

# ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

*Курс лекций*

2011

УДК 340(075.8)  
ББК 67.0я73  
О-28

Авторы-составители: декан юридического факультета УО «ВГУ им. П.М. Машерова», кандидат философских наук, доцент **А.А. Бочков**; доцент кафедры истории и теории права УО «ВГУ им. П.М. Машерова», кандидат философских наук **В.В. Янч**

Рецензент:  
заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса  
УО «ВГУ им. П.М. Машерова», кандидат юридических наук, доцент *И.И. Шматков*

Курс лекций по дисциплине «Общая теория права» построен в соответствии с типовой программой «Общая теория права» рег. № ТД-Е. 067/тип. для специальности 1-24 01 02 «Правоведение». Он предназначен для студентов первого курса, начинающих изучать юриспруденцию, выпускников при подготовке к государственному экзамену, а также для всех интересующихся проблемами права.

УДК 340(075.8)  
ББК 67.0я73

## СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ .....	4
ТЕМА 1. Понятие и предмет общей теории права .....	6
ТЕМА 2. Методологическая основа и методы научного познания права .....	10
ТЕМА 3. Право в системе социального регулирования .....	20
ТЕМА 4. Сущность права .....	27
ТЕМА 5. Основные подходы к определению понятия «право» ...	41
ТЕМА 6. Происхождение права: общая характеристика .....	50
ТЕМА 7. Типология права: формационный и цивилизационный подходы .....	56
ТЕМА 8. Нормы права .....	62
ТЕМА 9. Правовые отношения .....	73
ТЕМА 10. Система права .....	84
ТЕМА 11. Общество, личность и право .....	103
ТЕМА 12. Государство: сущность и происхождение .....	113
ТЕМА 13. Формы государства .....	119
ТЕМА 14. Функции и аппарат государства .....	128
ТЕМА 15. Основы теории правового государства .....	147
ТЕМА 16. Правосознание и правовая культура .....	158
ТЕМА 17. Формы права .....	173
ТЕМА 18. Правотворчество .....	192
ТЕМА 19. Механизм правового регулирования .....	209
ТЕМА 20. Реализация права .....	217
ТЕМА 21. Законность и правопорядок .....	240
ТЕМА 22. Правомерное поведение, правонарушение и юридиче- ская ответственность .....	248
ПЕРЕЧЕНЬ РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ .....	265

## ВВЕДЕНИЕ

Учебная дисциплина «Общая теория права» основывается на одноименной науке, исследующей главное в праве: сущность, содержание и формы (источники) права, закономерности его возникновения, развития и функционирования. В связи с тем, что право как общесоциальный, общеобязательный регулятор непосредственно формируется и гарантируется в конечном счете государством, учебной программой предусматривается также изучение наиболее важных вопросов о государстве, о его сущности, формах, деятельности. Общая теория права освещает наиболее важные вопросы права и государства, вырабатывает правовые категории и понятия, имеющие методологическое значение для всех юридических дисциплин.

Общая теория права, обобщая государственно-правовую практику, опирается на результаты исследования отраслевых юридических дисциплин. Научные категории и понятия общей теории права вооружают знаниями, обеспечивающими эффективную правотворческую и правореализующую деятельность, служат повышению уровня правовой культуры в обществе.

Настоящий курс лекций разработан на основе Образовательного стандарта Республики Беларусь ОСРБ 1-24 01 02-2008 и типовой учебной программы «Общая теория права» для высших учебных заведений рег. № ТД-Е. 067/тип. по специальностям: 1-24 01 02 «Правоведение», 1-23 01 06 «Политология», 1-24 01 01 «Международное право», 1-24 01 03 «Экономическое право», утвержденной научно-методическим советом по гуманитарным специальностям Учебно-методического объединения вузов Республики Беларусь по гуманитарному образованию.

В процессе изучения учебного материала по курсу «Общая теория права» студент должен:

**знать:**

- наиболее общие понятия, используемые в юридической науке;
- сущность, содержание права и государства, их основные признаки; отличие права от иных социальных регуляторов;
- принципы права;
- формы (источники) права;
- закономерности возникновения, развития и функционирования права и государства;

***уметь характеризовать:***

- право как регулятор верховенствующий, интегративный, наиболее значимый в обществе, лежащий в основе жизнедеятельности личности и общества;
- процессы становления права и его развития по пути обеспечения социального прогресса;
- теоретическое значение правовых категорий и понятий для отраслевых, прикладных и иных юридических дисциплин;

***уметь анализировать:***

- существовавшие и существующие ныне теории о праве;
- развитие законодательства, его позитивные и негативные тенденции;
- законодательную и правоприменительную практику;

***приобрести навыки и качества:***

- обнаружения в многочисленных теориях о праве истинных утверждений и положений, не соответствующих истине;
- анализировать практику применения норм права, отграничивая неправовые акты, как несоответствующие принципам права;
- вырабатывать критерии оценки эффективности юридической деятельности, в том числе инициативы по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики.

Темы №№ 1, 3, 5, 6, 9, 11, 12, 13, 16, 17, 19 подготовил доцент А.А. Бочков, а темы №№ 2, 4, 7, 8, 10, 14, 15, 18, 20, 21 и 22 – доцент В.В. Янч. При работе над курсом лекций авторы опирались как на классические работы таких теоретиков права, как Б.Н. Чичерин, Г.Ф. Шершеневич, Е.Н. Трубецкой, так и на учебную литературу отечественных и российских авторов (С.Г. Дробязко, А.Ф. Вишневский, Н.В. Сильченко, А.В. Малько, Н.И. Матузов, М.Н. Марченко и др.). Помимо теоретического материала, в курсе лекций представлены определения системообразующих юридических понятий, необходимых начинающему правоведу для изучения юридической науки.

Курс лекций по дисциплине «Общая теория права» предназначен, прежде всего, для первокурсников, но также может быть рекомендован студентам выпускных курсов при подготовке к сдаче государственного экзамена.

# Т Е М А 1. ПОНЯТИЕ И ПРЕДМЕТ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА

## ПЛАН

1. *Юриспруденция и ее система.*
2. *Понятие и предмет общей теории права.*
3. *Место общей теории права в современной юриспруденции.*
4. *Функции и роль общей теории права.*

Юриспруденция в широком смысле слова – это система знаний о государстве и праве. В узком смысле – система юридических наук. Появление государства и права, задачи по их обслуживанию и развитию вызвали к жизни возникновение правоведения, как особой отрасли общественных знаний.

Юриспруденция как самостоятельная наука о государстве и праве возникла в Древнем Риме. Ее истоки мы находим в ранних мифологических и религиозных воззрениях, где право вначале рассматривалось как божественное, сакральное явление, сфера деятельности особой касты – жрецов. Смысл права ярко проявляется в образе богини справедливости Ма-ат – у древних египтян, Фемиды – у древних греков с Весами Правосудия, закона мироздания – дао – в Древнем Китае, дике – в Древней Греции.

Возникновение светской юриспруденции относят к IV – началу III в. до н.э. и связывают с именем Гнея Флавия, вольноотпущенника и писца римского патриция Аппия Клавдия Цека. Флавий похитил и опубликовал составленный Цеком сборник процессуально-правовых формул. Совокупность этих формул стала называться гражданским правом Флавия, а знатоки права – юристами. «И если пифагорейцы с позиций математики утверждали, что сущность права есть число, юристы с тем же основанием могут сказать, что сущность мира – это право»<sup>1</sup>. Духовной основой юриспруденции послужили достижения древнегреческих философов: Гераклита, Пифагора, Демокрита, Сократа, Платона, Аристотеля и др.

Правоведение – это система, комплекс достоверного, объективного знания о государстве и праве, где каждая дисциплина – это взаимосвязанный «кирпичик» в общем его здании.

Все юридические науки делятся на четыре группы: историко-теоретические, отраслевые, специальные юридические, науки, изучающие международное право.

---

<sup>1</sup> Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. члена-корреспондента РАН, доктора юридических наук проф. В.С. Нерсесянца. – М.: Издательская группа Норма-инфра, 1999. – С. 12.

Историко-теоретические: общая теория права, история государства и права зарубежных стран, история государства и права Беларуси, социология права, философия права, история политических и правовых учений и др.

Отраслевые дисциплины: конституционное, административное, гражданское, уголовное право, уголовный процесс, гражданский процесс и т.д.

Специальные юридические науки: криминалистика, криминология, судебная медицина, судебная бухгалтерия, судебная психиатрия, юридическая психология и др.

Науки, изучающие международное право: международное публичное право, международное гуманитарное право, международное частное право, право прав человека.

Общая теория права – это юридическая дисциплина, изучающая общество в его государственно-правовом разрезе. Она занимает центральное место в правоведении, являясь его основой и фундаментом. Ее часто называют «математикой, таблицей умножения права, азбукой правоведения», так как с нее начинается освоение юриспруденции.

Общая теория права включает в себя государственное и правоведение в их диалектической взаимосвязи.

Понятие «предмет» указывает на ту сферу общественных отношений, которые изучает данная наука. Он отвечает на вопрос: «Что изучается?».

Проблема предмета общей теории права дискуссионна. В настоящее время происходит как «сужение» так, и «расширение» предмета общей теории права. «Сужение» связано с появлением новых юридических дисциплин: юридической антропологии, юридической герменевтики, компаративистики, философии и энциклопедии права и т.д. «Расширение» обусловлено возникновением сложных проблем мировоззренческо-юридического плана: эвтаназии, клонирования, пересадки органов, суррогатного материнства, однополых браков и т.д., требующих юридического обоснования и решения.

Предметом общей теории права являются общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права как целостных социальных институтов в их диалектической взаимосвязи. Общая теория права изучает государственно-правовые явления в их закономерных связях, вскрывает сущность, содержание, форму, внутреннюю организацию, условия функционирования государства и права в юридическом аспекте.

Предмет теории государства и права включает:

- 1) сущность и социальное назначение государственных и правовых явлений;
- 2) закономерности и случайности возникновения, функционирования и развития государства и права;
- 3) систему понятий и категорий, используемых в юриспруденции (право, государство, их сущность, функции, формы, нормы права, правоотношения, реализация права, правопорядок и т.д.);
- 4) правовые принципы, аксиомы, презумпции, фикции, выработанные и используемые юридической теорией и практикой;
- 5) теоретические модели правотворческой, правоприменительной и интерпретационной практики;
- 6) прогнозы и практические рекомендации по совершенствованию и развитию права и государства.

Общая теория права изучает закономерности:

- 1) возрастания роли государства и права в жизни общества;
- 2) повышения значения субъективного фактора в деятельности государства;
- 3) увеличения объема общесоциальных дел;
- 4) возрастания роли международного права, его норм и принципов;
- 5) унификации законодательств;
- 6) повышения значения естественного права в качестве ориентира, критерия права позитивного;
- 7) правового регулирования построения и функционирования гражданского общества;
- 8) возрастания опасности и определение путей борьбы с мировыми катастрофогенными факторами: ядерным, энергетическим, экологическим, террористическим и др.

В правоведении общая теория права занимает особое место. Это наука теоретическая, концептуальная, юридико-политическая, гуманитарная, играющая мировоззренческую и методологическую роль для всех отраслевых, межотраслевых, исторических и специальных юридических дисциплин. Ее методология, принципы, понятия и категории имеют особое, «сквозное» значение для всего правоведения. При этом можно говорить о единстве предмета и метода общей теории права, где формулой юридического мира является само понятие права. Будучи составной частью юриспруденции, эта наука развивается вместе с нею. Общая теория права исследует происхождение, содержание, сущность, структуру, механизм действия права, общие вопросы правоведения. На общую теорию права, ее выводы опираются отраслевые, межотраслевые и специальные юридические дисциплины.



В свою очередь общая теория права базируется на конкретике, казусах отраслевых и специальных дисциплин, обобщая, синтезируя и систематизируя их положения. Она создает теорию, концепции, используемые другими юридическими науками.

Функции общей теории права связаны с основными направлениями ее воздействия. Основные функции: методологическая, мировоззренческая, идеологическая, аналитическая, прогностическая, воспитательная, прикладная.

Общая теория права закладывает основы правовой культуры, вводит в курс правоведения, знакомит с юридической терминологией и главными ее проблемами, развивает юридическое мышление, формирует научную базу юридического мировоззрения. Она вооружает студентов знанием таких основополагающих категорий, как право, государство, норма права, система права и система законодательства, правоспособность, дееспособность, правосубъектность, правонарушение, преступление, юридическая ответственность, законность, правопорядок и т.д. Основными разделами курса являются:

- 1) пути возникновения государства и права, их содержание и сущность;
- 2) проблема познания права и его источников (форм);
- 3) проблема структуры, строения системы права и системы законодательства;
- 4) функционирование, действие права, его реализация и механизм правового регулирования;
- 5) проблема правотворчества, юридической техники, систематизации и толкования норм права;
- 6) проблема юридической ответственности, законности, правопорядка, правовой культуры, правового государства.

