изменению образа жизни различных групп людей, а отсюда – и к появлению групповых интересов пастухов и ремесленников, жителей сельских поселений и горожан, богатых и бедных, купцов и землевладельцев, свободных и рабов. Наличие же различных, порою противоположных, интересов в едином социальном организме вызывало борьбу между социальными группами за наиболее выгодные условия реализации своих интересов, что приводило к ослаблению единого социального организма, делало его уязвимым перед лицом внешних врагов и опасностей. Значит, рано или поздно подобное общество, полное противоположных интересов, обречено погибнуть. Возникшие противоречия не могли быть решены старыми родовыми органами власти и в рамках прежней социальной организации общества. Поэтому объективно появляется историческая необходимость в замене старых форм социальной организации общества. Возникла необходимость в такой организации, в таком устройстве общества, которые бы создавали условия для справедливой (это не значит равной) и вместе с тем гарантированной реализации интересов всех социальных групп и составляющих их индивидов. А это позволило бы поддержать социальный мир в данном обществе, что сделало бы его

более сильным и, значит более способным выжить в борьбе с другими сообществами. Нужна была сила, которая, находясь над обществом, над всеми *частными интересами* групп и индивидов, имела бы возможность и способность осуществлять *общую волю и общий интерес*, влияла на поведение групп и индивидов в соответствии с этими общими интересами. Такой силой стало *государство*, т.е. группа людей, специально выделившаяся из общества и имеющая в своем распоряжении средства (вооруженные отряды, суды и т.п.), способные реализовать волю и интересы всего общества.

Итак, появление государства объективно продиктовано новыми условиями жизнедеятельности людей, возникновением внутри ранее однородного общества противоречивых интересов: классовых, групповых, индивидуальных. Его назначение – не дать обществу погибнуть; классы, социальные группы и составляющие их индивиды борясь между собой, ради реализации своих эгоистических интересов, истребляя друг друга, тем самым, ослабляли и разрушали единство общества, делая его легкой добычей для врагов.

Как же может государство выполнить свое предназначение? *Во-первых*, только направляя столкновение интересов в определенные безопасные для общества рамки, *во-вторых*, создавая по возможности наиболее оптимальные и справедливые, с точки зрения всех социальных групп и классов, условия для реализации своих интересов. Только это может поддержать социальный мир и гармонию в обществе, стать эффективным механизмом преодоления социальных противоречий.

Возникнув объективно и имея определенное социальное назначение, позже государственный аппарат, в силу различных обстоятельств, становится орудием реализации интересов не всего общества, а определенных классов, кланов, социальных групп, отдельных лиц. Как происходит захват аппарата государственной власти и каким образом он становился выразителем определенных интересов (за счет подкупа, обмана, насилия и т.п.) – все это важно, но не меняет социального предназначения государства. На службе чьих бы интересов этот аппарат ни состоял, чьи бы интересы он ни реализовывал, все другие интересы не аннулируются, не игнорируются. Находящиеся

в тот или иной исторический момент у власти вынуждены учитывать наличие всех других интересов и искать компромиссы, позволяющие в большей или меньшей мере реализовываться этим интересам. Значит, внутренние противоречия невозможно будет преодолеть, не создав наиболее оптимальные и справедливые условия для реализации частных интересов, т.е., если не будет выработан механизм преодоления социальных противоречий и поддержания социального мира в данном обществе. Можно заключить, что главное назначение государства – организация сосуществования людей.

Сказанное позволяет выделить два аспекта государства: *общесоциальный аспект* – защита интересов всего общества, всех социальных групп и *классовый аспект* – защита интересов экономически господствующих субъектов (класса, социальной группы).

Определив, в чем состояла историческая необходимость появления государства, ниже рассмотрим *основные черты, присущие государству и государственной власти*.

Государственная власть отличается от родовой в *первую очередь, территориальным*, а не родовым *принципом организации населения*. Факт проживания на одной территории – предпосылка объединения населения и подчинения его государству. Родовые связи отступают на второй план. Население становится как бы принадлежностью территории. В качестве признака государства рассматривается не территория как таковая, а присущее государству деление граждан по территориальному признаку, их организация по месту жительства, в отличие от кровнородственной связи, являющейся специфическим признаком доклассовой организации общества.

Второе отличие заключается в *наличии публичной власти*, интересы которой не совпадают с интересами всего населения. Однако, единственным источником политической власти должен являться населяющий данную территорию народ.

В первобытнообщинном строе общественная (социальная) власть избрана самим сообществом (родом, племенем на общем собрании), выражает интересы всего общества и опирается на авторитет. Государственная власть – это уже власть не всего общества, а лишь его

части, она стоит над обществом, отделена от него тем, при этом выражает интересы не всего общества, а только тех, кто в данный исторический период господствует в обществе, в чьих руках находится власть. Значит, в тот или иной конкретный период времени государство будет управлять обществом, исходя из воли господствующих индивидов (класса, социальной группы, партии, клана).

Аппарат государственной власти отличается от аппарата первобытнообщинного строя рядом признаков:

1. Это *властью публичной и универсальной*, т.к. выступает от имени всего общества и распространяет властные решения на все общество;

2. *Наличием особой категории людей*, главным назначением которых стало управление, администрирование (бюрократическая или аппаратная власть). Они вместе составляют механизм государства. В первобытном обществе такого разделения труда не существовало. Народ и войско, народ и народное собрание были едины, совпадали, а старейшины, вожди племен были только первыми среди равных;

3. *Монополией на легальное применение силы*, физического принуждения. Диапазон государственного принуждения простирается от ограничения свободы до физического уничтожения человека. Возможность лишить граждан высших ценностей, каковыми являются жизнь и свобода, определяет особую действенность государственной власти и ее органов: армии, полиции, службы безопасности, судов;

4. *Наличием права на взимание налогов и сборов с населения*. Налоги необходимы для содержания государственного аппарата, а также для материального обеспечения государственной политики: экономической, социальной, оборонной и т.д.;

5. *Суверенитетом власти*, который выражается в независимости, верховенстве и самостоятельности по отношению к любым другим властям в определении и проведении как внутренней, так и внешней политики, это верховная власть на определенной территории. Суверенитет власти базируется на легитимности власти, что предполагает признание ее правового характера, правильности, оп-

равданности, целесообразности, законности и на других сторонах соответствия конкретной государственной власти установкам, интересам, ожиданиям личности, социальных групп, общества в целом;

6. *Обладанием исключительным правом на издание законов и норм, обязательных для всего населения.* Здесь нужно отметить, что власть не творит право, а издает законы, что не одно и то же.

Государство можно определить как организацию суверенной политической власти, которая, будучи орудием реализации интересов определенных социальных групп, предназначена для поддержания социального порядка, преодоления социальных противоречий и является основным инструментом установления в данном обществе социальной справедливости.

2. **Формы государства**

Если тип государства (это понятие будет рассмотрено ниже) определяется тем, кто находится у власти, то форма государства показывает, как власть организована и осуществляется. *Форма государства – это способ организации и осуществления государственной власти.* Она состоит из трех элементов:

1) форма государственного правления (организационно-структурный аспект);

2) форма государственного устройства (территориальный аспект);

3) форма государственного режима (функциональный аспект).

Форма государственного правления – это организация высших органов государства, порядок их образования и взаимоотношения, степень участия граждан в их формировании. По формам правления государства подразделяются на монархии и республики.

В *монархиях* полномочия главы государства – монарха (царя, короля, императора, шаха, султана и т.п.) – приобретаются по наследству и осуществляются им единолично и пожизненно. Различают ограниченные и неограниченные монархии. В *неограниченных монархиях* единственным носителем суверенитета государства

является монарх. Неограниченными были деспотические монархии рабовладельческих государств Древнего Востока, а также абсолютные (самодержавные) монархии последнего периода эпохи феодализма. *В ограниченных монархиях*, наряду с монархом, носителями суверенитета государства являются другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства. К ограниченным относились сословно-представительные монархии эпохи феодализма. В настоящее время – конституционные монархии в Англии, Бельгии, Швеции, Японии и др.

Республика – такая форма правления, при которой высшая государственная власть осуществляется избранным на определенный срок представительным общенациональным органом власти. Современные республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные.

Президентская форма правления (Бразилия, США, Россия) характеризуется соединением в руках президента полномочий главы государства и главы правительства. Президент непосредственно, при определенном парламентском контроле, формирует правительство, которое несет перед ним ответственность за свою деятельность. Полномочия президента позволяют ему контролировать деятельность парламента.

Парламентская форма правления (Италия, Венгрия, Греция, Республика Молдова) – это форма правления, характеризующаяся провозглашением принципа верховенства парламента, перед которым несет политическую ответственность правительство. Правительство формируется только парламентом. Участие президента в формировании правительства номинально, у него полномочий меньше, чем у премьер-министра. Последний является главой правительства и лидером правящей партии или партийной коалиции.

Смешанная форма правления – объединяет в себе признаки как парламентской, так и президентской форм правления. Властные функции разделены между парламентом, правительством и президентом в различных пропорциях (Украина, Румыния, Франция).

Форма государственного устройства – это внутренняя

структура государства, способ его политического и территориального деления, обуславливающие определенные взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей. Различают две формы государственного устройства: унитарную и федеративную.

Унитарное государство – простое, слитное государство, части которого являются административно-территориальными единицами. В этом государстве существует единая система высших органов власти, единая система законодательства и единая судебная система. Такое государство выступает как единый субъект, в международных отношениях и даже если имеет территориальные государственные образования, то они не обладают государственным суверенитетом. В настоящее время к унитарным государствам относятся Англия, Франция, Бельгия, Украина, Молдова, Швеция и др.

Федеративное государство – государство сложное, союзное, части которого являются государствами или государственными образованиями. В нем, наряду с высшими органами федерации и федеральным законодательством, существуют высшие органы и законодательство членов (субъектов) федерации. Современные федерации – США, Германия, Швейцария, Россия и др.

Государственно-политический режим – это совокупность политических приемов и методов осуществления государственной власти, определенный стиль в деятельности государственных органов. Государственно-политический режим – важнейший элемент формы государства. Всякие изменения, происходящие в сущности государства определенного типа, прежде всего отражаются на его режиме, а он влияет на формы правления и государственного устройства.

В самом общем виде государственно-политические режимы можно классифицировать на демократические и антидемократические.

Демократический режим характеризуется тем, что население реально участвует в осуществлении государственной власти, ему свойственны выборность и сменяемость органов государственной власти; государственная власть осуществляется на основании прин-

ципа «разделения властей»; высшей ценностью в государстве признается человек и его интересы; отсутствует единая официальная идеология; есть независимые средства массовой информации. При демократии все граждане имеют реальную возможность пользоваться равными правами на управление государством.

Антидемократический режим в свою очередь характеризуется тем, что в государстве население фактически устранено от действительного участия в осуществлении государственной власти; ограничены и нарушаются права и свободы личности, более того, осуществляется контроль государства над частной жизнью гражданина; ограничена или запрещена деятельность оппозиционных партий и организаций, отсюда – применение политических репрессий и преследование за инакомыслие.

Разновидностями антидемократического режима являются тоталитарный и авторитарный режимы.

3. Задачи и функции государства

Сущность государства и его социальное назначение являются решающим фактором в определении направленности деятельности государства, в постановке его целей и задач на соответствующем этапе развития общества.

Задачи государства – это те вопросы, к решению которых стремятся держащие власть (класс, народ). Естественно, что любое государство будет иметь своей главной задачей реализацию его интересов. Из этого будут вытекать все другие задачи и функции государства.

Функции государства можно определить как основные направления его деятельности по управлению обществом, включая механизм государственного воздействия на развитие общественных процессов. Функции обусловлены природой всякого общества, поэтому к ним относятся все направления деятельности государства по поддержанию естественных условий существования и выживания человеческого общества, которые предполагают деятельность как внутреннюю, так и на межгосударственной основе. В них проявляется социальное

предназначение государства на конкретном историческом этапе. При этом государство должно исходить из оптимального сочетания классовых и общесоциальных интересов при реализации функций, так как общесоциальная деятельность государства обеспечивает определенную степень устойчивости отношений и связей внутри общества, его целостность и единение на базе экономических, социальных, культурных и других интересов. Чем больше удельный вес общесоциальных функций, тем выше роль государства как инструмента преодоления противоречий, средства общественного компромисса, стабилизации общественных связей.

Функции государства многоплановы, их формирование происходит в процессе становления, укрепления и развития государства. Они зависят от реальных условий, важнейшие из которых: экономические возможности общества, потребности и интересы населения, отдельных социальных слоев и групп, классов, возможности партнерства между ними, нравственный и культурный уровень общества, профессионализм государственных структур и др. В разные исторические периоды приоритетное значение приобретают те или иные задачи, цели государства и, следовательно, различные его функции. На одних этапах центр тяжести переносится в сферу экономики, поэтому в деятельности государства ключевое место занимает экономическая функция, на других – в область политики, отсюда – повышенное внимание к реализации функций государственной власти.

Содержание функций показывает, что делает государство и чем занимаются его органы, какие вопросы они решают.

Однако следует различать функции государства и функции его органов. Если функции государства – это главные направления его деятельности, то функции государственных органов представляют систему деятельности государственного аппарата, т.е. соответствующих государственных органов, наделенных определенными полномочиями, находящихся в строгом соподчинении и обеспечивающих выполнение лишь определенной части общегосударственных задач.

Отдельные основные государственные функции не могут быть подобными задачами того или иного государственного органа, хотя

некоторые из этих органов и содействуют в большей мере, чем другие, реализации конкретной функции государства. Нельзя проводить параллель между государственными функциями и органами, исполняющими их. Определенные функции государства могут исполняться только конкретными государственными органами. Государственные функции реализуются через государственный механизм в целом. *Основные функции любого государства подразделяются на внутренние и внешние.*

К *внешним функциям* относятся мероприятия по развитию сотрудничества с другими государствами, по защите и укреплению мира и международной безопасности, по обороне государства, функции интеграции в мировую экономику.

Внутренние функции означают деятельность государства, направленную на решение внутренних задач страны. К основным внутренним функциям относятся:

- *политическая* – это выработка внутренней политики государства, формирование легитимной и эффективной системы управления жизнью общества, обеспечение народовластия;

- *экономическая* – направлена на создание рыночных экономических отношений и условий для развития производства, прогнозирование развития экономики, организацию производства на основе признания и защиты всех форм собственности;

- *социальная* – гарантирование социальной безопасности граждан, смягчение проявлений социального неравенства и социальных противоречий путем гуманной и справедливой социальной политики;

- *фискальная* (функция налогообложения и финансового контроля) – организация и обеспечение системы налогообложения и контроля над легальностью доходов граждан, а также за расходованием налогов;

- *экологическая* – выражается в первую очередь в обеспечении экологической безопасности, оздоровлении и улучшении качества окружающей среды;

- *информационная* – организация и обеспечение системы получения, использования, хранения и распространения информации;

- *правоохранительная* – проявляется в деятельности государства направленной на точное и неуклонное соблюдение всеми участниками общественных отношений юридических норм, обеспечение законности и правопорядка, а также на защиту личности, общества и государства от преступных посягательств.

Каждая конкретная функция государства представляет собой единство содержания, форм и методов осуществления государственной власти в определенной сфере его деятельности.

Функции государства осуществляются в следующих *правовых формах*: правотворческой, правоприменительной, правоохранительной, контрольно-надзорной. Каждой форме осуществления функций государства соответствует свои *методы*: правовые, организационные и организационно-правовые.

4. Государственный механизм

Государственный механизм (или механизм государства) *представляет систему соподчиненных государственных органов, посредством которых обеспечивается осуществление государством своих задач и функций, реализуется государственная власть.* Механизм государства олицетворяет собой государство во, представляет собой его материальное воплощение.

Деятельность государственного механизма в общих формах представлена следующими аспектами: *законодательной деятельностью и высшим руководством*, в процессе которых разрабатываются важнейшие государственные акты и законы, конкретизирующие внутреннюю и внешнюю политику государства; *исполнительно-административной деятельностью*, обеспечивающей претворение в жизнь государственных задач на основе законности; *юридической деятельностью*, обеспечивающей исполнение законов через судопроизводство в случае их нарушения или возникновения спора; *контрольной деятельностью*, призванной осуществлять надзор за выполнением и соблюдением законов.

В соответствии с этими аспектами деятельности государственно-

го механизма, *государственные органы классифицируются следующим образом:*

- а) органы власти, в рамках которых важное место занимают законодательные органы;
- б) исполнительные и административные органы;
- в) судебные органы;
- г) органы по надзору.

Государственный аппарат – это отделенная от общества, специально созданная и юридически оформленная система государственных органов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти. В структуру механизма государства входят также государственные учреждения и государственные предприятия. Государственный аппарат включает аппарат управления и аппарат принуждения.

Государственный орган представляет собой элемент государственного механизма, где осуществляется деятельность специальной категории граждан (одно лицо или группа должностных лиц), выполняющих функции государства и наделенных для этого властными полномочиями и определенными материальными средствами.

5. Исторические типы государства (и права)

В юридической литературе выделены четыре классовые общественно-экономические формации: рабовладельческая, феодальная, буржуазная и социалистическая. В соответствии с этим в теории права и государства различаются четыре исторических типа государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический. Если категория *исторический тип права* отвечает на вопрос, чьи интересы и воля выражена в праве, то категория *исторический тип государства* показывает, кто осуществляет в обществе власть, а также орудием реализации чьей воли и чьим интересам служит государство.

Под историческим типом права и государства понимается совокупность характерных существенных признаков права и государства, выражающая сущность и условия развития

права и государства определенной общественно-экономической формации.

Делая небольшое отступление, следует подчеркнуть, что общественные идеи и соответствующие им учреждения образуют общественную надстройку, важнейшую часть которой составляет государственно-правовая надстройка (политические, правовые идеи, право и государство).

Исторически определенный способ производства с присущим ему типом экономического базиса, увенчанного соответствующей надстройкой, представляет собой определенную общественно-экономическую формацию. Мы исходим из положения об определяющей роли экономического базиса в отношении надстройки. Каков базис данного общества, таковы его идеи и учреждения. Смена одного базиса другим влечет за собой коренные изменения в надстройке. Это дает возможность понять процесс возникновения и развития права и государства, их сущность и роль в обществе.

Рабовладельческое право и государство

Первым в истории человечества типом государства, если придерживаться выбранной нами классификации, явилось рабовладельческое государство. Его экономической основой стал рабовладельческий способ производства, при котором рабовладельцы владели не только основными средствами производства, но и работниками производства – рабами. Как правило, раб не признавался человеком, он считался «говорящим орудием».

Рабовладельческое государство было необходимо, главным образом, для обеспечения условий функционирования рабовладельческого способа производства, поддержания в повиновении огромной массы рабов, охраны собственности рабовладельцев. Таким образом, рабовладельческое государство – это механизм реализации воли и интересов класса рабовладельцев.

Пути возникновения и развития тех или иных рабовладельческих государств, различались в зависимости от естественноисторических и социальных условий. В связи с этим выделяются две основные разновидности рабовладельческих государств: древневосточная дес-

потия и античное рабовладельческое государство.

Несмотря на различия в путях возникновения и на разнообразии форм и методов осуществления власти, сущность всех рабовладельческих государств была единой, как было единым их назначение: в первую очередь, служить для поддержания господства класса рабовладельцев в реализации их воли и интересов, а также для выполнения «общих дел», вытекающих из природы всякого общества.

Древнейшей формой права было обычное право. В древнейшем праве появляется такая форма, как судебный прецедент. Древнейшие памятники права (судебники) были записями судебных решений по отдельным делам, имевшим в основе правовые обычаи и религиозные догмы. Со временем появляется и такая форма, как акты высших органов государственной власти (указы царей, императоров – в монархических государствах; постановления народных собраний – в рабовладельческих республиках). В формировании рабовладельческого права велика была роль религии. Ведь все религиозные культы проповедовали божественное происхождение власти царя, господствующее положение знатных и богатых, подчинение раба господину. Судебный процесс сопровождался религиозными ритуалами, особенно на ранних этапах развития рабовладельческого права. Многие преступления рассматривались одновременно и как оскорбление богов.

Хотя право в разных рабовладельческих государствах имело свои особенности (наиболее велики были различия между правом в древневосточных деспотиях и правом античных государств, в частности Рима). Вместе с тем во всех этих государствах оно носило ярко выраженный классовый характер: оно защищало интересы класса рабовладельцев и выражало их волю, и прежде всего закрепляло право собственности рабовладельца на раба, который рассматривался как вещь. У раба не могло быть собственности, его имущество (если оно было) считалось принадлежащим рабовладельцу. У раба не было семьи, его родство не признавалось законом. Он не пользовался судебной защитой. В случае убийства чужого раба или нанесения ему тяжкого телесного повреждения виновный выплачивал хозяину возме-

шение как за ущерб, причиненный его имуществу. За укрывательство беглого раба полагалась смертная казнь. Неподчинение или сопротивление раба господину жестоко наказывалось вплоть до смертной казни. По закону, принятому в Риме в 10 г. н.э. при императоре Октавиане Августе, в случае убийства господина все рабы, которые в этот момент находились с ним под одной крышей или в месте, где могли слышать крики господина о помощи, подлежали смертной казни.

Законы охраняли право собственности рабовладельцев на землю, имущество, рабов и жестоко преследовали за кражу. За кражу из царского дворца или храма полагалась смертная казнь, за мелкие кражи – членовредительские наказания. А по греческим законам Драконта даже кража овощей влекла смертную казнь. Рабовладельческое право подробно регулировало порядок наследования, различные существенные сделки (куплю-продажу, заем, найм имущества и т.д.). В особенности эти правовые институты получили развитие в римском праве.

Рабовладельческое право закрепляло неравноправие и у свободных категорий населения. Пришлое население – «чужеземцы» (например, перизки в Афинах, перегрины и так называемые италики в Римской республике и т.п.), хотя и были свободны, но права их существенно ограничивались.

Феодальное право и государство

В середине первого тысячелетия нашей эры на смену рабовладельческому государству приходит государство феодальное.

Экономической основой феодального государства являлось господство крупной земельной собственности. Крупные собственники наделяли землей крестьян, которые вели на этой земле свое мелкое хозяйство, а за пользование ею несли повинности – феодальную земельную ренту. Формы ренты были различны: натуральная рента (рента продуктами), отработочная (барщина) или денежная (оброк). Если раб работал «из-под палки», то феодальнозависимый крестьянин в какой-то мере был заинтересован в результатах своего труда, что создавало условия для некоторого повышения производительности труда.

Крестьяне сидели на земле феодала, но вели самостоятельное хозяйство, и заставить их уплатить повинности (феодалную ренту) можно было лишь при помощи внеэкономического принуждения. Оно применялось в различных формах – от простой сословной неравноправности до прямого закрепощения, т.е. прикрепления к земле (крепостное право) крестьянина, которого можно было продать, купить, но нельзя было убить. Это внеэкономическое принуждение и призвано было осуществлять феодальное государство. Его главными задачами являлась охрана монопольного права феодалов на землю и получение феодальной ренты, подавление сопротивления феодально-независимого населения и тем самым обеспечение функционирования феодального способа производства.

Истории известны два основных пути возникновения феодального государства: во-первых, переход от рабовладельческого государства к феодальному; во-вторых, возникновение феодального государства непосредственно при разложении первобытнообщинного строя, минуя этап рабовладельческой государственности.

Феодальное государство в своем развитии прошло ряд этапов. В качестве критерия периодизации обычно принимается развитие формы правления. Но при этом нужно учитывать, что изменение формы правления было обусловлено развитием феодального общества. Для феодализма характерна монархическая форма правления в разных ее видах, республика встречается как редкое исключение (городские республики в Италии и Германии, Новгород и Псков на Руси).

Феодальное государство прошло следующие этапы: 1) раннефеодальная монархия; 2) сословно-представительная монархия; 3) абсолютная монархия.

Феодальное право представляло собой возведенную в закон государственную волю класса феодалов, содержание которой определялось материальными условиями жизни этого класса.

Обеспечивая функционирование феодального способа производства, феодальное право юридически закрепляло монополию на землю и личную зависимость крестьян от землевладельца (вплоть до крепостного права). Таким образом, оно открыто провозглашало нера-

венство, выступало как право-привилегия. Принцип сословного неравенства и сословных привилегий пронизывал всю систему феодального права. Неравенство проявлялось и в суде, поскольку для каждого сословия были свои сословные судебные учреждения, своя система наказаний. При этом там, где представителям низших сословий грозила смертная казнь, дворянин подлежал лишь краткосрочному заключению в крепость или лишению чина. Система наказаний была построена на насилии. Мучительные казни, как правило, производились публично. Наказывались и семьи осужденных, их родственники, знакомые. Имело место и объективное вменение, т.е. наказывали человека, совершившего деяние, по мнению суда, причинившее вред государству, независимо от того, имелся ли умысел и отдавал ли подсудимый себе отчет в своих действиях. Поэтому наказывались (хотя и слабее) дети, умалишенные (невменяемые). Случались даже «осуждения» животных и неодушевленных предметов.

Такой характер феодального права ярко проявлялся в инквизиционном (розыскном) судебном процессе. Главным доказательством считалось собственное признание обвиняемого, которое «выколачивалось» при помощи самых жестоких и изощрённых пыток.

Для феодального права, особенно на ранних стадиях его развития, характерно было то, что оно признавало силу как способ законного решения дел. Так, в суде широко применялся судебный поединок. Победенная сторона в поединке признавалась виновной. Законным считалось и решение споров при помощи военной силы. Особенно широко применяли силу феодалы в отношении крестьян. Поэтому феодальное право называли правом сильного, «кулачным» правом.

Феодальному праву был свойственен партикуляризм. Он прямо вытекал из положения: чья земля – того и суд. Особенности партикуляризм получил в условиях феодальной раздробленности. В каждом феодальном владении действовали свои местные судебники, свои законы. Партикуляризм не был полностью искоренен и с образованием централизованных государств.

Что касается формы права, то для ранних этапов наиболее характерным было обычное право и судебные прецеденты. Но с образова-

нием централизованных государств все большее значение приобретал писанный закон – нормативный акт, изданный высшим органом государственной власти. Однако на местах в качестве источников права даже в условиях абсолютной монархии, наряду со сводами законов, продолжали использоваться и обычное право, и прецеденты, а также каноническое право. В странах Востока, где господствовало мусульманское право, как источники права применялись Коран и другие религиозные тексты. В Индии, Китае правовое значение имел буддизм, а светское право обосновывалось религиозными догмами. Господство при феодализме теологического (религиозного) мировоззрения вело к тому, что догматы церкви стали одновременно и политическими аксиомами, а библейские тексты получили во всяком суде силу закона.

Буржуазное право и государство

Экономическую основу буржуазного государства составляет капиталистическая система производства, базирующаяся на частной собственности на средства производства. При данном способе производства работник лично свободен, но поскольку он лишен средств производства, то вынужден продавать свою рабочую силу. Собственник, покупая как товар рабочую силу, присваивает себе прибавочную стоимость, создаваемую неоплачиваемым трудом рабочего.

Буржуазное государство является главным орудием в руках тех, кто владеет основными средствами производства, и служит им гарантом реализации, прежде всего, своих интересов и охраны существующего порядка.

Предпосылкой образования буржуазного государства явился общий кризис феодально-крепостнического строя и формирование в его недрах капиталистического уклада. Буржуазия, занявшая ведущее положение в экономике, добивалась для себя и политической власти, чтобы ликвидировать феодальные производственные отношения, тормозившие развитие производительных сил.

Эта задача могла быть решена лишь путем смены социально-экономической формации, утверждения новой системы производственных отношений, прихода к власти нового господствующего

класса – буржуазии. Формы и темпы смены социально-экономической формации были различны в разных странах в зависимости от конкретных исторических условий. В результате были отменены феодальные сословные привилегии и были провозглашены равенство граждан перед законом и их личная свобода как естественные и неотчуждаемые права человека.

В условиях свободного развития домонополистического капитализма идет процесс становления буржуазной государственности: парламентаризма, политических институтов, демократии.

Формы буржуазного государства прошли длительный путь исторического развития. Известны две основные его формы: конституционная монархия и республика.

Основные задачи буржуазного государства на всех этапах его развития состояли в охране собственности, экономического и политического господства буржуазии, удержании в повиновении масс, обеспечении внешнеполитических и экономических интересов правящего класса, связанных с желанием расширить сферы своего влияния на другие государства. Этим задачам буржуазного государства соответствуют и его основные внутренние и внешние функции.

Одной из важнейших внутренних функций является *охрана частной* собственности на средства производства как основы существования буржуазного (капиталистического) способа производства. Эта функция осуществляется всей мощью аппарата буржуазного государства при помощи мер правового характера и идеологических средств.

Функция осуществления *общих дел* также характерна для буржуазного государства. Это – организация транспорта, средств связи, санитарного надзора, охраны окружающей среды, борьбы со стихийными бедствиями, преступностью и т.д.

Буржуазное право закрепляет основные устои капиталистического общества: частную собственность и свободу предпринимательства. Были ликвидированы феодальные ограничения (сословные, цеховые) на свободу распоряжения собственностью и провозгласили право частной собственности как основу капиталистического спосо-

ба производства. Буржуазное право всегда закрепляло и закрепляет условия функционирования капиталистического способа производства, выражает волю и интересы класса буржуазии. В этом и заключается классовая сущность буржуазного права.

Степень сохранения пережитков феодального права при формировании буржуазного зависела от конкретных исторических условий становления буржуазной государственности в той или иной стране. Там, где этот процесс проходил в виде вооруженной борьбы с широким участием народных масс, степень ломки старого, феодального права была более радикальной, например, во Франции. Там же, где становление буржуазной государственности шло путем компромиссов буржуазии с земельной аристократией, путем реформ, элементы феодального права сохранялись длительное время, например, в Англии.

На современном этапе развития в качестве формы, источника буржуазного права решающее значение приобрел закон, изданный высшим представительным органом государственной власти (парламентом). Закон как источник права вытесняет правовой обычай. Источником права служат акты правительства, административные акты. Используется как источник права также судебный прецедент.

В буржуазном обществе исторически сложились две основные системы права: романо-германская (континентальная) и англосаксонская.

На романо-германскую систему права большое влияние оказало римское право. Мощный толчок ее развитию дала французская буржуазная революция. Для континентальной системы характерно заимствованное из римского права деление на публичное и частное право. К частному (гражданскому) праву относятся нормы, регулирующие имущественные отношения в сфере частного предпринимательства и брачно-семейные отношения. Важнейшим источником права в континентальной системе является закон (конституция, кодекс).

В англосаксонской системе права, действующей в Англии и ряде государств, бывших ранее колониями Англии, влияние римского права проявилось незначительно. Эта система права не знала деления на публичное и частное право. В ней сохранил свое значение,

наряду со статусом (законом), такой характерный для буржуазных типов права источник, как судебный прецедент.

Социалистическое право и государство

В юридической литературе, изданной за последние годы, вопрос о социалистическом праве и государстве обычно обходят стороной. Подчеркивая, что он остается дискуссионным, авторы лишь отмечают, что социалистическое государство представляет собой политическую организацию рабочего класса (руководящего класса в обществе) трудового крестьянства и остальных категорий трудового народа. Социалистическое право определялось как система общих норм поведения, установленных или санкционированных социалистическим государством, выражающих материально обусловленную и направляемую Коммунистической партией волю трудящихся масс во главе с рабочим классом, обеспеченных сознательностью масс, мерами общественного воздействия и возможностью применения государственного принуждения к правонарушителям, имеющих назначением регулирование общественных отношений в целях построения социализма и коммунизма.

Что можно добавить или, вернее, подчеркнуть?

Во-первых, социализм или коммунизм нельзя построить, как нельзя строить и правовое государство. Общество – это система саморазвивающаяся, саморегулирующаяся и самовоспроизводящаяся; система, развитие которой осуществляется в строгой причинной последовательности: экономические отношения – социальные отношения – идеологические отношения. Поэтому всякое волевое, насильственное вмешательство в этот естественный процесс, а именно это произошло, например, в 1917 году в России, подмена механизмов саморегулирования общественной системы, попытки переделывать ее по определенному плану неизбежно приводят к дестабилизации общества и непредсказуемым последствиям, к катастрофе. Иными словами, приводит к разрушению данной системы общественных отношений, что и произошло тогда с Российской империей.

Во-вторых, хотя и провозглашалась общественная собственность на средства производства, народ никогда не был реальным

собственником. Собственником было не общество, а само государство. Именно государство и было работодателем и эксплуататором трудящихся масс. Государство было представлено новым классом, имеющим свой собственный интерес, бюрократическим аппаратом (советским, партийным, производственно-управленческим). Бюрократия обладала государством; оно и было ее собственностью. Широкие слои населения фактически никогда не имели доступа к реальным рычагам власти. Логично, что и право выражало не волю всего народа, не волю трудящихся, а волю бюрократического аппарата. Можно даже сказать, что в государствах типа «советского социалистического» право не существует вообще! В основе права стоит справедливость и свобода а в подобного типа государствах есть лишь поддержанный силой государства произвол. *«Право» в социалистическом государстве есть возведенный в закон произвол советской, партийной номенклатуры.*

Сказанное не отрицает того факта, что социалистическое государство выполняло многие функции, направленные на решение «общих дел», на реализацию социальных задач.

Правовое государство

В основе современных концепций правового государства лежат идеи немецкого философа Канта (1724-1804), французского просветителя и правоведа Монтескье (1689-1755) и других европейских просветителей XVIII и XIX вв., таких как Гуго Гроций, Барух Спиноза, Джон Локк, Дени Дидро, Жан-Жак Руссо. Словосочетание «правовое государство» впервые встречается в работах немецких ученых К.Т. Велькера (1813) и И.Х. Фрайхера фон Аретинома (1824). Первый юридический анализ данного термина и введение его в научный оборот осуществлены их соотечественником Робертом фон Модем (1832). Можно сказать, что с этого времени идея о правовом государстве более чем на столетие заняла умы германских ученых и политиков. Однако представления о государстве как организации, осуществляющей свою деятельность на основе закона, начали формироваться уже на ранних этапах развития человеческой цивилизации. С идеей правового государства связывались поиски более совер-

шенных и справедливых форм общественной жизни. Мыслители античности (Сократ, Демокрит, Платон, Аристотель, Цицерон) пытались выявить такие связи и взаимодействия между правом и государственной властью, которые бы обеспечивали гармоничное функционирование общества той эпохи.

Античными авторами был выработан ряд положений о правовом государстве:

- о власти закона как сочетании силы и права (Аристотель);
- о различии правильных и неправильных форм правления (Платон);
- о равенстве людей по естественному праву (стоики);
- о сферах частного и публичного права (римские юристы);
- о праве как выражении справедливости и о государстве как правовом объединении людей (Цицерон).

Философская основа правового государства была изложена И. Кантом в работе «Метафизика нравов». Ее основные идеи таковы:

- человек, личность есть всегда и во всем только цель, но никогда не средство, в том числе и ради достижения цели, т.е. провозглашается *приоритет прав человека*;

- гражданин должен обладать той же возможностью принуждения властвующих к точному и безусловному исполнению закона, которой обладает властвующий в его отношении к гражданину, должна существовать взаимная ответственность государства и личности и соблюдаться ограничение государственной власти правом;

- все отношения между гражданином и государством должны устанавливаться и развиваться исключительно на почве права;

- верховенство закона перед остальными актами и его прямое действие, соответствие закона праву;

- соблюдение принципа свободы, равенства и социальной справедливости;

- разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную, каждая из которых имеет право на автономию, не выходя за пределы отведенной ей компетенции. Законодательная власть принадлежит парламенту, исполнительная – правительству, судебная – народу, который через своих представителей (присяжных) ре-

шает судьбу обвиняемого или тяжбу истца. Если первая из властей издает законы как власть суверенная, вторая – действует (отдает распоряжения) на основе законов, то третья, судебная, является властью, «говорящей о том, что есть право». «Только при условии, что все три власти действуют в пределах своей компетенции, мы имеем правомерное устройство», – писал И. Кант.

Как видим из идей И. Канта, взаимная ответственность государства и личности – неотъемлемый признак правового государства. В правовом государстве делаются акценты на ответственность государственных органов и должностных лиц перед гражданами за посягательство на их права и свободы. Эта ответственность обретает реальный характер только при наличии соответствующих нормативно-правовых актов, закрепляющих процедуру привлечения к ней должностных лиц, виновных в нарушении прав и свобод граждан, и предусматривающих жестокие санкции за это.

Государство, устанавливая в законах меру свободы человека, в то же время ограничивает себя в собственных решениях и действиях. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушить его предписания и несут ответственность за нарушение или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти (органов) обеспечивается системой мер, которые призваны ограничить ее произвол. К ним относятся: а) политическая ответственность правительства перед органами государственной власти; б) политическая ответственность депутатов перед своими избирателями; в) юридическая ответственность должностных лиц государства любого уровня за невыполнение своих обязанностей.

На тех же правовых основах должна строиться ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер. Правовой характер взаимной ответственности государства и личности – это важная составная часть объективно складывающегося в обществе права.

Отношение государства и личности в правовом государстве должны строиться на установлении такого баланса, при котором, *во-первых*, личность имела бы возможность свободного развития и бес-

препятственной реализации своих прав, свобод и законных интересов, во-вторых, государство в лице государственной власти получало бы признание и поддержку своей деятельности со стороны личности. Поэтому отношения гражданина и государства должны строиться на основе их связанности взаимными правами, обязанностями и ответственностью.

6. Основные теории происхождения государства

Естественно-правовая теория происхождения государства

Основой данной теории является положение о том, что государству предшествовало естественное состояние человека. Условия жизни людей и характер человеческих взаимоотношений в естественном состоянии представлялись неоднозначным образом. Гоббс видел естественное состояние в царстве личной свободы, ведущей к «войне против всех»; Руссо считал, что это есть мирное идиллическое первобытное царство свободы; Локк писал, что естественное состояние человека – в его неограниченной свободе.

Сторонники естественного права считают государство результатом юридического акта – общественного договора, который является порождением разумной воли народа, человеческим учреждением или даже изобретением. Поэтому данная теория связана с механическим представлением о происхождении государства, выступающего как искусственное произведение сознательной воли людей, согласившихся соединиться ради лучшего обеспечения свободы и порядка.

Гольбах, например, определял общественный договор как совокупность условий для организации и сохранения общества. Дидро суть своего понимания общественного договора изложил следующим образом: «Люди быстро догадались, что если они будут продолжать пользоваться своей свободой, своей независимостью и безудержно предаваться своим страстям, то положение каждого отдельного человека станет более несчастным, чем если бы он жил отдельно; они осознали, что каждому человеку нужно поступиться частью своей

естественной независимости и покориться воле, которая представляла бы собой волю всего общества и была бы, так сказать, общим центром и пунктом единения всех их воли и всех их сил. Таково происхождение государей».

Классическое обоснование договорная теория получила в трудах Ж.Ж. Руссо. Исходя из исторического опыта, он пришел к выводу, что правители стали смотреть на государство как на свою собственность, а на граждан – как на своих рабов. Они стали деспотами, угнетателями народа. Деспотизм, по Руссо, высшее и крайнее проявление общественных различий: неравенство богатых и бедных как следствие власти; неравенство господ и рабов как следствие попрания законной власти властью произвола. Это неравенство становится причиной нового отрицательного равенства: перед деспотом все были равны, ибо каждый равен нулю. Но это уже не старое естественное равенство первобытных людей, а равенство как искажение природы.

Ж.Ж. Руссо считает, что в интересах создания правомерного государственного устройства и восстановления истинного равенства и свободы надо заключить свободный общественный договор. Главная задача этого договора состоит в том, чтобы найти такую форму ассоциации, которая защищала бы и охраняла общей совокупной силой личность и имущество каждого участника и в которой каждый, соединяясь со всеми, повиновался бы, однако, только самому себе и оставался бы таким же свободным, каким был он раньше. Он также считал, что каждый из нас отдает свою личность и всю свою мощь под верховное руководство общей воли и мы вместе принимаем каждого члена как нераздельную часть целого. Таким образом, общественный договор не разрушает естественного равенства, а более того, заменяет физическое неравенство моральным и законным равенством.

Патриархальная теория

Основателями патриархальной теории считаются Платон и Аристотель. Платон в своем знаменитом труде «Государство» конструирует идеальное справедливое, как бы вырастающее из семьи государство, в котором власть монарха олицетворяется с властью отца над членами его семьи, где есть соответствие с космосом в целом, государством и

отдельной человеческой душой; государство – это обруч, скрепляющий своих членов на основе взаимного уважения и отеческой любви.

По самой идее справедливости, говорит Платон, справедливый человек нисколько не отличается от справедливого государства. Трем началам человеческой души (разумному, яростному и возделующему) соответствуют совещательное, защитное и деловое начала в государстве, а этим последним – три сословия: правителей, воинов, производителей (ремесленников и земледельцев).

Платон определенно высказывается в пользу города-полиса, говорит о разделении труда между горожанами, что представляет собой афинскую идеализацию египетского кастового строя. Быт в государстве основан на началах справедливости, общности, равенства, коллективизма. Никто не должен обладать никакой частной собственностью, если в этом нет крайней необходимости, не должно быть жилища или кладовой, куда бы не имел доступа любой желающий. Платон – противник крайностей богатства и бедности. Он тонко подмечает политическое значение имущественного расслоения общества, что ведет к государству богатых и бедных. Его идеалом является аристократическое государственное устройство.

Идеи патриархальной теории получили развитие в XVII веке в сочинении англичанина Фильмера «Патриарх», где он доказывает получение власти от бога и затем передачу ее своему старшему сыну – патриарху, а затем уже своим потомкам – королям.

Органическая теория

Суть органической теории такова: общество и государство представлены как организм, и поэтому их сущность возможно понять лишь из строения и функций этого организма. Все неясное в строении и деятельности общества и государства может быть объяснено по аналогии с закономерностями анатомии и физиологии.

Органическая теория, известным представителем которой является Герберт Спенсер, в окончательном виде была сформулирована в XIX веке. По мнению Спенсера, государство есть некий общественный организм, состоящий из отдельных людей, подобно тому, как живой организм состоит из клеток. Важной стороной данной теории

является утверждение о том, что государство образуется одновременно со своими составными частями – людьми – и будет существовать, пока существует человеческое общество. Государственная власть – это господство целого над составными частями, выражающееся в обеспечении государством благополучия своего народа. Если организм здоровый, то и клетки его функционируют нормально. Болезнь организма подвергает опасности составляющие его клетки и, наоборот, больные клетки снижают эффективность функционирования всего организма.

Теория насилия

Причину происхождения и основу политической власти и государства представители данной теории (Л. Гумплович и К. Каутский) видели в завоевании, насилии, порабощении одних племен другими. Утверждалось, что в результате такого насилия образуется единство противоположных элементов государства: господ и рабов, победителей и побежденных. Не божественное провидение, не общественный договор или идея свободы, а столкновение враждебных племен, грубое превосходство силы, война, борьба, опустошения, словом, насилие, – «вот родители, а повивальная бабка государственная», – заявлял Л. Гумплович.

К. Каутский в книге «Материалистическое понимание истории» писал, что племя победителей подчиняет племя побежденных, присваивает всю землю и затем принуждает побежденное племя систематически работать на себя, платить дань или подати. При всяком случае такого завоевания возникают классы, но не вследствие раскола общины на различные подразделения, а в результате соединения двух общин, из которых одна делается господствующим, другая – угнетенным и эксплуатируемым классом, принудительный же аппарат, который создается победителями для управления побежденными, превращается в государство.

Таким образом, согласно этой концепции, государство – «естественно» (то есть путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение властвующим подвластных является основой появления экономического господства.

В результате войн племена превращаются в касты, сословия и классы. Завоеватели делали из покоренных, рабов, обратив их в «живые орудия».

Психологическая теория

Психологическая теория объясняет причины возникновения государства свойствами психики человека, его биопсихическими инстинктами и т.п. Л. Петражицкий исходил из якобы изначально присущей психике индивида потребности к повиновению, подчинению «выдающимся личностям». З. Фрейд (основатель психоаналитического направления в социологии) связывал необходимость создания государства с психикой человека. Из существовавшей первоначально патриархальной орды, глава которой был убит своими взбунтовавшимися сыновьями, движимыми сексуальными объектами и биопсихическими инстинктами («Эдипов комплекс»), возникает государство для подавления в дальнейшем агрессивных влечений человека.

Э. Дюркгейм в противовес индивидуально-психической теории развивал взгляды на человека как, прежде всего общественное, а не биопсихическое существо. Общество понимается им как продукт не индивидуального, а коллективного сознания людей, в котором формируется идея социальной справедливости, а для ее обеспечения создаются соответствующие государственно-правовые институты.

Теологическая теория

Теологическая теория довольно многоаспектна, что, несомненно, объясняется особыми историческими и материальными условиями существования различных государств как Древнего Востока, так и Древнего Запада (Греция, Рим).

У древних народов политико-правовая мысль восходит к мифологическим истокам, развивая представление о том, что земные порядки есть часть общемировых, космических, имеющих божественное происхождение. В русле такого понимания и освещаются в мифах темы земной жизни людей, общественного и государственного строя, их взаимоотношения между собой, права и обязанности.

Основная идея теологической теории – божественный первоисточник происхождения и сущности государства: вся власть от бога. Это придавало ей, безусловно, обязательность и святость.

Так, по древнекитайскому мифу о происхождении и характере земной власти, именно персона верховного правителя Поднебесной (то есть императора Китая) является единственной точкой связи с высшими небесными сферами. Вся власть сконцентрирована в особе правителя в виде его личной потенции и внутренней силы, а остальные должностные лица и государственный аппарат в целом – лишь проводники высшей власти.

В Египте, Вавилоне, Индии существовала другая версия. Боги, являясь источниками власти правителя, сами вместе с тем продолжают оставаться вершителями земных и прочих дел. Согласно мифам египтян, а затем и греков, боги выступают также в качестве первоначальных правителей и законодателей в учрежденных ими обществах и государствах.

Известное своеобразие присуще религиозно-мифологическим представлениям древних евреев. По их версии, единый истинный бог находится в особом договорном отношении со всем еврейским народом, является его главой и царем (верховным законодателем, правителем и судьей), законы еврейского народа получены прямо от бога (законодательство Моисея). В обычных условиях власть осуществляется людьми от бога, от его имени, но в экстраординарных случаях он действует и непосредственно (через откровения, чудеса и т.п.).

Законы, правосудие, справедливость, по-египетски, олицетворяет богиня Маат (Ma-at). Судьи носили ее изображение и считались ее жрецами. Божественный характер земной власти фараонов, жрецов, чиновников, а также официально одобренных правил поведения, в том числе и основных источников тогдашнего права (обычаев, законов, судебных решений), означал, что все они соответствуют и должны соответствовать маато-естественно-божественному порядку справедливости. Это находит свое выражение в Ригведе (священных гимнах индоариев), Дао (в древней китайской мифологии), Дике (у древних греков). Речь везде идет о правде-справедливости, которая в последующих естественно-правовых концепциях правопонимания стала обозначаться как естественное (или естественно-божественное) право.

Вопросы для самоконтроля:

1. *В чем выражалась объективная необходимость возникновения государства?*
2. *Перечислите признаки государства как публичной власти.*
3. *Сформулируйте определение государства.*
4. *Что включает в себя форма государственного правления?*
5. *В чем выражается форма государственного устройства?*
6. *В чем отличие демократического режима от антидемократического?*
7. *Каково соотношение понятий «задачи государства» и «функции государства»?*
8. *Охарактеризуйте основные внутренние функции государства.*
9. *Объясните, как вы понимаете выражение: «Государственный механизм олицетворяет собой государство, представляет его материальное воплощение»?*
10. *В чем отличие государственного аппарата от государственного органа?*
11. *Охарактеризуйте исторические типы государства.*
12. *Перечислите основные признаки правового государства.*
13. *Охарактеризуйте основные теории происхождения государства.*

Лекция 4

ПРАВО: СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ, ФУНКЦИИ

1. Понятие, сущность и основные признаки права
2. Ценность права как явление человеческой культуры
3. Понятие и классификация принципов права
4. Понятие и классификация функций права
5. Основные теории происхождения права

1. Понятие, сущность и основные признаки права

Право, как и государство, принадлежит к числу не только наиболее важных, но и наиболее сложных общественных явлений, являясь одним из основных средств осуществления политики государства и выступает в качестве регулятора общественных отношений.

В юридической литературе право определяется как:

- совокупность правил поведения, устанавливаемых либо санкционируемых государством, выражающих волю господствующего класса, исполнение которых обеспечивается принудительной силой государства в целях защиты, консолидации и развития социальных отношений и порядка, приемлемого для данного класса;

- носитель меры должного или возможного поведения, или границы поведения субъектов по отношению друг к другу;

- система нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, выраженные главным образом в законодательстве и регулирующие общественные отношения;

- регулятивная система, имеющая большую социальную ценность, которая с помощью формально установленных или закрепленных норм (правил поведения), выраженных в нормативных актах, судебных прецедентах, других формах и обеспеченных возможностью государственного принуждения, воздействует на общественные отношения с целью их упорядочения, стабилизации либо социально необходимого развития;

- регулятор общественных отношений, представляющих собой систему юридических правил поведения, установленных либо санкционируемых государством в форме законодательных актов, которые выражают волю господствующих классов, обусловленную материальными условиями жизни этих классов, и реализация которых обеспечивается силой государственного принуждения;

- совокупность юридических норм, регламентирующих отношения в обществе;

- система установленных или санкционированных государством общеобязательных норм, обеспечивающая совместное гражданско-политическое существование людей на началах личной свободы при минимуме карательного насилия.

Праву как своеобразному социальному феномену присущи следующие *признаки*:

1. *Право представляет собой социальное явление, носящее интеллектуально-волевой характер*, означающее, что право выражает осознанные и желаемые людьми потребности в определенном упорядочении отношений, в согласовании их интересов и примирении конфликтов.

2. *Право представляет собой социальное явление, в котором выражены воля и интересы всего народа, определенного класса, социальной группы, т.е. тех, кто держит в своих руках государственную власть.*

3. *Право представляет собой социальное явление, в котором воля народа (класса, клана, партии, социальной группы) получает государственное выражение.* Это означает, что в праве она приобретает характер государственной воли, т.е. воли, выражен-

ной в форме государственно-обязательного веления.

Государство выражает свою волю в виде закона, т.е. оформляет её определенным образом, издавая внешне обязательные нормативные предписания. Право получает в этом случае государственное освещение, оно получает новое определение – властная общеобязательность.

Создается иллюзия, что право исходит от государства. На самом деле государство в лице своих законодательных органов «возводит в закон» существующие вне зависимости от государства реальные социальные отношения. Поэтому следует различать понятия права и закона. Например, В.С. Нарсеянц в работе «Право и закон» писал: «Под правом понимается мера свободы, равенства, справедливости, форма отношений, складывающихся исторически при данном способе производства, являющаяся первичным прототипом и источником для последующих нормативных формулировок закона. По времени или смыслу право предшествует, обуславливает закон, имеет перед ним авторитет. Закон вторичен по отношению к праву. Он верно или неверно, справедливо или несправедливо сконструированный продукт творчества человека. Справедливость требует (и состоит в том), чтобы право стало законом, а закон был правом». Мы можем добавить, что справедливый закон и есть право (правовой закон). Только такой закон должен обладать общеобязательной силой. В противном случае мы вынуждены признать, что всякий произвол можно превратить в право с помощью силы и насилия.

4. Содержание выраженной в праве воли, в конечном счете, определяется характером материальных производственных отношений. Экономические отношения каждого данного общества проявляются, прежде всего, как интересы. Общие, наиболее насущные интересы господствующих индивидов (социальных групп) сводятся к потребности обеспечить сохранение, упрочение и развитие необходимых им экономических порядков. Однако при этом на формирование воли господствующих классов (социальных групп, народа) оказывают влияние не только экономические, но и другие интересы (политические, моральные). Поэтому *право можно определить и как возведенную в ранг закона волю экономически*

господствующих субъектов, направленную на установление и сохранение необходимых им экономических порядков и политических условий.

5. *Право представляет собой социальное явление, в котором «воля» класса (народа) получает нормативное выражение.*

Далеко не всякие государственные веления относятся к праву. Право представляет лишь государственные веления, содержащие нормы – общеобязательные правила поведения, являющиеся абстрактным масштабом поведения людей и рассчитанные на повторяющиеся (или способные повторяться) общественные отношения.

Существуют два способа создания юридических норм. Первый способ состоит в установлении государством необходимых держащим власть в обществе общих правил поведения путем принятия нормативных актов. Эти правила формулируются государством. *Второй способ* – санкционирование (утверждение) государством необходимых и выгодных властвующим социальным группам (классам, народу) общих правил поведения, уже реально (*de facto*) существующих в качестве внеправовых. В результате государственного санкционирования внеправовые нормы становятся юридической нормой. Например, в результате санкционирования государством норма обычная становится юридической нормой. Однако в любом случае юридические нормы могут возникнуть только в результате государственной деятельности и всегда представляют собой государственные веления.

6. *Право представляет собой определенную систему.*

Система права – это его внутреннее строение, обусловленное, в конечном счете, экономическим базисом общества. Она предполагает, с одной стороны, известное единство и согласованность юридических норм, поскольку последние выражают общую волю стоящих у власти социальных групп (класса, народа), а с другой, – разделение этих норм на однородные группы, отрасли (уголовное право, гражданское право и др.), связанные с необходимостью правового регулирования различных областей общественных отношений.

7. *Право охраняется от любого произвола и нарушений государ-*

ством, иными словами, *реализация права гарантируется силой государственной власти*. Издавая общеобязательные правила поведения, государство не может оставить их без своей охраны. В противном случае они лишились бы важнейшей гарантии их осуществления, превратились бы в совет, рекомендацию. Здесь хорошо видна взаимосвязь права с государственной властью. Уже в ранних государствах при своем появлении право выступает как основа организации государственной власти, устанавливая и закрепляя структуру этой власти – органы государства, их полномочия, сферу деятельности и т.п. Оно же определяло порядок и процедуру занятия и выполнения общественных должностей и их передачу, обеспечивая при этом и династические способы их присвоения. Таким образом, право, с одной стороны, выступает как необходимый элемент структурной организации государства, с другой, – как форма осуществления государственной власти, средство государственного управления. Как правило, государственная власть функционирует, принимая законы, иные юридические акты и обеспечивая их выполнение. И это нормальные, правовые формы осуществления государственной власти. Там же, где государственная власть функционирует без этой правовой формы, царят произвол, личные устремления и бюрократия, возникают большие социальные беды. Поэтому облачение государственной власти в правовые формы – одна из основных тенденций создания и функционирования государственной власти. А для права – это еще один объективный фактор и стимул появления и развития. Правовое регулирование является важнейшим среди видов социального регулирования, без которого общество существовать не может. Его особенности связаны со спецификой права как особого социального явления. Это нормативное регулирование. Иными словами, право является властным нормативным регулятором общественных отношений и поведения людей.

Можно сделать вывод, что право и государство это всеобщие и объективно необходимые формы институционального и нормативного бытия, признания, выражения и осуществления свободы людей в их социальной жизни.

8. *Право имеет свой предмет отражения.* Это власть, государство, порядок и безопасность в обществе. Именно эти общественные институты наполняют идею справедливости и свободы реальным содержанием, обеспечивают свободное и справедливое существование человека, его нормальную жизнедеятельность.

Те общественные отношения, которые подвергаются правовому регулированию, называются предметом правового регулирования. Есть объективные и субъективные пределы правового (законодательного) регулирования. Иными словами, далеко не все общественные отношения могут регулироваться правом. Не регулируются правом (точнее сказать, не должны регулироваться) отношения, которые с экономической точки зрения не созрели для такого регулирования. Не регулируются правом отношения любви, товарищества, которые по своему характеру не терпят правового вмешательства. Не регулируются, наконец, правом те отношения, регулировать которые нецелесообразно, ибо с ними вполне «управляются» нормы морали, обычаи, иные социальные предписания.

9. *Право выражает идеи справедливости и свободы.*

Справедливость и свобода – идеалы, к которым больше всего стремилось человечество. Справедливым следует считать то, что служит благу человека, не ущемляет интересы других людей, не наносит вреда обществу. Свобода – неотъемлемое условие существования личности, раскрытия всех ее творческих способностей и возможностей. Основанием правового уравнивания различных людей является свобода индивида в общественных отношениях, что означает отрицание произвола и привилегии. Признание различных индивидов формально равными – это признание их равной правоспособности, возможности приобрести те или иные права на соответствующие блага, конкретные объекты, отсюда, правовое равенство – это равенство свободных и независимых друг от друга субъектов по общему для всех масштабу, единой норме, равной мере.

Следует признать, что свобода не только не противоположна равенству, она выразима лишь с помощью равенства и воплощена в этом равенстве.

С одной стороны, исходной и определяющей фигурой свободы в ее человеческом измерении является свободный индивид; с другой стороны, эту свободу индивидов можно выразить лишь через всеобщий принцип и нормы равенства этих индивидов в определенной сфере и форме их взаимоотношений.

Понимание права как равенства и свободы с необходимостью включает в себя и справедливость, ведь справедливо то, что выражает право, соответствует праву и следует праву. Справедливость входит в понятие права, право по определению справедливо, а справедливость – внутреннее свойство и качество права.

Следует подчеркнуть, что право является выразителем определённой меры свободы в обществе, и эта мера соответствует всегда уровню социально-экономического развития данного общества.

Право и закон не должны игнорировать личные и групповые интересы и притязания. Они должны найти в праве свое справедливое признание, удовлетворение и защиту. А это возможно только потому, что справедливость не сливается с самими этими притязаниями и не является нормативным выражением и генерализацией какого-либо одного из таких частных интересов. Напротив, справедливость возвышается над всем этим партикуляризмом, «взвешивает» (посредством общего масштаба права) и оценивает формально как равные, а потому и одинаково справедливые для всех.

Сказанное позволяет определить сущность и социальное назначение права как систему общеобязательных правил поведения, установленных государством, и которые призваны регулировать общественные отношения на принципах справедливости, свободы и формального равенства.

2. Ценность права как явления человеческой культуры

В общесоциологическом смысле понятие социальной ценности характеризует те явления объективной действительности, которые способны удовлетворить потребности социального субъекта, необ-

ходимые и полезные для его существования и развития, и которые позволяют реализовать соответствующие интересы. Понятие ценности права призвано раскрыть его положительную роль для общества, отдельной личности.

Ценность права – это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, их объединений и общества в целом. Таким образом, можно отметить следующие основные проявления социальной ценности права:

1) Право обладает, прежде всего, инструментальной ценностью. Оно придает действиям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подконтрольность. Право тем самым вносит элементы упорядоченности и порядка в общественные отношения, делает их цивилизованными.

2) Ценность права заключается в том, что оно, воплощая общую (согласованную) волю участников общественных отношений, способствует развитию тех отношений, в которых заинтересованы как отдельные индивиды, так и общество в целом.

3) Ценность права определяется и тем, что оно является выразителем (масштабом) свободы личности в обществе. При этом ценность права состоит в том, что оно не обозначает свободу вообще, а определяет границы, меру этой свободы.

4) Ценность права состоит также в его способности быть выразителем идеи справедливости. Право выступает критерием правильного (справедливого) распределения благ, оно утверждает равенство всех граждан перед законом независимо от их происхождения, материального положения, социального статуса и прочего. Право можно определить и как возведенную в закон справедливость.

5) Ценность права заключается и в том, что оно выступает мощным фактором прогресса, источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития.

Несомненно, что в нынешних условиях право приобретает важное значение. Правовой подход является основой и единственно возможным цивилизованным средством решения проблем международного и

международного характера. Право – действенный рычаг решения экологических проблем как внутри отдельно взятого государства, так и в рамках мирового сообщества.

3. Понятие и классификация принципов права

Слово «принцип» (от лат. *principium*) означает буквально основу, начало, руководящую идею, исходное положение какого-либо явления (учения, организации, деятельности и т.п.).

В правоведении выделяются, *во-первых*, принципы, сформулированные учеными-юристами, которые выступают в виде фундаментальных идей и идеалов, отражающих достижения правовой мысли, практического опыта, объективные закономерности развития общества. Указанные принципы составляют важнейшую часть научного и профессионального правосознания, а так же юридической политики и не являются обязательными для субъектов права. *Во-вторых*, обобщенные в виде относительно самостоятельных элементов *принципы права, под которыми следует понимать исходные нормативно-руководящие начала (императивные требования), определяющие общую направленность правового регулирования общественных отношений*. О них в основном и пойдет речь в дальнейшем. В принципах права сосредоточен многовековой мировой опыт развития цивилизации, поэтому их можно называть ценностным стержнем права, своеобразным «высшим правом».

Принципы права нужны для того чтобы обеспечить однотипное формулирование юридических норм и влияние этих норм на общественные отношения, устанавливая при этом определенный правовой порядок.

Все многообразие существующих принципов права можно классифицировать по определенным видам. Основу системы права в целом, либо отдельных институтов ее нормативно-правовых общностей (институтов права, отраслей права и т.п.), составляют следующие принципы права:

а) институционные, т.е. исходные начала, отражающие природу отдельных институтов права (например, принципы равного доступа к государственной службе, профессионализма и компетентности го-

сударственных служащих и др.);

б) подотраслевые – свойственны конкретной подотрасли права (например, в основе избирательного права, которое является подотраслью государственного права, во многих странах лежат принципы всеобщего, равного и прямого избирательного права при свободном волеизъявлении и тайном голосовании);

в) отраслевые – свойственны конкретной отрасли права, подчеркивают её особенности (например, регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье и иными фундаментальными началами, предусмотренными семейным кодексом; принцип соответствия оплаты количеству и качеству труда характеризует трудовое право);

г) межотраслевые – нормативно-руководящие начала, выражающие общие фундаментальные положения двух и более отраслей права (например, принципы состязательности и равноправия сторон характерны для конституционного, гражданского, административного и уголовно-процессуального права; принципы материальной ответственности для гражданского, финансового, трудового и других отраслей права);

д) общеправовые – общие для каждой национальной правовой системы (французской, китайской и т.п.) принципы права, которые действуют в подавляющем большинстве отраслей права (законность, взаимосвязь прав и обязанностей, ответственность за вину и др.) и распространяют свою юридическую силу на основные разновидности юридической практики (правотворчество, толкование, реализацию права, судебную практику и т.п.);

е) принципы, отражающие особенности той или иной правовой семьи (феодальной или буржуазной, романо-германской или англосаксонской, мусульманской или иной). Например, для стран, где действует мусульманская правовая семья, характерны принципы верховенства шариата, равенства только правоверных и другие;

ж) общецивилизованные (общечеловеческие) – принципы, которые являются ценностями, общими для демократических систем на-

ционального и международного права (принцип гуманизма, правового равенства, свободы, демократизма, справедливости, законности);

з) принципы международного права, которые в свою очередь разграничиваются на принципы отдельных институтов и отраслей права. К ним можно отнести, например, принципы неприменения силы и угрозы силой, сотрудничества, невмешательства во внутренние дела, добросовестного выполнения обязательства и другие.

Ниже остановимся на более подробной характеристике общеправовых принципов.

Общие принципы права - это основные начала, которые определяют наиболее существенные черты права в целом, его содержание и особенности как регулятора всей совокупности общественных отношений. Они распространяются на все юридические нормы и с одинаковой силой действуют во всех отраслях права независимо от характера и специфики регулируемых ими общественных отношений. К числу общих принципов права относятся:

1) *Принцип социальной свободы.* Основным началом правового регулирования в цивилизованном государстве является предоставление его участникам максимальной свободы в выборе форм трудовой деятельности, профессии, места жительства, возможности пользоваться различными социальными услугами государства и частных лиц, свободно распоряжаться своими трудовыми доходами, участвовать в распределении общих социальных благ, иметь право на свою долю совокупно произведенного продукта, быть защищенным от безработицы и других социальных конфликтов. Данный принцип обеспечивает социальную защищенность личности, предоставляет реальные гарантии для свободной и обеспеченной жизни. Все государственные органы обязаны обеспечивать и охранять права и свободы человека как высшие социальные ценности.

2) *Принцип социальной справедливости.* Этот принцип имеет морально-правовое содержание. Он обеспечивает соответствие между практической ролью индивидов в жизни общества и их социальным положением, между их правами и обязанностями, между трудом и вознаграждением, преступлением и наказанием, заслугами челове-

ка и их общественным признанием. Посредством права достигается наиболее оптимальная соразмерность между возможным и должным поведением и оценкой его результатов. Справедливость является также одним из ведущих начал в практике правового регулирования, при решении конкретных юридических дел (например, при назначении размера пенсии, выделении жилья, определении меры уголовного наказания).

3) *Принцип демократизма.* В правовом государстве этот принцип пронизывает всю систему права. Непосредственное выражение он находит в юридических нормах, регулирующих порядок организации и деятельности органов государственной власти, определяющих правовое положение личности, характер ее взаимоотношений с государством.

4) *Принцип гуманизма.* Начала гуманизма свойственны всем цивилизованным правовым системам. Они раскрывают одну из важнейших ценностных характеристик права. Право закрепляет и реально гарантирует естественные и неотъемлемые права и свободы каждого человека: право на жизнь, здоровье, личную свободу и безопасность, право на охрану своей чести и репутации, защиту от любого произвольного вмешательства в сферу личной жизни и другие.

5) *Принцип равноправия* (равенство всех перед законом). Этот принцип закреплен во Всеобщей декларации прав человека, международных пактах о правах человека, в конституционных законах большинства стран мирового сообщества. Эти нормативно-правовые акты провозглашают равенство всех граждан перед законом, их равное право на защиту закона независимо от национального или социального происхождения, языка, пола, политических и иных убеждений, религии, места жительства, имущественного положения или иных обстоятельств. Никакие лица, социальные слои и группы населения не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону.

6) *Единство юридических прав и обязанностей.* Суть данного принципа выражается в органической связи и взаимообусловленности юридических прав и обязанностей участников общественных отношений: государства в целом, его органов, должностных лиц, граждан и

различных объединений. При такой организации общественных отношений праву пользоваться определенным социальным благом соответствует обязанность совершать общественно полезные действия в интересах других. Говорить о реальности какого-либо права можно лишь при наличии соответствующей ему юридической обязанности. Так, право гражданина на судебную защиту реализуется через обязанность судов осуществлять такую защиту; право гражданина на социальное обеспечение в старости, в случае болезни или утраты трудоспособности обеспечивается государством в лице его специальных органов, которые обязаны выплачивать им пенсии или пособия. В то же время законом устанавливается, что осуществление прав гражданином не должно противоречить правам других людей.

7) *Принцип ответственности за вину.* В соответствии с этим принципом юридическая ответственность может быть возложена на лицо лишь в том случае, если оно виновно в нарушении требований юридической нормы. Вина является ведущим началом, определяющим основания юридической ответственности. При отсутствии вины в деянии лица к последнему не могут быть применены меры юридической ответственности.

8) *Принцип законности.* Этот принцип имеет наиболее общий, всеобъемлющий характер. Его содержание выражается в требовании строгого и полного осуществления предписаний юридических норм всеми субъектами права. Обеспечивая реализацию норм права, указанный принцип одновременно содействует воплощению в практике правового регулирования других общих правовых принципов: справедливости, социальной свободы, гуманизма.

4. Понятие и классификация функций права

Право – одно из главных средств осуществления функций социального управления. Главное назначение права – воздействие на общество с целью упорядочения, сохранения его типовой специфики, совершенствования и развития общества в целом. Результат правового регулирования – сохранение определенной общественной струк-

туры и поддержание ее жизнеспособности в интересах господствующих в данной системе экономических отношений социальных групп и в соответствии с характером социально-политического строя. Право должно в централизованном обществе отражать требования общечеловеческой справедливости, служить интересам общества в целом, а не какой-либо части (классу, социальной группе, клану), учитывать индивидуальные интересы и потребности личности как первоосновы общества.

Активная роль права выражается в его функциях. *Функции права - это основные направления его воздействия на общественные отношения, на поведение людей.* Функции права могут рассматриваться в различных плоскостях. Так как право неразрывно связано с государственной властью, все основные направления деятельности государства осуществляются в юридических нормах на основе законодательных актов, которые определяют характер и содержание этой деятельности.

В науке понятие «функция» употребляется в самых различных значениях. В юридической науке термин «функция» употребляется для характеристики социальной роли права и государства.

Сегодня нет единого взгляда на проблему функции права. Если синтезировать многочисленные точки зрения по этому вопросу, то можно увидеть, что в конечном счете *под функцией права понимают либо социальное назначение права, либо направление правового воздействия на общественные отношения, либо и то и другое вместе взятое.*

Анализ функций права как единой системы позволяет не просто сгруппировать, но и упорядочить знания при изучении отдельных функций. Такой анализ позволяет глубже, полнее понять содержание каждой из функций. Известно, что возможности познания остаются малоэффективными, если они ограничиваются уровнем единичности, если за отдельными элементами не выявляется их система. Кроме того, в реальной жизни функции права не существуют изолированно друг от друга, они тесно взаимосвязаны между собой. Поэтому ни одна из них не может быть изучена достаточно глубоко

и полно без выяснения ее взаимодействия с другими функциями, т.е. без изучения ее в системе. Система функций права является сложным, многоуровневым явлением. Можно выделить следующие группы функций права, образующих систему:

- *общеправовые* (свойственные всем отраслям права);
- *межотраслевые* (свойственные двум и более, но не всем отраслям права);
- *правовые институты* (свойственные конкретному институту права);
- *юридические нормы* (свойственные конкретному виду юридических норм).

Руководствуясь различными критериями классификации, а именно: значением направления правового воздействия, объемом правового регулирования, постоянством его осуществления и т.п., можно различать *основные* и *неосновные* собственно юридические функции права.

Основные собственно юридические функции права

Регулятивная функция выражается в установлении позитивных правил поведения, в упорядочении общественных отношений, в координации социальных взаимосвязей. В рамках этой функции выделяют две ее разновидности (подфункции) – *регулятивную статическую* и *регулятивную динамическую*.

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. В этом состоит одно из назначений правового регулирования. Право прежде юридически закрепляет, возводит в разряд четко урегулированных те общественные отношения, которые представляют собой основу нормального стабильного существования общества, соответствуют интересам его большинства и выражают общую волю. Решающее значение в реализации статической функции принадлежит институтам права собственности, институтам политических прав и свобод граждан. Отчетливо данная функция выражается в авторском, изобретательском праве и других. Эта функция осуществляется посредством дозволяющих и запреща-

ющих норм, вызывающих правоотношения пассивного типа.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем оформления их движения (динамики), т.е. обеспечения активного поведения субъектов права (например, обязанность отбывать воинскую повинность и платить налоги). Данная функция осуществляется посредством обязывающих норм.

С учетом сказанного, *регулятивную функцию права можно определить как обусловленное его социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права.*

Следует подчеркнуть также важность другой собственно юридической функции права – охранительной.

Охранительная функция права – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых наиболее важных экономических, политических, национальных, личных отношений, вытеснение явлений, чуждых данному обществу. Охранительную функцию не следует противопоставлять регулятивной только потому, что одна из них – негативная (поскольку включает в себя запреты, санкции, ответственность), а вторая – позитивная, так как направлена на координацию положительной деятельности субъектов права. Обе эти функции, но каждая по-своему, выполняют важную задачу закрепления и охраны прав личности, содействия развитию и укреплению общественных отношений. Охранительное воздействие права осуществляется при наличии конфликтов, споров о праве. Оно направлено на охрану субъективных прав и обеспечение социальной справедливости посредством предупреждения (выражается в психическом или физическом принуждении).

Неосновные собственно юридические функции права

Компенсационная функция права. Это очень важное направление действия права. В нем заключается весьма существенная особенность права как инструмента восстановления социальной справед-

ливости. Нередко компенсационную функцию отождествляют с восстановительной, но это не совсем верно, так как между ними существует много различий, прежде всего в формах, методах и правовых последствиях реализации. Например, в случае незаконного увольнения наблюдается одновременно реализация восстановительной и компенсационной функции: восстановление на службе и компенсация за вынужденный прогул.

Восстановительная функция права занимает особое место в механизме правового воздействия. С помощью правовых инструментов очень часто восстанавливается прежнее правовое положение субъекта права: лицо вновь становится обладателем тех прав, которых оно было лишено, ему возвращают его имущество, восстанавливают на работе, реабилитируют его имя; восстанавливается нарушенный общественный порядок и т.п.

Ограничительная функция права вытекает из назначения права быть регулятором общественных отношений. Регулировать – значит предписывать варианты поведения, которые должны соответствовать интересам определенных социальных групп, классов, индивидов, наконец, всего общества. Поэтому, чтобы действия одних субъектов права не нарушали прав и интересов других, чтобы отношения в обществе складывались более разумно и не вызывали противодействий, право устанавливает определенные ограничения для субъектов общественных связей, пресекая тем самым вседозволенность, анархию и произвол.

Основные социальные функции права

Экономическая функция как одна из важнейших социальных функций имела большое значение на всех этапах развития товарно-денежных отношений. Право всегда выступало гарантом собственности и свободы предпринимательства.

Политическая функция права заключается, прежде всего, в регулировании отношений власти, отношений между социальными группами и особенно в регулировании национальных отношений. История подтверждает положение о том, что политика – это участие в делах государства, это определение задач государства, это отношения между классами и нациями. Права и свободы человека – также

важный объект политической функции права, не теряющий своей актуальности и сегодня.

Воспитательная функция права представляет собой результат способности права выражать идеологию определенных социальных сил и оказывать влияние на мысли и чувства людей. Поэтому одной из важнейших задач воспитательной функции права является воспитание высокого правового сознания, формирование стимулов правомерного поведения у граждан.

Информационная функция проявляется в доведении до граждан сведения о направлениях регулирования общественных отношений, об их правах, обязанностях и ответственности.

Ориентационная функция – ориентирование граждан на позитивные правовые установки, которые предполагают оценку права и готовность действовать соответственно его нормам.

5. Основные теории происхождения права

Изучение закономерностей происхождения права позволяет глубже осмыслить его природу, содержание и ценность как социального явления, определить свойственные ему функции и признаки.

Юридическая наука за свою историю насчитывает десятки различных теорий и доктрин возникновения права. Ученые юристы, философы, социологи и политологи на всех исторических этапах развития общества высказывали различные суждения на этот счет, однако до сих пор причины и закономерности происхождения права и государства остаются объектом споров.

Существует множество теорий, так или иначе объясняющих процесс происхождения права. Эти теории перекликаются с теориями возникновения государства, что вполне объяснимо, ведь право возникает одновременно и в силу тех же причин, что и государство.

Различного рода теории возникают, наверное, в связи с неправомерным смешением процесса возникновения государства с другими взаимосвязанными с ним процессами. Аналогичная картина наблюдается и в отношении *процесса зарождения и становления*

права, его первоначального возникновения. При этом имеет место и неправомерное смешение происхождения права с его развитием. Такая подмена близких, но неравнозначных, явлений и отражающих их понятий нередко отвлекает от познания процесса возникновения права, создает благоприятную основу для появления различных, порою весьма противоречивых, суждений и теорий.