Отвечая на вопрос о решении задач и достижении целей общей теории права, можно обратиться к теоретику права начала XX в., известному русскому ученому И. Михайловскому, который писал, что общая теория права ставит перед исследованием две академические задачи: «Первая из них заключается в том, чтобы построить «логически законченную систему понятий, лежащих в основе всех специальных юридических наук, и обобщить все результаты этих наук в одно гармоническое целое, проникнутое не только внешним, но и внутренним единством». А вторая задача состоит в том, чтобы «изучить методы, при помощи которых разрабатываются специальные науки».<sup>1</sup>

---

<sup>1</sup> Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М: Издательство «Зерцало», 2009. – С. 21.

## Словарь основных понятий

*Юриспруденция в широком смысле слова* – это система знаний о государстве и праве. В узком смысле – система юридических наук.

Все юридические науки делятся на четыре группы: историко-теоретические, отраслевые, специальные юридические, науки, изучающие международное право.

*Общая теория права* – это юридическая дисциплина, изучающая общество в его государственно-правовом разрезе.

Это наука теоретическая, концептуальная, юридико-политическая, гуманитарная, играющая мировоззренческую и методологическую роль для всех отраслевых, межотраслевых, исторических и специальных юридических дисциплин.

*Предметом* общей теории права являются общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права как целостных социальных институтов в их диалектической взаимосвязи.

## Т Е М А 2. МЕТОДОЛОГИЧЕСКАЯ ОСНОВА И МЕТОДЫ НАУЧНОГО ПОЗНАНИЯ ПРАВА

### ПЛАН

1. *Значение методологии в познании права и государства.*
2. *Связь предмета и метода науки.*
3. *Основные методы, применяемые в изучении права и государства.*

Значение методологии в познании права и государства трудно переоценить. Поистине условием, без которого невозможно познание сложной и противоречивой сущности государственно-правовых процессов и явлений, выступает методология. В общем плане любая наука – это и есть способ или метод добывания и истолкования фактов. Лейбниц, по-видимому, имел в виду общее положение, а не только область точного знания, когда говорил, что сущность математики не в ее предмете, а в ее методе. Действительно, даже имея один и тот же предмет науки, но используя различные методы его исследования, ученый получит неодинаковые результаты.

Древние греки, вводя в научный оборот понятие метода – «методос», хотели подчеркнуть важность способа исследования космоса, т.е. явлений природы, человеческого общества, Вселенной. Они видели в методе подход к изучаемым объектам, планомерный путь научного познания и установления истины. На рубеже Нового времени

Френсис Бэкон сравнивал метод с фонарем, утверждая, что даже хромой, идущий с фонарем по дороге, опередит того, кто бежит без дороги. В современную эпоху большие требования предъявляются к методу. Он должен быть подлинно научным, истинным, т.е. вытекать из достижений практики, отражать объективные законы бытия, учитывать особенность предмета изучения, адекватно отражаться в сознании субъекта.

Теорию права нельзя рассматривать как собрание готовых истин, канонов или догм. Это живая, развивающаяся теория. Применяя методы познания, общая теория права приближается к осуществлению своей конечной цели – служить государственно-правовой практике, способствовать активному и творческому использованию государственных и правовых институтов.

Вместе с тем поиск новых и обогащение арсенала существующих средств позволяют теории права решать свою важнейшую внутреннюю задачу – сводить в единую систему все знания о своем предмете. Знание методологии общей теории права проявляется вполне рельефно еще и в том, что ее закономерности используют специальные отраслевые юридические науки, изучающие нормы и условия правового регулирования в определенной области государственной деятельности. Обогащение методологического багажа теории, в свою очередь, идет и за счет специальных и частных методик отраслевых дисциплин. Нечто подобное происходит и во взаимоотношениях теории с другими общественными науками. Здесь уже общая теория права использует в качестве своего наиболее широкого методологического основания мировоззренческие закономерности философии, чтобы, отправляясь от них, дать ответы, например, на вопросы о происхождении, сущности и общественном назначении права в целом, или разрабатывает общие понятия: «закон», «законодательство», «правовая норма», «правовое регулирование» и др. В свою очередь, теория делится результатами собственных исследований, научными данными, своими методическими находками, помогающими фундаментальным мировоззренческим общественным наукам с единых теоретико-методологических позиций осмысливать свой предмет изучения.

*Предмет общей теории права находится в теснейшей связи и взаимозависимости с методом ее изучения.* Если теория раскрывает природу, сущность и закономерности государственно-правовых явлений и процессов, то метод ориентирует и нацеливает на определенные познавательные подходы и действия для анализа и понимания этой природы, сущности, закономерностей. В основе метода лежит теория, а без теории метод останется беспредметным, наука – бессодержательной. В свою очередь, теория, лишь вооруженная адекватным методом познания, может выполнить стоящую перед ней задачу, создать

подлинно научную картину предмета познания. Не существует непреодолимой китайской стены между предметом и методом. Более того, предмет может переходить в метод, средства решения научной задачи могут перевоплощаться в ее результаты и, наоборот, система объективного знания может превращаться в методологию отраслевой научной дисциплины, а достигнутые передовые методологические рубежи – становиться исходным пунктом и базой строительства новой теоретико-познавательной конструкции. Подобно тому, как в системе сообщающихся сосудов переливается жидкость, существует «перелив» онтологии как науки о сущем в гносеологию – теорию познания, изучающую источники, средства и условия истинности научного познания.

Любое открытое явление, закон науки («онтос» – «сущее») перерастает в принцип исследования, в способ мыслительных операций, в знание того («гносис» – «знание»), как добиться желаемого результата. Закон сохранения энергии или принцип верховенства закона являются одновременно составными частями предмета соответствующих областей знания и фундаментальными методологическими основаниями.

Теория и метод возникают одновременно, они генетически связаны, к ним предъявляются сходные требования: не только результат, но и путь к нему должен быть истинным. Изменение содержания теории требует совершенствования методов. Френсис Бэкон утверждал, что искусство открытия росло с самим открытием. Вместе с тем, будучи взаимосвязанными и взаимообусловленными, теория и метод не тождественны друг другу, не могут и не должны заменять и подменять друг друга.

Научная *методология общей теории права* есть применение обусловленной философским мировоззрением совокупности определенных теоретических принципов, категорий, логических приемов и специальных методов исследования государственно-правовых явлений.

Учение о методах научного познания называется методологией. Общей теории права свойственно наличие не одного какого-либо приема или способа исследования права и государства, а их системы, совокупности. Многие из них достаточно широко используются в других отраслях науки.

Каждая отрасль науки предполагает определение не только предмета своего исследования, но и приемов и способов исследования, то есть методов исследования. Под методом научного исследования понимаются те приемы и способы, которые используются в науке для познания ее предмета и получения научного результата. Если предмет науки определяет, что исследуется, то метод науки показывает, как исследуется, с помощью каких научных приемов и средств.

*Методы общей теории права* – это совокупность приемов и способов, с помощью которых осуществляется процесс получения

объективных знаний об общих закономерностях и сущности правовых и государственных явлений. Только постоянный поиск новых приемов и способов исследования в области юриспруденции обеспечивает развитие науки общей теории права. Только благодаря этому обогатился многовековой мировой опыт государственно-правовых учений, доктрин, концепций. Кроме того, под методами общей теории права понимаются также способы упорядочения имеющегося материала, его логического расположения с целью последующего более глубокого и разностороннего изучения.

В литературе по общей теории права дается разнообразная классификация методов исследования данной науки. Обобщая разные точки зрения, можно все-таки выделить следующие основные методы общей теории права: *общенаучные методы, частнонаучные методы, специальные.*

*Общенаучные методы*, используемые общей теорией права в познании государственно-правовых явлений, – это философские методы познания, а также приемы, с помощью которых исследуются общие закономерности возникновения и развития государства и права. К ним относятся: диалектико-материалистический, методологического плюрализма, исторический, логический, системный, структурно-функциональный, социологический и др.

Профессор С.А. Комаров выделяет также общесоциологические методы, которые, на наш взгляд, также относятся к общенаучным методам. Это анализ, синтез, обобщение, сравнение, абстрагирование, аналогия, моделирование.

Философской (мировоззренческой) основой общей теории права выступает диалектика, т.е. учение о наиболее общих закономерных связях, становлении и развитии бытия и познания. На этом учении строится метод творчески познающего мышления. Наиболее общими законами диалектики являются: переход количественных изменений в качественные (расширение и сужение сферы государственного социального страхования и социального обеспечения фактически способствуют изменению сущности государства); закон единства и борьбы противоположностей (развитие государства и права буквально пронизано этой борьбой, вытекающей из их существа и также внешней по отношению к ним); закон отрицания отрицания (в новой государственно-правовой системе всегда присутствуют элементы старой и зародыши новой системы). Законы диалектики находятся в неразрывной связи с логическими средствами познания, имеющими интегральное значение в исследовании правовых явлений и процессов. Например, анализ и синтез позволяют переходить от менее конкретных к более конкретным правовым реальностям. Посредством анализа единая правовая целостность делится на отдельные составные части (нормы пра-

ва, правонарушения, юридические факты и т.д.), каждая из них детально рассматривается самостоятельно, а затем с помощью синтеза все части соединяются в мышлении во всем богатстве их специфики и восстановленном целостном единстве многообразного проявления правовой действительности.

В общей цепи познавательного процесса диалектика пользуется выработанными категориями как инструментами проникновения в природу изучаемого явления: качество и количество, форма и содержание, сущность и явление, которые имеют для теории права первостепенное значение.

Основополагающее методологическое положение для теоретиков-правоведов и государствоведов, исповедующих материализм, – это выделение из системы всеобщей связи явлений права и государства их связей с экономическим базисом общества. Определяющая, в конечном счете, роль экономики – производство материальных благ – не отрицает самой существенной зависимости права и государства от большого количества самых разнообразных надстроечных факторов: политики, морали, традиций, религии, культуры в целом. Временами и субъективные моменты, «человеческий фактор», например, свойства характера или уровень менталитета законодателя, могут оказаться весьма существенными для формы проявления того или иного правового феномена или процесса.

Как отмечалось выше, сейчас среди общенаучных методов выделяется *метод методологического плюрализма*, то есть применение разнообразных методов исследования, способных привести к более глубокому изучению сущности права и государства. В советские времена идеологизированные позиции исследователя зачастую не давали в полной мере проследить историческую траекторию развития государства и права. Монополизм, одномерность и однонаправленность средств анализа не учитывали противоречивую, двойственную сущность наблюдаемых явлений – права и государства.

В исследовании проблем государства и права широко используется *исторический* метод, то есть развитие права и государства следует изучать с исторических позиций, не только под углом зрения настоящего их состояния, но и с позиций их прошлого, поскольку сегодняшние правовые и государственные реалии во многом определяются государственно-правовыми явлениями прошлого. Принцип историзма был выдвинут впервые Дж. Б. Вико и другими ранними буржуазными теоретиками. Историзм сегодня рекомендует рассматривать право и государство не просто в развитии, а в последовательной смене одного исторического типа другим, как правило, более совершенным и прогрессивным, при этом ни один из исторических типов не может рассматриваться в качестве законченного образца.

Некоторые авторы рассматривают исторический метод в единстве с *логическим* методом. Обобщенным отражением исторического аспекта в рассмотрении вопросов государства и права является логическое. Это тот же исторический способ, только освобожденный от его формы и случайностей.<sup>1</sup> Однако представляется, что логический метод является самостоятельным общенаучным методом. Он включает средства и способы логического изучения и объяснения права и государства и основан на формах мышления и законах формальной логики. Основными логическими приемами являются: анализ и синтез; индукция и дедукция; аналогия; гипотеза; моделирование.

Одна из форм анализа – классификация государственно-правовых явлений: классификация функций государства и права, форм государства, нормативных правовых актов, субъектов правоотношений и т.д. Синтез – это процесс объединения в единое целое частей, свойств, признаков, принципов, характеризующих государство, право, в результате формулируются их общие понятия. Синтез дополняет анализ и находится с ним в неразрывном единстве.

Значение логического метода состоит в следующем:

- во-первых, он особую значимость приобретает при формировании теоретических концепций в области юриспруденции;
- во-вторых, логический метод позволяет формулировать понятия, выявлять свойства правовых явлений;
- в-третьих, логический метод, опираясь на приемы формальной логики, дает возможность анализировать тексты правовых норм, сопоставлять их друг с другом, отыскивать связи между общим и частным.