Неоднозначность трактовок происхождения права объясняется теми же причинами, что и возникновения государства: отсутствием четкости и однозначности сведений о данных процессах; сложностью проверки той или иной концепции. Как следствие – множественность теорий и школ, объясняющих происхождение права.

Естественно-правовая теория (Т. Гоббс, Дж. Локк, Г. Гроций).

Согласно точки зрения представителей данной теории, происхождение права связано с самой природой человека, его неотчуждаемыми правами и свободами. Право производно от морали, декларирующей абстрактные нравственные ценности: справедливость, свободу, понимаемую как естественное состояние человека, права на жизнь, свободное развитие, труд, участие в делах общества и государства. Понятие естественного права включает в себя представления о врожденных и неотъемлемых правах человека и гражданина, которые являются обязательными для каждого государства. Еще римские юристы наряду с гражданским правом и правом народов выделяли естественное право как отражение законов природы и естественного порядка вещей. Цицерон говорил, что закон государства, противоречащий естественному праву, не может рассматриваться как закон.

В данной теории верно замечено, что источником, порождающим право, является человек; природа провозглашается источником прав самого человека; различаются право и закон, за человеком признаются его неотъемлемые права и свободы.

Историческая школа права (Гуго, Шталь, Савиньи).

Согласно точки зрения представителей данной теории, право – это историческое явление, которое развивается постепенно и выражается в правовых обычаях. Право рассматривается как выражение духа народа, складывающегося подобно языку, постепенно, в ходе

исторического процесса, независимо от субъективных воззрений законодательной власти государства. Законодатель правомерен фиксировать лишь то, что уже сложилось как право. Право, с точки зрения представителей исторической школы, есть продукт народного духа, народного правового убеждения. Развитие права заключается в том, что народный дух постепенно обнаруживает объективно содержащиеся в праве нормы. Поэтому право существует не в виде формальных прав, а в виде живого представления правовых институтов в их органической взаимосвязи. Юристы лишь извлекают правило нормы путем анализа и изучения опыта существующего права. Представители исторической школы права справедливо подчеркивают естественность развития права, верно, определяют обычаи как первые юридические нормы. Хотя, на наш взгляд, они переоценивают роль обычаев.

Нормативистская теория (Г. Кельзен, И. Штамплер, П. Новгородцев).

Сущность данной теории: право – производная государственной воли, выраженной в формально-определенных предписаниях, образующих «правовую пирамиду».

Основатель нормативизма И. Штамплер определяет право как внешнее регулирование социальной жизни, целью которого является удовлетворение потребностей людей. Совместное действие связанных в обществе людей он называет социальной материей или хозяйством. Определяя соотношение права и хозяйства, И. Штамплер писал, что оно представляет отношение формы и материала общественной жизни. В развитии права он видит развитие самого общества. Закономерность социальной жизни есть закономерность ее правовой формы, уразумение и следование основной идее права как конечной цели человеческого общества. Указанная закономерность проявляется только в социальной жизни, регулирование которой осуществляется в интересах свободы каждого, кто находится в сфере права. Идеал общества – это общество свободно хотящих людей, в котором всякий считает своими объективно правомерные цели другого. С таким регулированием должен согласиться всякий из подчиненных праву, если уж он принял решение, свободное от чисто

субъективных желаний, не соответствующих законным.

Следует отметить, что верно подмечено определяющее свойство права – его нормативность; признаются широкие возможности государства влиять на общество. Заслуга нормативистской теории состоит в том, что она вычленила формальные признаки права, которые и составляют его юридическую сущность. Абстрагируясь от всех внешних факторов, определяющих содержание права, нормативисты излагают свою позицию по вопросу, что есть право как нормативный регулятор общественных отношений. Исходя из своих научных представлений, нормативистская теория отстаивала идею правовой государственности. Многие ее сторонники выступали против противопоставления права и государства, определяли государство как единство внутреннего смысла всех правовых положений, как осуществление и воплощение юридических норм в единый порядок. Г. Кельзен считал, что государство столько же мало мыслимо без права, как и право без государства. И то и другое – две стороны единого явления. Власть есть право, право и обязанности государства ничем не отличаются от прав и обязанностей других лиц, ибо как в первом, так и во втором случае, они определяются законом.

Психологическая теория (Л. Петражицкий, Росс, М. Рейснер).

Право рассматривается как производная императивно-атрибутивных переживаний индивида. Л. Петражицкий полагал, что право есть продукт психических переживаний людей. Он считал, что эмпирическая наука изучает два вида бытия – физическое и психическое. Право, как одно из явлений этого бытия, принадлежит миру психики и представляет собой императивно-атрибутивное (обязательно-притязательное) переживание людей. Человеческие поступки могут быть свободными и связанными. Сознание внутренней связанности воли, поведения человека, Петражицкий именует этическим сознанием. Это сознание этического долженствования. В основе его лежат особые эмоции, которые переживаются как внутренняя помеха свободе и которые побуждают человека к какому-либо действию. Нормы, как авторитарные запреты и веления, есть лишь отражение этих переживаний.

Психологическая теория различает этический долг как правовую

обязанность и этический долг как нравственную обязанность. Если наш долг в этическом сознании представляется связанным по отношению к другому человеку, психически закреплен за ним как принадлежащий ему, а этот другой имеет притязание на наш долг, на исполнение нами обязанности, в этом случае речь идет о юридическом долге. Если же обязанность не представляется нам принадлежащей другому, а этот другой не имеет притязание на исполнение нами нашего долга, то в этом случае налицо нравственная обязанность. Юридические связи между двумя сторонами, состоящие в долгах, лежащих на одной стороне и закрепленных за другой стороной, суть правовые отношения.

В основе правовых переживаний лежат атрибутивные (притязательные) эмоции долга, а в основе нравственных – только императивные (обязательные, но беспритязательные) этические эмоции. Если в правовой сфере нормальна продажа прав, то в сфере нравственности она немислима. Если в правовой сфере следует различать парный характер субъектов и объектов (кто обязан и чему обязан, кто имеет притязание на исполнение обязанности и на что он имеет право), то в сфере нравственности важно знать, кто обязан (субъект) и к чему обязан (объект). Поэтому право отличается также доказуемостью и поддается контролю.

Л. Петражицкий подразделяет право на автономное (или интуитивное) и на позитивное (или гетерономное). Автономное право образует переживание, исполняющееся по зову внутреннего «голоса» совести. Позитивное правовое представление имеет место тогда, когда оно основано на чужом авторитете, на внешнем нормативном акте. Интуитивное право носит индивидуально-свободный и изменчиво-разнообразный характер. Позитивное право же – способно создавать правовое предписание, обязательные для всех субъектов права.

Л. Петражицкий обосновывает, что право выполняет распределительную и организационную общественные функции. Содержание распределительной функции выражается в том, что правовая психика распределяет различные материальные блага индивидам и их объединениям; она также наделяет граждан идеальными благами:

неприкосновенностью личности, свободой совести, свободой слова и другими. Наделение субъектов властными полномочиями составляет суть организационной функции права.

Наряду с несомненным достоинством данной теории – вниманием к психическим процессам, к роли правосознания в формировании права, в то же время наблюдается сильный крен в сторону психических факторов, который затеняет другие (например, социально-экономические), отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного, интуитивное право (по сути, правосознание) объявляется действительным правом.

Социологическая теория (Эрлих, Жени, С. Муромцев).

Право хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику. В отличие от правового позитивизма, сводившего задачи юридической науки к формально-логическому изучению действующего права, социологическая школа перемещает центр тяжести на изучение «живого права», то есть системы правоотношений, поведения людей в сфере права.

Отвлекаясь от формальных признаков права, социологическая теория наполняет его социальным содержанием, доказывает, что право является уравнивающей силой в обществе. Идеи данной теории четко выражают сущность правового государства, в котором и само государство, и его граждане должны подчиняться правовым предписаниям в интересах общего блага. Такое понимание ориентируется на реализацию права, хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику. Однако отождествление права с его реализацией приводит к потере критериев правомерного и неправомерного, делает возможным произвол правоприменителей, творящих право.

Реалистическая школа (Р. Иеринг).

Право рассматривается как производная согласования интересов индивида, результат рационального согласия людей. Кроме того, право понимается как защищенный государством интерес, оно (право) ничто без государственной власти. Основатель данной теории немецкий ученый Р. Иеринг полагал, что без принуждения нет даже

смысла говорить о праве, ибо право есть не что иное, как «обеспечение жизненных условий общества в форме принуждения», система социальных ценностей, гарантируемых принуждением. Право, по Иерингу, выходит из рук общества, которое он интерпретирует как сферу «совместного действия людей, объединенных общими целями; в этой сфере каждый, действуя для других, действует также для себя, а действуя для себя, тем самым действует и для других». Однако «демиургом права» у Иеринга выступает не всякое, а лишь государственно-организованное общество. Венчает такое общество аппарат государства, воплощающий социальную публичную власть. Вот этим аппаратом государства в конечном итоге и порождается право. Право гарантирует жизненные интересы личности, помогает удовлетворению разнообразных потребностей людей. Право принадлежит не тому, кто изъявляет волю, а тому, кто пользуется им. Субъектом права является тот, кому предназначено пользоваться правом. Задача состоит в том, чтобы гарантировать его пользование. Борьба народов, государственной власти, сословий и индивидов с беззаконием лежит в самой сущности права. Иеринг писал, что все великие изобретения в истории права: уничтожение рабства, крепостничества, свобода поземельной собственности, промыслов, верований и т.д. – все они должны быть завоеваны путем ожесточенной, нередко вековой борьбы, и путь права в таких случаях всегда обозначается обломками права. Ценность права состоит в реализации заложенной в нем цели. Рождаясь в борьбе интересов, право выступает в качестве силы, которая подчиняет волю одних интересам других при непрерывном условии соблюдения принципов справедливости человеческого общежития.

Достоинство уважения и признательности утверждение сторонников реалистической теории о том, что право как средство достижения цели выступает в этом качестве необходимым инструментом организации, поддержания и сохранения общества. Право без государственной власти, по их мнению, есть пустой звук. Только власть, применяющая юридические нормы, делает право таким, какое оно есть и каким оно должно быть. Борьба за право это обязанность лица, пра-

вомочного перед самим собой, и защита права, то есть противодействие правонарушению, – обязанность не только по отношению к самому себе, но и по отношению к обществу, государству; каждый, защищая свое право, отстаивает тем самым нормы объективного права, на которых зиждется его субъективное право.

Вопросы для самоконтроля:

- 1. Какое из определений права приведенных в лекции Вы считаете наиболее удачным? Почему?*
- 2. Перечислите основные признаки права.*
- 3. Раскройте соотношения понятий: право и справедливость, право и свобода.*
- 4. Каковы основные проявления ценности права как явления человеческой культуры?*
- 5. Дайте определение принципа права.*
- 6. Охарактеризуйте основные принципы права.*
- 7. Для чего употребляется в общей теории права и государства термин «функция»?*
- 8. По каким критериям можно классифицировать функции права?*
- 9. Определите в чем сущность регулятивной функции права?*
- 10. Каково социальное назначение охранительной функции права и в чем ее отличие от ограничительной функции?*
- 11. В чем выражена разница между компенсационной и восстановительной функциях права?*
- 12. Перечислите основные социальные функции права.*
- 13. В чем отличие психологической теории возникновения права от социологической теории?*
- 14. Сформулируйте основные идеи нормативистской теории права.*

Лекция 5

ИСТОЧНИКИ ПРАВА

1. Понятие и виды источников права
2. Понятие и виды нормативных правовых актов
3. Понятие законодательства

1. Понятие и виды источников права

В современной правовой науке принято выделять:

1) источник права в материальном смысле, под которым следует понимать совокупность материальных (производственных) общественных отношений, во многом обуславливающих сущность права и содержание юридических норм;

2) источник права в идеальном (идеологическом) смысле – это совокупность взглядов, идей, теорий, суждений, отражающих представления людей о праве, действующем и желаемом;

3) источник права в специальном (юридическом) смысле – формы (способы) выражения, объективации юридических норм; собственно форма позитивного права.

Таким образом, форма права указывает на то, каким способом государство создает, фиксирует ту или иную юридическую норму и в каком виде (реальном образе) эта норма, принявшая объективный характер, доводится до сознания членов общества. Следовательно, внешнюю форму права можно определить как способ выражения, существования и преобразования (изменения или отмены) юридических норм, действующих в определенном государстве. Источники пра-

ва в юридическом смысле – это одновременно и источники, и формы права. В них выражена мера охраняемого и защищаемого государством права.

Известны следующие основные *виды форм (источников) национального права*:

Правовой обычай – санкционированное государством исторически сложившееся правило поведения, вошедшее в привычку людей в силу его длительного существования и соответствующее интересам данной социальной общности. Правовой обычай – наиболее древний источник права, который исторически и фактически предшествовал закону. Обычай становится правовым только после того, как получает официальное одобрение государства.

Дошедшие до нас крупные законодательные памятники прошлого (Законы Ману, Русская Правда и др.) – это сборники правовых обычаев. В настоящее время нормами обычного права регулируются некоторые земельные, семейно-брачные и наследственные отношения в ряде государств Латинской Америки и Африки. В правовых системах романно-германского типа (в том числе Украины и Молдовы) признаются «обычаи делового оборота», сфера применения которых в основном ограничена внешнеторговыми сделками.

Правовой прецедент – решение административного или судебного органа по конкретному делу, ставшее впоследствии эталоном (образцом) при рассмотрении аналогичных дел в будущем. При рассмотрении юридического дела обязательным для «последователей» является не всё решение или приговор, а только «сердцевина» дела, суть правовой позиции судьи. Правовой прецедент доминирует и является основной формой права в странах англосаксонской правовой семьи (Англия, Австралия, США и др.). В странах СНГ он также имеет место, хотя официально не зафиксирован в качестве источника права.

Правовая доктрина (юридическая наука) – различные научные труды (комментарии законов, трактаты, монографии, статьи и т.д.), на основании которых правоприменительные органы принимают решения по конкретным юридическим делам.

Правовая доктрина на определенных этапах развития права тоже

служит его формой. Так, наиболее выдающимся римским юристам предоставлялось право давать разъяснения, обязательные в дальнейшем для судов. В английских судах трактаты известных юристов считались источниками права, на которые широко ссылались. Однако не следует полагать, что этот источник права ушел в небытие. В настоящее время продолжает выступать в качестве формы права мусульманско-правовая доктрина, что подтверждается законодательством арабских стран. Например, семейное законодательство Египта, Сирии, Судана, Ливана предусматривает, что в случае молчания закона судья применяет «наиболее предпочтительные выводы Абу Ханифы». Был период, когда и религиозные трактаты выступали формой права. Интересно отметить: в английских судах при вынесении некоторых судебных решений можно и до сих пор встретить ссылки на научные труды отдельных юристов, хотя источниками права они уже не признаются. Эти ссылки приводятся как дополнительная аргументация, элемент формирования воли судьи, часть мотивации приговора или решения суда.

В Украине и Республике Молдова юридическая наука играет большую роль для развития правовой практики, совершенствования законодательства, правильного толкования закона, но официальным источником права не признается. К сожалению, никогда судебные и административные акты не используют ссылки на труды ученых-правоведов. Представляется, что это еще одно вредное последствие тоталитарной государственной системы, укрепившейся в наших странах, в которой только акты государственной власти имели силу, а все остальные документы и источники относились к разряду вспомогательных и несущественных. Мировой опыт свидетельствует, что значение правовой доктрины как формального источника права уменьшается, но ее роль в качестве неформального элемента правообразования и правореализации возрастает.

Роль правовой доктрины как жизненно важного источника права проявляется в том, что она создает понятия и конструкции, которыми пользуется правотворческий орган. Именно юридическая наука вырабатывает приемы и методы установления, толкования и реализации

права. К тому же сами творцы права не могут быть свободны от влияния правовых доктрин: более или менее осознанно, но им придется становиться на сторону той или иной юридической концепции, воспринимать ее предложения и рекомендации.

Договоры нормативного содержания – это совместные юридические акты, выражающие взаимное изъявление воли правотворческих органов, встречное принятие на себя каждым из них юридических обязанностей. Это такие документы, в которых содержится волеизъявление сторон по поводу прав и обязанностей, устанавливается их круг и последовательность, а также закрепляется добровольное согласие выполнять принятые обязательства. Они имеют широкое распространение в конституционном, гражданском, трудовом, экологическом праве. Для признания договора источником права требуется, чтобы он содержал юридические нормы.

В области трудового права значительную роль продолжает играть коллективный договор между администрацией предприятия и комитетом профсоюза, представляющим коллектив работников предприятия. Особо следует подчеркнуть, что договорное право – юридический фундамент динамичной и расширяющейся системы свободного предпринимательства.

В качестве основной формы права выступает договор в международном праве. Международный договор – это явно выраженное соглашение между государствами и другими субъектами международного права, заключенное по вопросам, имеющим для них общий интерес, и призванное регулировать их взаимоотношения путем создания взаимных прав и обязанностей. Статья 2 Венской конвенции о праве международных договоров содержит нормативное определение этого источника: «Договор означает международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования». Договоры, соглашения, пакты, конвенции, принципы и нормы международного права признаются законами и обычаями мно-

гих государств (ст. 55 Конституции Франции, ст. 10 Конституции Италии, ст. 25 Основного закона ФРГ, ст. 28 Конституции Греции, ст. 98 Конституции Японии), составной частью их правовой системы, т.е. формой внутригосударственного права.

Нормативно-правовые договоры – проявление нормативной саморегуляции. Но нельзя забывать, что, как правило, первичным юридическим источником развития договорных форм, придания им законной силы выступает закон либо другой нормативно-правовой акт.

У договорной формы права перспективное будущее. Ведь если представлять источники права в виде социального взаимодействия, то оно должно быть, прежде всего, добровольно-согласительным, а не формально-принудительным. Следует учитывать, что в условиях рыночного, высокотехнологического развития общества государство не может оставаться (как было до сих пор) главной (а фактически – единственной) организацией, ответственной за обеспечение порядка в нем. Значительно возрастает роль промышленных, сельскохозяйственных, торговых, банковских фирм, корпораций, трестов, концернов. Они упорядочивают деловые отношения в обществе в основном договорным путем, который является наиболее быстрым, простым и удобным средством регулирования. Иными словами, система договоров – ядро рыночного механизма любого демократического общества.

Нормативно-правовой акт – одна из основных, наиболее распространенных и совершенных внешних форм современного права. Эта форма права превалирует в странах континентальной Европы (Германия, Австрия, Испания, Франция, страны СНГ). Это государственный акт нормативного характера. Государственные акты, которыми разрешаются индивидуально-конкретные дела, в отличие от нормативных актов, называются индивидуальными. Нормативные акты содержат юридические основания (юридические нормы) для разрешения индивидуальных дел. Нормативно-правовой акт выступает не только источником в юридическом смысле, но и фактическим источником: это ведь тот познавательный резервуар, из которого люди черпают сведения о юридических нормах. Кратко *нормативный акт можно определить как акт правотворчества, содержащий нормы права.* К

нормативным правовым актам относятся конституция государства, иные законы, а также система подзаконных актов (указы президента, постановления правительства, приказы и инструкции министерств, ведомств, госкомитетов, решения местных органов власти). Нормативный правовой акт признается *основной*, господствующей во всех современных цивилизациях, формой права в силу вполне объективных причин.

Ведущая роль нормативных правовых актов в системе источников права объясняется следующими обстоятельствами:

Во-первых, с их помощью достигается наиболее точное и полное выражение юридических норм, верное отражение реальной действительности и перспектив ее развития. Это помогает проводить единую правовую политику, не допускать произвольного толкования и применения юридических норм.

Во-вторых, усложнение общественной жизни и в Западных демократиях, и на Востоке, рост темпов современного общественного развития, возросшая политизация граждан с неизбежностью влекут повышение роли нормативных актов в системе юридических источников права.

В-третьих, именно нормативные правовые акты (а не какие-либо другие внешние формы права) более всего приспособлены к постоянному обновлению действующего права. Иными словами, нормативный правовой акт, хотя и имеет особые процедуры принятия, может быть издан оперативно, в любой своей части изменен, что позволяет ему быстро (по сравнению с иными формами права) реагировать на социальные процессы.

В-четвертых, нормативные правовые акты систематизируются и кодифицируются, что в дальнейшем позволяет легко осуществлять поиск нужного документа для его реализации.

С введением рынка, развитием частнопредпринимательской деятельности, появлением частных крупных фирм и предприятий малого бизнеса, функционированием совместных с иностранными концернами предприятий следует ожидать появления некоторых новых, не существующих пока форм права. Видимо, рано или поздно нам при-

дется признать нормативные акты частных организаций. Очевидно, нельзя будет игнорировать и нормативно-юридическую силу типовых договоров, вырабатываемых ими.

2. Понятие и виды нормативных правовых актов

Результатом правотворческой деятельности являются разнообразные нормативные правовые акты. *Нормативные правовые акты – это официальные акты – документы уполномоченных субъектов правотворчества, содержащие юридические нормы регулирования общественных отношений.* Как следует из предыдущего параграфа, нормативно-правовой акт выполняет функцию юридического источника права, однако, как убедимся ниже, он выполняет ещё одну равнозначную функцию – формы права.

Нормативные правовые акты – основной источник права не только в Украине, Республике Молдова и других странах СНГ. Они стали таковыми в настоящее время практически во всех правовых системах мира, даже там, где исторически господствовали правовой обычай и судебный (административный) прецедент.

По сравнению с правовым обычаем и судебным (административным) прецедентом нормативный правовой акт как источник права обладает большими преимуществами: исходит от строго определенных правотворческих органов и лиц, наделенных строго определенной компетенцией; принимается в четко обозначенном порядке; имеет установленную форму и реквизиты, порядок вступления в силу и сферу действия; может быть быстро изменен в зависимости от социальных потребностей.

Нормативным правовым актам присущ ряд особенностей. Они, *во-первых*, носят государственный характер. Государство наделяет органы, организации, должностных лиц правом готовить и принимать нормативные правовые акты, т.е. правотворческой компетенцией. Оно же обеспечивает и реализацию принятых нормативных правовых актов, включая и принудительное воздействие на лиц, уклоняющихся от их исполнения. Государственным характером норматив-

ные правовые акты отличаются от нормативных актов негосударственных организаций (уставы партий, общественно-политических движений). *Во-вторых*, нормативные правовые акты принимаются не всеми, а строго определенными субъектами, специально уполномоченными на то государством. При этом каждый субъект правотворческой деятельности связан рамками своей компетенции. Министр, например, может издать нормативный приказ, но не уполномочен на принятие указа или постановления. *В-третьих*, указанные акты принимаются с соблюдением определенной процедуры (особенно это относится к законодательным актам), а также требований к содержанию и форме, и представляют собой акт-документ. *В-четвертых*, они имеют временные, пространственные и субъектные пределы действия. *В-пятых*, всегда содержат юридические нормы. Наличие в этих актах юридических норм и делает их нормативными, общеобязательными. *В-шестых*, соответствуют конституции, международным договорам государства, не противоречат актам высшей юридической силы.

В этой связи нормативные правовые акты следует отличать от индивидуальных и интерпретационных актов.

Индивидуальные правовые акты – это акты государственных органов, негосударственных организаций, должностных лиц, выражающие решение по конкретному юридическому делу (приговор или решение суда, приказ руководителя предприятия или учреждения и др.). Индивидуальные акты – это акты применения права, поэтому их называют еще правоприменительными. Они имеют, как правило, разовое применение, адресуются конкретным лицам или организациям и обязательны для исполнения только ими.

В отличие от индивидуальных, нормативно-правовые акты носят общеобязательный характер и отличаются неконкретностью результата, т.е. обязательны не для отдельного конкретного лица, а для всех субъектов, на которых они распространяются. Действуют нормативные правовые акты относительно долгое время и не исчерпывают себя фактами их применения; применяться они могут бесчисленное множество раз при наличии необходимых для этого предпосылок.

Нормативные правовые акты следует также отличать от *интер-*

претационных актов, т.е. актов разъяснения (толкования) норм права. От нормативных правовых актов последние отличаются тем, что не содержат новых юридических норм, а лишь разъясняют существующие.

Нормативный правовой акт – понятие собирательное. Оно охватывает самые разнообразные нормативные государственные предписания. Нормативные правовые акты целесообразно классифицировать по трем основаниям: юридической силе, сфере действия и субъектам, их издающим.

По юридической силе различают *законы* – акты, обладающие высшей юридической силой, и *подзаконные акты* – акты, основанные на законах и им не противоречащие. Абсолютно все нормативно-правовые акты, кроме законов, являются подзаконными.

По сфере действия выделяются акты внешнего и акты внутреннего действия. Акты внешнего действия охватывают все субъекты, которым они адресованы, – организации, а также лица, независимо от их трудовой и служебной деятельности.

Любой нормативно-правовой акт имеет *пределы* своего *действия*:

- во времени, т.е. ограничен периодом действия, когда он имеет юридическую силу;
- в пространстве – ограничен конкретной территорией, на которой распространяется его юридическая сила;
- по кругу лиц – ограничен кругом лиц, которые попадают под его действие.

3. Понятие законодательства

С нормативными правовыми актами тесно связано понятие законодательства, которым широко оперируют юридическая наука и правоприменительная практика, трактуя, кстати, его содержание весьма неоднозначно.

Законодательство – совокупность нормативных правовых актов, изданных высшими органами государственной власти и управления. Часто к законодательству относят все без исключения нормативные акты, в том числе ведомственные, и акты местных органов власти

и управления. Так же понимают законодательство и в обыденной жизни. В связи с усилением роли закона в регулировании общественных отношений и необходимостью подчинить закону ведомственное нормативное регулирование нередко в специальной (юридической) и публицистической литературе высказывается мысль о том, что под законодательством следует понимать только совокупность законов. Именно их предлагается называть законодательными актами.

Наиболее верным представляется такое понимание законодательства, когда к нему относятся акты высших органов государственной власти и управления.

Законодательство наших стран делится на определенные блоки в зависимости от сфер регулируемых ими общественных отношений. По этому основанию выделяют гражданское законодательство, административное, уголовное и другие отрасли законодательства.

Такое деление совпадает с делением системы права на отрасли, но полного совпадения здесь не наблюдается. Например, нет такой отрасли права, как арендное право, но есть обширный блок законодательства об аренде.

При компоновке отрасли законодательства наряду с объективными руководствуются и факторами субъективного порядка – удобством пользования, традициями и т.д. Во многом именно этими обстоятельствами определяются разделы различных собраний законодательства.

Закон как важнейший источник права

Слово «закон» в специальной и популярной литературе, в бытовой речи часто обозначает общеобязательное правило, обеспеченное принудительной силой государства. В таком понимании закон отождествляется, по сути, с правом. Но в строгом юридическом смысле закон – это правовой акт, обладающий специфическими, только ему присущими признаками.

Во-первых, закон – акт высшего представительного органа. Законы, принимаемые представителями всего населения, в наибольшей степени выражают интересы народа (должны, по крайней мере, выражать), являются актами первичного характера, формулируя и за-

крепляя отправные начала для всей системы законодательства.

Во-вторых, законы регулируют наиболее важные общественные отношения с целью обеспечения прав и свобод личности. Посредством законов и прежде всего основного из них – конституции – закрепляются основы конституционного строя, основные права и свободы граждан, государственное устройство, структура, функции государственной власти и управления и т.д. Законами определяются формы и виды собственности, основы налоговой политики, предпринимательской деятельности, приватизации, образования и другие важные направления жизнедеятельности общества и государства. По мере стабилизации и развития общества роль закона в нашей жизни будет постепенно возрастать. В государстве, стремящемся быть правовым, наряду с общегосударственными, наиболее значимыми проблемами, все вопросы, затрагивающие права, свободы и обязанности, должны регулироваться законом и только законом.

В-третьих, законы – это акты, принятые в особом порядке и обладающие высшей юридической силой. Порядок принятия законов определяется конституцией страны и регламентами представительных органов власти.

Высшая юридическая сила законов выражается в том, что все иные нормативные правовые акты в государстве издаются на основе законов, в соответствии с ними и им противоречить не могут. Таким образом, *закон – это нормативный правовой акт, принятый в особом порядке органами законодательной власти, регулирующий важнейшие общественные отношения и обладающий высшей юридической силой.*

Законы можно сгруппировать следующим образом.

1. *По значимости и юридической силе* законы бывают конституционными и обыкновенными (ординарными). Главным конституционным законом является сама конституция, которая устанавливает и закрепляет основы, принципы и положения общественного и государственного строя, основные права, свободы и обязанности человека и гражданина, государственное устройство, структуру и компетенцию высших органов государственной власти и управления.

2. *По объему и объекту регулирования* бывают общие и специальные законы. *Общие* законы посвящены целой сфере общественных отношений, например, кодексы. *Специальные* законы регулируют более узкие области общественных отношений.

3. *По срокам действия* различаются постоянные, временные и чрезвычайные законы.

Специфика подзаконного нормативного акта как своеобразной разновидности источника права

Подзаконный нормативный правовой акт – это акт, изданный на основе закона, в соответствии с законом и направленный на реализацию закона.

Подзаконный нормативный акт – понятие собирательное. Оно охватывает самые разнообразные нормативные правовые предписания – от актов высших представительных органов, президента, правительства до актов местных органов власти и управления. Всем этим актам присуще одно общее свойство – «подзаконность», что не означает меньшую юридическую обязательность нормативно-правового акта. Принятый субъектом правотворчества в рамках своей компетенции, подзаконный нормативно-правовой акт обладает законными основаниями для реализации.

В зависимости от органа, принимающего (издающего) нормативные предписания, целесообразно различать следующие виды подзаконных нормативных правовых актов:

- *акты высших органов государственной власти:* постановления Верховной Рады Украины (Парламента Республики Молдова), указы Президента, постановления Правительства Республики Молдова (Кабинета Министров Украины);

- *акты центральных органов государственной власти* – подзаконные нормативные акты, содержащие производные нормы, которые раскрывают и конкретизируют первичные нормы, принимаются на их основе, направлены на их выполнение: ведомственные акты, акты министерств, акты государственных комитетов.

По юридической силе, подзаконные нормативно-правовые акты, можно разделить на:

- *общие*, которые распространяются на всех лиц в границах государства (акты парламента, президента, правительства);

- *ведомственные* – распространяют действие на организации и лица данного ведомства (акты министерств, государственных комитетов, акты центральных органов хозяйственного управления и контроля);

- *межведомственные подзаконные нормативно-правовые акты*;

- *местные*, т.е. акты, имеющие территориально ограниченное действие;

- *локальные* – акты, имеющие внутреннее действие (приказы, инструкции, распоряжения, принимаемые в государственных и коммерческих учреждениях и посвященные внутренним отношениям).

Один из видов локальных актов – это *корпоративный нормативный акт*, т.е. акт-документ органа управления корпорации, который содержит корпоративные нормы, направленные на саморегуляцию складывающихся в ней правоотношений.

Основные корпоративные акты:

- учредительный документ (устав, положение);
- правила внутреннего распорядка;
- правила учета хозяйственной и финансовой деятельности;
- правила взаимоотношений с другими субъектами и клиентами.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Каково понимание источника права в юридическом смысле?*
2. *Перечислите основные виды источников права.*
3. *Каковы особенности правового обычая?*
4. *В чем суть правового прецедента?*
5. *Какова роль правовой доктрины как источника права?*
6. *Что в юридической науке обозначает понятие «договор»?*
7. *В чем специфика нормативно-правового акта как источника современного права?*

- 8.** *Сформулируйте понятие нормативно-правового акта. Перечислите их особенности.*
- 9.** *Что такое законодательство?*
- 10.** *Дайте определение закона и перечислите его признаки.*
- 11.** *Сформулируйте и определите специфику подзаконного нормативного акта.*
- 12.** *Перечислите виды подзаконных нормативных актов.*

Лекция 6

ПОНЯТИЕ СИСТЕМЫ ПРАВА

1. Понятие системы права
2. Предмет и метод правового регулирования
3. Понятие отрасли и подотрасли права. Институт права
4. Краткая характеристика основных отраслей права

1. Понятие системы права

Юридические нормы, составляющие в своей совокупности право, пронизаны внутренним единством. Это обусловлено тем, что все они: *во-первых*, выражают единую волю и интересы (класса, социальной группы, народа); *во-вторых*, служат средством осуществления политики (интересов) и имеют своим назначением регулирование общественных отношений; *в-третьих*, действуют на основе единства принципов; *в-четвертых*, обеспечиваются в своем осуществлении единой системой организационных и идеологических средств, а также возможностью принуждения со стороны государства.

Право имеет определенную внутреннюю структуру и делится на составные части. Его разделение на составные части не зависит от субъективного усмотрения законодателя. Оно объективно предопределено характером тех общественных отношений, которые складываются объективно и обусловлены экономическим строением общества.

Юридические нормы, регулирующие различные виды общественных отношений, зависят от особенностей последних и образуют соответствующие, качественно отличающиеся друг от друга обособлен-

ные группы – отрасли права, подотрасли права, правовые институты.

Итак, *система права* – это обусловленное в конечном счете системой общественных отношений внутреннее строение права, выражающееся в разделении всей совокупности проинкнутых внутренним единством и согласованностью юридических норм на отрасли права, подотрасли права и правовые институты.

Система права входит в правовую систему, является в ней базовой и обусловлена типом правовой системы. В отличие от правовой системы система права – правовая категория, означающая внутреннее строение права, его внутреннюю структуру.

2. Предмет и метод правового регулирования

Основанием для разграничения отраслей права являются *предмет и метод правового регулирования*.

Первое основание – предмет – отвечает на вопрос, что регулируется юридическими нормами. *Предмет правового регулирования* – это *однородные отношения в определенной области жизни, регулируемые юридическими нормами*. Каждая отрасль права имеет свой предмет регулирования, который указывает, на какую группу общественных отношений направлено влияние юридических норм. Конституционное право регулирует, например, отношения, составляющие основы народовластия, административные правоотношения, складывающиеся в процессе организации и осуществления исполнительной и распределительной деятельности органов государства; трудовое право – трудовые отношения, а предметом аграрного права являются общественные отношения по рациональному использованию природных ресурсов и охране окружающей среды.

Специфику предмета правового регулирования определяют: *во-первых*, содержание регулируемых общественных отношений, *во-вторых*, их участники (субъектами). Для характеристики содержания общественных отношений важное значение имеет учет их возможного деления на «горизонтальные», в которых обе стороны юри-

дически равны (например, имущественные отношения граждан), и «вертикальные» отношения, т.е. отношения власти и подчинения, в которых стороны юридически не равны. Орган или должностное лицо находятся по отношению к управляемому как бы сверху. Участниками (субъекты) регулируемых юридическими нормами общественных отношений могут быть отдельные лица (граждане страны, иностранцы и лица без гражданства, находящиеся на территории страны, должностные лица и др.), коллективные образования (органы государства, общественные организации, коллективы), а также государство в целом.

Большое значение для разграничения отраслей права, наряду с предметом, имеет метод правового регулирования, который отвечает на вопрос, как регулируются юридическими нормами общественные отношения.

Метод правового регулирования - это совокупность специфических способов, приёмов и средств юридического воздействия на поведение участников (субъектов) регулируемых общественных отношений.

Особенности метода правового регулирования определяют: а) характер юридических фактов, являющихся основанием для возникновения соответствующих правоотношений (договор между субъектами, акт применения права); б) содержание субъективных прав и юридических обязанностей участников регулируемых общественных отношений, например, на субъектов может быть возложена как активная (что делать?), так и пассивная (чего не делать?) обязанность; в) виды санкций, применяемых к правонарушителям (уголовные, административные). Главным же, что подчеркивает специфику метода правового регулирования, является характер взаимных правовых связей между участниками регулируемых общественных отношений. По этому признаку различают авторитарный и автономный методы правового регулирования.

Авторитарный метод (метод властного предписания) предполагает правовое неравенство сторон правоотношений (наделение одной стороны властными полномочиями); обязатель-

ность предписаний стороны, наделенной властными полномочиями; наличие правовой связи субординации (власти-подчинения). Такой метод используется, например, при правовом регулировании отношений сотрудника милиции (полиции) и правонарушителя в области административных отношений.

Автономный метод предполагает правовое равенство сторон правоотношений, свободу их волеизъявления, наличие правовой связи координации. Такой метод используется, например, при правовом регулировании отношений покупателя и продавца в отрасли гражданского права.

Если предмет правового регулирования имеет объективный характер, то метод правового регулирования может формироваться как под влиянием средств, возникших объективно в результате воздействия общественных отношений, так и путем выбора законодателем, т.е. субъективно. С помощью метода правового регулирования государство имеет возможность влиять на развитие общественных отношений.

3. Отрасль и подотрасль права. Институт права

Несмотря на возможность частичного совпадения предмета или метода правового регулирования в различных отраслях права, по общему правилу именно названные основания являются критерием для их разграничения. Таким образом, *отрасль права – это часть системы права, представляющая собой совокупность юридических норм, регулирующих отношения в определенной области общественной жизни при помощи специфических способов юридического воздействия.*

Отрасль права может включать в себя одну или несколько подотраслей. *Подотрасль права – это совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения определенного вида, которые составляют часть предмета правового регулирования отрасли права.* Подотраслями гражданского права являются, например, право собственности, авторское право, личные

неимущественные права и др.

Внутри отраслей (подотраслей) права, в свою очередь, имеются более или менее обособленные группы тесно связанных между собой юридических норм, именуемых правовыми институтами или институтами права. Существование таких групп обусловлено наличием близких по своему характеру и содержанию общественных отношений, которые, являясь составной частью сравнительно большой области отношений, урегулированных нормами соответствующей подотрасли права, вместе с тем имеют существенные особенности. Значит, *правовой институт – это включаемая в отрасль (подотрасль) права группа норм, которые регулируют близкие (однородные) по своему характеру и содержанию общественные отношения, отличающиеся существенными особенностями.* Так, скажем, в конституционном праве имеется институт основных прав и свобод граждан, состоящий из норм, закрепляющих основные права и свободы и регулирующих соответствующие отношения; институт гражданства, состоящий из норм, регулирующих отношения, связанные с гражданством. В гражданском праве – институт подряда, состоящий из норм, регулирующих отношения, связанные с подрядом, институт купли-продажи и др. В уголовном праве можно выделить институт необходимой обороны, институт соучастия и др.

С учетом изложенного материала читатель в состоянии самостоятельно составить более полную характеристику отраслей права. Желательно при этом обратиться и к некоторым дополнительным источникам: конституции, юридическим словарям, кодексам.

При изучении любой из отраслей права необходимо придерживаться следующих требований:

- определить, как правильно называется данная отрасль права в юридической литературе;
- установить источники данной отрасли права;
- определить какой, конкретный тип общественных отношений данная отрасль права регулирует;
- установить, кто является субъектом правоотношений, каковы их права и обязанности, в связи с чем возникают эти правоотношения;

- определить специфические объекты отрасли права;
- определить основные юридические институты, характерные именно для данной отрасли права;
- установить вид нарушений норм данной отрасли права;
- определить особенности юридической ответственности за нарушение норм данной отрасли права, как она реализуется, каковы санкции, применяемые к правонарушителям;
- наконец, нужно обратить внимание на особенности, присущие только данной отрасли права.

Систему права условно делят на *правовые подсистемы – публичного и частного права; материального и процессуального права.*

Публичное право включает совокупность юридических норм, которые регулируют государственные, межгосударственные и общественные отношения. Публичное право – совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, совокупный (публичный) интерес, в отличие от отраслей права, направленных на защиту частного интереса. Публичное право представляет такие отрасли: конституционное право, административное право, финансовое право, таможенное право, уголовное право, исправительно-трудовое право, международное публичное право и др.

Частное право включает в себя всю совокупность юридических норм, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения. Частное право – собирательное понятие, означающее отрасли права, регулирующие частные интересы, независимость и инициативу индивидуальных собственников и объединений в их имущественной деятельности и в личных отношениях (гражданское право, гражданско-процессуальное право, семейное право, трудовое право, авторское право, торговое право, международное частное право и др.).

Материальное право включает в себя совокупность юридических норм, которые устанавливают статус субъектов права, закрепляют их права и обязанности, регулируют все виды общественных отношений, определяют модели правомерного (и противоправного) поведения, виды юридической ответственности. Материальное право обеспечивает воздействие государства на общественные отношения

путем их прямого, непосредственного правового регулирования, закрепляющего формы и порядок реализации материального права, условия его защиты; устанавливает формы собственности, юридическое положение имущества и лиц; определяет порядок образования и структуру органов власти и местного самоуправления, основания и пределы ответственности за правонарушения и т.д. Материальное право составляют регулятивные, охранительные и защитные нормы.

Процессуальное право включает в себя совокупность юридических норм, определяющих процедуру и создающих условия для реализации норм материального права

4. Краткая характеристика основных отраслей права

Авторское право в объективном смысле – раздел гражданского права, регулирующий отношения, возникающие в связи с использованием произведений науки, литературы и искусства; в субъективном – совокупность личных неимущественных и имущественных прав по поводу произведений литературы, науки и искусства. К личным авторским правам (правам автора) относятся: право авторства, право на авторское имя, на неприкосновенность произведения; к имущественным – исключительное право на воспроизведение, публикацию и продажу содержания и формы произведения и др. Авторские права относятся к числу объектов *интеллектуальной собственности*.

Административное право – отрасль права, регулирующая общественные отношения, возникающие в процессе организации и исполнительно-распорядительной деятельности государственного управления, а также при реализации органами *местного самоуправления* делегированных им функций органов исполнительной власти. Основным методом регулирования данной отрасли – императивный (метод подчинения власти). Одной из сторон административных правоотношений всегда является государственный орган или должностное лицо, в качестве другой стороны могут выступать любые физические и юридические лица.

Бюджетное право – одна из основных подотраслей *финансово-го права*; совокупность юридических норм, определяющих бюджетное устройство страны и регулирующих общественные отношения по формированию и использованию фондов денежных средств, которые сосредоточиваются в различных звеньях *бюджетной системы*.

Государственное право – употребляется для обозначения отрасли права, регулирующей основы социально-экономического, политического и территориального устройства государства, закрепляющей основные права и свободы граждан и определяющей систему органов государственной власти данного государства.

Гражданское право – система юридических норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на автономии и имущественной самостоятельности их участников. Термин *гражданское право* ведет начало от римского «цивильного права» (*jus civile*), под которым понималось право исконных римских граждан (*cives*), жителей государства-города (*civitas*). Как самостоятельная отрасль гражданское право регулирует, во-первых, отношения, возникающие по поводу имущества – материальных благ, имеющих экономическую форму товара; во-вторых, личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. И те, и другие отношения основаны на отсутствии подчиненности их участников друг другу, автономии (независимости) их воли, инициативе и имущественной самостоятельности, т.е. возникают по воле независимых друг от друга субъектов, имеющих собственное имущество и преследующих собственный интерес. Поэтому отношения, урегулированные нормами гражданского права, называются частными (частно-правовыми), а само гражданское право – частным правом. Объектом всех этих отношений являются материальные и нематериальные блага в экономической форме товаров, а сами эти отношения имеют товарно-денежный характер. Система гражданского права включает «общую часть» и отдельные подотрасли – вещное право, обязательное (договорное и деликтное) право, исключительные права, наследственное право, защиту нематериальных благ, международное частное право, которые, в свою очередь, делятся на

многочисленные институты и субинституты.

Гражданское процессуальное право – отрасль права, регулирующая порядок разбирательства и разрешения судом гражданских дел, а также порядок исполнения постановлений судов и некоторых других органов, деятельность суда, судебного исполнителя и всех участников процесса. Предметом регулирования *гражданского процессуального права* – является *гражданский процесс*.

Дипломатическое право – совокупность международно-правовых и внутригосударственных юридических принципов и норм, предназначенных регулировать статус, функции, правовой режим практической деятельности и смежные с этим вопросы, возникающие в связи с осуществлением своей миссии зарубежными органами внешних сношений на территории принимающего государства, а также регламентирующих правовое положение дипломатических агентов и других членов персонала дипломатического представительства.

Жилищное право – межотраслевой комплекс правовых норм, регулирующих отношения, связанные с удовлетворением потребностей граждан в жилье. Основу данной отрасли составляют нормы гражданского права, однако оно также тесно соприкасается с конституционным, административным и финансовым правом.

Избирательное право в объективном смысле – система юридических норм, регулирующих порядок формирования выборных государственных органов; один из институтов конституционного права; в субъективном – право гражданина избирать и избираться в государственные органы; одно из основных конституционных прав граждан. Избирательное право принадлежит всем гражданам без различия пола, достигшим 18 лет.

Конституционное право – основополагающая отрасль права, регулирующая наиболее фундаментальные общественные отношения, которые охватывают: *конституционный* (общественный) *строй* государства; формы и способы осуществления власти в государстве; основы правового положения личности; *государственное устройство*, т.е. территориальную организацию государства; систему, порядок формирования, принципы организации и деятельности

органов государственной власти и местного самоуправления в государстве.

Международное право (публичное) – особая система исторически изменяющихся принципов и норм, создаваемых его субъектами в процессе сотрудничества и соперничества между ними и регулирующих их взаимные отношения. Основными субъектами международного права являются государства, а вторичными – *международные организации*.

Международное частное право – комплекс юридических норм, регулирующих частноправовые отношения, имеющие международный характер. Частноправовыми считаются гражданские, семейные, трудовые, хозяйственные и гражданско-процессуальные отношения. Международный элемент в них может проявиться в участии иностранцев, иностранных юридических лиц и государств.

Наследственное право – совокупность юридических норм, устанавливающих порядок перехода прав и обязанностей умершего лица по праву *наследования*.

Обязательственное право – совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих обязательства; слагается из «общей» и «особенной части». Общая часть включает определение понятия и сторон обязательства, нормы обеспечения обязательств и др. Правила особенной части регулируют отдельные виды обязательств.

Семейное право – одна из традиционных отраслей права; совокупность норм, устанавливающих условия и порядок вступления в *брак*, прекращения брака и признания его недействительным, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, – между другими родственниками и иными лицами. Семейное право определяет также формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Таможенное право – совокупность нормативно-правовых актов, которые регулируют отношения по экономической охране государственной границы таможенными органами, т.е. устанавливают порядок перемещения товаров, иных предметов и лиц через *тамо-*

женную границу, размеры и порядок взимания *таможенных платежей*, ответственность за таможенные правонарушения и порядок привлечения к ней.

Трудовое право – отрасль права, регулирующая труд наемных работников на предприятиях, в учреждениях, организациях.

Уголовное право – отрасль права, представляющая собой совокупность юридических норм, определяющих преступность и наказуемость деяний, опасных для данной системы общественных отношений. Под уголовным правом также понимается наука, изучающая соответствующую отрасль права, и юридическая учебная дисциплина. Основными принципами уголовного права являются: законность, гуманизм, равенство граждан перед уголовным законом, личная ответственность, неотвратимость наказания, принцип справедливости и принцип вины. Уголовно-правовые нормы содержат почти исключительно запреты, а суть предписаний сводится к неукоснительному соблюдению этих запретов.

Уголовно-процессуальное право – одна из основных отраслей права, совокупность юридических норм, определяющих задачи, принципы, круг участников *уголовного процесса*, их права и обязанности, другие положения судопроизводства; регламентирующих порядок возбуждения, предварительного расследования, судебного рассмотрения и разрешения *уголовных дел*, а также (отчасти) исполнения судебных *приговоров*.

Финансовое право – одна из самостоятельных отраслей права, совокупность юридических норм, регулирующих общественные связи (отношения), возникающие в процессе образования, распределения и использования денежных фондов государства и органов местного самоуправления.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Дайте определение системы права. В чем ее отличие от правовой системы?*
2. *Что включает в себя предмет правового регулирования?*

3. *В чем суть метода правового регулирования?*
4. *В чем отличие авторитарного метода правового регулирования от автономного метода?*
5. *Сформулируйте понятие отрасли и подотрасли права.*
6. *Чем отличается публичное право от частного права?*
7. *Что включает в себя материальное право?*

Лекция 7

ПРАВОСОЗНАНИЕ, ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА И ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ

1. Понятие и уровни правосознания
2. Правовая культура
3. Правовое воспитание

1. Понятие правосознания

Правосознание – это совокупность идей, представлений, взглядов, убеждений, оценок, эмоций и чувств людей по отношению к праву и государственно-правовым явлениям.

Правосознание носит оценочно-волевой характер и имеет следующие *признаки*:

- является одной из форм общественного сознания, наряду с политическим, этическим, философским, религиозным и т.п. формами общественного сознания, находится во взаимосвязи с ними;

- выражает отношение индивида к юридической реальности, в том числе к правовой системе и праву;

- является основанием для развития правопонимания, служит регулятором и саморегулятором поведения человека;

- является одной из форм выражения правовой культуры общества.

В правосознании отражена правовая реальность в виде знаний о праве, осмысления людьми ценностей права, прав и свобод человека и оценка того, что есть право, каким оно должно быть, а также в виде правовых установок поведения как реакции на оценку действующую

шего права, на работу правоприменительных органов.

Можно выделить *два уровня правосознания* – обыденный и теоретический. *Обыденное правосознание* (правовая психология) характеризует социальную практику как эмпирическую деятельность, в процессе которой выражаются субъективные отношения индивида, социальной группы, общества к действующему праву, представления о своих правах и обязанностях, о справедливости или несправедливости юридических норм, о сущности и принципах правовой организации общества, чувства, настроения, эмоции, связанные с оценкой существующего правопорядка.

Обыденное правосознание свойственно как основной массе членов общества (коллективное правосознание), так и каждому индивидууму в отдельности (индивидуальное правосознание) и формируется на базе повседневной жизни в процессе собственной практической деятельности. Каждый человек так или иначе сталкивается с юридическими нормами: определенную информацию получает из средств массовой информации, читая прессу или специальную литературу, наблюдая за деятельностью законодательных или исполнительных органов государственной власти, отдельных должностных лиц, самостоятельно осуществляя действия, предусмотренные юридическими нормами, а также прибегая к защите государства при нарушении его прав и законных интересов. Роль чувственного, эмоционального здесь особенно велика. Первоначально отношение к праву, правопорядку, законности, организации общества складывается на стихийном уровне и выражается в чувствах и эмоциях. Для людей с этим уровнем правосознания характерно знание основ, общих принципов правовой организации общества, и здесь правовые воззрения тесно переплетаются с нравственными представлениями человека.

Обыденное правосознание вместе с юридическими нормами оказывает непосредственное воздействие на поведение людей и может действовать вместе с ними, наряду с ними или вопреки им. Все зависит от того, насколько существующие нормы и другие государственно-правовые явления одобряются правосознанием, соответствуют представлениям о добре, справедливости, гуманизме. Однако в слу-

чаях ущербности законодательства или превалирования антиобщественных установок в правосознании того или иного человека правосознание действует вопреки существующим юридическим нормам.

Групповое правосознание – правосознание отдельных социальных групп, слоев общества, профессиональных сообществ. Взгляды и представления о праве и законности отдельных групп общества могут не совпадать.

Профессиональное правосознание юриста должно отвечать требованиям современной науки и практики, отличаться объемом, глубиной и формализованным характером знаний принципов и норм права, а главное – умением их применять. Для профессионального правосознания характерны высокая степень осознанности и прочности правовых установок и ценностных ориентаций, стремление к реализации в жизни достижений юридической мысли и культуры, принципов и ценностей права.

Теоретическое правосознание (правовая идеология) – это система правовых теорий, систематизированные научные идеи и взгляды, совокупность интеллектуальных установок и парадигм, которые отражают теоретическое (научное) осмысление правовой реальности, осознанное проникновение в сущность правовых явлений и влекут готовность к определенному правовому поведению в результате оценки правовых явлений.

Современная правовая идеология основывается на системе теорий, идей и принципов – теории социального правового государства, принципе разделения властей, теории народного суверенитета, признании приоритета общечеловеческих ценностей, принципе верховенства права, преимуществе общепризнанных норм международного права над нормами национального права, высокой роли суда как антипода бюрократического управления и др. Она должна формироваться как процесс выявления, научного осмысления, координации и согласования различных общественных интересов с целью достижения социального компромисса. Правовая идеология обосновывает и оценивает существующие или возникающие правоотношения, состояние законности и правопорядка. В ее разработке принима-

ют участие юристы, политологи, экономисты, которые учитывают конкретные исторические условия, расстановку политических сил, уровень общественного сознания, социальную психологию, потребности и интересы (волю) как социального большинства, так и меньшинства.

Одна из центральных категорий правосознания – *правовая установка*, под которой понимается *состояние готовности личности проявить активность в области познания и реализации права, предрасположенность субъекта к определенной правовой активности в конкретной ситуации*. Она представляет собой конкретную программу поведения в определенных условиях (вариант действия), которая формируется из всех принадлежащих субъекту правовых (правомерных и противоправных) знаний, оценок, мнений, настроений, привычек, навыков, чаяний, отношений к кому-либо и к чему-либо, переходящих в интересы и стремления, в готовность к действию. На данном этапе еще не совершается конкретный поступок, но уже имеется нацеленность на него. Правовая установка – субъективный регулятор поведения, связующее звено между правовой психологией и правовой идеологией, с одной стороны, и правовым поведением, с другой.

Элементы правосознания:

- *познавательный* (информационный) – предполагает информированность о содержании нормативных актов;

- *оценочно-волевой* (эмоциональный) – предполагает оценочное отношение к законодательству, соотношение юридических норм со своими взглядами на право и выражается в одобрении или критике нормативных предписаний;

- *регулятивный* (установочный) – связан с волевым аспектом правосознания и отражает его деятельную сторону, предполагая согласование поведения человека с действующей в обществе системой правовых предписаний, с запретами и дозволениями.

Право влияет на правосознание, так как является важнейшим источником его формирования, преобразования и развития.

В связи с рассматриваемой проблемой следует коснуться и такого

аспекта, как правовой нигилизм.

Правовой нигилизм – состояние правосознания личности или социальной группы, характеризующееся игнорированием требований закона, преуменьшением роли права и отрицанием значимости юридических норм либо пренебрежительным отношением к правовым принципам и традициям.

Он выражается в негативном отношении к: 1) действующему законодательству, что проявляется в оправдании незаконного поведения; 2) правопорядку, как неправильному и несправедливому, то есть не соответствующему праву; 3) основным принципам правового регулирования – свободе, формальному равенству и другим ценностям, что влечет нежелание строить отношения на их основе.

Правовой нигилизм может быть порождением как субъективных, так и объективных факторов – несовершенства юридических норм; несовершенства цивилизованных демократических процедур разрешения обостряющихся правовых противоречий; отсутствия профессионализма органов государственной власти и местного самоуправления; психологических свойств личности и др. Чем больше нарушений законности со стороны государственной власти, тем больше проявлений правового нигилизма у народа.

Правовой нигилизм, независимо от причин его появления, опасен, когда он избыточен, особенно в крайних формах его проявления, поэтому государство должно прилагать максимум усилий для преодоления данного явления.

2. Правовая культура

Понятие «правовая культура» используется для характеристики всей правовой надстройки общества. Она пронизывает само право, правосознание, правовые отношения, законность и правопорядок, законотворческую и правоприменительную, а также иную правовую деятельность, всю позитивную юридическую действительность в функционировании и развитии ее составных частей.

Правовая культура представляет собой часть культуры общества

как исторически сложившейся системы общечеловеческих духовно-нравственных ценностей, в соответствии с которыми формируется образ жизни и осуществляется социальная регуляция отношений между людьми. *Правовая культура как система духовно-нравственных и правовых ценностей выражается в достигнутом уровне развития правовой действительности, нормативных правовых актах, правосознании, в соответствии с которыми формируется законопослушный образ жизни и осуществляется правовое регулирование общественных отношений, устанавливающих режим правопорядка в стране.*

Правовая культура предполагает определенные знания исходных начал, основных положений действующего законодательства и умение ими пользоваться. Не имея необходимых знаний о правовой системе государства, действующем законодательстве, граждане не могут реализовать свои права и обязанности, защитить свои интересы. Правовая культура, выступая компонентом правового сознания и бытия в их органическом единстве, сопряжена не только с отражением всего общественного бытия, но и с активным обратным воздействием на него.

В зависимости от носителя правовой культуры различают три ее вида: *правовая культура общества, правовая культура личности, правовая культура социальной (профессиональной) группы.*

Правовая культура общества – система ценностей, достигнутых человечеством в области права, относящихся к правовой реальности данного общества и характеризующих уровень его правового прогресса.

Показателями правовой культуры общества являются: уровень правосознания, отношение общества, государства, личности к праву; совершенство правотворческого процесса (нормопроектирования, принятия, опубликования, систематизации нормативно-правовых актов); качество законодательства, степень сбалансированного отражения в нем интересов личности, социальных групп, общества; состояние в сфере реализации права (соблюдение запретов, исполнение обязанностей, использование прав); эффективность работы правоохранительной и судебной систем; профессионализм и высокий социальный статус юридических кадров и учреждений, правовая актив-

ность всех субъектов права; юридическая грамотность граждан, уважение надлежащих юридических процедур; состояние правовой науки и юридического образования; правовое закрепление и реальная охрана и защита прав и свобод личности; состояние законности и правопорядка и др. По ним можно судить о том, соблюдается ли в обществе принцип верховенства права, а значит, является ли оно цивилизованным, культурным.

Правовая культура личности, будучи компонентом правовой культуры общества, *включает в себя систему правовых знаний, умений и навыков, определяющих степень правового развития личности.*

Содержание правовой культуры личности: правосознание; правовое мышление; правомерное поведение; правовая активность.

Правовая культура личности характеризует уровень правовой социализации члена общества, степень усвоения и использования им правовых начал государственной и социальной жизни. Показателем правовой культуры личности служат также правовые суждения о праве как о социальной ценности, активная работа по его осуществлению, по укреплению законности и правопорядка. Показателем правовой культуры личности служит также *правовая воспитанность*, понимаемая как состояние правосознания личности, уровень ее правовой культуры, готовность к правомерному или противоправному поведению.

Структура правовой культуры личности включает в себя:

1) *правовую информированность (информационный аспект)*, предполагающую презумпцию знания закона;

2) *уважительное отношение к праву (ценностно-ориентационный аспект)*, которое предполагает выработку ориентации на правовые ценности и правовые установки, на использование правовых средств удовлетворения потребностей и интересов;

3) *подчинение своего поведения и своей деятельности требованиям юридических норм (поведенческий, деятельностный аспект).*

3. Правовое воспитание

Правовое воспитание является составным элементом идеологической функции любого государства. По мере развития и совершенствования государственности изыскиваются более действенные способы и формы осуществления этой функции, все более обособливается и специализируется правовое воспитание как самостоятельный вид деятельности государства, его органов и их служащих, а также органов местного самоуправления и общества в целом. История свидетельствует о том, что во всех государствах осуществляется особая деятельность по распространению воззрений о праве и правопорядке, для чего используются имеющиеся в распоряжении средства: литература, искусство, школа, церковь, печать, радио, телевидение, специальные юридические учебные заведения.

Меняются содержание и тактика, объекты, формы и способы воздействия на сознание масс и отдельных граждан, но сущность правового воспитания остается неизменной – это формирование правовой установки на согласование устремлений и ожиданий личности с интересами и ожиданиями общества, то есть выработка устойчивых правовых идей и принципов в правосознании воспитуемых, формирование правовой культуры.

Правовое воспитание – это, прежде всего, целенаправленная систематическая деятельность государства, его органов и их служащих, общественных объединений и коллективов по формированию и повышению правового сознания и правовой культуры. Правовое воспитание – это целенаправленное постоянное воздействие на человека с целью формирования у него правовой культуры и правомерного поведения, что предполагает непрерывную связь процессов целенаправленного формирования сознания личности законопослушного гражданина и юриста-профессионала, включая правосознание, нравственные идеалы, правовые установки и ценностные ориентации, специальные, профессионально необходимые знания. Крайне важно сформировать соответствующую мотивацию – положительное отношение к праву, правовым явле-

ниям и потребность к постоянному расширению и углублению правовых знаний. Соответственно правовое воспитание и обучение состоят в передаче, накоплении и усвоении знаний, принципов и норм права, а также в формировании соответствующего отношения к праву и практике его реализации, умения использовать свои права, соблюдать запреты и исполнять обязанности. Отсюда необходимость в осознанном усвоении основных положений законодательства, выработке чувства уважения к праву. Полученные знания должны превратиться в личное убеждение, в прочную установку строго следовать правовым предписаниям, а затем во внутреннюю потребность и привычку соблюдать правовой закон, проявлять правовую и профессионально-юридическую активность.

К *средствам правового воспитания* относятся: правовая пропаганда, правовое обучение, юридическая практика, самовоспитание. В основе применения всех указанных средств лежит осуществление правовой информированности, предполагающей передачу, восприятие, преобразование и использование информации о праве и практике его реализации.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Перечислите основные признаки правосознания.*
2. *Охарактеризуйте своими словами быденное правосознание.*
3. *В чем сущность правовой установки как категории правосознания?*
4. *Каковы элементы правосознания?*
5. *Как вы понимаете понятие «правовой нигилизм»?*
6. *Для чего используется понятие «правовая культура»?*
7. *Сформулируйте определение правовой культуры.*
8. *Каково содержание правовой культуры общества?*
9. *Каково содержание правовой культуры личности?*
10. *В чем выражается сущность правового воспитания?*

Лекция 8

ЮРИДИЧЕСКИЕ НОРМЫ

1. Социальные нормы: понятие, признаки, виды
2. Понятие и признаки юридической нормы
3. Виды юридических норм
4. Структура юридических норм

1. Социальные нормы: понятие, признаки, виды

Мы определили, что право имеет своим главным назначением регулирование общественных отношений посредством общеобязательных правил поведения (юридических норм). В свою очередь, юридические нормы – не единственные регуляторы отношений, возникающих между членами общества в процессе их жизнедеятельности.

Цивилизация вырабатывала множество различных норм и правил, которыми люди руководствуются. Среди них встречаются моральные, политические, эстетические, религиозные, корпоративные нормы и правила, а также обычаи, традиции, деловые обыкновения и др.

Социальные нормы – это общепризнанные или достаточно распространенные эталоны, указатели, правила поведения людей, средства регуляции их взаимодействия. Они страхуют общественную жизнь от хаоса и самотека, направляют в нужное русло. Без них невозможно никакое человеческое общежитие, государство. Социальные нормы регулируют не всякие, а наиболее типичные, массовые отношения. Случайные связи, проступки, мотивы не могут отразиться в норме. Норма – это всегда стереотип, основанный как

на внутренних побуждениях, так и на внешних детерминантах.

Рассматривая нормативное регулирование в социальной жизни, целесообразно выделить две стороны этого явления. *Во-первых*, в основе регулирования социальных процессов с помощью специальных правил лежит их нормативность. *Во-вторых*, нормативность проявляется преимущественно в виде особых правил, стандартов, эталонов поведения участников социального общения.

Общественный прогресс во многом обусловлен устойчивым характером, стабильностью связей и отношений, внедрением определенных эталонов в поведение людей, их повторяемостью и приданием им обязательного характера. Ни одно общество не смогло бы существовать без этих общеобязательных правил поведения людей. Основой этого воздействия выступает социальная нормативность, которая выражает объективно необходимые требования взаимодействия явлений и событий как результата предметно-практической деятельности людей. Таким образом, нормативность выступает формой объективно необходимых связей и способов взаимодействия людей. Следовательно, *сущность нормативности как социального закона выражается в неизбежной унификации хаотичной совокупности воли отдельных лиц (членов социальной общности) по определенным признакам, обусловленным объективными потребностями данной общности.*

Унификация в данном случае означает приведение чего-то к единообразию, формирование определенного стандарта. Неизбежность этого процесса связана с наличием тех или иных потребностей и интересов членов общества. Нельзя определить единственный или даже преобладающий путь решения интересов, все зависит от содержания интересов, их поддержки и противодействия им, от ситуации в обществе.

Осознавая свои интересы, члены общества стремятся объединить свою волю, систематизировать ее по различным признакам, придать существующим социальным потребностям различные нормативные формы.

Следует подчеркнуть, что нормативность выступает не только формой бытия социальных интересов и потребностей, но и как про-

цесс формирования и выявления этих способов существования социальной реальности. То есть, нормативность выступает, с одной стороны, как форма социального развития, а с другой – как его основное содержание.

В целом, специфика социально-нормативного регулирования выражается в нормативности общественных процессов и явлений и особых формах ее выражения, главное место среди которых занимают общественные правила поведения – нормы.

Нормативное регулирование можно определить как особую форму социальной деятельности, направленную на создание, реализацию и обеспечение различного рода общих правил (норм) поведения людей, с целью упорядочения их отношений, реализации потребностей и интересов, а также достижения стабильности в обществе.

Юридическая наука не вдаетя в подробную и исчерпывающую классификацию социальных норм, а подразделяет их в основном исходя из таких критериев, как способы формирования, сферы действия, социальная направленность. С этой точки зрения выделяются нормы: юридические, нормы морали, политические, эстетические, религиозные, семейные, корпоративные, нормы обычаев, традиций, привычек, обыкновения.

Ниже мы остановимся на характеристике лишь некоторых видов социальных норм.

Обычай – это социальная норма, сформировавшаяся в обществе с целью регулирования наиболее стойких общественных отношений и ставшая обязательной в результате многократного повторения в течении длительной человеческой деятельности; некоторые действия людей в определенных ситуациях настолько повторяются, что становятся привычками, традициями и считаются обязательными.

Обычаи – это правила, наиболее отвечающие обществу с присущими ему производительными силами и производственными отношениями – первобытному строю, рабовладельческому и феодальному. В современном обществе они регулируют менее важные стороны социальной жизни. Обычай, как любое социальное правило, указы-

вадет на необходимое поведение и предполагает определенные меры общественного воздействия в случае их нарушения: от высмеивания и публичного презрения до более тяжких наказаний в виде физического принуждения – в первобытных общинах, кровной мести или лишения жизни – в первых государственных формациях.

Обычай может соответствовать юридическим нормам или расходиться с ними. Когда обычай соответствует праву, он облегчает применение права, его соблюдение. В рабовладельческом и феодальном государстве обычай является источником права.

Санкционирование обычая государством состоит в том, что компетентные государственные органы в определенных случаях при решении дел основывается на обычаях, а не на нормативно-правовых актах, в результате чего норма-обычай приобретает правовой характер и её соблюдение обеспечивается принудительной силой государства.

Мораль – система исторически складывающихся и развивающихся норм, взглядов, принципов, убеждений, которые возникают из потребности согласования интересов друг с другом и обществом и регулируют отношения людей друг к другу, к обществу, государству, семье, коллективу, окружающим на основе моральных ценностей. Моральные ценности – это добро, ответственность, справедливость, достоинство, свобода, честность и т.п. Мораль охватывает все или почти все сферы жизни: экономику, право, политику и др. С помощью морали согласовывается поведение личности с интересами общества, преодолевается противоречие между ними.

Между нормами морали (моралью) и юридическими нормами (правом) есть много общих черт, но в то же время они имеют и существенные различия. Их отличительные особенности заключаются в следующем:

Право и мораль *различаются, прежде всего, по способам их установления, формирования, по источникам.* Юридические нормы создаются либо санкционируются государством, им же отменяются, дополняются либо изменяются. В этом смысле государство является политическим творцом положительного права; правотворчество – его исключительная прерогатива и одна из основных функций. Право

поэтому выражает не просто волю народа или социальной группы, а его государственную волю, выступает не просто регулятором, а особым государственным регулятором общественных отношений.

По-другому складывается мораль. Ее нормы создаются не государством непосредственно, а обществом. Они постоянно возникают и развиваются в процессе практической жизнедеятельности людей, их взаимного общения на основе представлений о добре и зле, справедливости. Для того, чтобы нравственная норма получила право на существование, не нужны санкций официальных властей, достаточно, чтобы она была признана, «санкционирована» обществом, классом, социальной группой, коллективом, теми, кто намерен ею руководствоваться.

Право и мораль *различаются по методам их обеспечения.*

Если право создается государством, то оно им обеспечивается, охраняется, защищается. За правом стоит аппарат принуждения, который следит за соблюдением юридических норм и наказывает тех, кто их нарушает (применяет юридические санкции), ибо юридическая норма – не просьба, не совет, а властное требование, веление, предписание, обращенное ко всем членам общества и подкрепляемое в их же интересах возможностью принудить, заставить. В этом смысле юридические нормы носят обязательный, непререкаемый характер.

Нормы морали соблюдаются добровольно, обеспечиваются внутренним убеждением, общественным мнением.

Право и мораль *различаются по форме их выражения, фиксации.* Юридические нормы закрепляются в специальных юридических актах государства (законах, указах, постановлениях), группируются по отраслям и институтам, систематизируются для удобства пользования в соответствующие кодексы, сборники, уставы, составляющие в целом обширное и разветвленное законодательство.

Нравственные нормы не имеют подобных четких форм выражения. Они содержатся в сознании людей-участников общественной жизни. Их появление не связано с волей законодателей.

Право и мораль *различаются по характеру и способам их воздействия на сознание и поведение людей.* Если право регулирует

взаимоотношения между субъектами с точки зрения их юридических прав и обязанностей, правомерного и неправомерного, законного и незаконного, то мораль подходит к человеческим поступкам с позиций добра и зла, похвального и постыдного, честного и бесчестного, благородного и неблагородного, совести, чести, долга и т.п.

Право и мораль *различаются по характеру и порядку ответственности за их нарушение*. Противоправные действия влекут за собой реакцию государства, т.е. не просто ответственность, а особую юридическую ответственность, причем порядок ее возложения строго регламентирован законом. Его соблюдение столь обязательно, как и соблюдение материальных юридических норм. Человек наказывается от имени государства, поэтому к юридической ответственности нельзя привлечь безосновательно.

Иные последствия вызывает нарушение нравственности. Четкой процедуры здесь нет. Наказание выражается в том, что нарушитель подвергается моральному осуждению, порицанию, к нему применяются меры общественного воздействия (выговор, замечание, исключение из организации и т.п.).

Право и корпоративные нормы

Отличительная особенность корпоративных норм состоит в том, что они принимаются объединениями граждан, и выражают волю (интерес) этого объединения (партия, профсоюз, акционерное общество, кооператив и т.д.) и регулируют отношения между его членами. Корпоративные нормы со своей стороны оказывают определяющее содействие в регулировании отдельных видов общественных отношений, они характеризуются следующим:

- используют письменную форму изложения – письменные акты, принятые в официально установленном порядке уполномоченными органами (съездами, конференциями и др.), например, уставы;

- имеют значение для внутренней деятельности учреждения, акционерного общества или иной организации и обязательны только для членов этого объединения;

- обеспечиваются предусмотренными внутренними организационными мерами через соответствующий порядок и корпоративную дис-

циплину членов организации;

- являются дополнительными по отношению к юридическим нормам, изданным государством.

Право и религиозные нормы

Право и религия – это системные регуляторы общественной жизни в прошлом и настоящем. Они могут находиться в состоянии взаимоподдержки и конфликта.

Взаимоподдержка названных социальных регуляторов проявляется в следующем:

Во-первых, и право, и религия воздействуют на один и тот же объект – поведение людей через их сознание и волю.

Во-вторых, в течение тысячелетий религия учит человека познавать религиозно-нравственные предписания – нормы, побуждающие повиноваться таким установкам, как «относись к другому как к самому себе», «не лжесвидетельствуй», «не укради» и другим. Регулярное соблюдение таких норм людьми приводит к «переводу» их в индивидуальное сознание, создает предпосылку для правомерного поведения, отвечающего требованиям права и законности.

В-третьих, надо иметь в виду, что существуют легальные и нелегальные религиозные организации. Церковь – особый тип самоуправляемой религиозной организации. Она объединяет единоверцев на основе общности вероучения и противопоставляет им иноверцев. В действительности, как подтверждает история, такие противопоставления, основанные на религиозных убеждениях, например, свойственных религиозному экстремизму, могут принимать крайние формы. Очевидно, право, юридические нормы в этом плане выступают значительным сдерживающим фактором, смягчают остроту противостояния, способствуют достижению определенного согласия договорным цивилизованным путем. Современная реальность подтверждает существование ортодоксальных религиозных направлений, отрицательно влияющих на личность, разрушающих ее ценностные ориентации, отношения с близкими людьми, причиняющих вред физическому и психическому здоровью людей.

Такого рода деятельность также основывается на определенных

установках, нормах, принятых в религиозной секте, регулирующих отношения участников такого сообщества между собой и с иными лицами.

2. Понятие и признаки юридической нормы

Юридическая норма (норма права) – это установленное или санкционированное государством общеобязательное правило поведения, обеспечиваемое государством как юридически значимое средство регулирования общественных отношений. Юридическая норма – исходный, главный элемент права, основополагающее понятие всей правовой системы. Процесс формирования и реализации права, законодательство, все юридические понятия и конструкции и даже теории в своей основе прямо или косвенно имеют юридическую норму. Признаки юридической нормы те же, что и права в целом, только уровни у них разные.

Право состоит из нормативных установок как совокупности человеческих знаний. Юридическая норма – это тоже нормативная установка, но определенным образом оформленная, т.е. выраженная в законодательстве. Нормативная правовая установка, следовательно, – элемент естественного права, юридическая норма – элемент позитивного права.

Далеко не все нормативные установки естественного права являются юридическими нормами. В то же время многие юридические нормы (организационные, организационно-технические, многие процедурные) вообще не связаны либо мало связаны с естественным правом.

Обладая всеми качествами социальных норм, юридические нормы имеют специфические черты, определяемые их неразрывной связью с государством. Соединяя в себе свойства общесоциального и государственного воздействия на поведение людей, имея особую форму выражения и охраны от нарушений, юридические нормы приобретают исключительные регулирующие возможности.

Юридическая норма обладает следующими характерными чертами.

1. Она *отражает наиболее важные, имеющие ценность*

для общества, личности или социальной группы общественные отношения. При этом предметом мыслительной обработки и последующего законодательного закрепления становятся, прежде всего, позитивные общественные отношения, определяемые идеями справедливости и свободы. Вредное, нежелательное, социально опасное поведение также отражается в нормах, но не само по себе, а посредством регулирования конфликтных ситуаций. Сложность отражения в юридических нормах социальной действительности, ее тенденций и перспектив развития приводит к принятию ошибочных норм. В настоящее время таких норм в законодательстве немало. Ошибочные нормы появляются и потому, что субъектом отражения социальной действительности в праве выступают государственные правотворческие органы, деятельность которых далеко не всегда основана на принципе научности.

Степень важности отражаемых в юридических нормах социальных отношений обуславливает и место, занимаемое нормой в иерархически построенном законодательстве. Нормы, регламентирующие особенно важные общественные отношения, помещаются в наиболее значимых в юридическом отношении нормативно-правовых актах – конституции, иных законах.

2. Юридическая норма *представляет собой модель регулируемых общественных отношений.* Моделирование – это процесс познания природных и социальных явлений путем конструирования в сознании аналога социальной реальности. Мысленно сформулированный законодателем тот или иной вариант идеального поведения, представления о социальных явлениях облекается в форму модели. Средства выражения модели разнообразны: естественный язык, формулы, конструкции, цифры и т.д.