Общая теория права использует *системный* метод познания как общенаучный метод. В гуманитарных науках под системой понимается социальное образование, состоящее из многих взаимосвязанных элементов (частей), но взаимодействующее с внешней средой как единое целое. При этом взаимодействие этих элементов порождает новое, не присущее им самим качество. Право и государство по своей сущности и структуре – явления сложные, системные. Основным элементом права является норма права. В качестве системы могут рассматриваться законодательство Республики Беларусь, местное самоуправление, правоотношения и т.д.

Сущность системного метода состоит в анализе внутренних и внешних, прямых и обратных связей системы, в выявлении функциональных задач ее частей, согласованности или рассогласованности их действий, в предупреждении противоречий и «возмущений» в государственной и правовой системах.

---

<sup>1</sup> Матузов, Н.И., Малько, А.В. Теория государства и права: курс лекций. – М., 1997. – С. 26.

*Структурно-функциональный* метод ориентирует на выяснение функций одних правовых и государственных явлений по отношению к другим. Так, анализируя систему источников права, мы обращаем внимание на соотношение Конституции Республики Беларусь, законов и иных нормативных правовых актов. В Конституции закрепляются основные принципы государственного устройства, правовой системы и т.д. Данный способ применяется в теории права при изучении функций права и государства, государственных органов управления, правосознания, юридической ответственности.

К общенаучным методам относят *социологический* метод который в отличие от метода конкретно-социологических исследований, является частнонаучным методом.

Применение социологического общенаучного метода в государственно-правовой сфере привело к формированию самостоятельного направления на стыке юридической и социологической наук – социологии права. Сторонники социологической юриспруденции призывали юристов не ограничиваться изучением «права в книгах», то есть права, основанного лишь на нормативных актах, а обращаться к анализу «права в действии». Юридическая наука, считали они, призвана показать, как право реально функционирует и влияет на поведение людей в обществе. Право является формой социального контроля.

*Частнонаучные методы познания* представляют собой комплекс однородных приемов, выражающих своеобразие конкретного изучения правовых и государственных явлений. К ним относятся метод конкретно-социологических исследований, статистический, метод комплексного исследования.

Среди частнонаучных способов особо следует выделить *метод конкретно-социологических исследований*. Доступный по форме, эффективный по содержанию, он находит все большее распространение в общей теории права. Используя его, можно выяснить состояние общественных отношений и соответственно потребность в юридических нормах или необходимость их изменения, эффективность функционирования государственных институтов, принимаемых органами власти решений.

Метод конкретно-социологических исследований включает в себя ряд приемов:

- анализ статистических данных;
- обобщение архивных данных, официальных сообщений и документов различного рода;
- обобщение прокурорского надзора, судебной практики;
- устные, письменные и электронные опросы (интервьюирование, анкетирование, собеседование), а также анализ полученных мнений;



– способ экспертных оценок, когда по тому или иному вопросу запрашивается и анализируется мнение определенной группы сведущих лиц, и другие.

Цифры, факты, документы, отмечается в литературе, – это воздух социологии. Без них она существовать не может. Искажение статистики, «закрытые» цифры, бесосновательно засекреченные документы сослужили недобрую службу отечественному государственному и правоведению в предшествующие годы.<sup>1</sup>

Частнонаучным методом исследования права и государства является *статистический метод*, который основывается на количественных способах получения данных, объективно отражающих состояние и тенденции развития правовых и государственных реалий. Статистическое исследование складывается из трех стадий: сбор статистического материала; сведение его к единству по определенному критерию; обработка данных.

Первая стадия исследования сводится к регистрации единичных явлений, имеющих государственно-правовую значимость. На второй стадии эти явления классифицируются по определенным признакам. На заключительной – делаются оценочные выводы. Например, осуществляется количественный учет правонарушений, совершаемых за определенный период времени. Затем они классифицируются по своему содержанию. И, наконец, делается вывод о том, какие из них имеют тенденцию к росту, а какие – к сокращению. На основе полученной статистической информации предпринимаются научные поиски причин, порождающих указанные тенденции (либо к росту, либо к сокращению). В связи с этим часто применяется математический метод, поскольку необходимо совершенствовать обработку трудоемкого материала.

*Метод комплексного исследования* требует при изучении государственно-правовых явлений рассматривать их как целостное образование, в совокупности как внутренних, так и внешних взаимосвязей.

*Специальные методы* исследования представляют такие приемы и способы решения научной задачи, которые выработаны самой наукой теории права и другими юридическими науками и используются в основном в пределах этих наук. К ним относятся формально-юридический; метод сравнительного правоведения; метод толкования норм права; метод правового моделирования и др.

Суть метода *сравнительного правоведения* состоит в том, что происходит сопоставление различных правовых и государственных систем, отдельных институтов и категорий в целях выявления черт сходства или различия между ними. Сопоставляемые объекты должны быть сравнимы. Сравнительный метод применяется при изучении ти-

---

<sup>1</sup> Теория государства и права / под ред. В.К. Бабаева. – М., 1999. – С. 22–23.

пологии права и государства; правовых систем и их элементов. Это будет макросравнение, поскольку сопоставляются объекты высокого уровня, сложные по своей структуре. Сопоставление менее объемных, более простых по структуре объектов называется микросравнением. Например, сравнение юридических норм, деятельность органов управления и т.д.

Метод сравнительного правоведения позволяет учесть мировой опыт правового регулирования тех или иных общественных отношений, выбрать из него и использовать все, что может принести пользу на национальном уровне. Изучается, к примеру, опыт борьбы таких стран, как США, Англия, Израиль, с терроризмом, коррупцией и т.д., исследуется практика защиты прав человека в международном законодательстве.

Своеобразным методом, характерным для юридической науки, является *формально-юридический метод*. Исследование внутреннего строения правовых норм, анализ источников права, методы систематизации нормативного правового материала, правила юридической техники и т.п. – все это проявления формально-юридического метода. Он применим при исследовании форм государства, определении полномочий органов государственной власти и т.д.

Формально-юридический метод вытекает из самой природы права и государства, помогает описать, классифицировать, систематизировать государственно-правовые явления. Помня об узкоцелевом назначении формально-юридического метода, нельзя придавать ему преимущественное значение и всегда результаты его применения следует увязывать с другими способами исследования права и государства.

К специальным методам относится и *метод правового моделирования*. Суть его заключается в том, что между различными правовыми и государственными явлениями имеется определенное сходство, а потому, зная свойства и признаки одного из них (модели), можно с достаточной степенью точности судить о других. Моделирование помогает при поиске наилучших схем построения органов государственной власти, наиболее рациональной структуры административно-территориального деления, при формировании отраслевых систем законодательства и т.д.

В юридической научной литературе приводятся и другие специальные методы, используемые в общей теории права. В частности, методы толкования права, которые предназначены для раскрытия содержания норм права, выявления воли законодателя, выраженной в правовых установлениях. С помощью грамматического, логического, систематического, историко-правового, специально-юридического и иных приемов толкования права представляется возможным выяснить содержание нормы права и условия, при которых эта норма действует.

Распространение в юридической науке получило использование социально-психологических методов, т.е. применение различных тестов для изучения правовой психологии, правосознания граждан, правовой идеологии граждан, мотивов их правомерного либо противоправного поведения, справедливости применения юридической ответственности.

### **Словарь основных понятий**

*Методология* – это учение о методах научного познания и преобразования действительности.

*Методология общей теории права* есть применение обусловленной философским мировоззрением совокупности определенных теоретических принципов, категорий, логических приемов и специальных методов исследования государственно-правовых явлений.

*Методы общей теории права* – это совокупность приемов и способов, с помощью которых осуществляется процесс получения объективных знаний об общих закономерностях и сущности правовых и государственных явлений.

*Общенаучные методы*, используемые общей теорией права в познании государственно-правовых явлений, – это философские методы познания, приемы, с помощью которых исследуются общие закономерности возникновения и развития государства и права. К ним относятся: диалектико-материалистический, методологического плюрализма, исторический, логический, системный, структурно-функциональный, социологический и др.

*Частнонаучные методы познания* представляют собой комплекс однородных приемов, выражающих своеобразие конкретного изучения правовых и государственных явлений. К ним относятся метод конкретно-социологических исследований, статистический, метод комплексного исследования.

*Специальные методы* исследования представляют такие приемы и способы решения научной задачи, которые выработаны самой наукой теории права и другими юридическими науками и используются в основном в пределах этих наук. К ним относятся: формально-юридический; метод сравнительного правоведения; методы толкования норм права; метод правового моделирования и др.

## Т Е М А 3. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

### ПЛАН

- 1. Понятие и способы социального регулирования.*
- 2. Нормативное и ненормативное регулирование.*
- 3. Право и мораль. Право и политика.*
- 4. Право и религия. Право и экономика.*
- 5. Право и справедливость.*

Общество как целостный социальный организм нуждается в упорядочении, регулировании. Регулировать – значит определять поведение людей, вводить его в определенные рамки с помощью меры, масштаба, приказа. Определяющую роль в данном процессе играют власть, собственность, идеология, распределение.

Способами социального регулирования выступают: побуждение, понуждение, принуждение.

Побуждение – это такой способ, когда воздействие обращено к общественному или индивидуальному сознанию, чувствам, эмоциям, привычкам, где влияние направлено на убеждение в полезности, выгоды определенного поведения. Здесь отсутствует принуждение, сила, действует авторитет.

Понуждение – это такой метод регулирования, в основе которого лежит стимулирование (материальное и духовное), устанавливающее выгоду от определенного поведения. Оно основано на поощрении, получении либо лишении определенных имущественных благ, льгот, привилегий.

Принуждение – это такой способ воздействия, когда желаемое поведение достигается через угрозу насилия, наказания либо само насилие.

Важно определить разумную меру поощрения и наказания. И то и другое должно быть социально обусловлено, законно, не противоречить морали, традициям, добрым нравам.

Существуют различные классификации системы социальных регуляторов. Она делится на религиозную и светскую, индивидуальную, групповую и общественную, нормативную и ненормативную. Выделяют также технические, кибернетические и синергетические и иные регуляторы.

Социальная норма – это общеобязательное правило поведения. Появление социальной нормы – это качественный скачок (революция) в регулировании обществом. Устанавливается одинаковый масштаб, мера поведения. Норма характеризуется неперсонифицированностью, обязательностью, повторяемостью, принудительностью для широкого

круга участников, находящихся в сфере ее действия, и требует от них должного поведения.

Нормативное регулирование – это упорядоченное поведение людей при помощи общих правил поведения, выступающих в качестве критерия и масштаба. Социальная норма носит объективно-субъективный характер. Объективный характер ее вытекает из объективных потребностей общества в регулировании, охране определенных видов общественных отношений, в обусловленности их формой собственности, способом производства, социально-экономическими и культурными факторами.

Субъективный – это результат нормотворчества определенного субъекта, создающего норму, обладающего сознанием, волей, культурой.

Ведущую роль в системе социального регулирования играют нормативные регуляторы. К ним относятся: моонормы, обычаи, традиции и ритуалы, моральные, религиозные, корпоративные нормы, экономические, политические, правовые, юридико-технические, нормативно-технические, деловой обычай, доктрина, прецедент, этикет, общечеловеческие нормы и т.д.

Ненормативными регуляторами являются: ценностный, информационный, директивный, социальный институт предсказаний и т.д.

Ценностный регулятор – это регулирование поведения при помощи определенной системы ценностей, социально-психологических установок. Он проявляется, прежде всего, в культуре и играет важнейшую регулирующую роль в установлении социального единства в обществе.

«Ценность – это положительная или отрицательная значимость объектов окружающего мира для человека, социальной общности, общества в целом. Ценность определяется не свойствами объекта как такового, а его вовлеченностью в сферу человеческой жизнедеятельности, интересов и потребностей, социальных отношений. По внешней форме различают материальные, общественно-политические и духовные ценности; по содержанию – положительные и отрицательные ценности (антиценности)».<sup>1</sup>

Информационный регулятор – это публичное распространение сведений об определенных лицах и событиях, которые играют отрицательное либо положительное значение в формировании их облика на массовом уровне и создают стереотипы поведения. Не случайно СМИ называют «четвертой» властью.

Директивный регулятор – это способ воздействия вышестоящего государственного органа, должностного лица на нижестоящий, основанный на приказе, директиве, указании определенного поведения конкретным адресатам (политические обращения, заявления, про-

---

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 174–175.

граммы партий, приказ начальника и т.д.). Он требует не обсуждения, а неукоснительного исполнения.

Социальный институт предсказаний – это регулирование, основанное на пророчестве, предположении, предвидении событий на основе видения судьбы, божьего промысла, расположения звезд, особых примет, знание объективных закономерностей развития природы и общества на основании прогноза предпринять действия для предотвращения наступления возможных негативных последствий в будущем.

Выделяют также регуляторы, носящие комплексный характер (нормативно-ненормативный), такие, как религия, эстетика и др.

Особое место в системе нормативного регулирования занимает право. Ведущая роль права в государственно-организованном обществе обусловлена его неразрывной связью с государством. Именно право определяет место и роль всех других социальных норм, вводит их в цивилизованное русло. Существовая в формализованном, письменном виде, четко фиксируя в своих нормах права и обязанности, опираясь на принудительную мощь государства, право является самым могущественным и действенным регулятором. Именно право регулирует самые важные с точки зрения государства общественные отношения: власти, собственности, распределения, прав и свобод. Право обладает обязательностью, институциональностью, которые позволяют регулировать и охранять общество.

Для того чтобы система социальных регуляторов действовала эффективно, она должна быть объективной, вытекать из общественных потребностей, не противоречить истории, культуре, традициям народа, функционировать в единстве, на основе общих принципов, взаимодополнения и обусловленности.<sup>1</sup> В противном случае это может привести к дисбалансу и даже крушению общества.

Правовые и моральные нормы тесно взаимосвязаны между собой. Мораль – это система норм, принципов, регулирующих поведение людей с помощью понятий добра и зла, справедливости и несправедливости.

*Общие черты права и морали:*

- 1) важные регуляторы общественных отношений;
- 2) реализуются в большинстве случаев добровольно;
- 3) основаны на общности социально-экономических и политических интересов;
- 4) имеют в основном нормативное содержание;
- 5) внутренний гарант их реализации – совесть и общественное мнение.

*Отличия:*

- 1) право возникает и действует вместе с государством, мораль появляется раньше государства и существует в любом обществе;
- 2) право состоит из норм, правил поведения, а мораль имеет более сложную структуру;

---

<sup>1</sup> То, что осуждается правом, должно осуждаться моралью, религией и наоборот.

- 3) право характеризуется конкретностью, формализованностью, мораль – менее определена;
- 4) право обеспечивается государственным принуждением, а мораль опирается на совесть, личный пример, общественное мнение;
- 5) право существует в объективированном, письменном виде, в форме Конституции, Кодекса, Закона, Декрета, Указа и т.д., мораль, как правило, – в устном виде;<sup>1</sup>
- 6) в праве заранее регламентированы конкретные формы и меры принуждения в морали – формы и меры принуждения заранее не регламентированы;
- 7) право дает оценку только юридически значимого (правомерного и противоправного) с точки зрения поведения, мораль – оценивает любое поведение (юридически значимое и безразличное с точки зрения права);
- 8) право – институционально, так как создается особым правотворческим институтом, мораль – неинституциональна, она анонимна, формируется всем обществом;
- 9) право – вступает в силу с официально установленного времени, мораль – постепенно, по мере овладения массами.

Мораль является необходимой нравственной основой для права. Без должного морального уровня общества право на практике реализоваться не может. Наиболее важные моральные требования, получившие санкцию государства, становятся правовыми. Не зря некоторые ученые называют право нижним уровнем морали, а в правопонимании даже возникло направление – «моральное право».

Правовые и политические нормы тесно взаимосвязаны друг с другом, т.к. они ближе других находятся к государству и власти в политической системе.

Политические нормы регулируют отношения граждан, социальных групп, классов с государственной властью, отношения между государствами.<sup>2</sup>

Политические нормы выражаются в Конституциях, политических декларациях, заявлениях, программах политических партий, движений.

Политические нормы, выраженные в юридических актах государства, становятся правовыми.

Выделяют нормы публичного права, имеющие ярко выраженный политический характер: конституционного, административного, уголовного, финансового, избирательного права, и нормы частного права: гражданского, трудового, семейного и т.д., не носящие политического характера.

---

<sup>1</sup> Хотя в советские времена в письменном виде существовал моральный Кодекс строителя коммунизма.

<sup>2</sup> Где политика – это искусство управления государством, искусство возможного.

В условиях рабовладельческого, феодального, ранних этапах буржуазного, социалистического общества политические нормы имели преимущество перед правовыми, так как выступали в качестве атрибута политической власти господствующего класса, его воли, возведенной в закон, которую он навязывает обществу, где политика выступала концентрированным выражением экономики.

Политические нормы не в силах сдерживать произвол государственной власти, борьбу политических партий, это в состоянии сделать лишь правовые, опирающиеся на принудительную мощь государства.

Правовые и религиозные нормы ведут свое происхождение от единого корня – мононорм.

С дифференциацией мононорм в период распада первобытно-общинного строя происходит деление их на право, мораль, религию.

Собственно обособление правовых и религиозных норм произошло в римском праве, когда стали различать преступление и грех.

Нет ни одной правовой системы древности, на которую не оказала бы влияние религия. Особенно сильное воздействие они испытывали в период средневековья, а также в мусульманской правовой системе.

Религиозные предписания включались в Законы Моисея, Законы Хамураппи, древнее право персов, Законы Ману, Законы XII таблиц и т.д. Особенно это характерно для законов древневосточных государств, где система социальной регуляции могла действовать только в нерасчлененном, синкретическом виде.

Все мировые религии связаны с правовыми системами не только в плане генезиса общечеловеческих норм и принципов, но и духовности, нравственной основы для существования права.

Следует согласиться с утверждением А. Тер-Акопова: «История подтверждает существование прямой связи христианства с правом, его предтеча и составная часть – Ветхий Завет – это закон, причем не только нравственный, но и правовой в силу его обязательности для исполнения всем еврейским народом, которому он первоначально был дан. Основные положения его вошли в большинство правовых систем мира».<sup>1</sup>

Свобода совести, отделение школы от церкви, государства от религии, произошедшие после победы буржуазных революций, способствовали самостоятельному, независимому развитию права и религии, однако без их противопоставления и обособления друг от друга. В условиях нравственной деградации, коммерциализации общества именно право и религия являются сейчас действенными духовными регуляторами.

Без материального, экономического наполнения право существовать не может. Оно призвано регулировать самые важные общественные отношения, куда входит и экономика.

---

<sup>1</sup> Тер-Акопов, А. Христианские начало и их развитие в российском праве // Российская юстиция. – 2001. – № 7. – С. 67.



Право и экономика тесно взаимосвязаны. Право появляется в результате неолитической революции, перехода от присваивающей к производящей экономике. Экономика создает материальные условия, необходимые для нормального функционирования права, выступая в виде его материального ресурса, базиса.

Экономические нормы, законы регулируют промышленность, сельское хозяйство, торговлю, денежно-финансовую систему. Экономика нуждается в правовом регулировании. Законы стоимости, спроса, предложения, рыночного равновесия и другие являются объективными, с которыми нужно считаться. Они пробивают себе дорогу через случайность, становясь необходимостью. Полное огосударствление экономики, рыночная анархия – неприемлемы с точки зрения цивилизованного развития.

Задача государства и права – установление единых общих правовых правил «игры» для всех субъектов хозяйствования, создание правового коридора для свободы предпринимательства. Задача белорусского государства – совершенствование социально-ориентированной эффективной рыночной экономики. Неприемлем марксистский тезис: базис определяет надстройку, где право – это выражение политики. Право и экономика находятся в диалектической взаимосвязи, а задача права – создавать условия для развития экономики. Без развитой экономики не может быть развитой правовой системы и наоборот.

Право неразрывно связано со справедливостью.

Не случайно символический смысл права у древних греков выражен в образе богини справедливости Фемиды – (с весами справедливости, с мечом и повязкой на глазах).

Существуют различные подходы к понятию «справедливость». Выделяют экономическое (распределительный), нравственное, гуманистическое, религиозное, юридическое направления.<sup>1</sup>

Большинство юристов полагают, что справедливость – это сугубо юридическое свойство т.к. оно входит в «понятие права». Данное положение идет еще от римских юристов. Так Павел считал: «Право означает то, что всегда является справедливым – таково “естественное право”», Цельс утверждал: «Право – есть наука о добром и справедливом».<sup>2</sup>

По мнению академика В.С. Нерсисянца, справедливость – это категория не моральная, не религиозная, не национальная, а правовая.

Справедливость выражает общезначимую правильность, всеобщую правомерность, необходимость.

---

<sup>1</sup> «Но есть и Божий суд наперсники разврата, он – ждет, он не подвластен звону злата, и мысли и дела он знает наперед...» (М.Ю. Лермонтов).

<sup>2</sup> Черданцев, А.Ф. Теория государства и права: учебник для вызов. – М.: Юрайт, 1999. – С. 333–334.

Вопрос о справедливости или несправедливости закона означает его правовой или неправовой характер.

Латинское слово «юстиция» переводится на русский язык то как «справедливость», то как «правосудие», хотя речь идет о справедливости, включающей в себя и правосудие. Справедливость означает, прежде всего, законность, воздание равным за равное (так основной принцип талиона звучал – «око за око, зуб за зуб»).

Так как право является нормативным, всеобщим масштабом, принципом формального равенства, перед законом все равны, поэтому оно справедливо. Следует различать социальную и юридическую справедливость. Социальная – ближе к целесообразности, юридическая – законности.

Для юриста решить дело по справедливости означает:

- 1) по закону;
- 2) объективно, непредвзято, не взирая на лица, исходя из принципа формального равенства;
- 3) на основе юридических фактов;
- 4) исходя из доказанной вины;
- 5) по суду.

### **Словарь основных понятий**

Способами социального регулирования выступают: побуждение, понуждение, принуждение.

*Побуждение* – это такой способ, когда воздействие обращено к общественному или индивидуальному сознанию, чувствам, эмоциям, привычкам, где влияние направлено на убеждение в полезности, выгоды определенного поведения.

*Понуждение* – это такой метод регулирования, в основе которого лежит стимулирование (материальное и духовное), устанавливающее выгоду от определенного поведения.

*Принуждение* – это такой способ воздействия, когда желаемое поведение достигается через угрозу насилия, наказания либо само насилие.

*Нормативное регулирование* – это упорядоченное поведение людей при помощи общих правил поведения, выступающих в качестве критерия и масштаба.

*К нормативным регуляторам относятся:* моонормы, обычаи, традиции и ритуалы, моральные, религиозные, корпоративные нормы, экономические, политические, правовые, юридико-технические, нормативно-технические, деловой обычай, доктрина, прецедент, этикет, общечеловеческие нормы и т.д.

*Ненормативными* являются регуляторы, которые не содержат нормы четкого масштаба поведения. К ним относят: ценностный, информационный, директивный, социальный институт предсказаний и т.д.

## Т Е М А 4. СУЩНОСТЬ ПРАВА

### ПЛАН

1. *Сущность права.*
2. *Признаки права.*
3. *Принципы права.*
4. *Функции права.*
5. *Ценность права.*

Вопрос о том, что есть право, в чем его сущность, традиционно рассматривается в теоретической юриспруденции в качестве основного. С течением времени понятие права менялось. Так, для Аристотеля право – это политическая справедливость, для средневековых ученых – божественное установление, для Ж.-Ж. Руссо – общая воля, Р. Иеринга – защищенный интерес, Л. Петражицкого – императивно-атрибутивные эмоции, для представителей юридического позитивизма право есть веление, приказ государства и т.д.

Многозначность определений права, неутихающие споры о его существовании привели некоторых исследователей к пессимистическому выводу, что сущность права познать нельзя.

Действительно проблема правопонимания в достаточной мере сложна. Ведь в праве находят выражение самые разнообразные отношения и интересы людей, оно имеет различные формы проявления в зависимости от характера экономического развития общества, его социальной структуры, уровня культуры, исторических традиций. Право напрямую связано с природой человека, его жизнедеятельностью, оно непосредственным образом вторгается в сферу поведения и поступков человека, дозирует объем его свободы, воздействует на характер и способы удовлетворения различных потребностей как отдельными индивидами, так и общностями людей. Итак, какова же природа права, в чем, иначе говоря, заключена его сущность? Известно, что сущностью любого предмета, явления философия считает совокупность наиболее важных, решающих, устойчивых свойств и отношений, составляющих их основу, проявляющих природу и выражающих самые необходимые, внутренне глубинные связи и отношения предмета, явления, которыми определяются все их остальные свойства и признаки. *Сущность права* – это главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает ее истинную природу и назначение в обществе.