Юридическая норма моделирует не только правила поведения, но и состояние общественных отношений, их особенности, объектный и субъектный состав. В этом случае она несет информацию о признаках правовых явлений и понятий, пределах, методах, принципах правового регулирования, о правомерном и противоправном, о правовом и неправовом. Закрепленные в нормативно-правовом акте

юридические нормы как модели общественных отношений дают довольно полную картину социальной действительности, опосредованной правом.

Именно поэтому изучение законодательных памятников любой страны и эпохи позволяет получить много достоверной информации о жизни, быте, праве общества и государства различных периодов. Благодаря имеющейся информации и особому характеру моделирования общественных отношений юридическая норма приобретает способность регулировать последние. Отражая общественные отношения, юридическая норма тем самым наполняется содержанием, получает специфическую форму его выражения.

3. Юридическая норма *отражает и закрепляет типичность социальных процессов, явлений, связей как следствие их повторяемости.*

Типичность относится, как правило, к существующим отношениям, однако она может касаться и новых социальных связей, повторяемость которых в будущем намечается, если не с достоверностью, то с большой степенью вероятности.

Типизация – сложный мыслительный процесс, предполагающий обобщение, отвлечение от несущественных признаков явлений и выделение существенных. Применительно к юридической норме типизация проявляется в вычленении наиболее характерного, что присуще правовым явлениям или поступкам человека в определенной ситуации. Это процесс абстрагирования от конкретного в правовых явлениях, от индивидуальных черт личности и особенностей ее поведения. Благодаря этому в законах, как положительных, ясных, всеобщих нормах, свобода приобретает безличное, теоретическое, независимое от произвола отдельного индивида существование.

В силу типизации правовое понятие получает свои существенные признаки, а правило поведения, не утрачивая связи с социальными отношениями, – способность охватывать своим регулирующим воздействием неопределенное число лиц. В этом смысле *для юридической нормы характерны предметность содержания и абстрактность адресата.* Типизация содержания норм приводит

к тому, что они становятся «равным масштабом для различных лиц». Она обуславливает и такое свойство права, как стабильность. Типичными общественные отношения становятся по истечении довольно длительного времени, когда выкристаллизовывается то общее и устойчивое, что присуще им. Это устойчивое и закрепляется в юридических нормах, сообщая последним свойство стабильности. Юридические нормы должны изменяться или отменяться лишь в том случае, когда моделируемые ими социальные связи перестали быть типичными.

4. Юридическая норма *обладает общеобязательным характером*. Это свойство юридической нормы означает неукоснительное ее соблюдение и исполнение и предполагает обязательную реакцию со стороны общества, государства, социальной группы на поведение человека. Реакция может быть положительной, если поведение соответствует требованиям юридической нормы, или отрицательной, если ее предписания нарушаются. Соблюдение и исполнение юридической нормы, как и права в целом, обеспечиваются факторами внутреннего и внешнего порядка, о которых уже упоминалось. Внутренняя природа обязательности проявляется в том, что личность, зная типичность, распространенность, практическую целесообразность определенных отношений, их вариантов, охотно следует им в своем поведении, осознает необходимость их исполнения. Это стремление становится внутренним убеждением, побудительной силой поведения, не навязанной извне. Внешняя природа обязательности обусловлена внешними факторами воздействия на психику личности – убеждением и принуждением. Средства обеспечения обязательности предписаний в таком случае исходят от других лиц, социальных групп и организаций. При этом одним социальным нормам они присущи в большей степени, другим – в меньшей. Юридические нормы, наряду с религиозными, относят к разряду гетерономных, т.е. норм, требования которых строго регламентированы, а выполнение основано прежде всего на силе внешнего побуждения.

В отличие от регулируемых другими социальными нормами, обязательность моделируемых в юридических нормах общественных

отношений поддерживается силой государственного воздействия, в том числе и государственным принуждением.

В юридической литературе в качестве существенного признака юридических норм очень часто указывается на их *представительно-обязывающий характер*. Это действительно существенный признак, но не всех норм, а важнейшего их вида – правил поведения. Нормы-правила поведения, независимо от того, в какой словесной формулировке они выражены (управомочивающие, обязывающие, запрещающие и т.д.), действительно регулируют общественные отношения посредством одновременного предоставления их участникам определенных субъективных прав и возложения на них соответствующих юридических обязанностей.

Определив основные признаки юридической нормы, уместно раскрыть ее содержание. *Содержание юридической нормы – это единство всех составляющих ее элементов, свойств, их взаимодействия между собой и регулируемым общественными отношениями*. Содержание нормы многоаспектно, и с этой точки зрения следует выделить:

а) *логическое* содержание нормы, сводящееся к заключенному в ней суждению, т.е. мысли, в которой утверждается или отрицается что-либо о предметах или явлениях объективной действительности;

б) *социально-юридическое* содержание нормы, понимаемое как регулируемое нормой то или иное общественное отношение в единстве его объектного и субъектного составов;

в) *волевое* содержание юридической нормы, которое заключается в стремлении государства, властвующего класса или социальной группы определенным образом урегулировать общественные отношения, используя при этом имеющиеся у государства возможности. Активное стремление властвующих в обществе структур законодательными средствами закрепить идеи справедливости и свободы (или, напротив, произвол) выражается в том, что юридическая норма выступает как веление, как категорическое предписание.

Если рассматривать юридическую норму с точки зрения сущего и должного, то веление будет средством достижения должного. Оно

олицетворяет собой обязательность, властность, возможность *государственного* воздействия на поведение субъектов.

Содержание юридической нормы облекается в определенную форму. Такой наиболее распространенной формой является законодательное нормативное предписание.

Определив основные признаки юридической нормы и ее содержание, необходимо выяснить, все ли предписания права можно считать нормами или к ним относятся только правила поведения?

Любая система права изобилует предписаниями, которые вряд ли можно назвать правилом поведения, т.е. эталоном, которому должны следовать люди в своих поступках. Это предписания, закрепляющие определенные юридические понятия (дефиниции), принципы права, задачи и цели правового регулирования, описание правил юридической техники и др. Развитие законодательства приводит к возрастанию числа таких предписаний, носящих характер отправных установлений.

Законодательные положения, не являющиеся правилом поведения, неоднородны. Они действительно не предписывают субъекту тот или иной вариант поведения, далеко не все и не всегда могут быть положены в основу решения юридического дела. Однако все они нормативны и имеют правовой характер. Факт включения этих положений в законодательный акт сообщает им юридические свойства. Юридические нормы, таким образом, не сводятся только к правилам поведения, которые составляют лишь одну, хотя и наиболее распространенную, разновидность юридических норм.

3. Виды юридических норм

Важное место в теории и практике действия юридических норм принадлежит их классификации. Научно обоснованная классификация юридических норм позволяет, *во-первых*, определить место каждого вида юридических норм в системе права, *во-вторых*, лучше уяснить функции и роль юридических норм в регулировании общественных отношений, *в-третьих*, точнее определить границы и возможности регулирующего воздействия права на общественные

отношения, в-четвертых, значительно усовершенствовать право-творческую и правоприменительную деятельность.

Правильность и полнота классификации зависят, прежде всего, от выбора ее основания, которым выступает наиболее существенный признак, определяющий все остальные признаки классифицируемого явления. Предлагаем четыре *основания классификации юридических норм* (хотя в правовой литературе их значительно больше): *функции* в правовом регулировании общественных отношений, *предмет* правового регулирования, *метод* правового регулирования, *форма* выражения предписания.

По функциям в механизме правового регулирования выделяют: исходные юридические нормы, нормы-правила поведения, общие и специальные нормы.

Исходные (отправные, первичные, учредительные) нормы занимают высшую ступень в законодательстве, имеют наиболее общий характер (наиболее высокую форму абстрагирования) и выполняют особую роль в механизме правового регулирования общественных отношений. Эти нормы определяют исходные начала, основы правового регулирования общественных отношений. В этом их основное назначение. Посредством названных норм определяются цели, задачи, принципы, пределы, направления, методы правового регулирования, закрепляются правовые категории и понятия. Исходные юридические нормы получают логическое развитие и конкретизацию в иных нормах, правилах поведения, что не исключает их прямого действия. На них можно ссылаться также при решении конкретного юридического дела: если надо обосновать правоприменительный акт тем или иным принципом права, особенно, если этот принцип прямо не выражен в законодательстве, либо подтвердить незыблемость какого-либо законодательного положения, либо усилить авторитетность принимаемого решения.

Исходные юридические нормы довольно неоднородны по своему характеру, содержанию и целевому назначению. В их составе можно выделить нормы-начала, нормы-принципы, определительно-установочные нормы, нормы-дефиниции.

Нормы-начала – это предписания, закрепляющие устои существующего строя, основы социально-экономической, политической и государственной жизни, формы собственности и др. Нормы-начала сосредоточены в конституции государства. Они получают развитие и логическое выражение в других исходных юридических нормах и, прежде всего, в нормах-принципах.

Нормы-принципы – законодательные предписания, выражающие и закрепляющие принципы права. Регулирующая роль принципов права неразрывно связана с их законодательным закреплением. Она тем значительнее, чем полнее и последовательнее принципы права выражены в законодательстве. Принцип права, закрепленный в законодательном предписании, становится нормой-принципом.

Определительно-установочные нормы – это предписания, определяющие цели, задачи отдельных отраслей права, правовых институтов, предмет, формы и средства правового регулирования, закрепляющие целевые установки законодателя.

Нормы-дефиниции содержат определения правовых категорий и понятий. Таковыми будут, например, определения преступления в уголовном законодательстве, административного проступка в административном праве, отдельных видов сделок в гражданском праве и т.д. Нормы-дефиниции выполняют главным образом эвристическую, направляющую и ориентирующую функции в механизме правового регулирования. Их отсутствие в системе права лишило бы законодательство ясности, а процесс его применения стал бы невозможным либо крайне затруднительным. Именно поэтому законодательство последних лет, особенно при урегулировании новых сфер общественных отношений, широко закрепляет основные понятия, термины.

Нормы-правила поведения, в отличие от исходных, – это нормы непосредственного регулирования поведения людей, общественных отношений. Они указывают на взаимные права и обязанности субъектов, условия реализации этих прав и обязанностей, виды и меру реакции государства по отношению к правонарушителям.

Специфическая особенность непосредственно регулятивной юридической нормы состоит в представительном-обязывающем характере,

соответственно которому она устанавливает для участников общественных отношений (субъектов) охраняемые и гарантируемые государством взаимные субъективные права и юридические обязанности. В результате такого целенаправленного регулятивного воздействия нормы-правила поведения на то или иное фактическое общественное отношение последнее приобретает характер правового, а его участники становятся субъектами данного правоотношения.

В нормах-правилах поведения получают логическое развитие и детализацию исходные юридические нормы.

Нормы-правила поведения основательно изучены в юридической науке. Определение юридической нормы до недавнего времени ориентировалось исключительно на нормы-правила поведения, оставляя вне поля зрения многие иные виды нормативных предписаний, относящихся к исходным, отправным нормам.

В правовой литературе нормы-правила поведения делятся иногда, с учетом их назначения, на регулятивные и охранительные нормы. Не возражая в принципе против такого деления, подчеркивающего функциональную направленность соответствующих норм, отметим вслед за некоторыми другими авторами условность данной классификации, ибо охрана – один из способов регулирования, вследствие чего одну и ту же норму одновременно можно назвать и регулятивной, и охранительной.

Общие и специальные нормы различаются между собой степенью общности и сферой действия.

Общие нормы – это предписания, охватывающие своим действием, как правило, все правовые институты той или иной отрасли (нормы уголовного права об условном осуждении, отсрочке исполнения приговора, норма гражданского права об исковой давности и другие). Эти нормы группируются в общую часть отрасли и регулируют родовые объекты.

В отличие от них, *специальные нормы* – это предписания, которые относятся к отправным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей. Специальные нор-

мы детализируют общие предписания, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности. Тем самым они обеспечивают бесперебойную и последовательную реализацию общих юридических норм. Специальные нормы образуют в своей совокупности особенную часть той или иной отрасли права. Примером специальных норм являются: нормы купли-продажи, дарения, подряда, капитального строительства и иных сделок в гражданском праве; нормы, предусматривающие ответственность за хулиганство, разбой, кражу и другие составы преступлений в уголовном праве, и т.д.

По предмету правового регулирования (по отраслям права) выделяют: нормы государственного, административного, финансового, земельного, гражданского, трудового, уголовного и иных отраслей права. Качественная однородность и относительная автономия определенных общественных отношений обуславливают особенность и известную обособленность регулирующих их юридических норм, которые в своей совокупности и составляют отрасль права.

Отраслевые нормы подразделяются на материальные и процессуальные нормы.

Материальные юридические нормы закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т.д. Они имеют целью обеспечивать права и свободы человека, упорядочивать отношения в обществе, устанавливать правопорядок.

Процессуальные юридические нормы регулируют организационные отношения и носят сугубо организационно-процедурный, управленческий характер. Они всегда регламентируют порядок, формы и методы реализации норм материального права. По отношению к последним процессуальные нормы носят производный, вторичный характер. Далеко не всегда процессуальные юридические нормы группируются в отдельные отрасли. Если же это и происходит, то на определенном этапе развития системы права. Процессуальные нормы зарождаются, образуя своеобразную правовую совокупность, создают определенный раздел соответствующей отрасли

права. Процессуальные нормы имеют целью обеспечивать право на защиту прав, свобод, и интересов человека и гражданина в соединении с правом обращаться за такой защитой в суд, а так же закреплять властные полномочия суда по рассмотрению юридических дел.

По методу правового регулирования выделяют: императивные, диспозитивные, поощрительные, рекомендательные нормы.

Содержание методов правового регулирования составляют в основном четыре способа воздействия на поведение субъектов:

– властно-побудительный (*императивный*), направленный на обеспечение предписанного государством, строго обязательного поведения субъектов;

– автономный (*диспозитивный*), оставляющий простор для свободного волеизъявления;

– *поощрительный*, стимулирующий желательное для государства и общества правомерное и социально активное поведение;

– *рекомендательный*, предлагающий наиболее приемлемый с точки зрения государства вариант поведения.

В соответствии с ними и классифицируются юридические нормы, каждая разновидность которых в свою очередь составляет нормативную основу соответствующего метода, предопределяет его своеобразие, является существенным элементом его предметной характеристики.

Императивные нормы – категорические, строго обязательные, не допускающие отступлений и иной трактовки предписания. Императивными являются большинство юридических норм, относящихся к различным его отраслям, а исходные юридические нормы будут таковыми всегда.

Диспозитивные нормы предписывают вариант поведения, но при этом предоставляют субъектам возможность в пределах законных средств урегулировать отношения по своему усмотрению. Суть такой более широкой правовой автономии, которой наделяются участники отношений, регулируемых диспозитивной нормой, заключается в том, что сторонам предоставляется возможность самим договориться о своих взаимных правах и обязанностях, и лишь в том случае, если они этого не сделают, предписывается определен-

ный обязательный вариант поведения. Это обуславливает и особенности изложения диспозитивной нормы. Обычно это формулируется следующим образом: «Если иное не предусмотрено (не установлено) законом или договором».

Самостоятельность субъектов права проявляется, таким образом, в предоставленной им возможности поступить по своему усмотрению, т.е. в свободе выбора поведения.

Поощрительные нормы – это предписания о предоставлении соответствующими государственными органами определенных мер поощрения за одобряемый государством и обществом, полезный для них вариант поведения субъектов, заключающийся в добросовестном выполнении своих юридических и общественных обязанностей либо в достижении результатов, превосходящих обычные требования. Поощрительные нормы стимулируют высокопроизводительный труд людей, их творческую и социальную активность (нормативные предписания о государственных наградах, премиях и др.).

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

Рекомендательные нормы адресуются главным образом акционерным обществам, государственным предприятиям, научно-производственным объединениям. По мере развития рыночных отношений рекомендательные нормы ожидает двоякая судьба: многие из существующих ныне потеряют свой смысл и будут отменены, поскольку государство освободит от своей мелочной опеки предприятия, сельскохозяйственные объединения, предоставив им полную хозяйственную и организационную самостоятельность. Однако получают развитие рекомендательные нормы, приходящие на смену нормам императивным. Такая замена будет свидетельствовать о смягчении метода правового регулирования в условиях рыночных отношений.

По форме выражения предписания выделяются: управомочивающие, обязывающие, запрещающие нормы.

Управомочивающие (правоустановительные) нормы предоставляют субъектам право (получать пенсию, подавать иск в суд) на

совершение определенных действий и содержат в своем тексте слова «вправе», «имеет право», «может».

Обязывающие нормы закрепляют обязанность совершения определенных положительных действий, наделяют субъектов определенными обязанностями (предоставить декларацию о доходах). Для этих норм характерны слова «обязан», «должен».

Запрещающие нормы запрещают названное в них поведение, указывают на необходимость воздержаться от совершения действий определенного рода. Запреты – это государственно-властные веления, основная цель которых – предотвратить возможные нежелательные для личности и общества отрицательные последствия. Запрещенный вариант поведения при этом сопровождается словами: «запрещается», «не вправе», «не может быть», «не допускается» и др.

Среди других оснований классификации юридических норм в специальной литературе нередко предлагаются субъекты правотворчества и сфера действия юридических норм. Но они в большей степени подходят для классификации не юридических норм, а нормативных актов.

4. Структура юридических норм

Для уяснения содержания юридической нормы необходимо различать основные элементы, составляющие ее структуру. Каждая юридическая норма отвечает на три вопроса: 1) при каких условиях она реализуется; 2) каким должно быть правило поведения сторон при этих условиях; 3) каковы последствия нарушения данного правила. Соответственно юридическая норма состоит из трех элементов: гипотеза, диспозиция и санкция. Эти элементы в совокупности позволяют составить модель юридической нормы. Однако характер этих элементов, их количество, расположение, способ связи и назначение зависят от вида юридических норм.

Структура исходных юридических норм. Эти нормы законодательно закрепляют (учреждают) какое-либо правовое положение материального или процедурного характера. Делается это путем его словесного обозначения или указания на существенные призна-

ки. Эти признаки правового понятия, явления, принципа, общественно-политической ситуации и выступают в качестве структурных элементов исходной юридической нормы. Совокупность названных признаков и образует структуру данной юридической нормы. Нет смысла поэтому искать в исходных (учредительных, отправных) нормах гипотезу, диспозицию или санкцию.

Структура норм-правил поведения

В юридической норме содержится, прежде всего, указание на условие, при котором норма подлежит применению, затем изложение самого правила поведения, наконец, указание на последствия невыполнения этого правила. Трехчленное строение юридической нормы – это ее логико-юридическая структура. Воссоздается она логическим путем и представляет собой формулу: «если – то – в противном случае ...». Для воссоздания логико-юридической структуры, кроме требований и правил логики, необходимо хорошее знание законодательства, юридической техники, правовых связей.

Юридические нормы, устанавливающие определенный шаблон поведения в той или иной ситуации, т.е. являющиеся правилами поведения, имеют в своей логико-юридической структуре гипотезу, диспозицию и санкцию.

Гипотеза юридической нормы – часть юридической нормы, указывающая на факты, условия, жизненные обстоятельства, при наличии или отсутствии которых норма вступает в действие, а также на субъекты, к которым данная норма адресована (отвечает на вопросы: где?, когда?, в каком случае?, при каких условиях?).

С помощью гипотезы абстрактный вариант поведения «привязывается» к конкретному жизненному случаю, к определенному человеку, времени и месту. Обобщение социальных ситуаций приводит к формированию модели поведения, выраженной абстрактно в норме, а каждая из ситуаций, закрепленная в гипотезе, «вдыхает жизнь» в правило поведения, переводит его на уровень отдельного случая. Иными словами, гипотеза приводит в движение юридическую норму. Если в гипотезе указано одно обстоятельство,

с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы, то такая гипотеза называется *простой*. Если гипотеза действие нормы ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств, то она называется *сложной*.

Альтернативной называют гипотезу, ставящую действие юридической нормы в зависимость от одного из нескольких перечисленных в законе обстоятельств.

Диспозиция юридической нормы – *часть юридической нормы, содержащая правило поведения, которому должны следовать участники правовых отношений*. Диспозиция – это сердцевина, стержень юридической нормы. Однако состоять из одной диспозиции юридическая норма не может. Лишь в сочетании с гипотезой и санкцией, которые группируются вокруг нее, диспозиция обретает свою жизнь, проявляет свои регулирующие способности. Диспозиция – это модель правомерного поведения.

В зависимости от того, как излагается правило поведения, различают следующие виды диспозиции:

а) *простая* – диспозиция, называющая вариант поведения, но не раскрывающая, не разъясняющая его;

б) *описательная* – диспозиция, описывающая все существенные признаки поведения;

в) *ссылочная* – диспозиция, не излагающая правило поведения, а отсылающая для ознакомления с ним к другой норме закона.

г) *бланкетная диспозиция* является разновидностью ссылочной. Для ознакомления с правилами поведения она отсылает не к нормам закона, а к инструкциям, правилам, техническим нормам и т.д.

Санкция юридической нормы – *часть юридической нормы, которая обеспечивает осуществление ее диспозиции*.

Философы, а чаще всего социологи, под санкцией понимают не только негативные (порицание, наказание), но и позитивные (одобрение, поощрение) последствия за социально значимое поведение человека. В данной работе понятие санкции трактуется *с правовых позиций, когда под санкцией понимаются неблагоприятные по-*

следствия, возникающие в результате нарушения диспозиции юридической нормы.

Санкция – логически завершающий структурный элемент юридической нормы. В ней выражается отрицательное отношение общества, государства, личности к нарушителям юридической нормы. До тех пор, пока юридические нормы не будут исполняться в силу убеждения, добровольно, до тех пор, пока существуют правонарушения, санкция будет оставаться действенным средством соблюдения и исполнения юридических норм, а тем самым – средством укрепления законности и правопорядка.

Санкция юридической нормы – понятие собирательное. В зависимости от характера неблагоприятных для нарушителя последствий она может предусматривать:

а) меры ответственности (лишение свободы, штраф, выговор, взыскание материального ущерба и др.); санкции этого вида называются штрафными или карательными;

б) меры предупредительного воздействия (привод, арест имущества, задержание в качестве подозреваемого в совершении преступления, отмена акта государственного органа, принудительное лечение, снос самовольно возведенных строений и др.);

в) меры защиты (восстановление на прежней работе рабочих и служащих, ранее незаконно уволенных; взыскание алиментов и др.); назначение указанных мер – устранение причиненного человеку вреда и восстановление его нарушенных прав (эти меры, в отличие от мер ответственности, предусматривают выполнение правонарушителем лежащих на нем и не исполненных ранее обязательств);

г) неблагоприятные последствия, возникающие в результате поведения самого субъекта (утрата больным пособия по временной нетрудоспособности вследствие нарушения больничного режима или неявка без уважительных причин на врачебный осмотр и т.д.).

Санкции юридических норм целесообразно классифицировать по объему и размерам неблагоприятных для правонарушителя последствий, распределив их в три группы.

1. Абсолютно определенные санкции, где точно указан вид и

мера юридической ответственности (освобождение работника от исполнения своих обязанностей, увольнение, точно обозначенный размер штрафа и др.).

2. *Относительно определенные санкции*, где границы неблагоприятных последствий указаны от минимального до максимального или только до максимального. Это, прежде всего, многие санкции уголовно-правовых норм с формулировкой «наказывается лишением свободы на срок от ... до ... лет» или «наказывается лишением свободы сроком до ... лет». В таких случаях правоприменительным органам предоставляется возможность решать дело с учетом конкретных обстоятельств.

3. *Альтернативные санкции*, где названы и перечислены через соединительно-разделительные союзы «или», «либо» несколько видов неблагоприятных последствий, из которых правоприменитель выбирает только одно, наиболее целесообразное для решаемого случая.

Демократизация социально-экономической и политической жизни объективно обуславливает возрастание роли положительных, стимулирующих правомерное поведение, мер. Однако они диалектически будут сочетаться с санкциями. Санкция как часть юридической нормы наиболее чутко реагирует на изменение условий жизни общества и государства. Поэтому можно, не меняя довольно долго самих юридических норм и изменяя лишь их санкции, приспособить существующие нормативные предписания для решения назревших потребностей общественного развития.

Трехчленная логическая структура юридической нормы имеет исключительно большое значение для правотворческой и правоприменительной деятельности, так как позволяет создавать жизнеспособную, проверенную практикой, эффективную систему государственно-правового воздействия на поведение человека. Трехэлементный состав юридической нормы обеспечивает четкое определение самого варианта необходимого поведения, ситуации его действия (не действия), побудительных средств, обеспечивающих реализацию правового предписания. Отсутствие какого-либо структурного элемента юридической нормы-правила поведения свидетельствует о ее

ущербности и приводит к «сбоям» в правовом регулировании: норма либо теряет связь с конкретными жизненными обстоятельствами (становится беспредметной), либо не предлагает варианта поведения, либо утрачивает свои побудительные свойства.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Сформулируйте определение социальной нормы.*
2. *В чем сущность нормативности как социального закона?*
3. *Что такое «обычай»?*
4. *В чем проявляются отличительные особенности морали и права?*
5. *В чем особенность корпоративных норм?*
6. *В чем общность религиозных норм и норм права?*
7. *Сформулируйте определение юридической нормы.*
8. *Как вы понимаете выражение: «Юридическая норма отражает наиболее важные общественные отношения»?*
9. *В чем суть моделирования общественных отношений посредством юридических норм?*
10. *Как проявляется типизация применительно к юридической норме?*
11. *Объясните своими словами, какой смысл вы видите в выражении: «Для юридической нормы характерны предметность содержания и абстрактность адресата»?*
12. *В чем выражается общеобязательный характер юридической нормы?*
13. *Что включает в себя содержание юридической нормы?*
14. *Каковы наиболее распространенные основания классификации юридических норм?*
15. *Охарактеризуйте нормы-правила поведения. В чем их отличие от нормы-принципы и нормы-дефиниции?*
16. *В чем отличие материальных юридических норм от процессуальных?*
17. *Охарактеризуйте нормы, выделенные по методу право-*

вого регулирования.

- 18.** *В чем отличие управомочивающих норм от запрещающих и обязывающих норм?*
- 19.** *Какие элементы составляют структуру юридической нормы?*
- 20.** *Каково содержание гипотезы как части юридической нормы?*
- 21.** *Перечислите виды диспозиций юридической нормы.*
- 22.** *Какова роль санкции в юридической норме?*
- 23.** *Перечислите основные виды санкций.*

Лекция 9

ПРАВОТВОРЧЕСТВО

1. Понятие правообразования
2. Понятие, принципы и функции правотворчества
3. Этапы и стадии правотворческого процесса

1. Понятие правообразования

Рассматривая вопрос о функциях государства, мы говорили о правовых формах их осуществления и называли в качестве одной из первых правотворчество, которое является одной из форм государственного руководства обществом. Главное для правотворчества – выработка и утверждение новых юридических норм. В этом в первую очередь проявляется назначение данной формы государственной деятельности.

Правотворчество осуществляется государством независимо от его типа, форм осуществления и организации государственной власти и т.п. По своей сущности правотворчество есть возведение государственной воли в закон, в имеющие общеобязательное значение юридические предписания.

Правотворчество – это деятельность государственных органов и должностных лиц, в результате которой воля народа (класса, социальной группы, партии, клана) возводится в закон, выражается в определенном источнике права и состоит в издании, переработке и отмене нормативных правовых актов.

Учитывая государственный характер правотворческой деятельности, необходимо различать правотворчество в собственном смысле слова и более широкое и многоаспектное понятие – *формирование права (правообразование)*. Юридические нормы создаются на основе государственных велений, но этому процессу предшествуют обнаружение потребности в урегулировании определенной сферы отношений, выработка правовых взглядов. Поэтому правообразование включает в себя научный анализ, оценку действительности, выработку взглядов и концепций о будущем правовом регулировании, максимальный учет общественного мнения, предложений и замечаний партий, общественных движений, отдельных граждан и их объединений, специалистов-практиков и ученых, сформулированных средствами массовой информации, в научной литературе, публичных выступлениях, докладных записках, письмах и заявлениях граждан и т.д.

Основными факторами, определяющими формирование права, являются материальные условия жизни общества, обусловленные равноправным существованием различных форм собственности, свободой предпринимательства (*экономические факторы*). Большое влияние на формирование права оказывают политическая обстановка в стране, характер взаимодействия различных слоев общества и групп населения, уровень активности политических партий, движений и общественных объединений (*политические факторы*). Принципиальное значение при создании новых юридических норм имеет также степень заботы общества и государства о личности, ее интересах и потребностях, об охране и обеспечении ее прав и свобод (*социальные факторы*). В многонациональном государстве процесс формирования права во многом определяется взаимоотношениями, формами сотрудничества между нациями и народностями, населяющими страну, заботой об их равноправии и свободном развитии, государственно-правовыми механизмами оформления их юридического статуса (*национальные факторы*). Международное положение государства, уровень и характер взаимоотношений с другими государствами и международными организациями (*внешнеполитические факторы*) оказывают существенное влияние на правотворчество.

Идеологическая база права, правосознание граждан и общества в целом, степень его внедрения в общественное сознание, правовые идеи (*идеологические факторы*) также имеют существенное значение для правотворчества. Наконец, государство, возводя сформировавшиеся правовые идеи в закон, непосредственно создавая юридические нормы, осуществляет юридическое оформление государственной воли через деятельность органов, правомочных издавать нормативные акты (*организационно-волевые факторы*).

Как можно заключить из изложенного выше, *правообразование – это процесс формирования государственной воли в законе, правотворчество же охватывает деятельность компетентных органов и организаций по выработке и принятию нормативных актов*. Правотворчество представляет собой основной, решающий этап формирования права, его логическое завершение.

2. Понятие, принципы и функции правотворчества

При помощи правотворчества государство воздействует на субъекты права посредством или нормативно-правового акта, или иного источника права. Правотворческая деятельность государства есть отражение экономических или иных общественных отношений в виде общих норм особого социального характера, юридических норм, где они приобретают наиболее общий, формально-определенный характер. Правотворчество представляет собой активную деятельность, государственную по своему характеру. Она была, есть и всегда будет важнейшим средством управления обществом. Правотворчество непосредственно связано с типом государства, его формой, механизмом и функциями.

Уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных правовых актов, – это показатель цивилизованности и демократизма общества. Посредством правотворчества нормы естественного права облекаются в форму нормативных правовых актов и становятся положительным правом, т.е. правом, существующим в виде законодательства. Процедура возведения норм

и принципов естественного права, социальных потребностей и интересов граждан в закон составляет содержание правотворчества. Правотворческий процесс основывается на определенных принципах – основополагающих идеях, реализация которых обеспечивает его качество и эффективность.

Правотворчество в свою очередь не следует отождествлять с *законотворчеством*, хотя объединяющим началом того и другого является творение права, однако разными по юридической силе являются результаты такого творения. Законотворчество заканчивается принятием законов, тогда как правотворчество – всех нормативно-правовых актов: законов, указов, нормативно-правовых договоров, судебных и административных прецедентов.

Основными *принципами правотворчества* являются:

Законность. Нормативные акты должны приниматься строго в пределах компетенции соответствующего правотворческого органа и соответствовать конституции страны, её законам и иным актам более высокой юридической силы. Принцип законности означает также строгое соблюдение установленного порядка подготовки, принятия и опубликования нормативно-правовых решений, правотворческой процедуры, формы принимаемых актов.

Гласность. Этот принцип состоит в открытости правотворческого процесса, свободном и деловом обсуждении проектов нормативных актов. Гласность и открытость дают возможность, с одной стороны, установить контроль гражданского общества над законодательным процессом, с другой – выступают каналом формирования общественного мнения.

Демократизм. Этот принцип проявляется в установлении и неуклонном осуществлении свободного, демократического порядка подготовки и утверждения любых нормативных актов, в максимальном учёте в новых нормативных решениях, общественного мнения, потребностей социально-экономического развития страны и интересов различных слоёв населения.

Гуманизм. Этот принцип предполагает направленность правотворческого акта на обеспечение и защиту прав и свобод личности,

на максимально полное удовлетворение её духовных и материальных потребностей. Человек, его интересы должны быть в центре законодательной деятельности.

Профессионализм. В последнее время становится все более ясно, что недостаточный учет этого требования в правотворческом процессе имеет негативные последствия, сказывается на качестве подготовленных и принятых нормативно-правовых актов. В первую очередь, это касается парламентариев, которых важно научить законодательному процессу. Профессионализм предполагает участие в разработке новых правотворческих решений квалифицированных специалистов соответствующих отраслей общественной жизни, имеющих профессиональную подготовку, большой опыт работы и достаточные знания.

Научный характер. Правотворчество призвано максимально полно соответствовать назревшим потребностям общественного развития, его объективным закономерностям, быть научно обоснованным, учитывать и использовать достижения науки и техники, основываться на теоретических разработках проблем, требующих нового нормативного решения. К подготовке проектов должны привлекаться научные учреждения, отдельные представители соответствующих отраслей науки, а также учёные-юристы.

К сожалению, принцип научности далек от реализации – законы принимаются не на базе науки, и даже не исходя из здравого смысла, а только из интересов отдельных групп.

Строгая дифференциация правотворческих полномочий. Реализация этого принципа имеет огромное значение в условиях государственно-организованного общества, основанного на идеях разделения властей, в условиях наличия системы сдержек и противовесов. Любое «перетягивание одеяла» грозит нестабильностью, ростом нигилизма в обществе, возможными социальными и экономическими потрясениями.

Планирование. В современных условиях переустройства общества для достижения заранее определенных целей планирование правотворческого процесса имеет большое значение в силу необходи-

мости концентрации усилий на приоритетных законодательных работах. Планирование дает возможность избежать непродуманного правотворчества, устранить дублирование и рассредоточить усилия с учетом согласования планов работы государственных органов разного типа и разного уровня, ликвидировать поспешность в правотворческой деятельности, создать условия для подготовки документов высшего качества, провести подготовительные мероприятия, включая консультирование с учебными и научными учреждениями, учесть их планы научно-исследовательских работ.

В процессе правотворчества реализуются следующие *функции*:

- первичного регулирования общественных отношений, т.е. выработка и принятие новых юридических норм;
- обновления правового материала (отмена, изменение, дополнение действующих юридических норм);
- ликвидации пробелов в правовом регулировании.

В юридической литературе различают следующие основные *виды правотворчества*:

- принятие нормативно-правовых актов компетентными органами;
- непосредственное правотворчество народа в ходе референдума;
- санкционирование государственными органами правовых обычаев или норм, принятых корпоративными организациями;
- заключение нормативных соглашений, устанавливающих правовые предписания.

3. Этапы и стадии правотворческого процесса

Процесс создания нормативно-правового акта представляет собой совокупность последовательных организационных действий, которые регулируются конституционными или иными юридическими нормами и направлены на принятие, изменение, обнародование нормативно-правового акта. Каждый вид нормативно-правовых актов связан с компетенцией государственных органов определенного уровня, поэтому подготовка, рассмотрение и принятие каждого вида актов в иерархии актов обладают специфическими признаками.

В правотворческом процессе следует выделять два этапа: подготовку нормативно-правового акта и его принятие, которые, в свою очередь, распадаются на ряд стадий.

Правотворческий процесс начинается с *принятия решения о подготовке нормативно-правового акта*. В данном случае необходимо решение компетентного государственного органа, который часто связывают с реализацией права законодательной (правотворческой) инициативы. Принятие решения о подготовке нормативно-правовых актов обычно заранее включается в планы их подготовки, однако оно может быть реализовано в виде поручения государственным органам или общественным организациям.

Подготовка текста нормативно-правового акта требует соответствующей предварительной работы: определение круга привлекаемых специалистов, создание рабочей группы, выявление общественной потребности в правовом регулировании данного вопроса.

При подготовке текста проекта обычно используется отраслевой или ведомственный подход, когда привлекаются специалисты и организации соответствующего профиля. Очень часто дается общее поручение нескольким ведомствам, включая и юридические органы (Министерство юстиции, МВД, прокуратура, суды и т.д.).

Очень важно подвергнуть проекты законов *юридической экспертизе*, т.е. заранее должны быть определены возможные последствия принятого акта (экономические, политические, социальные, юридические, криминогенные), а также должна быть определена его стоимость, просчитаны возможные финансовые затраты и т.п.

Обсуждение текста проекта нормативно-правового акта предполагает предварительное ознакомление с его содержанием, что обычно осуществляется с широким привлечением заинтересованных сторон. Формы обсуждения могут быть самыми различными: совещания, расширенные заседания подготовительных комиссий, обсуждение в печати, на радио и телевидении, рецензирование проекта учебными и научно-исследовательскими учреждениями, получение отзывов и заключений.

Согласование нормативно-правового акта предполагает по-

лучение соответствующей визы или предложений со стороны заинтересованных ведомств, прямо не участвующих в разработке проекта, но по роду своей деятельности имеющих к нему непосредственное или косвенное отношение.

Доработка проекта нормативно-правового акта осуществляется рабочей или подготовительной комиссией, которая учитывает поступившие предложения и замечания, редактирует текст.

Второй этап – принятие нормативно-правового акта – следует рассматривать как официальный, так как обычно эта процедура строго определена регламентом правотворческих органов, которые организуют дальнейшую работу.

Внесение проекта нормативно-правового акта на рассмотрение правотворческого органа следует связывать с реализацией права законодательной инициативы. Законопроекты вносятся на рассмотрение парламенту. Они представляются с пояснительной запиской, отражающей аргументированную характеристику их целей, задач, основных идей, а также ожидаемый эффект и экономическое обоснование. Данная стадия заканчивается официальным включением проекта нормативно-правового акта в повестку парламента.

Обсуждение проекта нормативно-правового акта в правотворческом органе часто предполагает два или более чтений, если он не будет принят самим органом в первом чтении. При первом чтении заслушивается доклад инициатора проекта и обязательно содоклад соответствующего комитета или рабочей группы правотворческого органа. Затем идет официальное обсуждение, причем каждое предложение или замечание фиксируется; соответствующее реагирование заинтересованных органов обязательно. В результате обсуждения проект отклоняется или одобряется, либо устанавливается срок второго чтения. Внесенные поправки к проекту рассматриваются соответствующими комитетами или комиссиями, которым поручена доработка проекта.

Голосование проекта следует рассматривать как наиболее важную стадию правотворческого процесса. Очень часто эта процедура отражается в конституционных нормах.

Законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов парламента, если иное не предусмотрено конституцией.

Подписание законопроекта осуществляется председателем парламента и президентом.

После подписания законопроекта в обязательном порядке производится *государственная регистрация нормативно-правового акта*.

Опубликование нормативно-правового акта и доведение его до адресата представляет собой заключительную стадию правотворческого процесса. Опубликованием следует считать не только его публикацию, но и официальное распространение и в иной форме (оглашение по радио, телевидению, путем рассылки официальных текстов и т.п.).

Вопросы для самоконтроля:

1. *Какие факторы влияют на правообразование?*
2. *В чем отличие правообразования от правотворчества?*
3. *В чем отличие правотворчества от законотворчества?*
4. *Раскройте содержание основных принципов правотворчества.*
5. *Какие функции реализуются в процессе правотворчества?*
6. *Перечислите основные виды правотворчества.*
7. *Что предусматривает подготовка нормативно-правового акта как этап правотворческого процесса?*
8. *Каково содержание второго этапа законотворческого процесса - принятие нормативно-правового акта?*

Лекция 10

ТОЛКОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ НОРМ

1. Понятие, цель и функции толкования юридических норм
2. Способы толкования юридических норм
3. Виды толкования юридических норм. Понятие акта толкования юридических норм

1. Понятие, цель и функции толкования юридических норм

Термин *толкование* (интерпретация) многозначен. В гуманитарных науках с его помощью обозначается способ познания различных объектов человеческой культуры (интерпретация произведений искусства, интерпретация культурного значения материальных объектов, созданных человеком и т.п.) или понимание различного рода языковых фактов, текстов (письменных источников). Именно в последнем смысле понимается данный термин, когда речь идет о толковании права¹.

Однако и термин «толкование права» неоднозначен, с его помощью обозначаются различные, хотя и взаимосвязанные понятия.

Во-первых, это результат определенного мыслительного процесса, выраженный в совокупности суждений (грамматических предложений), в которых раскрывается, отражается содержание толкуемых

¹ Теория толкования сложилась еще в древнегреческой юриспруденции под названием герменевтики (искусство толкования).

норм. Например, толкования, содержащиеся в комментированном кодексе, в котором после каждой статьи приводятся ее разъяснения.

Во-вторых, толкование юридических норм – это деятельность компетентных органов государства, общественных организаций и отдельных граждан по осознанию ими действительного содержания норм. В процессе толкования устанавливаются условия действия нормы, юридические права и обязанности участников правоотношений, а также меры юридической ответственности за нарушение предписаний юридической нормы. Толкование призвано обеспечить полную и всестороннюю реализацию юридических норм и деятельности исполнительных органов, органов суда и прокуратуры при осуществлении гражданами и организациями юридических прав и обязанностей. Тем самым толкование содействует единообразному пониманию и применению юридических норм на всей территории их действия, обеспечивает законность и стабильный правопорядок в различных сферах общественной жизни. Отсюда можно определить *цель деятельности связанной с толкованием юридических норм*:

- правильное и единообразное понимание;
- правильное и единообразное применение.

Изложенное выше позволяет определить *толкование юридических норм как интеллектуальную деятельность субъекта по установлению точного смысла юридических норм, которая осуществляется с помощью определенных приемов и способов и имеет своей целью правильную реализацию и повышение эффективности правового регулирования общественных отношений*.

Если обратиться к истории взглядов на толкование, то можно заметить их развитие от полного запрета до значительной свободы толкования, когда толкование превращается в квазиправотворчество. Император Юстиниан в VI в. н.э. запретил толкование своих Дигестов, ибо все неясности, по его мнению, были устранены, и не осталось оснований для сомнений. Буржуазные идеологи периода восхождения буржуазии к власти (Монтескье, Беккария, Марат) требовали точного следования букве закона, выступали противниками тол-

кования закона судами. Это была своеобразная реакция на произвол феодального суда.

Придя к власти, буржуазия наделяет суд правом толкования закона в соответствии с его «духом» и «разумом». Это право было зафиксировано уже в Кодексе Наполеона.

Думается, что в условиях общественно-политической стабильности, отсутствия устаревшего законодательства в правовом государстве в ходе толкования следует отдавать предпочтение стабильности и определенности права. Ориентируясь на эти ценности, интерпретатор не должен корректировать, изменять закон в угоду политическим или иным интересам, он должен устанавливать тот смысл, который придал ему законодатель. Если сам закон дает простор для толкования, там закона, по сути, нет.

Толкование юридических норм включает два элемента: уяснение (для себя) и разъяснение (для других).

Уяснение – раскрытие смысла юридической нормы «для себя». Оно является необходимой предпосылкой для правильного понимания и реализации ее требований.

Разъяснение – раскрытие смысла юридической нормы «для других» в целях устранения неясности в понимании ее содержания и обеспечения правильного применения к тем обстоятельствам, на которые она рассчитана. Уясняются все юридические нормы, а разъясняются лишь те, по поводу которых требуются дополнительные замечания в силу неточности словесного выражения или неправильного применения юридических норм на практике. Разъяснение является изложением содержания государственной воли и выражением ее вовне.

Толкование представляет собой интеллектуальную деятельность, в процессе которой с научных позиций познаются глубинные свойства права, объективно и достоверно излагается суть предписаний, содержащихся в юридических нормах. В ходе толкования интерпретатор рассуждает, умозаключает, опираясь на одни знания, выводит другие, отражающие содержание юридических норм. Если толкование есть опосредованное познание то, через какие знания можно проник-

нуть, углубиться в содержание юридических норм, получить сведения, отражающие их смысл. Такими знаниями являются знания о внешних формах жизни, связях и опосредствованных юридических нормах. *Во-первых*, к числу этих форм и связей относится, прежде всего, языковая форма. *Во-вторых*, юридические нормы составляют часть правовой системы, каждая юридическая норма проявляется в связях с другими нормами. Эти связи влияют на содержание юридических норм и знания о них должны учитываться при толковании. *В-третьих*, юридические нормы имеют свой генезис (происхождение), знания о котором также используются при толковании. *В-четвертых*, юридические нормы реализуются в действиях, поведении субъектов, находящихся в определенной социальной атмосфере. На поведение этих субъектов оказывают влияние многие социальные факторы (политика, правосознание, мораль). В процессе регулирования общественных отношений юридические нормы взаимодействуют с этими факторами. И знание о таких связях также используется при толковании.

Толкование, как любой процесс мышления, подчинено законам и правилам формальной и диалектической логики. Каждое истолковательное положение должно быть обоснованным, доказанным. Таким качеством оно будет обладать только в случае, если сам процесс толкования протекал в соответствии с указанными правилами.

Особая роль при толковании принадлежит специальной юридической подготовке, глубокому овладению новейшими достижениями юридической науки, высокой юридической культурой. От уровня профессиональной подготовки юристов во многом зависит качество праворазъяснительной работы, понимание населением действительного смысла юридических норм, точное осуществление их предписаний.

Функции толкования юридических норм включают основные направления и способы разъяснения их содержания с целью единообразного понимания и применения. Можно выделить следующие виды функций:

- познавательная – познание интерпретатором сущности юридической нормы, выраженной в правовом акте;
- регулятивная – выполнение регулятивных функций акта толко-

вания как единого целого с интерпретируемой нормой;

- конкретизирующая – уточнение юридической нормы с учетом конкретных обстоятельств.

В заключение следует подчеркнуть, что толкование юридических норм может осуществляться практически во всех сферах объективного права: в нормопроектной и правотворческой, в правоприменительной и правоспитательной деятельности. *Объектом* толкования являются нормативно-правовые акты и их совокупность. *Предметом* толкования выступает воля законодателя, выраженная в законе (нормативном акте).

2 Способы и виды толкования юридических норм

Толкование юридических норм всегда преследует цель определения действительного смысла нормы, того, что имел в виду сам законодатель. Поскольку законодатель свои требования формулирует посредством символов – терминов и словесных конструкций, изложение его воли может не совпадать с ее действительным содержанием. Уяснение подлинной воли, выраженной в правовых актах, достигается различными способами. *Способы толкования – это относительно обособленная совокупность приемов анализа правовых актов.* Выделяют грамматическое, логическое, систематическое, специально-юридическое, историко-политическое и телеологическое (целевое) толкование.

Грамматическое толкование выражается в уяснении смысла юридической нормы путем грамматического анализа ее текста. При таком толковании нужно выяснить, в каких словах, предложениях сформулированы гипотеза, диспозиция и санкция нормы. Для этого устанавливается значение отдельных слов, уясняется их грамматическая форма (падеж, число, род, лицо), определяется связь между ними. Затем уясняется грамматическая и смысловая структура предложений, из которых состоит норма. При толковании используются, конечно, все правила языка, но особенно важно обращать внимание на употребление соединительных и разделительных союзов, а также

на совершенную и несовершенную формы глаголов и причастий. При грамматическом толковании юридической нормы необходимо специально остановиться на выяснении значения отдельных терминов. В законодательстве часто используются термины, имеющие общепринятое значение. Однако некоторым из них в законе придается особый смысл (например, «должностное лицо», «вина», «потерпевший», «законодательство» и др.). Разъяснение таких терминов нередко дается и в других нормативно-правовых актах. Применяя юридические нормы, которые содержат термины, употребляемые в различных выражениях, значениях, важно установить их действительный смысл, непосредственно заложенный самим правотворческим органом.

В нормативно-правовых актах широко используются специальные термины из разных отраслей техники, науки, искусства. Для правильного их уяснения необходимо обращение к специальным справочникам, словарям или к помощи специалистов.

Юридической наукой выработан ряд *правил грамматического толкования*. Приведем их:

1. Словам и выражениям следует придавать то значение, которое они имеют в соответствующем литературном языке, если нет оснований для иной их интерпретации. В международном праве это правило называется «золотым правилом толкования».

2. Если законодатель с помощью легальной дефиниции (определения, данного в законе) или иным путем определил значение термина, то именно в этом смысле и следует его понимать.

3. Значение термина, установленное законодателем для данной отрасли права, нельзя без достаточных оснований распространять на другие.

4. Если в законе не определено значение термина, то следует ему придавать тот смысл, в котором он употребляется в юридической науке и практике.

5. Идентичным формулировкам одного и того же закона нельзя придавать разное значение, если это не следует из самого закона.

6. Нельзя придавать без достаточных оснований разным терминам одно значение.

7. Недопустимо такое толкование, при котором отдельные слова закона трактовались бы как лишние.

В результате грамматического толкования выявляется буквальное содержание юридической нормы, однако далеко не всегда на его основании можно сделать достоверный вывод.

Логическое толкование заключается в уяснении смысла юридической нормы путем использования законов, правил и приемов формальной логики (не выходя за рамки текста нормативно-правового акта). В процессе логического толкования:

- раскрывается содержание нормы, для чего используется прием перестройки текста, введение в него дополнительных слов, необходимых для понимания;

- анализируются понятия, которые отражают слова и выражения, суждения и умозаключения, их связи друг с другом, а также содержание понятия с его объемом и другими понятиями, что помогает сделать выводы из понятий;

- используются логические операции, анализ и синтез, построение силлогизма и т.д. для того, чтобы из нормативных предписаний сформулировать (вывести) юридическую норму, либо сконструировать по аналогии юридическую норму;

Систематическое толкование состоит в уяснении содержания юридической нормы путем сопоставления ее с другими нормами и установления ее связи с ними.

Любая юридическая норма действует в тесной связи с другими нормами. Поэтому, чтобы уяснить действительное содержание определенной юридической нормы, необходимо установить ее логическую связь с другими нормами. Прежде всего, устанавливаются связи с нормами, близкими по содержанию с толкуемой нормой и детализирующими ее. Принимается во внимание и то, в каком нормативно-правовом акте (законе, указе, постановлениях и т.д.) она сформулирована, какое место в этом акте она занимает. Если данная норма находится в подзаконном акте, то необходимо убедиться, что она соответствует закону или другим актам, имеющим большую юридическую силу. Возможно и сопоставление норм отраслей права.

Систематическое толкование имеет особо важное значение для правоприменителя. Оно является необходимым условием правильной квалификации юридических дел. Например, чтобы применить норму, которая предусматривает уголовную ответственность за нарушение правил вождения или эксплуатации специальной или транспортной машины, необходимо точно установить, какие именно правила нарушены. Для этого нужно обратиться к другим нормативным актам, излагающим данные правила. В целом систематическое толкование обусловлено взаимосвязью в зависимости от общественных отношений, регулируемых юридическими нормами. В систематическом толковании нуждаются все юридические нормы, но особенно нормы отсылочные и бланкетные.

Историко-политическое толкование юридических норм представляет собой уяснение их целей и задач на основе анализа той историко-политической ситуации, расстановки политических сил, социально-экономических и политических факторов, которые оказали влияние на волю законодателя. Такой подход позволяет раскрыть социально-политический смысл нормы, ее сущность и нравственное содержание, однако сами по себе историко-политические данные не могут быть источником понимания закона и стать основанием для принятия юридических решений.

Телеологическое толкование – уяснение смысла юридической нормы соответственно заложенной в ней цели как ориентира для поведения:

- предполагает выявление и раскрытие цели, которую преследует орган, издавшую юридическую норму;
- востребован при отсутствии преамбул, раскрывающих цели соответствующего нормативного акта;
- необходим для выявления прикладных целей правового акта, предназначенного для служебного пользования, для постижения его социальных функций в сфере экономики, культуры, политики и др.

3 Виды толкования юридических норм

Решающим фактором в определении видов толкования юридических норм является субъект, осуществляющий толкование (органы законодательной и исполнительной власти, судебные и прокурорские органы, юридические и физические лица).

В зависимости от субъектов, разъясняющих юридические нормы, и от юридических последствий, толкование-разъяснение подразделяется на официальное и неофициальное.

Официальное толкование – это такое разъяснение юридических норм, которое дается компетентными органами. Оно обязательно для всех, кто применяет данную норму. Официальное толкование находит выражение в специальных актах (документах), которые издает компетентный орган (постановления, инструкции и др.).

Официальное толкование подразделяется на нормативное и казуальное (индивидуальное).

Нормативное толкование – это официальное разъяснение, которое обязательно для всех лиц и органов, применяющих определенную норму или юридические нормы. Такое разъяснение распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой юридической нормой. Тем самым обеспечивается единообразие и правильное поведение в жизни.

Казуальное толкование – это официальное разъяснение содержания юридической нормы, которое дается в связи с рассмотрением конкретного юридического дела. Такое толкование называется казуальным потому, что оно имеет силу только для данного конкретного случая. Необходимость в казуальном толковании возникает тогда, когда решения нижестоящих правоприменительных органов по конкретным юридическим делам являются неправильными, не соответствуют закону. Казуальные разъяснения обязательны только при рассмотрении конкретного дела. Кроме того, они служат образцом для других органов, которые применяют данные юридической нормы.

Неофициальное толкование – это разъяснение смысла юридических норм, которое не носит обязательного характера. Оно может даваться любым гражданином или исходить от общественной орга-

низации. Такое толкование не обязательно для тех органов или должностных лиц, которые применяют юридические нормы. Однако неофициальное толкование оказывает им значительную помощь в практике применения юридических норм. Особое значение для точной и правильной реализации юридических норм имеют высказывания крупных авторитетных ученых о сущности и роли определенного закона, о его практической направленности. Их разъяснения содействуют глубокому и всестороннему пониманию смысла закона, повышают уровень правосознания граждан, обеспечивают правильную реализацию требований закона. Они формируют ту интеллектуально-волевую среду, из которой правоприменители и другие заинтересованные лица черпают свои представления о законности и справедливости юридического дела.

Важным видом неофициального разъяснения юридических норм является *доктринальное (научное) толкование*. Оно дается специальными научно-исследовательскими учреждениями, квалифицированными учеными-юристами, опытными юристами-практиками в комментариях к законодательству, в научных работах, в статьях, лекциях, выступлениях и т.д.

Доктринальное разъяснение содержания юридических норм и практики их применения базируется на знании и глубоком понимании закономерностей правового регулирования, роли права в организации общественной жизни, в решении конкретных юридических вопросов. Научные рекомендации помогают официальным органам совершенствовать правотворческую и правоприменительную деятельность, приводить ее в соответствие с объективными закономерностями общественного развития. Результатом толкования должны быть полная ясность и определенность смысла юридической нормы. Ясность смысла – это глубокое понимание содержания нормы, отсутствие каких-либо сомнений в точности приведенных в результате толкования выводов. Определенность смысла – это конкретность содержания юридической нормы, не допускающая двух или более решений на основе сделанных выводов.

Результаты толкования подразделяются на виды в зависимости

от соотношения между текстуальным выражением нормы («буквой закона») и ее действительным содержанием («духом закона»). По этому признаку (толкование по объему) разъяснение юридических норм может быть буквальным, ограниченным или распространительным.

Буквальное (адекватное) толкование – разъяснение, при котором действительное содержание (смысл) юридической нормы полностью соответствует его текстуальному выражению («дух закона» и «буква закона» совпадают).

Однако в отдельных, исключительных случаях может возникнуть некоторое несоответствие между действительным содержанием нормы и ее текстуальным выражением. В таких случаях «дух закона» и «буква закона» не совпадают.

Если в результате уяснения обнаруживается, что действительное содержание нормы несколько шире ее текстуального выражения, то толкование будет распространительным (*расширительное толкование*). В данном случае «дух закона» шире «буквы закона».

Расширительное толкование не следует отождествлять с применением права аналогии, когда факты, относящиеся к делу, не охватываются ни «духом» ни «буквой» закона.

К необходимости распространительного толкования побуждают такие слова, помещенные в нормативных предписаниях законов: «и т.д.», «и т.п.», «и в других случаях, предусмотренных законодательством». В то же время следует обратить внимание, что распространительное толкование не применяется при наличии исчерпывающего перечисления в правовых предписаниях нормативно-правового акта и наличии положений, являющихся исключением из правил.

Ограниченное (ограничительное) толкование – разъяснение, при котором действительное содержание юридической нормы *уже* ее текстуального выражения; «дух» закона *уже* «буквы» закона. Прибегнуть к ограниченному толкованию приходится тогда, когда вместе с толкуемой нормой в законе содержатся нормы, которые способны сузить ее содержание. Не допускается применение ограниченного толкования при наличии незавершенных перечислений в правовых предписаниях нормативно-правового акта.

Акт толкования юридической нормы – это правовой акт, принятый уполномоченным органом в рамках его компетенции, в котором содержится разъяснение содержания и порядка применения юридической нормы.

В зависимости от сферы действия и полномочий субъекта толкования различают акты нормативного правотворческого толкования и акты правоприменительного толкования.

Акты толкования юридических норм характеризуются следующими признаками:

- имеют юридическую силу только в единстве с тем нормативно-правовым актом, в котором содержатся толкуемые юридические нормы, и не выходит за их пределы;

- применяются только правотворческими и правоприменительными специально уполномоченными субъектами и облекаются в специальную письменную форму;

- публикуются в официальных изданиях и являются обязательными для всех, кто применяет разъяснительные нормы.

Вопросы для самоконтроля:

- 1. В чем суть толкования юридических норм?*
- 2. Сформулируйте определение толкования юридических норм.*
- 3. Перечислите функции толкования юридических норм.*
- 4. Что является предметом и объектом толкования?*
- 5. В чем суть и каковы правила грамматического толкования юридических норм?*
- 6. В чем отличие логического толкования от систематического?*
- 7. Перечислите виды толкования юридических норм.*
- 8. В чем отличие официального толкования юридических норм от неофициального?*
- 9. Раскройте содержание результата толкования юридических норм.*
- 10. Какими признаками характеризуются акты толкования права?*

Лекция 11

ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

1. Понятие правовых отношений и их основные виды
2. Субъекты правоотношений
3. Содержание правоотношений
4. Объект правоотношения
5. Юридические факты и их разновидности

1. Понятие правовых отношений и их основные виды

Реализуя свои интересы, отдельные индивиды, социальные группы, организации вступают друг с другом в разнообразные связи и отношения. Отношения, возникающие между членами общества, называются общественными отношениями и регулируются разнообразными социальными нормами. Те общественные отношения, которые регулируются юридическими нормами, называют правоотношениями.

Правовым отношениям присущи следующие признаки:

1. Правоотношение – это *разновидность общественного отношения*, т.е. это связь между людьми или коллективами как субъектами права по поводу социального блага или обеспечения какого-либо интереса.

2. Правоотношение – это такое *отношение, которое возникает вследствие воздействия юридических норм на поведение людей*. Между юридической нормой и правоотношением существует

довольно жесткая зависимость – в жизни возникают только те правоотношения, на которые указывает юридическая норма, и когда действует правило: есть юридическая норма – возникает правоотношение, нет нормы – нет правоотношения.

3. Правоотношение – это *связь между людьми посредством субъективных прав и юридических обязанностей*. Это особая форма связи, связь через права и обязанности, которые закреплены в нормах объективного права. В этом смысле правоотношение является связью индивидуализированной. Индивидуализация при этом осуществляется двояко: 1) поименно, когда субъекты права называются своим полным именем (фамилией), или полными реквизитами (применительно к организации); таковы, к примеру, семейно-брачные отношения, отношения между организациями по поставке продукции, перевозке и т.д. 2) по названию социальных ролей. Во втором случае поименное или пореквизитное определение субъектов не имеет значения, называются лишь их социальные роли: продавец – покупатель, работник правоохранительных органов – гражданин. Именно этот тип индивидуализации субъектов правоотношений характерен, например, при купле-продаже в магазине, на рынках.

4. Правоотношение – это *волевое отношение*. Это означает, что помимо юридической нормы, которая сама по себе уже выражает определенную волю (интерес), для возникновения правоотношений необходима воля (интерес) его участников. Причем, есть правоотношения, для возникновения которых необходима воля всех участников (вступление в брак возможно лишь при согласии обеих сторон, купля-продажа возможна при согласии продавца и покупателя и т.д.), и есть правоотношения, для возникновения которых достаточно воли одного субъекта (уголовное дело, возбуждаемое по инициативе правоохранительного органа).

5. Правоотношение – это *отношение, охраняемое государством*. Государство, обеспечивая, в конечном счете, выполнение требований юридических норм, охраняет и отношения, возникающие на основе этих норм. Охраняемые государством правоотношения составляют основу правопорядка любого общества.

Понятие правового отношения является одним из основных в юридической науке. Право как система норм носит *объективный характер*, поэтому юридические нормы или право как систему норм называют *объективным правом* (*правом в объективном смысле*).

Юридические нормы, однако, существуют не сами по себе, а для людей и их организаций (в том числе и государства) и призваны регулировать их поведение, предоставляя им свободу действий, возможность поведения и использования материальных и духовных благ, а также связывая их свободу и поведение определенными рамками, предписаниями, ограничениями. Предусмотренная юридическими нормами свобода или возможность поведения носит то же название – *право*. Но это уже не норма, лежащая за рамками возможностей власти либо личной принадлежности (субъекта) – человека или организации. Наоборот, это то, что по объективному праву (закону) *принадлежит субъекту, составляет его личную свободу или возможность поведения, пользования принадлежащими ему вещами, способностями, знаниями и иными благами*. Такая свобода и возможность поведения, закрепленная или допускаемая законом (объективным правом), в юридической науке носит название *субъективное право, право в субъективном смысле*.

С другой стороны, рамки ограничения свободы или прямые предписания обязательного поведения также обращены к отдельным людям и организациям: они устанавливают то должное поведение, которому каждый субъект обязан следовать в своей жизнедеятельности, соблюдая свободу и интересы других лиц или общества в целом. Такое *должное поведение, возникающее в разных взаимоотношениях людей, носит название юридической обязанности*.

Такова позитивно-правовая концепция юридических субъективных прав и обязанностей, в основе которой лежит связь прав и обязанностей с юридическими нормами и обусловленность ими. Согласно позитивно-правовой концепции, *правоотношение – это охраняемое государством общественное отношение, возникающее вследствие воздействия юридических норм на поведение людей и характеризующееся наличием субъективных прав*

и юридических обязанностей участников правоотношения. Правоотношение также можно определить как урегулированное юридическими нормами волевое общественное отношение, выражающиеся в конкретной связи между субъектами правоотношения и имеющее целью удовлетворение потребностей и реализацию их интересов на основе субъективных прав, юридических обязанностей, полномочий и юридической ответственности. В этом состоит внешняя структура правового отношения.

Правоотношения необычайно многообразны, ибо они возникают в различных областях жизни общества, различаются по своему содержанию, сложности и т.д.

Различают следующие *виды правовых отношений.*

По способу индивидуализации субъектов:

- общие (правовые связи, основанные на общих правах и обязанностях, субъекты которых не имеют поименной индивидуализации);
- конкретные (правовые связи, субъекты которых, во всяком случае один из них – носитель субъективного права, определены путем поименной индивидуализации).

По способу индивидуализации субъектов в конкретных отношениях:

- относительные (те отношения, в которых поименно определены участники – носители субъективного права и носители юридической обязанности);
- абсолютные (отношения, в которых поименно определена лишь одна сторона – носитель субъективного права, а обязанными являются все другие лица).

По функциям права:

- регулятивные (отношения, складывающиеся на основе регулятивных норм и проводящие регулятивную функцию права);
- охранительные (отношения, складывающиеся на основе охранительной функции права).

По отраслям права:

- конституционно-правовые;

- гражданско-правовые;
- уголовно-правовые;
- административно-правовые;
- другие.

2. Субъекты правоотношений

В состав правоотношений входят следующие элементы: юридический факт, субъекты правоотношений (управомоченная сторона и правообязанная сторона), юридическое содержание (субъективное право, юридическая обязанность, юридическая ответственность) и объект правоотношения.

В правовых отношениях участвуют *люди* и образуемые ими для своих частных и общественных целей *организации людей*: государство и его органы, предприятия, учреждения, общественные объединения граждан, религиозные организации. Для участия в правоотношениях люди и организации должны обладать определенными качествами, признанными или установленными законом для всех и каждого из будущих участников правоотношения. Совокупность этих качеств и образует понятия *субъекта права и правосубъектности* лица либо организации. При этом качества субъекта права (правосубъектности) различаются для разных групп отраслей права как по условиям их возникновения (например, в зависимости от возраста человека), так и по своему содержанию — возможностям правообладания, например правами имущественными, личными или властными правами руководства.

Таким образом, *субъектами права являются лица или организации, за которыми признано законом особое юридическое свойство (качество) правосубъектности, дающее возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.*

Правосубъектность включает в себя правоспособность и дееспособность, а также правовой статус субъекта права.

Под *правоспособностью* понимается *способность иметь права*

и обязанности, предусмотренные законом, т.е. конкретные позитивные права и обязанности участника различных правоотношений.

Под *дееспособностью* имеется в виду *способность своими действиями приобретать права и создавать для себя юридические обязанности*. Это легальное определение гражданской дееспособности важно для физических лиц. У юридических лиц, органов государства и общественных организаций правоспособность и дееспособность, как правило, не разрываются, всегда вместе присутствуют у правомочного юридического лица.

Правовой статус – это признанная конституцией или законами совокупность исходных, неотчуждаемых прав и обязанностей человека, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, непосредственно закрепляемых за теми или иными субъектами права.

Правосубъектность физических и юридических лиц выражается в *их правоспособности и дееспособности*.

Все физические лица имеют *равную правоспособность* в области частноправовых отношений. Она возникает с момента рождения человека (а по отношениям наследования учитываются и права еще не родившегося ребенка) и прекращается с его смертью (по отношениям наследства воля наследодателя учитывается и защищается после его смерти).

Дееспособность физических лиц возникает с достижением возраста, когда подросток приобретает способность осознавать значение своих поступков и руководить своими действиями.

Таким образом, и малолетние дети признаются правоспособными и имеющими право на жилье, наследство, личные вещи, но являются недееспособными. Их интересы представляют и защищают законные представители – родители и опекуны. Недееспособны (полностью или частично) также умалишенные, признанные недееспособными по решению суда.

Правоспособность и дееспособность юридических лиц, как правило, возникают одновременно и составляют единое качество праводееспособности.

Юридическое лицо - это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном управлении обособленное имущество и отвечает за него по своим обязательствам, может от своего имени приобретать имущество и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

В области публичного права органы государства выступают как самостоятельные субъекты права на осуществление функций государственной власти, управления и правосудия. Правовой статус государственного органа очерчивается его компетенцией. Только прямо указанные в законе полномочия (властные права и обязанности) составляют его правовой статус. Выход государственного органа за пределы своих полномочий, так же как и их неосуществление в надлежащих случаях, всегда являются неправомерными, незаконными действиями, хотя бы они и были вызваны невозможностью принять иные меры.

Должностные лица органов управления, депутаты законодательных органов, судьи и судебные исполнители также наделяются законом определенным правовым статусом в рамках своей компетенции и обязаны действовать в его пределах. В этих пределах решения и действия органов государства и должностных лиц обязательны для всех других субъектов права, которые должны выполнять предписания органа и должностного лица.

3. Содержание правоотношений

Субъекты правоотношений связаны взаимными правами и обязанностями. Эти права и обязанности составляют юридическое содержание правоотношений. Таким образом, логически правильно заключить, что *содержание правоотношения состоит в правах и обязанностях его участников и в реальных действиях по их использованию и осуществлению.*

Субъективное право и юридическая обязанность являются юридическим содержанием правоотношения, ибо анализируя

эти элементы правоотношения, можно судить о его характере и цели.

Субъективное право – право, принадлежащее субъекту права, то есть лицу управомоченному. Субъективное право – это поведение возможное, т.е. его реализация целиком зависит от усмотрения управомоченного, его воли и желания. Однако рамки возможного поведения, а следовательно, и рамки реализуемого интереса четко очерчены субъективным правом. Именно поэтому для характеристики субъективного права употребляется категория «меры» – меры возможного поведения. Однако эта возможность не просто фактическая, а *защищенная законом* и стоящим за ним государством.

Субъективные права, которыми обладают участники правоотношений, различаются по своей структуре и функциональному назначению. *В относительных правоотношениях*, где интерес управомоченного удовлетворяется через действия обязанной стороны, субъективное право выступает как *право требовать от обязанной стороны совершения тех или иных действий*: передачи вещи, поставки продукции, материалов, уплаты денег, выполнения работы (в трудовых отношениях), содержания и участия в воспитании детей (в семейных отношениях) и т.п.

В абсолютных и некоторых публичных правоотношениях субъективное право выступает в виде обеспеченной правом (законом) возможности собственного поведения, свободы осуществлять свое право. Возможность требовать выступает здесь как нечто вторичное, как поддержка осуществления собственных прав и свобод. Таково содержание правомочий собственника – владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, таково же содержание политических свобод – свободы слова, собраний, ассоциаций, демонстраций, права избирать депутатов в парламент. *Требования собственника заключаются в устранении препятствий к осуществлению права, а требования граждан по осуществлению политических прав и свобод – в надлежащем обеспечении государством правопорядка, недопущении препятствий законному осуществлению свобод либо прав избирателей.*

Наконец, каждое субъективное право связано с *притязанием*, т.е.

с возможностью обратиться в суд или иной государственный орган за защитой своего права, если имеет место его нарушение, неисполнение законного требования и т.п. Право на обращение в суд за защитой — один из важнейших устоев демократического общества и государства.

Юридическая обязанность – необходимое поведение субъекта правоотношения, установленное для реализации интересов носителя субъективного права. *Юридическая обязанность* участника правоотношения состоит в *должном поведении*, соответствующем субъективному праву. Это относится не только к относительным правоотношениям, в которых обязанности выражаются главным образом в совершении активных действий (поставка товаров, перевозка, оказание услуг, выполнение работы, воспитание детей в семье и т.п.), но и к абсолютным правоотношениям, где субъективному праву корреспондируют *пассивные обязанности не нарушать права* собственности, не препятствовать осуществлению гражданами избирательных прав, политических свобод, свободы слова и т.п.

В тесной взаимосвязи с понятиями субъективное право и юридическая обязанность находится категория – *законный интерес*, который также является объектом правовой охраны и защиты. *Сущность законного интереса* заключена в юридическом дозволении, которое закреплено в объективном праве и вытекает из его смысла. *Содержание законного интереса* состоит как в возможности пользоваться конкретным социальным благом для удовлетворения своих потребностей, так и в возможности обращаться за защитой государства. Законные интересы позволяют обеспечивать разнообразные нужды и запросы граждан, удовлетворять и защищать в законном порядке новые появившиеся интересы, которые прямо не закреплены субъективными правами. Это возникает когда право «не хочет» или «не может» опосредовать интересы в субъективных правах.

Изложенное выше позволяет определить законный интерес как институт права, выражающий потребности и интересы личности, которые по различным причинам не опосредованы в субъективных правах, но имеют определенное значение как для общества, так и

для личности.

Совокупность прав, обязанностей и законных интересов личности характеризует также *правовой статус* индивидуальных и коллективных субъектов правоотношений. Правовой статус – одна из важнейших политико-правовых категорий, которая неразрывно связана с социальной структурой общества, уровнем демократии, состоянием законности. Правовой статус отражает юридическое закрепление достигнутого обществом объема свободы.

Правовой статус личности – совокупность закрепленных в юридических нормах и гарантированных государством прав, законных интересов и обязанностей, в соответствии с которыми субъект правоотношения координирует свое поведение в обществе.

4. Объект правоотношения

Под объектом правоотношения следует понимать те материальные и духовные блага, предоставлением и использованием которых удовлетворяются интересы и потребности уполномоченной стороны правоотношения.

Люди всегда участвуют в правоотношениях ради удовлетворения каких-либо политических, материальных, культурных и иных социальных интересов и потребностей. Эта цель достигается с помощью субъективных прав, обязанностей и юридических действий, направленных на их осуществление.

Средства удовлетворения различных интересов, потребностей личности и общества чрезвычайно разнообразны.

В качестве объектов правовых отношений признаются:

1. предметы материального мира (к ним относятся вещи, ценности, имущество);
2. продукты духовного творчества и результаты интеллектуальной деятельности: произведения искусства, литературы, кино, науки, компьютерные программы и др.;
3. личные неимущественные (нематериальные) блага, под кото-

рыми понимаются блага, непосредственно связанные с человеком, его личностью (жизнь, здоровье, половая неприкосновенность, честь, достоинство, деловая репутация и др.);

4. поведение участников правоотношения (активное поведение). Например, когда речь идет об оказании различных производственных и бытовых услуг, объектом правоотношения служат именно эти услуги. И независимо от того, оплачивается или нет услуга тем лицом, которое ее получает, она не перестает быть средством удовлетворения потребности;

5. результаты поведения (действий) субъектов правоотношения – это те последствия, к которым приводит то или иное действие или бездействие. Например, выполнение договора подряда (при заказе портрета художнику, изготовлении индивидуальной вещи, костюма и т.п.) оценивается не по тому, как выполнялась работа, а каким оказался ее результат.

5. Юридические факты и их разновидности

Известно, что возникнуть на пустом месте правоотношения просто не могут, для их возникновения необходимы определенные обстоятельства, признанные в качестве юридических фактов. Под *юридическими фактами* понимаются *жизненные обстоятельства, с которыми закон, правовые нормы связывают наступление юридических последствий*, прежде всего различных правовых отношений. Но с наступлением тех или иных фактов связано не только участие субъекта права в правоотношениях, но и *само приобретение или возникновение правосубъектности*.

Установление или подтверждение юридических фактов является одной из главных задач практической деятельности каждого юриста. Без этого немислимы правильное применение закона, защита прав граждан и организаций, разрешение споров, привлечение к ответственности нарушителей закона.

Юридические факты имеют ряд признаков:

- во-первых, по своему содержанию это реальные жизненные

обстоятельства (явления);

- во-вторых, данные жизненные обстоятельства предусмотрены юридическими нормами;

- в-третьих, они вызывают определенные юридические последствия;

- в-четвертых, юридический факт содержит в себе информацию о состоянии общественных отношений;

- в-пятых, юридические факты, как правило, зафиксированы в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме.

Юридические факты *погразделяются на виды* по разным основаниям классификации.

По своему отношению к воле людей юридические факты разделяются на события и действия.

События – это явления, не зависящие от воли человека: стихийные бедствия, рождение, достижение определенного возраста, смерть человека, истечение сроков и т.п. Они могут иметь юридическое значение лишь в той мере, в какой оказывают влияние на общественные отношения. Юридические нормы, которые указывают на события, имеющие юридические последствия, не могут оценивать их как правомерные или неправомерные именно потому, что события сами по себе – явления стихийные. События становятся основанием для правомерных последствий, например, смерть человека влечет за собой открытие наследства, прекращение правоспособности; истечение срока исковой давности – прекращение обязательства; пожар, наводнение, вызвавшие гибель имущества, – выплату страхового возмещения, если имущество было застраховано, и т.п.

Событиям как явлениям, не зависящим от воли человека, противопостоят все виды действий людей как волеизъявления человека.