Регулятивная природа права определяется тем, что оно отличается волевым характером. В истории правовой мысли это обстоятельство подмечено уже давно. Так, уже Гуго Гроций отмечал, что «право

имеет своим источником волю». Эта конструктивная мысль поддерживается и в современной юридической литературе. Если учесть, что в понимании психологов воля есть сознательная целеустремленность, активность человека, проявляющаяся в действиях, то можно заключить, что признание волевого характера права позволяет наиболее точно отобразить социально-психологический механизм действия права. Принципиально важным в этой связи является уяснение того, чья воля находит выражение в праве, интересы каких социальных групп и слоев населения оно защищает. Сущность права, таким образом, отражает основную, решающую его связь с социальной структурой и материальными производственными отношениями, социально-культурными условиями, приоритетами и ценностями человеческой личности. При анализе этого положения наблюдаются существенные расхождения в правовых учениях прошлого и современных теориях. Так, Томас Гоббс утверждал, что «право есть продукт воли тех, которые имели верховную власть над другими».

Марксизм сущность права рассматривает с *классовых* позиций. Для него характерно понимание права как возведенной в закон воли господствующего класса. В правовых государствах право демонстрирует свою *общесоциальную* сущность, выступая средством достижения социального компромисса через служение обществу и его ценностям.

В современной западной юридической литературе обоснована мысль о том, что «право есть свободное выражение воли индивидов». Менее заметным для правоведов, а между тем весьма примечательным по своему значению является высказанное уже в работах Ж.-Ж. Руссо суждение о том, что право заключает в себе общую волю.

Категория «общая воля», следовательно, может быть признана первоосновой права, его сущностью. Такой подход позволяет более точно связать право с приоритетами и ценностями человеческой личности, ее интересами и потребностями. Надо лишь уточнить, что общая воля не есть механическое сложение (сумма) индивидуальных волей, как это считал Руссо. Общая воля есть результат их (индивидуальных волей) согласования, сочетания, результат достигнутого общественного компромисса различных специфических интересов.

Итак, *сущность права* – это обусловленная материальными и социально-культурными условиями жизнедеятельности общества, характером классов, социальных групп населения, отдельных индивидов общая воля как результат согласования, сочетания частных или специфических интересов, выраженная в законе либо иным способом признаваемая государством и выступающая вследствие этого общим (общесоциальным) масштабом, мерой (регулятором) поведения и деятельности людей.

Признание общей воли сущностью права выделяет право среди иных нормативных регуляторов, придает ему качество общесоциаль-

ного регулятора, инструмента достижения общественного согласия и социального мира в обществе. Понимание воли в праве – в отстаиваемом подходе исключает сведение права к орудию насилия, средству подавления индивидуальной воли.

Воля, закрепляемая в праве, официально удостоверяется и обеспечивается государственной властью; отвечает требованиям нормативности; имеет специфические формы внешнего выражения (закон, судебный прецедент, нормативный договор, правовой обычай и т.д.); является результатом согласования интересов участников регулируемых отношений и в силу этого выступает именно общей волей, в той или иной мере приемлема для них; соответствует прогрессивным идеям права и др. Соответствие общей воли этим требованиям придает ей характер всеобщей, государственной воли, вследствие чего право приобретает качество реально действующего феномена, утверждается в качестве господствующей системы нормативного регулирования. Для понимания природы права принципиально важно иметь в виду следующее: право выступает 1) в форме идей, представлений; 2) юридических предписаний (велений или установлений), исходящих от государства, и 3) действий или отношений, в которых реализуются идеи, принципы и предписания права. В теоретической юриспруденции с давних пор ведутся споры о том, что следует признавать важнейшим элементом права – идеи, нормы или действия (отношения).

Итак, по своей сущности право выражает согласованную волю участников регулируемых отношений, приоритеты и ценности личности и вследствие этого выступает мерой свободы и ответственности индивидов и их коллективов, средством цивилизованного удовлетворения ими разнообразных интересов и потребностей. Соответствие права согласованным интересам или общей воле придает ему реальность, а в конечном счете социальный вес. И, напротив, если нормативные требования не выражают общей воли, то никакими механизмами, в том числе принудительной силой государства, нельзя обеспечить их полное исполнение. Выражение в праве согласованных интересов участников регулируемых отношений придает ему обязательность, всеобщность, утверждает в качестве господствующей системы нормативного регулирования.

*Нормативный характер права* заключается в том, что право как государственная воля общества проявляется вовне, выступает в реальной жизни не иначе как система официально признаваемых и действующих в данном государстве юридических норм. В специальной литературе эту систему норм принято называть правом в объективном смысле (объективным правом), имея в виду, что оно, будучи государственной волей общества, не зависит от воли отдельных индивидов и не приурочено к какому-либо определенному субъекту, в отличие от

права в субъективном смысле (субъективного права) как права (пра-  
вомочия) того или иного участника (субъекта) правоотношения либо  
совокупности таких прав (правомочий).

Нормативность права позволяет объяснить соотношение сущно-  
сти, содержания и формы права. Вопрос этот сложный, неоднозначно  
трактуемый различными учеными, в том числе и сторонниками нор-  
мативного понимания права. Одни авторы смешивают содержание  
права с его сущностью, другие – с его формой. Правильное решение  
данного вопроса можно найти на основе рассмотрения права под уг-  
лом зрения его государственно-волевого и нормативного признаков.  
Если сущность права в том, что оно, как отмечалось выше, выражает  
обусловленную всей реальной жизнью государственную волю обще-  
ства, то его содержание составляет нормативное выражение этой во-  
ли. Иначе как путем издания или санкционирования властью обще-  
обязательных норм не представляется возможным возвести волю об-  
щества в закон, выразить ее как государственную. Тем самым содер-  
жание права конкретизирует сущность права данного общества во  
всем многообразии составляющих его правовых норм.

*Признаки права* – это совокупность основных черт права, при-  
дающих ему характер специфической системы нормативного регули-  
рования. Праву присущи такие признаки, как:

1) *системность*, означающая, что право есть упорядоченная,  
внутренне согласованная система норм. Вследствие присущей праву  
системности оно представляет целостные образования, дифференци-  
рованные на специфические группы норм. Таким образом обеспечи-  
вается закрепление и охрана регулируемых отношений;

2) *право есть мера, масштаб свободы и поведения человека*.  
В указанном аспекте право отражает: а) меру полноты (объема), доступ-  
ности, реальности прав, свобод личности, возможностей для ее инициа-  
тивного поведения; б) меру допустимых ограничений свобод человека.  
Заметим, что уже в Декларации прав человека и гражданина 1789 г.  
(ст. 4) было зафиксировано: свобода состоит в возможности делать все,  
что не вредит другому: таким образом, осуществление естественных  
прав каждого человека ограничено лишь теми границами, которые обес-  
печивают другим членам общества пользование этими же правами;

3) *нормативность* права, означающая, что правовому регулиро-  
ванию подлежат те отношения и действия людей, которые в данных ус-  
ловиях типичны, наиболее устойчивы, характеризуются повторяемостью  
и всеобщностью. Нормативность означает, что право представлено нор-  
мами – правилами поведения, определяющими права и обязанности уча-  
стников регулируемых отношений, их ответственность;

4) *общеобязательность* (государственная обеспеченность), оз-  
начающая, что создание, реализация, охрана права неразрывно связа-

на с государственной деятельностью. Государство есть та социальная сила, без которой действие права оказалось бы невозможным; общеобязательность права, означающая, что правовые установления обязательны для всех, кому они адресованы, действуют, не ограничиваясь кругом лиц, во времени и в пространстве;

5) *формальная определенность* означает, что принципы и предписания права характеризуются определенностью, т.е. всегда содержат определенное указание относительно границ правомерности поведения их адресатов и находят закрепление в том или ином источнике права (законе, договоре нормативного содержания и т.д.);

6) право есть реально действующая система нормативной регуляции. Право существует, напоминает о себе постольку, поскольку оно действует, т.е. отображается в сознании, психике людей, осуществляется в их практических действиях;

7) *Неперсонифицированность*, когда содержание правовых норм обращено к широкому кругу лиц, подпадающих под действие правовой нормы;

8) право не тождественно закону. Законодательство выступает одной из форм выражения права. Закон (иной нормативный акт государства), не отвечающий идеям права, его природе, ценностям и приоритетам личности, может в установленном порядке признаваться недействительным и, следовательно, в этом случае правом не является.

*Принципы права* – это общеобязательные исходные нормативно-юридические положения, отличающиеся универсальностью, общей значимостью, высшей императивностью, определяющие содержание правового регулирования и выступающие критерием правомерности поведения и деятельности участников регулируемых правом отношений. Принципы права по своей сущности являются обобщенным отображением объективных закономерностей развития общества. Присущие принципам права свойства универсального и абстрактного освоения социальной действительности обуславливают их особенность в структуре правовой системы, механизме правового регулирования, правосознании и т.д. Принципы права являются синтезирующими положениями, объединяющими связями, идеологической основой происхождения, образования, становления и функционирования правовых явлений. Они определяют нормотворческую и правоприменительную деятельность, координируют функционирование механизма правового регулирования, являются критериями оценки правомерности (правовой природы) решений органов государства и действий граждан, формируют правовое мышление и правовую культуру, цементируют систему права. Принципы права возникают при наличии соответствующих объективных условий, имеют исторический харак-

тер или отображают результаты рационального, научного осмысления закономерностей развития объективной действительности.

Формы существования принципов права разнообразны: в виде исходных положений правовых теорий и концепций, как правовые ориентиры субъектов права, содержания правовых норм или их групп, требований правового регулирования, правовых ценностей и т.д. Принципы права в формально-юридическом аспекте находят отражение в нормах права, благодаря их формулированию в статьях нормативно-правовых актов или детализации в группе норм права и отображения в соответствующих статьях нормативно-правовых актов.

Назначение принципов права заключается в том, что они обеспечивают единообразное формулирование норм права, а также их влияние на общественные отношения в форме правового регулирования и иных форм правового воздействия (информационного, ценностно-ориентационного, психологического, системообразующего и т.д.). Действие принципов права не ограничивается только через правовую систему или механизм правового регулирования, они, кроме того, непосредственно воздействуют на возникновение и стабильное существование конкретных правоотношений, естественных прав человека. В развитых правовых системах принципы права чаще всего выполняют роль переходного звена от общественных отношений к системе права и правового регулирования.

В зависимости от функционального назначения и объекта отображения принципы права подразделяются на *социально-правовые* и *специально-правовые*. Социально-правовые принципы отображают систему ценностей, свойственных обществу, и имеют или должны иметь форму выражения и обеспечения (доминирование общечеловеческих ценностей по отношению к интересам классов, наций, признание личности, ее прав и свобод высшей ценностью общества, единство общих и специфических интересов и др.). Специально-правовые принципы отражают начала формирования и существования собственно права как специфического социального феномена и в зависимости от сферы действия подразделяются на общеправовые, межотраслевые, отраслевые принципы, внутриотраслевые, или принципы институтов права.

*Общеправовые (общие или основные) принципы* присущи всем отраслям права, отображают природу, качественное своеобразие права в целом. К ним относят: принцип гуманизма – доминирование в формулировании и функционировании правовой системы неотъемлемых естественных прав и свобод человека; принцип равенства граждан перед законом, согласно которому все граждане независимо от национальности, пола, расы, религиозной и иной принадлежности, должностного положения имеют равные общегражданские права и обязанно-



сти, несут равную ответственность перед законом; принцип демократизма, означающий, что право, законодательство адекватно отображает волю народа (общую волю), формируется через демократические институты народовластия; принцип законности (правозаконности) – осуществление всех форм государственной деятельности, функционирование гражданского общества на основе и в соответствии с требованиями права, естественными правами и обязанностями человека; принцип справедливости, конкретизирующий требования справедливости применительно к правовым формам деятельности государства, его органов и должностных лиц, правовой деятельности участников, регулируемых правом отношений и выраженный в равном юридическом масштабе поведения, и в строгой соразмерности юридической ответственности допущенному правонарушению. Общеправовые, или общие, принципы права являются разновидностью источников права. В качестве источников права общие принципы применяются практически во всех правовых системах, хотя и далеко не в одинаковой мере. Законодательство, сформировавшаяся практика (правовые традиции) стран как общего, так и континентального права допускают в процессе правоприменительной деятельности при отсутствии в законе конкретного юридического предписания, а также правового обычая или прецедента ссылаться на общеправовые принципы: справедливости, доброй совести, общих начал права и т.п. Для мусульманских правовых систем характерно разрешение судами дел при наличии пробела в законодательстве в соответствии с принципами шариата (они-то как раз и признаются основными источниками права). В законодательстве ряда стран (к примеру, в Гражданском кодексе Испании) содержится прямое указание об отнесении общих принципов к источникам права. В качестве универсального источника общие принципы права применяются в международном праве. Статья 38 – Статута Международного Суда – гласит, что к числу применяемых судом источников относятся: «общие принципы права, признанные цивилизованными нациями». Основные (общие) принципы международного права сформулированы в Уставе ООН и более пространно – в Декларации о принципах международного права 1970 г. К их числу отнесены следующие принципы: неприменение силы или угрозы силой; мирного разрешения международных споров; невмешательства в дела, входящие во внутреннюю компетенцию государств; обязанность государств сотрудничать друг с другом; равноправия и самоопределения народов; суверенного равенства государств; добросовестного выполнения сторонами международных правоотношений взятых на себя обязательств.