Действия классифицируются на правомерные и неправомерные по признаку отношения к ним юридических норм.

Правомерные действия в свою очередь различаются по признаку направленности воли людей, совершающих эти действия.

Действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия, называются *юридическими актами*. К ним относятся индивидуальные акты административного управления, гражданско-

правовые сделки, заявления и жалобы граждан, регистрация актов гражданского состояния, судебные решения и т.п.

Действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, называются *юридическими поступками*. Примером могут служить создание художественного или иного произведения, находка, потребление имущества и некоторые другие действия.

Юридические акты могут классифицироваться по разным признакам. Большое значение имеет деление актов на *односторонние и двусторонние*.

Односторонний акт влечет за собой правовые последствия независимо от воли других лиц. Таковы односторонние сделки, завещания, административные акты, судебные решения и другие властные акты государственных и общественных органов, заявления.

Двусторонние юридические акты требуют наличия соглашения между двумя лицами или организациями. Важно при этом, чтобы воля обеих сторон была выражена в едином акте, порождающем одни и те же последствия. Примером могут служить договор в гражданском и трудовом праве, вступление (прием) в члены кооператива, соглашение об изменении условий трудового договора (например, перевод на другую работу, осуществляемый с согласия работника).

Юридические факты классифицируются также по следующим признакам: *по последствиям и функциям*: правообразующие, правоизменяющие, прерывающие; *по форме проявления*: положительные и отрицательные.

Особой разновидностью юридического факта является *фактический состав* – совокупность юридических фактов и юридически значимых условий, необходимых для наступления правовых последствий.

Признаки фактического состава:

- складывается из элементов – юридических фактов и юридически значимых условий;
- между элементами, которые предусмотрены юридической нормой, существует взаимная системная связь;
- только в совокупности элементов наступают правовые последствия.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Сформулируйте понятие правоотношения согласно позитивно-правовой концепции.*
2. *Охарактеризуйте основные признаки правоотношений.*
3. *Перечислите основные виды правоотношений.*
4. *Какие элементы входят в структуру правоотношений?*
5. *Охарактеризуйте признаки субъекта правоотношений.*
6. *Какой смысл вкладывается в понятие правоспособность и дееспособность?*
7. *В чем выражается правовой статус личности и государственного органа?*
8. *Сформулируйте понятие физического и юридического лица.*
9. *Раскройте юридическое содержание правоотношений.*
10. *Что включает в себя понятие «субъективное право»?*
11. *Что включает в себя понятие «юридическая обязанность»?*
12. *В чем сущность и каково содержание законного интереса?*
13. *Что понимают под объектом правоотношения?*
14. *Дайте определение юридическому факту.*
15. *В чем суть события как вида юридического факта?*
16. *В чем отличие юридических актов от юридических поступков?*

Лекция 12

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

1. Понятие действия права и правового регулирования
2. Понятие механизма правового регулирования

1. Понятие действия права и правового регулирования

Применительно к праву категория «действие» отражает перевод правового потенциала из состояния возможности в состояние действительности. Исходное ценностное начало права – способность оказывать воздействие на волю и сознание людей. Отсюда и проистекает значение вопросов действия права, которое означает переход социальных моделей и абстрактных ценностей в реальную практику. Действие права материализует присущую праву по определению справедливость в поведение отдельной личности, социальных общностей, образ жизни общества. Право как социальный институт реализует свой потенциал в ходе воздействия на общественные отношения.

Действие права можно определить как процесс общесоциологического (информационного и ценностно-ориентационного) и специально-юридического воздействия права на общественные отношения в пределах определенного пространства, времени и круга лиц.

Как процесс *действие права включает в себя два* взаимосвязанных между собой *этапа (стадии):*

- 1) стихийное правообразование, когда правовое воздействие на

поведение и деятельность людей осуществляется вне связи с деятельностью государства в процессе правового регулирования;

2) целенаправленное юридическое воздействие, являющееся результатом правовой регламентации государством общественных отношений в процессе правотворческой деятельности.

Для характеристики действия права следует различать уровни, каналы (пути) и режимы действия.

Уровень действия права – категория, отражающая сферу, степень и форму влияния права на общественное сознание и социальную практику, а также специфику и характер правового воздействия на общественные отношения.

Соответственно двум основным направлениям правового воздействия (идеологического и специально-юридического) различаются два первичных (основных) уровня: уровень существования (восприятия) права и уровень социально-правовых действий (реального функционирования).

Уровень существования права отображает *те пути действия права, которые осуществляются по информационному и ценностно-ориентационному каналам, и, соответственно, образуют информационное и ценностно-ориентационное воздействие.* Благодаря заключенной в нем концентрации социально-правовой информации право способно влиять на сознание и поведение людей. Оно содержит в себе информацию о должном и дозволенном, о запрещенном и социально полезном поведении. Право также несет в себе не только правовую информацию, но и знание о самых разнообразных сторонах жизни общества. В данном случае «каналом», через который осуществляется влияние права на сознание, волю и поведение человека, на общественные отношения в целом, является заключенная в праве информация. Таким образом, *информационное действие права – есть способность права благодаря заключенной в нем информации оказывать определенное влияние на сознание и поведение людей.*

Право несет в себе не только социально-правовую информацию. Оно отражает и закрепляет в себе общепризнанные, общечеловеческие ценности, которые также способны оказывать определенное влия-

яние на сознание и поведение человека. Под их воздействием в массовом и индивидуальном сознании формируются ценностные «ориентиры» поведения человека: мотивы, установки и стереотипы правомерного поведения. В данном случае «каналом» влияния права на поведение людей выступают идеологические ценности, ценностные ориентации. *Действие права на сознание и поведение людей, осуществляемое через ценностные ориентации, и образует ценностно-ориентационное действие права.*

Уровень социально-правовых преобразований – это уровень реального функционирования права. Он отображает специально-юридическое действие права. В данном случае достижение целей права осуществляется по специально-юридическому каналу через «собственно-правовую материю» (юридические нормы, правовые отношения, акты реализации права и др.) и характеризуется наряду с фактическим определенным юридическим результатом: возникновением, изменением и прекращением субъективных прав и юридических обязанностей, правовых отношений, правовых состояний и т.п. Уровень социально-правовых преобразований характеризуется тремя основными *режимами действия юридических норм*:

- *правосубъектным*, когда права и обязанности возникают у субъектов (адресатов нормы) непосредственно из закона;
- *регулятивным*, когда права и обязанности возникают у субъектов (адресатов нормы) из совокупного действия юридической нормы и конкретной социальной ситуации (юридических фактов);
- *охранительным*, когда юридическая норма выступает правовым основанием для вынесения юридического решения (акта применения права) по конкретному юридическому делу и обретает благодаря этому возможность реализации с использованием средств государственного принуждения.

Действие права, осуществляемое по специально-юридическому каналу, обозначается термином «*правовое регулирование*», своеобразие которого в том, что оно:

1) является по своей природе такой разновидностью социального регулирования, которая строится так, чтобы иметь целенаправлен-

ный, организованный, результативный характер;

2) осуществляется при помощи целостной системы средств, выражающих саму материю писаного права.

Правовое регулирование есть целенаправленное, результативное юридическое воздействие права на общественные отношения, осуществляющееся при помощи совокупности юридических средств (юридических норм, правоотношений и актов реализации), составляющих его механизм (механизм правового регулирования).

Правовое регулирование характеризуется наличием предмета, методов, механизма и типов.

Под *предметом правового регулирования* понимаются разнообразные общественные отношения, которые могут и должны быть урегулированы правом. От содержания и характера предмета правового регулирования во многом зависят особенности содержания самого правового регулирования и, следовательно, особенности структуры права. В юридической литературе наряду с общим предметом правового регулирования, рассмотренным выше, выделяют также и непосредственный предмет правового регулирования – волевое поведение участников общественных отношений.

Метод правового регулирования представляет собой специфический способ (совокупность способов) правового воздействия на регулируемые общественные отношения. Он складывается из комбинации следующих способов правового воздействия:

– *запретов* – призывов в категоричной форме не совершать тех или иных действий;

– *позитивных связываний* – призывов в категоричной форме совершать определенные действия;

– *дозволений* – предоставление субъекту возможностей совершать те или иные действия.

Перечисленные способы правового воздействия называют *основными* и наряду с ними выделяют еще *два дополнительных способа правового воздействия:*

– *поощрение* – стимулирование правомерного поведения;

– *рекомендацию* – предложение варианта поведения, наиболее оптимального с точки зрения законодателя.

В зависимости от сочетания способов правового воздействия образуются *два основных и два вспомогательных метода правового регулирования*. К числу основных методов относят:

– *императивный* (авторитарный, безальтернативный) – категорически властный метод, не допускающий отступления от требований юридической нормы, образуемый главным образом из запретов и позитивных обязываний. Этот метод характерен для публично-правовых отраслей права: уголовного, административного, уголовно-процессуального и других;

– *диспозитивный* (автономный) – метод, не навязывающий жестко определенный вариант поведения, а предоставляющий субъекту (адресату нормы) определенную свободу для волеизъявления. Данный метод используется, главным образом, в отраслях частного права, при регулировании отношений между гражданами в гражданском, семейном, трудовом праве.

К числу *вспомогательных (дополнительных) методов правового регулирования* относят поощрительный и рекомендательный методы.

Поощрительный – метод, стимулирующий правомерное поведение субъектов (адресатов нормы).

Рекомендательный метод правового регулирования характеризуется тем, что не «навязывает» жестко субъекту определенный вариант поведения, а предлагает наиболее оптимальный в данной социальной ситуации. Этот метод используется при создании рекомендательных норм (так, например, в Правилах дорожного движения предусмотрен знак, рекомендуемый скорость движения).

2. Понятие механизма правового регулирования

В наиболее общем виде *механизм правового регулирования может быть определен как взятая в единстве система правовых средств и форм, при помощи которой осуществляется*

результативное юридическое воздействие на общественные отношения с целью удовлетворения частных и общих интересов, установления режима законности и обеспечения правопорядка.

Основные структурные элементы механизма правового регулирования: юридической нормы, правовые отношения, акты реализации (в необходимых случаях правоприменительные акты), принципы права и правовое сознание субъектов правоотношений.

1. Юридические нормы устанавливают общие и юридически обязательные правила поведения тех участников общественных отношений, которые находятся в сфере правового регулирования. Они излагаются в различных по своей юридической силе нормативно-правовых актах, не теряя при этом своей общеобязательности. Основное регулирующее воздействие юридической нормы на общественные отношения состоит в том, что она определяет круг объектов, на которые распространяется ее действие; формирует обязательства, при которых данные субъекты руководствуются ее предписаниями; раскрывает содержание самого правила поведения; устанавливает меры юридической ответственности за нарушение указанных правил. Юридическая норма – это изначальный элемент механизма правового регулирования, определяющий его основу, те направления правового поведения, которые программируются в реальных общественных отношениях.

В юридической науке и практике юридические нормы совершенно справедливо считаются нормативной основой механизма правового регулирования, так как в них сконструирована та модель общественного отношения, которая соответствует потребностям и интересам граждан правового государства. Юридическая норма получает внешнее выражение в нормативно-правовом акте, который обеспечивает ее действенность.

Воплощение предписаний юридических норм в поведении людей осуществляется через другие элементы механизма правового регулирования общественных отношений.

2. Правоотношение – это важнейший и необходимый элемент

реальной жизни права. В нем общие, обезличенные права и обязанности, закрепленные в юридических нормах, превращаются в конкретные и взаимосвязанные права и обязанности индивидуальных субъектов (лиц или организаций), в соответствии с которыми они должны соотносить свое поведение.

Правоотношение устанавливает персональную меру возможного и должного поведения участников общественных отношений. При попадании в сферу конкретного правового влияния возможна реализация свободы действий в предусмотренных пределах. Перевод общих правил и обязанностей, содержащихся в юридической правовой, в правоотношение дает механизму правового регулирования «возможность» завершить свою регулятивную функцию, то есть реально воплотить права и обязанности субъектов правоотношений в фактические общественные отношения.

3. Акты реализации юридических прав и обязанностей – это фактическое поведение субъектов правоотношений по осуществлению своих прав и обязанностей. Посредством этих актов достигаются цели правового регулирования, удовлетворяются конкретные законные интересы управомоченных и обязанных лиц.

Как отмечалось ранее, основными формами реализации прав и обязанностей являются использование предоставленных юридическими нормами возможностей, исполнение обязывающего правового предписания, соблюдение правовых запретов. При невозможности самостоятельной реализации субъектами права принадлежащих им юридических прав и обязанностей государство в лице своих компетентных органов осуществляет правоприменительную деятельность, призванную обеспечить им полную реализацию (изымает налоги, назначает пенсии, осуществляет правосудие).

Тип правового регулирования – основанный на общем запрете или общем дозволении порядок регламентации и совершения правореализующих действий субъектами права.

В юридической науке выделяют *два основных типа правового регулирования: общедозволительный и запретительный.*

Общедозволительный тип правового регулирования основан

вается на общем дозволении и выражается формулой: «*Разрешено все, кроме того, что прямо запрещено законом*». Этот тип правового регулирования используется для регулирования отношений, складывающихся в процессе реализации «частных» интересов, в частноправовой сфере. Это имущественные и связанные с ними неимущественные отношения; семейные, трудовые отношения; отношения, возникающие в процессе коммерческой, предпринимательской и страховой деятельности физических и юридических лиц. Для регулирования этих отношений в рамках общедозволительного типа используется диспозитивный метод правового регулирования, посредством которого реализуются нормы гражданского, семейного, трудового права. Техничко-юридический инструментарий данного типа составляют главным образом субъективные права, управомочивающие нормы, правоотношения активного типа.

Запретительный тип основывается на общем запрете и выражается формулой: «*Запрещено все, кроме того, что прямо разрешено законом*». Этот тип правового регулирования используется в сфере реализации публичных интересов, в процессе отношений, в которых одним из участников всегда выступает государство (в лице своих органов или должностных лиц). Отношения, регулируемые с помощью данного типа, возникают в практике деятельности различных государственных органов, например, органов исполнительной власти, судебных органов и т.п. В рамках данного типа реализуются нормы уголовного, административного, конституционного и других отраслей права. Для запретительного типа характерны: императивный метод правового регулирования, позитивные связывания, обязывающие нормы, юридические обязанности активного типа, правоотношения активного типа – все то, что составляет технико-юридический инструментарий данного типа.

Эффективность механизма правового регулирования – соотношение между целью ожидаемого влияния правовых средств на общественные отношения и реальными результатами. Эффективность механизма правового регулирования зависит от ряда факторов:

- 1) от состояния нормативной основы правового регулирования и

правильного толкования юридических норм;

2) от состояния правоприменительной деятельности, от профессионализма и нравственных качеств кадрового состава правоприменителей;

3) от уровня правосознания субъекта правового регулирования. Глубокое понимание действительного смысла юридической нормы, знание официальных разъяснений содержания действующего законодательства значительно повышает качество правового регулирования общественной жизни. И, безусловно, чем выше уровень правосознания участников общественных отношений, находящихся в сфере правового воздействия, тем надежнее действует механизм правового регулирования.

Генеральной целью правового регулирования является установление такого порядка в общественной жизни, который бы максимально соответствовал предписаниям юридических норм, заложенным в них принципам свободы и социальной справедливости.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Какой смысл вкладывается в понятие «действие права»?*
2. *Охарактеризуйте уровень существования права от уровня социально-правовых преобразований.*
3. *Дайте определение правового регулирования.*
4. *Что включает в себя предмет правового регулирования?*
5. *В чем проявляется метод правового регулирования?*
6. *В чем отличие императивного метода правового регулирования от диспозитивного?*
7. *Сформулируйте определение механизма правового регулирования.*
8. *Каковы основные структурные элементы механизма правового регулирования?*
9. *Охарактеризуйте типы правового регулирования.*

Лекция 13

ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

1. Понятие законности
2. Правопорядок: понятие, признаки, содержание и структура

1. Понятие законности

Законность это основа нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, всех звеньев его политической системы. Охватывая своим действием наиболее важные сферы человеческого общежития (частную и публичную), законность вносит в общество соответствующую гармонию, обеспечивает справедливую дифференциацию интересов людей.

Появление законности вплетается в процессы происхождения права и государства: ее природа напрямую связана с законотворческой деятельностью. Как устойчивое явление общественной жизни, законность возникает и формируется в условиях цивилизованного общества, способного обеспечить равенство граждан перед законом. Такие условия в значительной мере создаются рыночными экономическими отношениями, при которых свобода частной собственности становится равной возможностью для всех. Обеспечить равенство в сфере производства материальных благ, поставить производителей в одинаково равные выгодные условия – главная задача правового государства.

Оценить состояние режима законности в государстве можно только на основании того, в какой мере законы государства отражают объективные потребности общественного развития. Если издавае-

мые государством юридические нормы закрепляют и охраняют правовые интересы только отдельных лиц или определенных социальных групп, не учитывая общих и индивидуальных интересов всего населения страны, законность отсутствует. Если юридические нормы лишь формально отражают интересы различных слоев населения, но не гарантируют их, то здесь не может быть и речи о законности. История изобилует многими примерами, когда государство регламентировало практически все стороны общественной жизни, но такая регламентация осуществлялась неправовыми законами, которые не имели ничего общего с действительными интересами собственных граждан. Нормативной основой законности являются правовые законы, адекватно отражающие индивидуальные интересы всех участников общественных отношений.

Законность - это совокупность многообразных, но многоплановых требований, связанных с отношением к законам и проведению их в жизнь.

Режим законности в правовом государстве предполагает наличие двух взаимосвязанных факторов:

- совершенного, четко отработанного законодательства, отвечающего потребностям общественного прогресса;
- полной и безусловной реализации предписаний законов и подзаконных правовых актов государственными органами, должностными лицами и различными объединениями.

Основные требования законности:

1. Верховенство закона по отношению ко всем другим правовым актам. В правовом государстве закон обладает высшей юридической силой. Он выступает главным, основополагающим регулятором общественных отношений. Те отношения, которые в силу объективных условий должны находиться в сфере правового воздействия, регулируются, как правило, законом. Подзаконные акты действуют лишь в том случае, когда какие-либо отношения законодательно не урегулированы. При этом они должны издаваться в строгом соответствии с законом и на основе закона.

2. Единство понимания и применения законов на всей те-

ритории их действия.

3. Равная возможность всех граждан пользоваться защитой закона и их равная обязанность следовать его предписаниям (равенство всех перед законом и судом).

4. Осуществление прав и свобод человеком не должно нарушать права и свободы других лиц.

5. Недопустимость противопоставления законности и целесообразности.

6. Предотвращение и эффективная борьба с правонарушениями.

Утверждение режима законности требует четких *гарантий*, под которыми *понимаются взятые в единстве объективно сложившиеся факторы и специально предпринимаемые меры упрочнения режима точного и неуклонного воплощения требований закона в жизнь.*

Общесоциальные гарантии законности (экономические, политические, социальные, идеологические) – это реальная основа для нормального функционирования гражданского общества.

Юридические гарантии законности – предусмотренная законодательством система правовых условий и правовых средств, направленных на обеспечение режима законности и правопорядка.

Организационные гарантии законности – система мероприятий, направленных на обеспечение режима законности и правопорядка в деятельности специальных государственных структур: реализация принципа разделения властей, тщательный подбор кадров, организация условий для нормального функционирования судебных и правоохранительных органов.

2. Правопорядок: понятие, признаки, содержание и структура

Результатом воздействия права на общественные отношения, итогом его действия и реализации конкретных юридических норм является определенный порядок в общественных отношениях (правовой

порядок). Правопорядком охватываются далеко не все отношения, имеющие место в обществе. Определенная часть общественной жизни не нуждается в правовой регламентации. Она находится в сфере действия норм морали, норм различных общественных организаций и других неправовых нормативных регуляторов. В этом смысле правопорядок является лишь элементом общей системы общественных отношений, складывающейся под воздействием нормативного регулирования. Это часть общественного порядка.

Общественный порядок – это определенное качество системы общественных отношений, состоящее в такой упорядоченности социальных связей, которая ведет к согласованности и ритмичности общественной жизни, беспрепятственному осуществлению участниками общественных отношений своих прав и обязанностей и защищенности их обоснованных интересов, общественному и личному спокойствию.

Правопорядок – это система общественных отношений, которая устанавливается в результате точного и полного осуществления предписаний юридических норм всеми субъектами права. Правопорядок – это режим правовой урегулированности, согласованности и защиты системы общественных отношений, складывающийся в условиях реализации юридических норм, принципов и требований законности.

Правопорядок как государственно-правовое явление, служит стабилизации, поддержанию равновесия между интересами гражданского общества и государства, обеспечивает безопасность личности, общества и государства от любых проявлений произвола и беззакония.

Правопорядок составляет сердцевину общественного порядка и характеризует в нем те свойства упорядоченности, которые являются результатом действия права и законности.

Такое понимание правопорядка, с одной стороны, удовлетворяет общему пониманию порядка как чего-то правильного, организованного, отлаженного. *С другой стороны, понятие правопорядок используется для характеристики состояния организованности, упорядоченности правовых отношений, которое воз-*

никает в результате их регламентации юридическими нормами и реализации данных норм.

Правопорядок составляет реальную основу современной цивилизованной жизни общества. Качество и степень правопорядочности общественной жизни во многом определяет общее «здоровье» всего общественного организма и его индивидов. В условиях стабильного правопорядка эффективно функционирует экономика, достигается гармония в деятельности законодательной, исполнительной и судебной властей, активно осуществляется деятельность различных общественных и частных организаций, реально гарантируется свободное развитие человека, максимально удовлетворяются его материальные и духовные потребности.

В формировании правового порядка участвуют все элементы механизма правового регулирования общественных отношений. Их причинно-следственная связь составляет основу правовой жизни общества, которая и приводит в конечном счете к установлению правового порядка.

Правовой порядок каждого общества раскрывается через его признаки, принципы, функции, содержание, форму и структуру.

Признаки правопорядка:

- устанавливается в результате реализации юридических норм;
- предполагает своевременное и полное исполнение всеми субъектами юридических обязанностей;
- обеспечивается всеми мерами государственного воздействия и требует неотвратимости юридической ответственности для правонарушителей.

Содержание правопорядка составляет система средств, которая способствует установлению и поддержанию правомерного поведения субъектов, то есть такого поведения, которое урегулировано нормами права и достигает цели правового регулирования.

Структура правопорядка - это единство и одновременное разделение урегулированной правом системы общественных

отношений в соответствии с особенностями их отраслевого содержания.

Правопорядок есть реализованная система права. Он включает конституционные, административные, финансовые, таможенные, семейные и другие виды общественных отношений, урегулированные нормами соответствующих отраслей права. В этой связи в структуре правопорядка выделяются не только отраслевые, но и более дробные группы отношений, которые урегулированы подотраслями и институтами права.

Функции и принципы правопорядка – это основные направления формирования и поддержания стабильного правового состояния системы общественных отношений (упорядочения, укрепления, сохранения и совершенствования правопорядка).

Специфические принципы правопорядка:

1. Социально-нормативная определенность правопорядка состоит в полном соответствии регулируемых правом общественных отношений требованиям формально-определенных юридических норм.

2. Единство правопорядка в масштабе всей страны.

3. Системность правопорядка предопределяется системой самого права.

4. Стабильность правопорядка.

5. Государственная гарантированность правопорядка, ведь именно одна из функций государства и состоит в охране и защите правопорядка.

В заключение следует отметить, что правопорядок это реализованная законность. Прочность правопорядка, его стабильность и нерушимость обеспечивается не формальной, а реальной законностью. В свою очередь, правопорядок обуславливает содержание законотворческой деятельности, правовой характер законов.

Вопросы для самоконтроля:

- 1. Сформулируйте понятие законности.*
- 2. Охарактеризуйте основные требования законности.*

3. *По каким признакам оценивают состояние законности в государстве?*
4. *Перечислите гарантии законности.*
5. *Дайте определение правопорядку.*
6. *Каково соотношение между общественным порядком и правопорядком?*
7. *Каково соотношение законности и правопорядка?*
8. *Перечислите признаки правопорядка.*
9. *Что включает в себя содержание и структура правопорядка?*

Лекция 14

ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ

1. Понятие правомерного поведения
2. Понятие и признаки правонарушения
3. Виды правонарушений
4. Юридический состав правонарушения

1. Понятие правомерного поведения

Итак, государство, будучи организацией, выражающей в концентрированном виде интересы и волю господствующих индивидов (социальной группы, класса, народа), регулирует наиболее важные отношения, возникшие в обществе, издавая общеобязательные правила поведения. При этом участники общественных отношений наделяются субъективными правами и объективными обязанностями, реализация которых гарантирована силой государственной власти. Государство ожидает от субъектов правоотношений определенный вариант поведения когда они действовали бы для реализации своих личных, эгоистических интересов, в тех рамках, которые определены и предписаны законом, не нарушая при этом интересы иных лиц и организаций.

Нормы права, представляемые ими права и возлагаемые ими обязанности – не самоцель и не средство только организации общественной жизни, упорядочения ее ради самого порядка. В своей совокупности они являются средством для реализации личных и групповых

интересов. Юридические нормы определяют и фиксируют не противоречащие праву способы удовлетворения интересов. Вот почему законы государства должны быть справедливыми, они должны не только выражать общие, вытекающие из данного материального способа производства интересы и потребности, но и создавать возможность наиболее полной и свободной их реализации.

Любое поведение субъектов права, если оно находится в сфере правового воздействия, является юридически значимым и значит правовым поведением. Без правового поведения не состоится правоотношение, поскольку *правовое поведение выступает в качестве юридического факта*, определяющего его характер: правомерное поведение вызывает возникновение регулятивного правоотношения, конфликтное – охранительного, неправомерное – защитного правоотношения.

Любому правовому поведению присущи следующие признаки:

- является социально значимым, так как оценивается государством, социальными общностями или личностью как социально полезное или как социально вредное поведение;
- имеет интеллектуально-волевой характер;
- выражается в виде конкретного действия или бездействия;
- опосредовано юридическими предписаниями и обладает свойством вызывать юридические последствия.

Учитывая социальную и юридическую оценку, выделяют следующие виды правового поведения: правомерное, противоправное и злоупотребление правом. Ниже рассмотрим каждое из них в отдельности.

Правомерное поведение

Поведение субъектов правоотношений, которое соответствует предписаниям юридических норм, будет правомерным. Правомерное поведение всегда выступает как удовлетворение тех общественных и личных интересов, ради обеспечения которых и установилась юридическая норма. *Правомерное поведение означает правомерное использование тех юридических, моральных, имущественных и иных ценностей, которые в состоянии удовлетворить соответствующие потребности участников общественных отношений.*

Правомерное поведение личности не так давно стало предметом изучения. Ранее эта проблема не разрабатывалась, считалась мало-значительной, а все усилия ученых и практиков были сосредоточены на борьбе с правонарушениями.

Правомерное поведение очень широко по своему диапазону и весьма неоднородно по характеру. Существуют следующие *три вида правомерного поведения: активное, обычное и пассивное.*

1. Активное правомерное поведение, это целенаправленная инициативная деятельность граждан, должностных лиц, связанная с дополнительными затратами времени, а иногда и материальных средств.

Тоталитарное государство лишь на словах заинтересовано в социальной, в том числе и правовой, активности личности. По-настоящему активный гражданин такому государству не нужен, оно его опасается. В тоталитарном государстве культивируются такие черты личности, как конформизм, консерватизм, безынициативность. Это совершенно неприемлемо в современном обществе. Для того, чтобы защитить себя, обеспечить нормальные условия существования и развития, быть свободной в законных пределах, влиять на разработку и принятие законов, иметь в лице государства защитника, личность должна быть свободной и активной в экономическом, политическом, правовом, нравственном и иных отношениях.

Правовая активность личности – требование времени. Формы проявления правовой активности весьма многообразны. Это и добросовестная служебная деятельность, и участие в формировании и работе партий, общественных объединений, и предметное обсуждение законопроектов, и сотрудничество с различными структурами и т.д.

2. Обычное правомерное поведение, в отличие от активного не связано с дополнительными затратами и усилиями. Это повседневная служебная, бытовая и иная жизнь человека, соответствующая юридическим нормам. В рамках этого поведения граждане выполняют свои правовые обязанности, совершают те или иные юридически значимые действия. Но их активность в данном случае не превышает уровень правовых требований. Она обычна и необходима для нормаль-

ной жизнедеятельности человека в семье, государстве, обществе. Именно таким образом удовлетворяются материальные, духовые и иные потребности человека.

3. *Пассивное правомерное поведение*, проявляется в том случае, когда граждане намеренно не используют принадлежащие им права и свободы. Пассивно, например, ведет себя гражданин, не участвующий в выборах. Урон в этом случае терпит сам гражданин, не использовавший право для удовлетворения своих интересов. Однако это вредит и обществу в целом, ибо пассивная позиция граждан в политической и правовой сферах открывает двери волюнтаризму в государственных делах, выводит государственные структуры из-под влияния и контроля народа.

Существует немало средств, стимулирующих правомерное, и в особенности, активное правомерное поведение. Так, действующее трудовое законодательство предусматривает меры поощрения за высокопроизводительную и безупречную работу, улучшение качества продукции (выдача разовых и постоянных премий, награждение ценным подарком и др.). Среди внеправовых стимулов активного правомерного поведения могут быть честолюбие, стремление получить более высокую власть и т.д.

Маргинальное поведение – вид пограничного поведения между правомерным и противоправным состоянием личности. Выражается в готовности к противоправным действиям в случае снижения надзора за ее поведением.

Правомерное поведение, каким бы оно ни было по характеру и сфере проявления, всегда включает два момента: *информационный и поведенческий*, т.е. осведомленность гражданина о своих юридических правах и обязанностях и представление о законных способах их осуществления. Отсюда постоянная потребность в правовом обучении граждан.

Правомерное поведение станет нормой жизни для подавляющего большинства населения лишь в обществе с достаточно развитой экономикой, стабильным политическим режимом, законопослушным населением. Перспектива весьма отдаленная, но вполне реальная.

Состав правомерного поведения включает в себя совокупность элементов соответствующих предписаниям права:

1. *Субъект*, т.е. физические и юридические лица, которые признаны дееспособными и деликтноспособными;

2. *Объект*, т.е. явления окружающей среды, на которые направлены правомерные поступки: материальные и нематериальные блага, общественные отношения;

3. *Объективная сторона*, т.е. внешняя форма выражения правомерных деяний, их полезные результаты, причинная связь между деяниями и их последствиями;

4. *Субъективная сторона*, т.е. внутреннее психическое отношение субъекта права к своим деяниям и к их результатам.

2. Понятие и признаки правонарушения

Антиподом правомерного поведения, является неправомерное поведение (правонарушение), то есть поведение, не желательное и вредное с точки зрения господствующих индивидов либо всего общества.

Основные признаки правонарушений:

1. *Все правонарушения обладают общественно опасным характером*, т.е. наносят вред или создают опасность причинения вреда для личности, собственности, государства, общества; общественная опасность, как нарушение юридической нормы, есть нарушение (либо отрицание) общественных интересов, общественного порядка и субъективных прав. Социально-юридический аспект вредности выражается в нарушении субъективных прав и юридических обязанностей или в противодействии их исполнению. Материальный аспект вредности состоит в реальном причинении конкретного ущерба (вреда) правоохраняемым интересам личности, общества, государства.

Для определения степени общественной опасности правонарушения используют следующие критерии: значимость регулируемого правом общественного отношения, ставшего объектом противоправного посягательства, размер причиненного ущерба, способ, время и место совершения правонарушения, личность правонарушителя.

Именно по характеру и степени общественной опасности правонарушения разделяются на две группы: преступления и проступки.

2. Правонарушения носят противозаконный характер. Если общественная опасность – это внутренний признак правонарушений, то противозаконность (противоправность) – их внешняя черта, означающая, что правонарушение – это деяние, направленное против права, совершенное вопреки ему. Противозаконность деяния означает противоречие его той или иной юридической норме, что может выражаться либо в неисполнении юридической обязанности, либо в злоупотреблении правом. Иными словами, деяние противозаконно только в том случае, если оно противоречит праву (закону) и влечет за собой ответственность, предусмотренную в санкции юридической нормы.

Общественная опасность правонарушений обуславливает их противоправность: если деяние опасно для отдельной личности или общества, то оно запрещается законом. Противоправность – юридическое выражение общественной опасности деяния.

3. Правонарушением является деяние, совершенное не всяким, а только деликтоспособным лицом. Вот почему так важен еще один признак правонарушения – деликтоспособность лица, совершившего общественно опасное деяние. Не является поэтому правонарушением деяние, совершенное невменяемым (или недееспособным) лицом или малолетним.

4. Правонарушение – это всегда конкретное поведение, а не образ мысли. Поведение выражается в действиях или бездействиях, в них и только в них *материализуются* намерения правонарушителя. Действительно, правонарушение (как поведенческий акт) – это внешне объективизированный акт, выражаемый как отношение индивида к реальной действительности, другим субъектам, государству, обществу. Иначе говоря, то, что внутренне есть отношение индивида к другому индивиду, к праву и т.п., внешне выступает, объективируется в конкретных актах поведения. Что касается образа мыслей, то он не может быть с точки зрения права вредным, незаконным. Только тоталитарное государство преследует за суждения, противоречащие определенной доктрине, считая их преступлениями.

5. *Правонарушением признается не всякое общественно опасное и противоправное деяние, а только виновное деяние, т.е. совершенное умышленно или по неосторожности.*

Если в поведении человека отсутствует вина, то его деяние правонарушением считаться не может, хотя внешне оно и противоречит существующему правопорядку (например, убийство, совершенное в состоянии необходимой обороны).

6. *Наказуемость деяния* означает, что за правонарушение наступает юридическая ответственность. Юридическая ответственность в виде лишения личного, организационного или материального характера наступает соразмерно характеру общественной опасности деяния.

Таким образом, *правонарушение - это общественно опасное, противоправное, виновное деяние, наносящее вред личности, собственности, государству или обществу, которое совершено деликтоспособным лицом, влекущее юридическую ответственность.*

Можно сформулировать и такое определение: *правонарушение, - это общественно опасное и виновное деяние, посягающее на установленный государством правопорядок.*

3. Виды правонарушений

Как было уже отмечено, поведение человека может быть правонарушением и противоправным.

Правонарушения, в свою очередь, классифицируют по различным основаниям: по степени опасности для общества, по объектам посягательств, по субъектам, по распространенности, по признакам объективной и субъективной стороны и др.

Проступки - это правонарушения, не достигшие степени общественной опасности преступлений и посягающие на управленческие, трудовые, имущественные и иные отношения.

Проступки как разновидность правонарушений крайне неоднородны и в зависимости от сферы общественных отношений, в кото-

рой они совершаются, делятся на административные, дисциплинарные, гражданско-правовые, процессуальные и иные.

Административный проступок – это противоправное, виновное действие или бездействие, посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Административный проступок – нарушение общеобязательных требований гражданами, должностными лицами независимо от их положения и служебной подчиненности. Ответственность за административный проступок налагается определенными законами, специальными органами, а не вышестоящим должностным лицом или органом по подчиненности.

Дисциплинарный проступок – нарушение рабочими и служащими предприятий, учреждений, иных организаций правил внутреннего трудового распорядка, служебной дисциплины, невыполнение служебных обязанностей.

В трудовом законодательстве за совершение дисциплинарного проступка предусмотрены такие виды дисциплинарных взысканий, как замечание, выговор, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу на определенный срок или смещение на низшую должность, увольнение. В довольно многочисленных ведомственных актах о дисциплине, утвержденных высшими органами власти, устанавливаются и некоторые иные виды дисциплинарных взысканий. Привлекает к дисциплинарной ответственности вышестоящий орган или должностное лицо – руководитель.

Гражданско-правовые нарушения (проступки) – нарушение юридических норм в сфере имущественных и некоторых личных неимущественных отношений. При нарушении неимущественных прав мерой ответственности может быть, например, опровержение ответчиком сведений, порочащих честь и достоинства истца. При имущественных правонарушениях ответственность наступает в виде возмещения убытков, уплаты неустойки, отбирания вещи у должника, признания сделки недействительной и т.д. Привлекают к гражданско-

правовой ответственности суд, арбитражные суды, третейский суд.

Процессуальные правонарушения (проступки) – это нарушения установленной законом процедуры осуществления правосудия, прохождения юридического дела в правоприменительном органе, вынесения правоприменительного акта. Примером процессуального проступка является неявка свидетеля по вызову производящего дознание лица, следователя, прокурора, суда. В случае такой неявки суд вправе наложить на свидетеля денежное взыскание (не говоря уже о принудительном приводе).

Преступление – наиболее тяжкий вид правонарушений, представляющих опасность для государства и общества. Они посягают на самую господствующую систему общественных отношений, на собственность, личность и ее политические, имущественные и другие права и свободы граждан. В законе дается исчерпывающий перечень преступлений. Если деяние не предусмотрено уголовным законом, то оно не является преступлением и не влечет за собой уголовного наказания.

Нужно добавить, что в преступлении индивид, реализуя свой эгоистический интерес, не просто нарушает закон, как при других правонарушениях, он его своим деянием отрицает. В этом, на наш взгляд, сущность преступления и его отличие от иных видов правонарушений. Своим деянием индивид отрицает субъективное право другого индивида, чужой интерес и устанавливает свой интерес, свое право. Это – с одной стороны. С другой стороны, своим деянием индивид отрицает объективную обязанность соблюдать законы государства, отрицает волю государства. Иными словами, свою волю он противопоставляет «общей воле», свой собственный и эгоистический интерес – «общему интересу», выраженному в законе, *произвол* противопоставляется праву.