*Межотраслевые принципы*, принципы, характерные для нескольких отраслей права: осуществление правосудия только судом,

гласность судебного разбирательства, национальный язык судопроизводства, независимость судей и подчинение их только закону и др.

*Отраслевые принципы*, принципы, определяющие специфику конкретной отрасли права (обеспечение свободы труда и занятости – в трудовом праве; принцип устойчивости права на землю – в земельном праве и др.).

*Внутриотраслевые принципы*, или принципы институтов права, действие которых ограничено предметом регулирования.

Принципы права могут быть: а) легализованы, т.е. закреплены в законе; б) выведены из содержания и смысла законодательства; в) сформулированы юридической практикой, например: «выслушаем и другую сторону», «res judicata» (решенный окончательно судом вопрос не подлежит рассмотрению вновь тем же судом или судом параллельной юрисдикции), «никто не может передать другому больше прав, чем он сам имеет», «бремя доказательства возлагается на сторону, предъявившую иск»; принципы незлоупотребления правом и др. Все принципы права независимо от объема их нормативности оказывают специально-юридическое, т.е. регулятивное воздействие на поведение людей. Однако в отличие от конкретных предписаний они действуют двояко – опосредованно (через конкретные предписания, присутствуя в них, так сказать, «незримо») и непосредственно, т.е. выступают ориентирами поведения конкретных участников правоотношений. Тем самым как уникальные средства организации правовой жизни общества принципы права распространяют свое влияние на все области правового, охватывают своим содержанием как акты саморегуляции, так и те действия, которые непосредственно регламентированы юридическими предписаниями. Наложение правовых принципов на практические действия позволяет при отсутствии конкретных предписаний закона, норм обычного или прецедентного права определять их соотносимость с природой права.

*Функции права*. В функциях права раскрывается общечеловеческая и классовая природа права и его социальное назначение: историческая цель и служебная роль в жизни общества. Будучи продуктом общественного развития, право как государственная воля общества оказывает на него активное обратное воздействие, которое осуществляется посредством выполнения им своих функций. Однако функции права и воздействие права хотя и тесно соотносимые, но не тождественные понятия.

*Функции права* есть наиболее существенные направления и стороны его воздействия на общественные отношения, в которых раскрывается общечеловеческая и классовая природа и социальное назначение права. Многообразие путей влияния права на различные отношения между людьми обуславливает наличие у него множества

функций, вследствие чего важное научно-практическое значение приобретает вопрос об их классификации. Необходимо выделить основные и иные общие функции права; производные от основных общие и частные, а также функции отраслей, правовых институтов и отдельных норм.

В качестве основания для выделения указанных функций права может служить двуединый критерий, предполагающий оценку воздействия права на общественные отношения – его характер и цель.

В науке различаются органически взаимосвязанные, но не полностью совпадающие понятия «воздействие права» и «правовое регулирование». Первое из названных понятий шире по объему, оно включает в себя: во-первых, правовое регулирование как воздействие права на отношения между людьми специальными юридическими средствами (нормы права, права и обязанности сторон, правоспособность, дееспособность, правосубъектность, юридическая ответственность, юридические факты, правоотношения и т.п.); во-вторых, обще-социальное, культурное, воспитательное воздействие, свойственное морали, науке, искусству и иному надстроечному явлению, в том числе и праву. Правовое регулирование, следовательно, представляет собой основную, важнейшую часть правового воздействия на общественные отношения.

Сообразно этому по характеру воздействия на общественные отношения у права выступает на первый план главная и определяющая функция – регулятивная. Данная функция на основании сочетания характера воздействия права со второй стороной двуединого критерия рассматриваемой классификации – целью этого воздействия (статической, динамической, охранительной) получает практическое воплощение в трех общих основных, собственно юридических функциях права, распространяемых на действующую систему права в целом, – в регулятивно-статической, регулятивно-динамической и охранительной.

*Регулятивно-статическая функция* направлена на закрепление в соответствующих нормах и правовых институтах того, что реально достигнуто и составляет экономический, политический, социально-культурный фундамент общества и государства, их последующего развития. Содержанием этой функции охватывается, в частности, закрепление основ конституционного строя, народовластия, форм собственности и их защиты, правового статуса граждан, форм правления и государственного устройства, политического режима, разделения власти, порядка формирования и полномочий органов государственной власти и местного самоуправления, основ различных отраслей права.

*Регулятивно-динамическая функция* направлена на обеспечение процесса достижения намеченных задач, определенного запрограммированного результата здесь правовое воздействие оказывает влияние

на отношения между людьми, находящиеся в движении, динамике. Оно нацелено на изменение и совершенствование существующих, а также возникновение новых общественных отношений. Особенно наглядно данная функция получает выражение в нормах и институтах административного, финансового, гражданского, трудового, экологического и других отраслей права.

Наряду с двумя рассмотренными основными функциями права, осуществляющими позитивное регулирование, существует еще и третья основная функция права – регулятивно-охранительная, которая отличается от первых двух тем, что является функцией негативного регулирования.

*Регулятивно-охранительная функция* направлена на обеспечение нормального осуществления регулятивно-статической и регулятивно-динамической функций права, на охрану от нарушений права в целом. Соответственно ее содержанием охватывается предупреждение и пресечение преступлений и всех иных правонарушений, защита и восстановление нарушенного права.

Тем самым данная функция нацелена также на вытеснение и ликвидацию отживших, не соответствующих новым условиям, вступающих в противоречие с законом отношений.

Регулятивно-охранительная функция вместе с регулятивно-статической и регулятивно-динамической входит в число общих основных функций права, каждая из которых имеет относительно самостоятельное значение в механизме действия права и является необходимым условием и средством правового регулирования.

Вместе с тем разграничение перечисленных основных функций права не следует абсолютизировать. Все они в реальной жизни в процессе правового регулирования органически взаимосвязаны. При этом регулятивно-охранительная функция, даже если она при регулировании тех или иных отношений не проявляет себя наглядно, все равно оказывает на них превентивное воздействие, как бы незримо «присутствует» при осуществлении практически любой, как статической, так и динамической, функции.

Таким образом, с осуществлением рассмотренных выше основных функций непосредственно связана необходимость в самом праве как особом социальном явлении.

На основе упомянутого выше критерия классификации функций права – сочетания характера и цели воздействия, помимо трех общих основных функций права, логично вычленить еще одну общую, четвертую функцию права – воспитательную. Эта функция – не основная, не собственно юридическая. Действуя в неразрывной связи с моралью и другими формами общественного сознания, она выражает общесо-

циальную, так называемую идеологическую часть воздействия права на поведение людей.

Воспитательная функция охватывает своим содержанием ту часть воздействия права, которая осуществляется не специально юридическими, а общесоциальными, присущими всем надстроечным элементам приемами и средствами (правовое воспитание, правосознание, правовая культура, общие нравственные принципы права, не получившие еще закрепления в нормах позитивного права, профилактика правонарушений и т.д.).

Вместе с тем воспитательная функция – одна из общих функций права, относящаяся к праву как надстроечному явлению в целом, постоянно соприкасающаяся с разными направлениями и сторонами его действия. Конкретное содержание рассматриваемой функции составляет именно правовое воспитание, которое складывается под непосредственным влиянием специфики права, в органической связи с содержанием его основных регулятивных функций. Соответственно эта функция обращена на формирование правосознания и правовой культуры граждан, воспитание их в духе уважения к труду, закону, нетерпимости к правонарушениям.

Тем самым воспитательная функция активно способствует повышению авторитета права и закона, обеспечению незыблемости прав и свобод граждан, преодолению противоречий и сближению права и морали, укреплению законности и правопорядка, формированию правового государства. Поэтому, хотя воспитательная функция не является основной функцией права, ей принадлежит существенная, важная роль в системе функций права, в общем механизме правового воздействия.

*Ценность права.* В общесоциологическом смысле понятие социальной ценности характеризует те явления объективной действительности, которые способны удовлетворять определенные потребности социального субъекта, необходимые, полезные для его существования и развития. Понятие ценности права, следовательно, призвано раскрыть его положительную роль для общества, отдельной личности. Отсюда *ценность права* – это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом.

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 упорядочения и порядка в общественные отношения,

делает их цивилизованными. Государственно организованное общество не может без права наладить производство материальных благ, организовать их более или менее справедливое распределение. Право закрепляет и развивает те формы собственности, которые имманентно присущи природе данного строя. Оно выступает мощным средством государственного управления.

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. Высшая общественная ценность права заключается в том, что оно оказывает воздействие на поведение и деятельность людей посредством согласования их специфических интересов. Право не нивелирует частный интерес, не подавляет его, но соотносит его с общим интересом. Ценность права будет тем выше, чем полнее оно будет отображать своим содержанием эти специфические или частные интересы.

3. Ценность права определяется и тем, что оно является выразителем и определителем (масштабом) свободы личности в обществе. При этом ценность права состоит в том, что оно не обозначает свободу вообще, а определяет границы, меру этой свободы. Верно замечено, что право наиболее полно проявляет себя как олицетворение и носитель социальной свободы, социальной активности, единых с социальной ответственностью, и вместе с тем такого порядка в общественных отношениях, который направлен на исключение из жизни людей произвола, своеволия, бесконтрольности отдельных индивидов и групп.

Право и свобода неотделимы друг от друга. Справедливо поэтому утверждение о том, что право по своей сущности и, следовательно, по своему понятию – это исторически определенная и объективно обусловленная форма свободы в реальных отношениях, мера этой свободы – форма бытия свободы, формальная свобода.

4. Ценность права состоит также в его способности быть выразителем идеи справедливости. Право выступает критерием правильного (справедливого) распределения материальных благ, оно утверждает равенство всех граждан перед законом независимо от их происхождения, материального положения, социального статуса и проч. Значимость права для утверждения справедливости столь очевидна, что это дало основание для вывода о том, что право есть нормативно закрепленная и реализованная справедливость. Попутно заметим, что справедливость в представлениях людей всегда увязывалась с правом. Общеизвестно, что в переводе с латинского право (*jus*) и справедливость (*justitia*) близки по значению. Глубинная связь права и справед-

ливости обусловлена правовой природой последней. Право по своему назначению противостоит несправедливости, оно защищает согласованный интерес и тем самым утверждает справедливое решение. Утверждая идеи свободы и справедливости, право приобретает глубокий личностный смысл, становится действительной ценностью для отдельного человека и человеческого общества в целом. Ценность права, таким образом, заключается в том, что оно пронизано гуманными началами. Протагорова формула «человек есть мера всех вещей...» является максимой в праве. Гуманистический характер права проявляется не только в том, что оно открывает личности доступ к благам, но также и в том, что оно выступает действенным средством ее социальной защищенности. В нынешних условиях именно от права многие слои населения ждут надежных гарантий от непродуманных экономических реформ, волюнтаристских решений.

5. Ценность права заключается и в том, что оно выступает мощным фактором прогресса, источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития. Его роль особенно возрастает в условиях крушения тоталитарных режимов, утверждения новых рыночных механизмов. Право в таких ситуациях играет заметную роль в создании качественно новой сферы, в которой только и способны утвердиться новые формы общения и деятельности.

6. Несомненно, что в нынешних условиях право приобретает поистине планетарное значение. Правовые подходы являются основой и единственно возможным цивилизованным средством решения проблем международного и межнационального характера. Обладая качествами общесоциального регулятора, право является эффективным инструментом достижения социального мира и согласия, снятия напряженности в обществе.

### **Словарь основных понятий**

*Сущность права* – это главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает ее истинную природу и назначение в обществе.

*Признаки права* – это совокупность основных черт права, придающих ему характер специфической системы нормативного регулирования.

*Системность* – означает, что право есть упорядоченная, внутренне согласованная система норм.

*Нормативность права* – означает, что правовому регулированию подлежат те отношения и действия людей, которые в данных условиях типичны, наиболее устойчивы, характеризуются повторяемо-

стью и всеобщностью. Нормативность означает, что право представлено нормами – правилами поведения, определяющими права и обязанности участников регулируемых отношений, их ответственность;

*Общеобязательность* (государственная обеспеченность) – означает, что создание, реализация, охрана права неразрывно связана с государственной деятельностью.

*Формальная определенность* – означает, что принципы и предписания права характеризуются определенностью, т.е. всегда содержат определенное указание относительно границ правомерности поведения их адресатов и находят закрепление в том или ином источнике права (законе, договоре нормативного содержания и т.д.);

*Неперсонифицированность* – содержание правовых норм обращено к широкому кругу лиц, подпадающих под действие правовой нормы;

*Принципы права* – это общеобязательные исходные нормативно-юридические положения, отличающиеся универсальностью, общей значимостью, высшей императивностью, определяющие содержание правового регулирования и выступающие критерием правомерности поведения и деятельности участников регулируемых правом отношений.

*Функции права* есть наиболее существенные направления и стороны его воздействия на общественные отношения, в которых раскрывается общечеловеческая и классовая природа и социальное назначение права.

*Регулятивно-статическая функция* направлена на закрепление в соответствующих нормах и правовых институтах того, что реально достигнуто и составляет экономический, политический, социально-культурный фундамент общества и государства, их последующего развития.

*Регулятивно-динамическая функция* направлена на обеспечение процесса достижения намеченных задач, определенного запрограммированного результата.

*Регулятивно-охранительная функция* направлена на обеспечение нормального осуществления регулятивно-статической и регулятивно-динамической функций права, на охрану от нарушений права в целом.

*Ценность права* – это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом.



## Т Е М А 5. ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К ОПРЕДЕЛЕНИЮ ПОНЯТИЯ «ПРАВО»

### ПЛАН

1. *Этимология понятия права.*
2. *Нравственная (естественно-правовая) концепция права.*
3. *Нормативистская и социологическая теория права.*
4. *Поиски нового правопонимания.*

Право – одно из самых загадочных и таинственных явлений в жизни общества. Выступая «на службе» у государства, оно в то же время призвано связывать его своими правовыми законами. Сложность феномена – в его многогранности, динамизме, тесной связи с развитием общества, стремительным изменением характеристик, с различными подходами авторов, исходя из их интереса, культуры, идеологии, морали, правопонимания.

По мнению И. Канта, вопрос «Что такое право?»: может так же смутить правоведа, как пресловутый вопрос «Что есть истина?», обращенный к учителям логики. Существуют десятки и сотни определений права. Как писал И. Кант, юристы все еще ищут определение права. По мнению Н.Н. Алексеева, юристы никогда не найдут определение права, как естествоиспытатели не ответят на вопрос «Что такое природа вообще?».

Проблема имеет большое значение в теоретическом, методологическом, мировоззренческом и инструментальном плане. Степень ее разработанности показывает состояние нашей правовой действительности. На основе определенного правопонимания, законодатель формулирует правовую норму, а судья, чиновник претворяет ее в жизнь. Это «ключ», «глаза», с помощью которых юрист видит правовую действительность. В методологическом плане – это «основной вопрос» правоведения, от решения которого зависит не только реализация права, но и пути построения правового государства. По мнению В.С. Нерсисянца, понятие права – это сжатая юриспруденция, юриспруденция – развернутое определение права.

Право соединяет в себе должное и сущее, правовой идеал, идею права и ее эмпирическое выражение.

Представляется, что в условиях идеологического, духовного кризиса именно религия и право могут стать стержнеобразующими, цементирующими основами нашего общества, призванными сыграть роль стабилизатора и регулятора поведения.

Серьезной проблемой по-прежнему остается отрыв закона от потребностей общественной практики, интересов народа. Не случайно

многие представители русской дореволюционной интеллигенции ставили право ниже таких духовных ценностей, как нравственное совершенство, научная истина, религиозная святость. Как писал Б.А. Кистяковский: «Русская интеллигенция состоит из людей, которые ни индивидуально, ни социально не дисциплинированы. И это находится в связи с тем, что русская интеллигенция никогда не уважала право, никогда не видела в нем ценности; из всех культурных ценностей право находилось у нее в наибольшем загоне». Отождествление права исключительно с государственным приказом являлось моральным основанием его игнорирования, что дало повод А.И. Герцену произнести сакраментальную фразу о том, что всякий русский, какого бы он звания не был, обходит или нарушает закон всюду, где это можно сделать безнаказанно и также поступает правительство. К.И. Леонтьев утверждал, что русский скорее может быть святым, чем честным. Отсюда трактовка права как минимума, нижнего уровня нравственности у Л.Н. Толстого, Вл.С. Соловьева. По словам Вл. Соловьева, задача права не в том, чтобы лежащий во зле мир превратить в царство Божие, а в том, чтобы он до времени не превратился в ад. Негативное отношение к праву высказывали анархисты, проблему отмирания права рассматривал марксизм. У А. Шопенгауэра – право – это часть нравственности.

Следует иметь в виду, что несмотря на обилие точек зрения, проблема определения права так и не получила окончательного разрешения. Особенно неясным остается вопрос о будущем права, перспективах и тенденциях его развития.

В истории правовой мысли понятие права проходит долгий путь от идеала, эталона справедливости, правды через огосударствление, санкционирование норм, до этикотизации, эстетизации его принципов, понимания его как «математики» свободы, меры гуманизма, справедливости и равенства, равной правоспособности по отношению к неравным людям. В Древней Индии, Китае, Египте видели в праве волю богов. В Древней Греции источником права вместе с божественной волей называли разум человека. Аристотель рассматривал право как критерий справедливости.

Римский юрист Яволен подчеркивал сложность темы: «Всякое определение опасно, ибо мало случаев, когда оно не может быть опрокинуто». Римский юрист Павел говорил: «Слово «право» употребляется в нескольких смыслах: во-первых, «право» означает то, что всегда является справедливым и добрым, – каково естественное право». В другом смысле, «право» – это то, что полезно всем или многим в каком-либо государстве – каково гражданское право». Ульпиан полагал, что слово «право» идет от правды, справедливости, добра и равенства. «Жить честно, не чинить вреда другому, каждому предоставлять то, что ему принадлежит» (Ульпиан).

Средневековые мыслители (А. Августин, Ф. Аквинский) развили божественную сущность права. Вечный Закон, как всеобщая основа права, установлен Богом.

Новое время – это «всплеск» естественно-правовых концепций.

Огромный вклад в изучение сущности права внес Г. Гегель. В «Философии права» он изучал идеальное, духовное начало, лежащее в основе права. Право у Гегеля – это, прежде всего, свобода, ограниченная законом. Он тесно связывает право и нравственность.

Большое внимание изучению права уделял марксизм. В марксистском праве – подчеркнут его классово-волевой характер, социально-экономическая обусловленность.

Сейчас идет поиск нового правопонимания, наполнения права гуманистическим содержанием.

Именно в праве общеобязательные правила поведения приобретают государственно-властный, волевой характер, проявляющийся из всех социальных норм в наиболее концентрированном, формализованном виде, выступая в качестве главной, социально дисциплинирующей нормативной системы на массовом уровне. Причем ее содержание зависит напрямую от уровня демократии, парламентаризма, политической и правовой активности граждан, состояния правовой культуры. «Пока нет развитого гражданского общества, нет и развитой концепции права», – считает О.Э. Лейст.

Классическое определение права мы находим у древнеримских юристов. По мнению Ульпиана, Цельса, Павла, этимология слова «право» идет от правды, правосудия, справедливости, добра, равенства, дозволенного поведения. Корень «прав» содержится в словах «правда», «правый», «правильный», «справедливый». По-латыни – *jus* – право, права, привилегия, власть, суд; *juro* – клясться, присягать; *justa* – справедливо, законно; *justiae* (f) – справедливость, правосудие; *justa* – должное, принадлежащее по праву; *justus* – справедливый, честный, законный, правильный, настоящий. По-английски – *right* – право, справедливость, правильность, справедливое требование; *human rights* – права человека, *rights* – истинное положение вещей, порядок; *to be right* – быть правым. По-немецки – *das Recht* – юридическое правило и право данного лица (право на труд, образование), правильный, справедливый. По-польски – *Prawo* – совокупность правил, правовых норм, регулирующих отношения между людьми данного общества..., а также полномочие, права, принадлежащие физическому или юридическому лицу, справедливое притязание, привилегия. По-болгарски, сербскохорватски – право – юриспруденция, возможность, основание, причина. По-нидерландски – *recht* – это и правовые правила, нормы установленные властями, в которых указывается, что можно и нельзя делать, вынесение судебного решения, законное или нравственное

правомочие, то, о чем договорено и применение предписаний закона. По-датски – ret – это право, суд, правосудие; по-шведски – ratt – суд, закон.

Понятие «право» используется как:

- совокупность формально определенных, установленных или санкционированных государством общеобязательных правил поведения, норм, наряду с политическими, моральными, религиозными и т.д.;
- совокупность объективных, реально существующих нормативных правовых актов, законных и подзаконных (объективное право);
- мера возможного поведения субъектов, индивидуализация объективного права (субъективное право);
- система государственно-правовых институтов и учреждений, осуществляющая властные функции (суд, прокуратура, милиция, исполнительно-трудовые учреждения и т.д.);
- основание, мера притязания, причина поступать определенным образом (право отца, матери, моральное право и т.д.);
- мера свободы, справедливости, равенства, гуманизма, компромисса интересов.

В основе нравственной концепции права лежат духовные, нравственные факторы.

В нее входят естественно-правовая, психологическая, историческая, теологическая школы. Истоки естественно-правовой школы мы находим в Древней Греции, давшей миру философию права, и Древнем Риме, создавшем разработанную систему частного права. Право рассматривалось, как нечто естественное – традиционный (догосударственный) порядок жизни. Это важнейший признак западной правовой культуры, где естественные права лежат в основе концепции правового государства. Источник его – божественный разум, законы природы, природа самого человека. Идея идет от Аристотеля, Цицерона, Ф. Аквинского...

Бурное развитие теория получила в Новое время. Это право на жизнь, свободу, равенство, неприкосновенность, определение своей судьбы, частную собственность и другие неотъемлемые права человека. Под флагом этой доктрины совершались буржуазные революции. В ней отмечалось, что законы являются несправедливыми, если они не соответствуют таким нравственным ценностям, как справедливость, свобода, равенство.

*Положительные моменты теории:*

- идея естественных, неотчуждаемых прав человека;
- критика позитивного права с точки зрения естественного;
- признание приоритета естественного права над государственным (позитивным);

- отличие права и закона (неправового закона).

*Отрицательные стороны:*

- неконкретность понятий справедливости, свободы, добра, достойного уровня жизни у разных классов, слоев в разные эпохи;
- этот идеал, фантазию, трудно, формализовать в нормах позитивного права.

По мнению Г. Кельзона, одного из творцов нормативистской теории, естественное право – это словесная фикция, а неотчуждаемые права – химера воображения и «чепуха на ходулях».

Современное понимание естественного права включает в перечень естественных прав человека не только права, отражающие его личную свободу, независимость от государственной власти, но и социально-экономические права, политические свободы. Современная естественно-правовая концепция смыкается с теориями социального государства и плюралистической демократии. Само естественное право больше не рассматривается как совокупность незыблемых идей, претендующих на вечную справедливость. Появилась теория «естественного права с изменяющимся содержанием», где особое место занимают нравственные и другие ценности конкретного общества. Данный подход стал именоваться «возрожденным естественным правом» и «нравственной школой права».

Как считают сторонники нормативистской концепции права, право – это совокупность норм, выраженных в законах и других нормативных правовых актах, созданных государством. Данная теория возникает как результат критики естественно-правовых учений, оторванных, по их мнению, от жизни. Нормативистская теория выразила надежды «среднего класса» на стабильность, устойчивый правопорядок. Корнями она уходит в философию позитивизма О. Конта, Г. Спенсера, Дж.С. Милля, которые, пытаясь создать позитивную (положительную) философию, изгоняли из нее идейную, содержательную сторону. Идеологами нормативизма были И. Бентам, Д. Остин, Г. Кельзон. Основная идея – освободить право от морали, религии, психологии, политики, духовной основы и «очистить» его. Г. Кельзон пишет на этот счет книгу с символическим названием: «Чистая теория права». Право – это принудительные нормы, созданные государством, логически непротиворечивая и беспробельная система. Юрист-практик руководствуется исключительно «буквой» закона, исходя из юридических фактов и норм, где на один вопрос уже логически заложен только один юридически верный ответ. Здесь действует юридически бездушная, неподкупная и беспощадная «машина», суровый, но справедливый закон.

В основе теории лежит принцип: «Пусть правят законы, а не люди». Норма – священна, она основа всего. На вершине пирамиды

находится основная норма, – непосредственно связанная с конституцией. Далее следуют «общие нормы», установленные в законодательном порядке, затем нормы подзаконных актов, а нижнюю ступень составляют так называемые индивидуальные нормы, создаваемые судебными и административными органами при решении конкретных юридических дел.

Теория имеет свои сильные и слабые стороны.

*Сильные:*

- выделено определяющее свойство права – его нормативность;
- четкая фиксация основных признаков нормы, прав и обязанностей;
- конкретность и понятность для индивида;
- возможность для практического применения.