4. Юридический состав правонарушения

Юридический состав правонарушения – это совокупность обязательных признаков противозаконного социально вредного поведения, необходимых и достаточных для установле-

ния вины и привлечения к юридической ответственности.

Признаками(элементами) состава правонарушения являются: а) объект правонарушения; б) объективная сторона правонарушения; в) субъект правонарушения; г) субъективная сторона правонарушения.

Объект правонарушения. Общий объект правонарушений – это всегда охраняемые правом общественные отношения, которым наносится ущерб.

Все люди в обществе, реализуя свои социальные потребности и интересы, выполняя обязанности, отвечая за свое поведение, вступают в многочисленные и многообразные связи между собой. Эти связи и есть общественные отношения. В составе общественного отношения принято выделять три элемента: участники, т.е. субъекты отношения; их взаимосвязь между собой (взаимное поведение); объект отношения (то, что способно удовлетворять потребности субъектов, обеспечивать их совместное безопасное проживание). На все эти элементы объекта и может посягать правонарушитель.

Объект правонарушения – это не вещи, которые похищаются, не деньги, которые не возвращаются или не уплачиваются, не документы, которые подделываются, не человек, которого оскорбляют или избивают. *Объектом правонарушения являются соответствующее нарушенное субъективное право* – право собственника на владение имуществом, право кредитора или продавца на получение денег, право государства на нормальное осуществление государственного управления, право человека на достоинство и личную неприкосновенность и т.д.

Объективная сторона правонарушения – это внешнее проявление противоправного деяния. Именно по такому проявлению можно судить о правонарушении – о том, что оно произошло и какой вред причинило.

Элементами объективной стороны любого правонарушения являются:

а) Деяние, т.е. поведение, находящееся под контролем воли и разума человека и выражающееся в действии или бездействии.

Действие – это активное поведение человека, *бездействие* – поведение пассивное. Бездействие будет правонарушением тогда, когда лицо обязано будет действовать, т.е. выполнять свои правовые обязанности. Обязанность действовать (а не вести себя пассивно) может вытекать непосредственно из закона (врач не оказал помощь больному, хотя обязан был ее оказать; лицо оставило в состоянии опасном для жизни другое лицо, хотя могло оказать помощь без риска для себя). Обязанность действовать может вытекать из договора (по договору капитального строительства подрядчик должен активно вести строительные работы, а не бездействовать). Обязанность действовать может вытекать из профессиональных обязанностей: сторож обязан был задержать проникшего на объект постороннего человека, но не сделал этого; водитель перед выездом из гаража не проверил состояние машины.

б) Противозаконность деяния, т.е. противоречие его предписаниям юридических норм, а поэтому запрещенность правом.

в) Вред, причиненный деянием, – *неблагоприятные и поэтому нежелательные последствия, наступающие в результате правонарушения*. Эти неблагоприятные последствия могут быть имущественного характера (утрата имущества, упущенная выгода), неимущественного (оскорбление, клевета), организационного (лишение возможности осуществить свое право), личного (лишение жизни, причинение ущерба здоровью) и иного характера.

г) Причинная связь между деянием и наступившим вредом. Причинная связь в праве – это связь между явлениями, в силу которой одно из них (причина) с необходимостью порождает другое (следствие).

Для привлечения правонарушителя к ответственности необходимо по каждому конкретному делу установить наличие причинной связи между поведением правонарушителя и причиненным вредом. Иными словами, причиненный вред (смерть, телесные повреждения, материальный ущерб) должен быть непосредственным следствием (результатом) неправомерного поведения. Всегда следует четко установить – предшествовало ли по времени то или иное поведение наступившему результату. Если нет, то нет причинной связи между ними.

Кроме обязательных элементов объективной стороны правонарушения следует выделить и факультативные признаки: место, время, способ, обстановку. Каждое правонарушение совершается в определенном месте, в определенное время, определенным способом и в определенной обстановке. Эти признаки есть у любого правонарушения. Однако они приобретают юридическое значение не во всех случаях, а лишь тогда, когда указаны в гипотезе соответствующей нормы. Поэтому данные признаки и получили название факультативных.

Субъект правонарушения – лицо, совершившее виновное противоправное деяние, т.е. правонарушитель. Не каждое лицо признается субъектом правонарушения, а лишь обладающее деликтоспособностью – способностью отвечать за содеянное. В основе деликтоспособности лежит дееспособность – способность своими действиями осуществлять закрепленные законом права и обязанности. Поэтому недееспособное лицо всегда и неделиктоспособное. Не являются субъектом правонарушения, а следовательно, не привлекаются к юридической ответственности малолетние и лица, признанные судом недееспособными (в гражданском праве) и невменяемыми (в уголовном праве).

Полная гражданская дееспособность (а следовательно, и деликтоспособность) наступает с совершеннолетием, т.е. по достижении восемнадцатилетнего возраста. В уголовном праве в случае совершения определенных преступлений – наиболее тяжких – субъектом правонарушения признаются лица, достигшие четырнадцати лет. При гражданско-правовых проступках, если они совершаются малолетними (лицами, не достигшими пятнадцати лет) или недееспособными лицами, имущественную ответственность несут родители или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Лицо, совершившее преступление и признанное судом на момент его совершения невменяемым, привлекается не к уголовной ответственности, а подвергается принудительному лечению.

Субъектом правонарушения могут быть и юридические лица.

Субъективная сторона правонарушения. Ее основу составляет вина как психическое отношение лица к совершенному деянию

и к наступившим общественно опасным последствиям, направленность воли правонарушителя.

К признакам субъективной стороны относятся вина, мотив и цель.

Вина – основной признак субъективной стороны правонарушения. Это *психическое отношение субъекта к деянию и к его последствиям*. Различают умышленную и неосторожную вину.

Умышленная вина в свою очередь может проявиться в форме прямого и косвенного умысла, а неосторожность – в виде легкомыслия или небрежности.

Умысел проявляется в том, что лицо не только осознает противоправность своего деяния и возможность наступления в результате его общественно опасных, вредных последствий, но и желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) возможность наступления этих последствий.

Неосторожность как форма вины в уголовном и административном праве *делится на преступную небрежность и преступную самонадеянность*.

При преступной *небрежности* лицо не отдает себе отчета в противоправности своего деяния, не предвидит его последствий, хотя могло и должно предвидеть (скажем, рабочий сбрасывает вниз со строящегося здания остатки строительных материалов и тем самым причиняет увечье прохожему).

При *самонадеянности* лицо осознает противоправность своего деяния, предвидит его вред и опасный результат, но легкомысленно рассчитывает его предотвратить (например, водитель автомашины на скользкой дороге значительно превышает скорость, зная, что этого делать нельзя, и предвидит возможные последствия, но надеется, что его профессионализм позволит избежать аварии).

В гражданском праве принято различать *грубую неосторожность* и *легкую неосторожность*.

Кроме вины как главного элемента, в субъективную сторону правоотношения включаются также *мотив* – внутреннее побуждение к правоотношению и *цель* – конечный результат, к которому стремится правонарушитель, совершая противоправное деяние.

5. Причины и условия правонарушений

Все правонарушения – явления для общества и государства крайне нежелательные, поэтому они стремятся к ограничению правонарушений. Для успешного социального контроля над ними необходимо знать их детерминанты – причины, условия, факторы, наличие которых обуславливает существование правонарушений.

Веками лучшие умы человечества ломали головы над причинами правонарушений в обществе и путями их устранения. Над этим задумывались древнегреческие философы Платон и Аристотель, а несколько столетий спустя Ш.Л. Монтескье, Г. Гегель, И. Кант, социалисты-утописты Т. Мор, Т. Кампанелла, Т. Фурье, юрист Ч. Беккариа, мыслители и писатели Вольтер и Ж.Ж. Руссо.

На сегодняшний день эта проблема остается в юридической науке столь же сложной и противоречивой, как и ранее. Явно недостаточны и те практические усилия, которые предпринимает наше общество для предупреждения правонарушений и борьбы с ними. Иными стали и совершаемые правонарушения.

В основании совершения правонарушений всегда находится стремление лица удовлетворить (или проявить) противоправным (противозаконным) способом свои интересы, стремления, эмоции.

Эта причина извечна, ибо сопутствует всем временам, народам, государствам, правовым системам. Менялись противоправные деяния, их оценка законодательством, но объяснить совершаемые правонарушения можно лишь вышеназванной причиной. Она же определяет и конечную судьбу правонарушений. Разговоры о возможности полной ликвидации преступности беспочвенны и утопичны. С преступностью, правонарушениями можно и нужно бороться, предотвращать их, снижая тем самым их уровень (может быть даже до минимума), но полностью искоренить эти негативные явления, к сожалению, невозможно.

Условия, формирующие причину правонарушений, усиливающие или ослабляющие ее действие, очень разнообразны. Их устранение – это и есть основной путь предотвращения правонарушений и борь-

бы с ними. К числу основных условий правонарушений в обществе можно отнести следующие:

1. *Низкий материальный уровень жизни населения.* Болезненный и противоречивый переход к рыночным отношениям, нестабильность и упадок экономики, гиперинфляция при низкой заработной плате резко снизили жизненный уровень подавляющего большинства населения стран СНГ. Высокие цены на продукты питания и промышленные товары привели к небывалому росту таких преступлений, как кражи, иные хищения имущества, грабежи, разбои.

2. *Низкий уровень правовой культуры граждан.* Правовая культура гражданина предполагает не только знание им юридических норм, но и стремление их реализовывать. Они должны стать его внутренним убеждением. К сожалению, значительная часть населения обладает исторически сложившейся устойчивой привычкой отрицания ценности законодательства. В таких условиях стремление человека удовлетворить свои интересы противоправным путем (причина правонарушений) ничем не сдерживается, а напротив, проявляется в полной мере.

3. *Кризис морали.* На смену господствовавшей десятилетиями морали советского общества, во многом ханжеской, приходит новая мораль. Но она пока еще очень далека от общечеловеческих начал и ценностей. Низкий престиж государственных структур и должностных лиц, основательно дискредитирующих идею демократии, недобросовестные предпринимательство и коммерция, оправдание любых, даже противозаконных способов приобретения денежных и материальных ценностей – это лишь некоторые показатели кризиса морали в нашем современном обществе.

4. *Алкоголизм и наркомания.* Эти крайне опасные для личности и общества явления прогрессируют, они получили широкое распространение в нашей стране. На тысячи и тысячи идет счет хронических алкоголиков и наркоманов. Следствие – непоправимый вред здоровью людей, уничтожение генетического фонда. Многие преступления, особенно так называемые «уличные», «бытовые», совершаются чаще всего в состоянии алкогольного или наркотического опьянения.

5. *Недостаточно эффективная работа правоохранительных органов и должностных лиц.* Это и работа руководителя предприятия или учреждения, пресекать дисциплинарные проступки и наказывающий рабочих и служащих за нарушение правил внутреннего трудового распорядка; и работа представительных органов власти всех уровней, образующих в своем составе комитеты и комиссии по законности, правопорядку и борьбе с преступностью и другие. Однако есть специальные правоохранительные органы, для которых охрана правопорядка, борьба с правонарушениями, защита прав и законных интересов граждан являются основной функцией.

Предложенный перечень условий, формирующих причину правонарушений, не является исчерпывающим и постоянным. В зависимости от особенностей развития общества в тот или иной период, одни условия могут утрачивать свое значение, другие, напротив, становятся весьма значительными.

Таким образом, наличие правонарушений в современном посткоммунистическом обществе, их характер и уровень обуславливаются целым комплексом негативных явлений (причиной и условием). Преодоление такого рода явлений – это и есть пути предотвращения правонарушений и борьбы с ними. Усилия и средства в этом направлении предстоит затратить колоссальнейшие, но промедление здесь обойдется каждому человеку и обществу еще дороже. Правонарушения (и прежде всего преступления) на сегодняшний день не только угрожают жизни, здоровью, имуществу граждан, но и в значительной мере подрывают процесс проведения реформ.

На Седьмом Конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями меры борьбы с преступностью были разделены на косвенные и прямые. К косвенным были отнесены те меры, которые направлены в целом на улучшение образа жизни населения, на решение социальных и экономических проблем: обеспечение занятости, необходимых жилищных условий, питания, образования, пенсионного обеспечения, создание условий для полезного проведения свободного времени, сокращение безработицы. Сюда же относится создание социальных программ, направленных на

обеспечение финансовой и иной помощи лицам, находящимся в тяжелом материальном положении, в т.ч. и правонарушителям, освободившимся из мест заключения.

К прямым (специальным), Конгресс ООН отнес следующие меры:

а) уменьшение практических возможностей для совершения преступлений, т.е. устранение технических и организационных условий, способствующих деятельности преступников: охрана помещений, улучшение уличного освещения, патрулирование полицейских, использование охранной сигнализации и т.п.;

б) воспитательно-предупредительная и информационная работа с населением, в т.ч. с учащимися;

в) вмешательство в кризисные ситуации (от простого совета по телефону до предоставления жилья, устройства на работу, решения острых или затянувшихся конфликтов);

г) привлечение общественности к борьбе с преступностью;

д) оказание помощи жертвам преступлений.

6. Злоупотребление правом

Злоупотребление правом является особым видом правового поведения, которое выражается в том, что хотя законом предусмотрены наличие у лица субъективного права и деятельность субъекта направлена на осуществление этого права, однако субъект использует данное право не по его социальному назначению, а с причинением вреда законным интересам (личным или общественным) либо субъект использует такие формы реализации права, которые выходят за установленные законом границы. Отсутствует при злоупотреблении так же нарушение конкретных юридических запретов или невыполнение обязательств. Отсутствует юридическая ответственность в традиционном понимании данного института. Злоупотребление субъективным правом связано не с его содержанием, а с процессом его реализации, с его осуществлением, с нарушением лицом обязанности не нарушать пределов осуществления права и не наносить вред другим законным интересам. Как правило, только при наличии

конкретных запретов злоупотребление правом является правонарушением и предусматривает юридическую ответственность. В зависимости от обстоятельств конкретного дела наступают следующие последствия злоупотребления правом:

- непризнание действий во зло;
- запрет таких действий;
- прекращение использования субъективного права без его лишения.

Вопросы для самоконтроля:

1. *Перечислите признаки правового поведения.*
2. *Сформулируйте определение правомерного поведения.*
3. *В чем отличие между правовым и правомерным поведением?*
4. *В чем вы видите разницу между обычным правомерным поведением и активным правомерным поведением?*
5. *В чем суть маргинального поведения?*
6. *Что включает в себя состав правомерного поведения?*
7. *Сформулируйте определение правонарушения.*
8. *В чем выражается общественная опасность правонарушения?*
9. *Охарактеризуйте основные признаки правонарушения.*
10. *В чем отличие преступления от проступка?*
11. *Что включает в себя юридический состав правонарушения?*
12. *Что является объектом правонарушения?*
13. *Охарактеризуйте элементы объективной стороны правонарушения.*
14. *Кто может быть признан субъектом правонарушения?*
15. *Понятие и виды умысла.*
16. *Понятие и виды неосторожности как формы вины.*
17. *Каковы основные признаки правонарушений?*
18. *Каковы основные пути снижения уровня правонарушений?*
19. *В чем суть злоупотребления правом?*

Лекция 15

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

1. Юридическая ответственность как вид государственно-правового принуждения
2. Виды юридической ответственности
3. Цели, функции, основания и принципы юридической ответственности

1. Юридическая ответственность как вид государственно-правового принуждения

При определении основных признаков государства мы выделили, среди прочих, *монополию государства на легальное применение принуждения*¹, которое служит не только средством охраны и защиты правопорядка, обеспечения законности, но и методом государственного управления, осуществляемого правовыми средствами.

Государственно-правовое принуждение осуществляется через институт юридической ответственности (меры юридической защиты, меры юридической ответственности) либо вне данного института (меры предупреждения, пресечения, восстановления и др.)

Юридическая ответственность – особая, но не единственная разновидность социальной ответственности. В настоящее время в научной литературе юридическую ответственность нередко рассматривают в двух аспектах: *ретроспективном и позитивном*.

¹ Термин принуждать (принуждение) означает склонять человека к определенной деятельности посредством силового давления (вопреки его воле, желанию), ограничивать свободу выбора.

Ответственность в позитивном аспекте (позитивная ответственность), по мнению некоторых ученых, это осознание личностью собственного долга перед обществом и другими людьми. Названная ответственность характеризуется ими как ответственность за будущее поведение. Сторонники этой позиции полагают, что нельзя юридическую ответственность представлять только как ответственность за правонарушение, ибо при таком подходе остаются в тени позитивные моменты перспективной (активной) юридической ответственности. Полагаем, что говорить о положительной юридической ответственности вряд ли возможно. В данном случае имеется в виду своего рода «комплексная», общая социальная ответственность в правомерном поведении лица. Речь идет об ответственности, правильном отношении лица к принимаемым решениям и их реализации, о качестве правомерного поведения. Положительная ответственность – одна из характеристик правомерного поведения. Говорить об «ответственности» за правильное, добросовестное, правомерное поведение в юридическом смысле вряд ли верно. В соответствии с концепцией позитивной ответственности эта ответственность разрастается до невероятных и ненужных пределов. Все несут ответственность: и те, кто добросовестно, добровольно, сознательно выполняет свои обязанности, и те, кто совершил правонарушение. Думается, что это искусственная теоретическая конструкция. Такие преувеличения ответственности не соответствуют природе этого традиционного правового института. Но из этого, разумеется, не следует отрицание социального долга как основы мотивации правомерного поведения.

Ретроспективная ответственность (негативная) возникает вследствие нарушения субъектом обязанностей, установленных государством и выраженных в юридических нормах, т.е. это ответственность за правонарушение. Ретроспективная юридическая ответственность – ведущий элемент механизма правовой охраны устраивающих государство общественных отношений.

Юридическая ответственность – многоплановая категория, она выступает как:

- а) вариант (способ) правового регулирования в виде наложения

запретов;

б) средство укрепления законности;

в) средство воспитания законопослушных граждан, метод повышения уровня правового сознания и юридической культуры;

г) принцип деятельности правового государства.

Специфика ретроспективной юридической ответственности может быть раскрыта путем краткого анализа ее существенных признаков.

Во-первых, юридическая ответственность является правоотношением между государством, в лице его специальных органов и правонарушителем, которое возникает по факту правонарушения как результата несоблюдения субъектами права установленных законом запретов, невыполнения (нарушения) ими определенных законом обязанностей.

Юридическая ответственность – своеобразная негативная осуждающая реакция государства на противоправное поведение лица. Категория ответственности находится вне личности и не может быть истолкована только как внутреннее, личностное свойство. Государство причиняет правонарушителю указанные в законе лишения личного или имущественного характера, не считаясь с его желанием, принуждая его тем самым к исполнению требований права.

Является ли юридическая ответственность принуждением к исполнению обязанности – главный вопрос для законности и правопорядка. Но исполнение обязанности – это безусловное требование юридической нормы. И если обязанный субъект права будет знать, что единственным «неблагоприятным» для него последствием явится неисполнение того, что он должен был сделать, но не хотел, вряд ли в будущем он удержится от повторного неисполнения. Юридическая ответственность как раз и призвана исключить в будущем отказы исполнить какие-либо обязанности, чтобы субъект испытывал воздействие неблагоприятных последствий именно за неисполнение в срок и надлежащим (качественным) образом установленной юридической обязанности.

Во-вторых, юридическая ответственность – состояние, при кото-

ром правонарушитель претерпевает *неблагоприятные последствия*. Юридическая ответственность – это всегда определенный вид правового лишения, обременения, урон. Юридическая ответственность – *ограничения* личного, организационного либо имущественного характера. Признание субъекта права правонарушителем всегда изменяет его юридический статус *в сторону ухудшения* (ограничение свободы, умаление достоинства, издержки в материальном плане). Правонарушитель отдает отчет о своем поведении. Именно поэтому юридическая ответственность – единство объективного и субъективного.

В-третьих, юридическая ответственность *возникает и реализуется только на основе и в пределах норм права и только компетентным органом* в строгом соответствии с законом.

В-четвертых, юридическая ответственность *наступает за лично совершенное правонарушение*. Правонарушение является не только основанием, но и самим моментом возникновения ретроспективной ответственности.

В-пятых, юридическая ответственность *осуществляется в специальных процессуальных формах*. Надо иметь в виду, что речь идет не только о национальном процессуальном праве, но и о международном судебном или ином производстве, например, о разбирательстве в Международном суде.

Социальное назначение юридической ответственности – охрана господствующих общественных отношений от различного рода посягательств. Нарушение предписаний закона вызывает соответствующую реакцию государства, стоящего, как известно, на страже господствующего интереса и добывающегося необходимых условий для реализации этого интереса, урегулированности и порядка. Поэтому реакция государства на нарушение своих законов проявляется в виде наказания (и иных мер юридической ответственности), которое есть не что иное, как средство самозащиты общества от нарушений условий его существования.

Юридическая ответственность – это возникшее в результате лично совершенного правонарушения и предусмотренное юридической нормой политико-правовое состояние, ког-

да компетентный орган, должностное лицо или гражданин на основе закона и в специальной форме возлагает на правонарушителя определенную меру лишений, а правонарушитель претерпевает неблагоприятные последствия нарушения юридической нормы.

2. Виды юридической ответственности

В реальной жизни правовая ответственность выступает в качестве определенного вида ответственности.

Существование различных видов юридической ответственности обусловлено, во-первых, отличием характера и степени общественной вредности правонарушения; во-вторых, неодинаковым характером последствий правонарушения.

В юридической литературе классификация видов юридической ответственности проводится по различным основаниям (по отраслевой принадлежности, по функциям, по количеству субъектов и др.).

Юридическую ответственность делят на два вида, которые достаточно полно и четко охватывают все виды:

- 1) имущественная (правовосстановительная);
- 2) штрафная (карательная).

Названные виды юридической ответственности существенно различаются по основаниям возникновения, порядку осуществления и функциям.

Имущественная ответственность осуществляется таким образом, что в случае причинения имущественного вреда или нарушения договора на правонарушителя возлагается обязанность возместить вред, уплатить неустойку или возместить убытки. Эта обязанность конкретна, возникает с момента правонарушения и может быть выполнена добровольно. Существуют следующие основные виды имущественной ответственности:

- а) гражданско-правовая;
- б) материальная ответственность работников как государственных, так и частных предприятий (организаций);
- в) имущественная ответственность иных объединений граждан.

Штрафная (карательная) юридическая ответственность имеет иную природу. Она не может осуществляться вне или помимо деятельности уполномоченных на то государственных органов и должностных лиц. Она возникает в результате правонарушения. В процессе развития законодательства в известных пределах возможно установление за какой-либо вид правонарушений административной или дисциплинарной ответственности вместо уголовной (или наоборот). По отношению к имущественной ответственности такая замена невозможна.

На практике возможно одновременное применение разных видов имущественной и штрафной ответственности. Лицо, совершившее преступление и причинившее имущественный вред, в соответствии с законом, по решению уполномоченных государственных органов и должностных лиц может быть освобождено от уголовной ответственности, от наказания, но не от обязанности возместить причиненный вред. И наоборот, добровольное возмещение виновным ущерба, причиненного преступлением, оценивается как обстоятельство, смягчающее уголовную ответственность, но не освобождающее от нее.

В соответствии с видами правонарушений различаются виды юридической ответственности: *конституционная, уголовная, административная, гражданско-правовая и дисциплинарная.*

Конституционно-правовая ответственность наступает за нарушение конституционно-правовой нормы государственными органами и должностными лицами. Это, прежде всего, ответственность власти как коллективного субъекта, которая направлена на пресечение злоупотребления властью (например, вотум недоверия, роспуск парламента, отставка должностного лица и др.).

Уголовно-правовая ответственность наступает за совершение преступлений и поэтому является наиболее суровым видом юридической ответственности. Она содержит кару за совершенное преступление. Уголовное законодательство, например, предусматривает такие виды наказания, как лишение свободы, исправительные работы без лишения свободы, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, штраф, конфискация имущества и др.

Учитывая, что уголовная ответственность влечет за собой наиболее серьезные ограничения и лишения для виновного лица, она может применяться только в судебном порядке.

Гражданско-правовая ответственность следует за нарушение договорных обязательств, а также за причинение имущественного внедоговорного ущерба. Поэтому чаще всего этот вид ответственности выражается в применении имущественных санкций восстановительного характера (возмещение причиненного имущественного ущерба, отмена противоречащих закону сделок и т.д.). В отдельных случаях закон предусматривает наряду с возмещением ущерба применение штрафных санкций, например, неустойки. При нарушении некоторых имущественных прав гражданско-правовая ответственность может заключаться также в применении к правонарушителю и неимущественных санкций, например, в возложении на него обязанности опровергнуть порочащие слухи. Гражданско-правовая ответственность может осуществляться в судебном, арбитражном или административном порядке.

Административная ответственность наступает за административные правонарушения в случаях, предусмотренных законом. Законом установлены такие виды административных взысканий, как предупреждение, штраф, конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, лишение специального права, предоставленного данному гражданину (право управления транспортным средством, право охоты), административный арест.

Административные взыскания налагаются полномочными на то должностными лицами на правонарушителей, которые не подчинены им по службе. Административные взыскания могут налагаться на правонарушителей административными комиссиями, народными судьями, органами внутренних дел, государственными инспекциями и другими уполномоченными на то организациями.

Дисциплинарная ответственность может наступать только за совершение дисциплинарных проступков.

Характерная особенность дисциплинарных взысканий заключает-

ся в том, что они налагаются должностным лицом директором предприятия, начальником органа внутренних дел, командиром воинской части, ректором вуза и т.д., которому правонарушитель подчинен по службе. Дисциплинарные взыскания могут быть в виде замечания, выговора, понижения в должности, увольнения с работы и т.д.

3. Цели, функции, основания и принципы юридической ответственности

Цели и функции юридической ответственности – это настолько близкие понятия, что некоторые авторы их не различают: говоря о целях ответственности, фактически имеют в виду ее функции.

Функции юридической ответственности определяются и направляются ее целями. Если под термином «цель» понимать «будущее и настоящее», предвосхищение соответствующего результата, то под *функцией юридической ответственности следует понимать основные направления юридического влияния как на правонарушителя, так и на других лиц с целью защиты прав человека, правопорядка и воспитания уважения к праву*. Юридическая ответственность как социальное явление носит характер самозащиты общества от посягательств на его устои.

Можно выделить главные функции юридической ответственности: правоохранительная, правозащитная и правовоспитательная. Различные конкретные виды юридической ответственности выполняют самостоятельные, частные функции.

Цели юридической ответственности позволяют более глубоко проникнуть в сущность этого правового института, более точно определить его функции и обнаружить принципы. Цели юридической ответственности (равно как ее функции и принципы) выступают конкретными проявлениями общих целей, принципов и функций права.

Институт юридической ответственности участвует в реализации охранительной функции права, и его цель в самой общей форме можно определить как охрану правопорядка.

Конечная перспективная цель юридической ответственности в лю-

бом обществе – удержание правонарушений в нормальных пределах, то есть на уровне, не мешающем гражданам вести безопасный образ жизни.

Непосредственная цель юридической ответственности состоит в наказании правонарушителя. Поэтому прямой функцией данного института является карательная функция. Наказание, конечно, не самоцель, оно не замыкается на себе, а становится средством достижения перспективной цели.

Наказание (кара) – причинение субъекту правонарушения духовных, личных, материальных тягот, страданий. Оно реализуется путем изменения юридического статуса личности правонарушителя, путем ограничения свобод, их лишения, либо посредством возложения дополнительных (к общему статусу граждан) обязанностей. Задача наказания в обществе заключается в большей или меньшей нравственной перестройке личности, в формировании у человека, нарушившего закон, законопослушных установок поведения. Резюмируя сказанное, следует подчеркнуть, что цели юридической ответственности состоят в том, чтобы:

- 1) защитить правопорядок, законные права и интересы личности, общества и государства;
- 2) восстановить нарушенные права;
- 3) путем исправления и перевоспитания удержать индивида от совершения новых нарушений юридических норм (частная превенция);
- 4) предупредить о возможной правовой ответственности за совершение правонарушения всех других лиц (общая превенция).

Принципы юридической ответственности – основополагающие общепринятые нормы императивного характера, выступающие в качестве непрекаемых требований, которые предъявляются к деятельности компетентных органов, применяющих санкции юридических норм к правонарушителям в целях обеспечения правопорядка.

Основные принципы юридической ответственности в совокупности представляют собой ее обобщенную характеристику:

- 1) законность основания;
- 2) гуманизм ответственности;

- 3) персонифицированность (индивидуализация) возложения;
- 4) нормативно-правовая регламентированность (закрепленность) осуществления;
- 5) недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно правонарушение;
- 6) обоснованность и своевременность установления юридической ответственности;
- 7) неотвратимости юридической ответственности.

Об *основаниях юридической* ответственности, т.е. об обстоятельствах, которые делают юридическую ответственность *возможной и должной*, можно вести речь в двояком смысле: на основании чего отвечает человек – на основании закона, договора (правовое основание) и за что он отвечает – за совершенное правонарушение (фактическое основание).

Основанием для применения санкции закона, предусматривающей юридическую ответственность, являются следующие обстоятельства:

- фактическое основание – факт совершения правонарушения;
- нормативное основание – наличие юридической нормы, которое запрещает подобное поведение и устанавливает вид и размер санкции;
- отсутствие оснований для освобождения от ответственности;
- процессуальное основание – решение компетентного органа, которым устанавливается юридическая ответственность, определяется ее вид и мера.

Вопросы для самоконтроля:

1. *В чем суть юридической ответственности как разновидности социальной ответственности?*
2. *Охарактеризуйте основные признаки ретроспективной юридической ответственности.*
3. *Каково социальное назначение юридической ответственности?*
4. *Сформулируйте определение юридической ответственности.*

5. *Перечислите виды юридической ответственности.*
6. *В чем отличие штрафной юридической ответственности от имущественной?*
7. *Какова специфика уголовно-правовой ответственности?*
8. *В каких случаях наступает гражданско-правовая ответственность?*
9. *В чем отличие конституционно-правовой ответственности от административной?*
10. *В чем суть дисциплинарной ответственности?*
11. *Перечислите цели юридической ответственности.*
12. *Раскройте содержание основных принципов юридической ответственности.*
13. *Что служит основанием юридической ответственности?*

Источники, использованные при составлении курса лекций

1. Алексеев В.П., Першиц А.И. *История первобытного общества*. М., 1990 г.
2. Алексеев С.С. *Государство и право: Начальный курс*. 3-е изд., перераб. и доп./М.: Российское право, ИНФРА-М Изд. дом ООО, 1996 г. -191 с.
3. Ачильдиев И. *Власть предыстории*. Прометей, М., 1990 г., 180 с.
4. Балтаг Д. *Общая теория права в вопросах и ответах*. Учебное пособие. Кишинев, 2001 г.
5. Бужор В.Г. *Общая теория права и государства*. Кишинев, Юридическая литература, 1996 г., 116 с.
6. Венгеров А.Б. *Теория государства и права: Учебник для юридических вузов*. /3-е изд. / М.: ООО "Юриспруденция", ИНФРА-М Изд. дом ООО, 2000 г. - 521 с.
7. Венгеров А.И. *Теория государства и права: Часть I и Часть II*. Юристь, 1996 г.
8. Горовистикова А.Н., Дмитриев Ю.А. *Теория государства и права*. М., Юриспруденция, 2001 г.
9. Давид Рене. *Основные правовые системы современности*. М., 1987 г.
10. Кленнер Г. *От права природы к природе права*. Пер. с нем., Прогресс. М., 1988 г.
11. Комаров С.А. *Общая теория государства и права*. Гриф МО РФ Издатель – Питер – 2006 г. 512 с
12. Комаров С.А. *Общая теория государства и права*. Курс лекций. М., 1995 г.
13. Лазарев В.В. *Общая теория права и государства*. Юристь, М., 2000 г.
14. Лукич Р. *Методология права*. М., 1981 г.

15. Малько А.В. *Теория государства и права*. Юристъ, М., 2002 г.
16. Марченко М.Н. *Теория государства и права*. Изд - Проспект, 2007 г, 637 с.
17. *Методологические проблемы юридической науки*. Киев, 1990г.
18. Нерсесянц В.С. *Проблемы общей теории права и государства*. Изд. - Норма, 2006 г, 813 с.
19. Нерсесянц В.С. *Философия права*. ИНФРА. М., Норма, 1977г.
20. Скакун О.Ф. *Теория государства и права* (энциклопедический курс). Учебник. Перевод с украинского. Харьков, «Эспада», 2007 г.
21. Трахименок, С.А. *Общая теория права: курс лекций*. - Минск: академия управления при Президенте Республики Беларусь, 2006 г. - 225 с.
22. Хропанюк В. *Теория государства и права*. Хрестоматия. Учебное пособие. М., 1998 г.
23. Энгельс Ф. *Происхождение семьи частной собственности и государства*. Политическая литература, М., 1981 г.

Содержание

Лекция 1

ПРЕДМЕТ И МЕТОД ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА И

ГОСУДАРСТВА 3

1. *Предмет общей теории права и государства 3*

2. *Метод общей теории права и государства 7*

3. *Место общей теории права и государства в системе
юридических наук 9*

Вопросы для самоконтроля 13

Лекция 2

ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА 14

1. *Власть и регулирование отношений при первобытно-
общинном строе 14*

2. *Разложение первобытного общества 22*

3. *Становление права и государства 32*

4. *Пути и формы возникновения государства у различных
народов 40*

Вопросы для самоконтроля 46

Лекция 3

ГОСУДАРСТВО 48

1. *Понятие, сущность и признаки государства 48*

2. *Формы государства 53*

3. *Задачи и функции государства 56*

4. *Государственный механизм 59*

5. *Исторические типы государства (и права) 60*

6. *Основные теории происхождения
государства 73*

Вопросы для самоконтроля 79

Лекция 4

ПРАВО: СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ, ФУНКЦИИ 80

1. *Понятие, сущность и основные признаки права* 80
2. *Ценность права как явления человеческой культуры*... 86
3. *Понятие и классификация принципов права* 88
4. *Понятие и классификация функций права* 92
5. *Основные теории происхождения права* 97

Вопросы для самоконтроля 104

Лекция 5

ИСТОЧНИКИ ПРАВА 105

1. *Понятие и виды источников права* 105
2. *Понятие и виды нормативных правовых актов* 111
3. *Понятие законодательства* 113

Вопросы для самоконтроля 117

Лекция 6

ПОНЯТИЕ СИСТЕМЫ ПРАВА 119

1. *Понятие системы права* 119
2. *Предмет и метод правового регулирования* 120
3. *Отрасль и подотрасль права. Институт права* 122
4. *Краткая характеристика основных отраслей права* 125

Вопросы для самоконтроля 129

Лекция 7

ПРАВОСОЗНАНИЕ, ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА И**ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ** 131

1. *Понятие правосознания* 131
2. *Правовая культура* 135
3. *Правовое воспитание* 138

Вопросы для самоконтроля 139

Лекция 8

ЮРИДИЧЕСКИЕ НОРМЫ 140

1. *Социальные нормы: понятие, признаки, виды* 140

2. *Понятие и признаки юридической нормы* 147

3. *Виды юридических норм* 152

4. *Структура юридических норм* 159

Вопросы для самоконтроля 164

Лекция 9

ПРАВотВОРЧЕСТВО 166

1. *Понятие правообразования* 166

2. *Понятие, принципы и функции правотворчества* 168

3. *Этапы и стадии правотворческого процесса* 171

Вопросы для самоконтроля 174

Лекция 10

ТОЛКОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ НОРМ 175

1. *Понятие, цель и функции толкования юридических норм* 175

2. *Способы и виды толкования юридических норм* 179

3. *Виды толкования юридических норм* 183

Вопросы для самоконтроля 186

Лекция 11

ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ 187

1. *Понятие правовых отношений и их основные виды* 187

2. *Субъекты правоотношений* 191

3. *Содержание правоотношений* 193

4. *Объект правоотношения* 196

5. *Юридические факты и их разновидности* 197

Вопросы для самоконтроля 200

Лекция 12

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ	201
1. <i>Понятие действия права и правового регулирования</i>	<i>201</i>
2. <i>Понятие механизма правового регулирования</i>	<i>205</i>
Вопросы для самоконтроля	209

Лекция 13

ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК	210
1. <i>Понятие законности</i>	<i>210</i>
2. <i>Правопорядок: понятие, признаки, содержание и структура</i>	<i>212</i>
Вопросы для самоконтроля	215

Лекция 14

ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ И ПРАВОНАРУШЕНИЕ ..	217
1. <i>Понятие правомерного поведения</i>	<i>217</i>
2. <i>Понятие и признаки правонарушения</i>	<i>221</i>
3. <i>Виды правонарушений</i>	<i>223</i>
4. <i>Юридический состав правонарушения</i>	<i>225</i>
5. <i>Причины и условия правонарушений</i>	<i>230</i>
6. <i>Злоупотребление правом</i>	<i>233</i>
Вопросы для самоконтроля	234

Лекция 15

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	235
1. <i>Юридическая ответственность как вид государственно-правового принуждения</i>	<i>235</i>
2. <i>Виды юридической ответственности</i>	<i>239</i>
3. <i>Цели, функции, основания и принципы юридической ответственности</i>	<i>242</i>
Вопросы для самоконтроля	244
Источники, использованные при составлении курса лекций ...	246

БУЖОР Валерий Георгиевич

ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА
КУРС ЛЕКЦИЙ

Редактор ***

Обложка ***

Компьютерная верстка ***

Корректор***

Сдано в набор ***. Подписано к печати ***.

Формат 60x84/16. Усл. печ. л. ***. Усл. изд. л. ***. Усл. авт. л. ***

Тираж ***. Заказ ***

Издательство ***. Типография ***