*Слабые:*

- абсолютизация решающей роли государства в правотворчестве;
- отказ от духовной наполненности права;
- не учитывается ее реализация.

Особое место занимает социологическая теория. Она зародилась в середине XIX в. Ее родоначальниками были Р. Иеринг, Е. Эрлих, Р. Паунд, Л. Дюги, Г. Канторович, С.А. Муромцев. Странники данного направления предприняли попытку понять социальную природу права, выявить влияние социальных факторов на нормативную систему, изучить право в реальной жизни.

Право – это правоотношения, динамичный правопорядок, реальная правовая действительность. Нормы закона, правосознание не отрицаются, но и не признаются правом. Это признаки права. А само право – это порядок в общественных отношениях, в действиях людей. Выявить суть такого порядка, разрешить спор в конкретной ситуации призваны судебные и административные органы. Социологическая теория основывается на эмпирических исследованиях. «Право следует искать не в норме или психике, а в реальной жизни». Это «живое право».

Источник права – реальная жизнь. Поэтому нужно изучать правоохранительную практику, обычаи, правопонимание судей. Настоящее право выступает отражением сложившегося социального порядка в обществе, оно содержится в практической жизни. Право в действительности – это не столько система официальных норм, сколько фактический уклад жизни общества. Если официальные законы расходятся с жизнью, то действовать нужно по свободному усмотрению. Большое значение придается интуиции, чувствам, предположениям, обосновывается свобода судейского усмотрения при вынесении решений. «Живое» право формулируют, прежде всего, судьи и государственные чиновники, вынося определенные решения и «наполняя» законы правом. Однако способы разрешения дел всегда различны, особенно в условиях состязательного процесса.

*«Плюсы» теории:*

- общество и право рассматриваются как целостные, взаимосвязанные явления;
- ориентирует на реализацию права, возвышает роль судебной и административной систем;
- изучает не только нормы права, установленные государством, но и всю совокупность сложившихся в обществе правовых отношений.

*«Минусы»:*

- отрицает нормативность и нравственно-гуманистические начала в праве;
- может привести к произволу и субъективизму;
- отрицает нормативную юридическую основу принимаемых решений;
- переносит центр тяжести правотворчества на судебные и административные органы.

Кризис законности, правовой нигилизм, рассогласование права с жизнью ведут к поиску оптимального права. Они должны включать в себя:

- самостоятельную ценность права;
- верховенство закона для всех лиц и государства в том числе, недопустимость его нарушения, чем бы оно ни мотивировалось;
- реализацию на практике прав и свобод человека и гражданина;
- наполнение права духовным содержанием.

Нормативизм сегодня на практике – это ведущее учение в большинстве стран мира, претендующее на объективность и справедливость. Однако, данное учение не спасло право от произвола и субъективизма, от «телефонного права», «блата», коррупции, необъективности.

Важной проблемой является проблема соотношения права и закона. Юснатурализм<sup>1</sup> разводит эти два понятия, легизм<sup>2</sup> – отождествляет их. Право и закон диалектически взаимосвязаны:

- 1) право составляет «фундамент», содержание, а закон, его форму, концентрированное выражение;
- 2) право более широкое понятие, включает не только законы, но и кодексы, декреты, постановления, решения и т.д., а также правовые идеи, принципы, отношения, правовое сознание и т.д.;
- 3) право – объективно, т.к. формируется в недрах общества, обеспечивая интересы и потребности людей в регулировании и охране, закон – субъективен, как результат правотворчества парламента или народа на референдуме. Государство – творец, источник законов, но не права;

<sup>1</sup> Направление политико-правовой мысли, исходящее из приоритета естественных прав человека перед государством.

<sup>2</sup> Теория и практика решающей роли государства в создании и реализации закона.

- 4) право – первично, закон – вторичен, но они обладают и относительной самостоятельностью;
- 5) право – это совокупность государственных норм, закон – нормативный правовой акт.

Серьезной проблемой является проблема правового закона. Правовой закон – это закон в концентрированном виде, выражающий регулятивную и охранительную сущность права, отвечающий обществу прогрессу и интересам большинства населения.

«Закон есть выражение не общей воли, которой не существует, не воли государства, которой также нет, а воли нескольких голосующих человек. Во Франции закон и есть воля 350 депутатов и 200 сенаторов, образующих обычное большинство в палате депутатов и в сенате. Вот факт. Вне этого имеются лишь фикции и пустые формулы. Мы не желаем их», – писал в начале XX в. Л. Дюги<sup>1</sup>.

Попытки претворения в жизнь цивилитарной концепции права в России через «чубайсовскую приватизацию» лишь завершили «великую криминальную революцию» и эпоху «первоначального» накопления капитала. В цивилитарной концепции права В.С. Нерсисянц попытался соединить принцип формального равенства с обладанием одинаковым для всех минимумом государственной собственности путем ее десоциализации. Однако на практике это не привело к желаемому результату.

Право должно быть воплощением разума, добра, интересов, свободы, равенства, нормативности, формально определенной точности в отношении прав и обязанностей. Это невозможно без интегрирования в праве всего ценного, присущего нравственности, религии, обычаям, традициям и всего лучшего, накопленного предыдущей историей права.

Главным является сейчас вопрос практического, содержательного наполнения права. «Буква» закона имеет «душу». Этой «душой» является его социальность, гуманистическая направленность, справедливость, свобода, естественные права человека. Этими наполнителями могут быть христианские ценности, философия гуманизма, ненасилия, антропокосмизм, учение о ноосфере. Вся проблема заключается в том, как вдохнуть их в право, перевести из сферы теории в сферу практики. Здесь необходима прочная материальная, социальная, политическая и духовная база, сформированная на основе рыночной экономики, гражданского общества, правового государства, возрожденных национальных ценностей. Философии права тут принадлежит важная роль.

---

<sup>1</sup> Дюги, Л. Общество, личность и государство. – СПб., 1901. – С. 22.



Согласно интегративной концепции, право – это система государственно-определенных правил поведения, выражающих волю политических сил (или народа), стоящих у власти и выступающая нормативным оформлением существующих в обществе меры свободы, гуманизма и справедливости.

Согласно закону Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» (от 10.01.2000 г., с изменениями и дополнениями от 02.07.2009 г.) право – это система общеобязательных правил поведения, устанавливаемых (санкционируемых) и обеспечиваемых государством в целях регулирования общественных отношений.

### **Словарь основных понятий**

Этимология слова «право» идет от правды, правосудия, справедливости, добра, равенства, дозволенного поведения. Корень «прав» содержится в словах «правда», «правый», «правильный», «справедливый».

В основе нравственной концепции права лежат духовные, нравственные факторы. Право рассматривалось как нечто естественное – традиционный (догосударственный) порядок жизни. Это право на жизнь, свободу, равенство, неприкосновенность, определение своей судьбы, частную собственность и другие неотъемлемые права человека.

*Нормативистская* теория считает правом совокупность норм, созданных государством.

Согласно *социологической* концепции право – это правоотношения, динамичный правопорядок, реальная правовая действительность.

*Правовой закон* – это закон в концентрированном виде, выражающий регулятивную и охранительную сущность права, отвечающий общественному прогрессу и интересам большинства населения.

*Право* – это система государственно-определенных правил поведения, выражающих волю политических сил (или народа), стоящих у власти, и выступающая нормативным оформлением существующих в обществе меры свободы, гуманизма и справедливости.

*Право* – это система общеобязательных правил поведения, устанавливаемых (санкционируемых) и обеспечиваемых государством в целях регулирования общественных отношений.

## Т Е М А 6. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА: ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

### ПЛАН

1. Характеристика первобытного общества.
2. Мононормы. Регулятивная роль мифов, обрядов, ритуалов.
3. Причины происхождения права.
4. Анализ различных теорий происхождения права.

Первобытный строй, который длился сотни тысяч лет, предшествовал этапу государственности и права человечества. Около 2–1,5 млн лет назад человек жил в условиях первобытного стада. Миллионы лет эволюции, совершенствование орудий труда, форм общежития, семейно-брачных отношений привели к формированию родовой общины. Родовая община объединяла группу родственников, имеющих общее происхождение, общую хозяйственную деятельность, общие места проживания и погребения. Все это скреплялось совместными ритуалами.

Экономическая основа первобытного общества – коллективная (первообщинная) собственность. Характерная черта – коллективизм, т.к. в условиях низкого уровня развития производительных сил человек в одиночку выжить не смог бы. Коллективным было производство (охота, рыболовство, собирательство), управление (первобытная демократия) и уравнительное распределение продуктов потребления.

Существующее разделение труда было обусловлено природными и половозрастными признаками. Так как отсутствовал избыточный прибавочный продукт, то отсутствовало накопление богатства в руках одной группы населения, не было неравенства и эксплуатации. Вся жизнь была направлена на сохранение целостности коллектива, рода. Человек являлся «групповым» существом, средняя продолжительность жизни укладывалась в рамках 20–21 года.

Характерной чертой первобытного общества являлся синкретизм (слитность, нерасчлененность) человека и общества, индивида и рода, материального и идеального, естественного и сверхъестественного<sup>1</sup>.

Если вначале речь идет о природной неосознанной коллективности, то затем она превращается в коллективность, основанную на социальном опыте, традиции, мифе, знании<sup>2</sup>. Роды объединяются в племена, возникают племенные союзы. Власть была не политической, а потестарной (общественной). Отсутствовал особый аппарат власти занимающийся только управлением.

<sup>1</sup> Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – М.: Издательская группа Норма-Инфра, 1999. – С. 30.

<sup>2</sup> Там же. – С. 42.

Социальные нормы первобытного общества были направлены на регулирование присваивающей экономики, сохранение и продолжение рода, освещение сложившихся в течение длительного времени традиций, правил внутреннего общежития и т.д. В нормах закреплялась тотемная система.<sup>1</sup> Нормы регулировали отношения первобытно-общинной собственности, власти, распределения, семьи и брака.

Способами регулирования были запреты, дозволения и позитивное обязывание.

Запреты существовали в виде табу на убийство, поедание (каннибализм) соплеменника, членовредительство, воровство, применения оружия на стоянках, инцест (кровосмешительство) и т.д.

Дозволения разрешали определенное время охоты, рыболовства, сбора плодов растений, вступления в брак и т.д.

Позитивное обязывание предусматривало необходимое поведение во время войны, охоты, изготовления орудий труда, строительства жилищ, распределения пищи и т.д.

Формами выражения социальных норм являлись мифы, обычаи, обряды, ритуалы. Формы и способы были традиционными, консервативными, обращались к «священному» опыту предков, сохранялись веками. Это дало основание И. Канту заявить, что «мертвые управляют живыми». Так как общество основывалось на традициях, то оно называлось традиционным.

Санкциями были: общественное порицание, телесное наказание, телесное повреждение, изгнание из общины (остракизм), предание смерти.

По мнению У. Макконел – этнографа, собирательницы австралийских мифов, главная функция мифа – набор «хороших и дурных» примеров. Человек в мифах воспринимался как часть природы. Отсюда характерная черта этого общества – антропоморфизм, что означало очеловечивание, одухотворение природы, наделение ее физическими и духовными качествами человека.

Проблема архаичной нормативности дискуссионна. Одни авторы говорят об обычаях (предправе), морали, другие утверждают, что первобытное общество регулировалось мононормами (А.И. Першиц).

Мононормы – это единые, слитные, нерасчлененные нормы морали, предправа, религии, обычаев, традиций, регулирующие жизнь первобытного общества.

Признаки мононорм:

- 1) выражали коллективные интересы рода и племени;
- 2) регулировались обычаями;
- 3) не были закреплены в письменной форме;
- 4) обеспечивались в основном силой привычки, подражания (имитации);
- 5) ведущий способ регулирования – запрет (табу);

---

<sup>1</sup> Тотем – общий прародитель, это животное, растение, почитаемое за священное, которое нельзя убивать и употреблять в пищу.

- б) неразделенность прав и обязанностей;
- 7) единство материального и идеального, реального и религиозного, рационального и иррационального.

Мононормы первобытного общества регулировали присваивающую экономику и потестарную форму власти. Они отличались конкретностью, предметностью и казуистичностью. Мононормы были направлены на выживание человека в тяжелых природных условиях, сохранение целого, но сковывали индивидуальную инициативу членов рода, выступали в виде строгих, непререкаемых правил. Они обеспечивали биологическое существование «группового» человека.

Развитие производительных сил, совершенствование орудий труда, появление прибавочного продукта, частной собственности, классов с противоположными интересами, государства, а, следовательно, и новых задач потребовали новой системы социального регулирования в виде права, которое диалектически неразрывно связано с государством.

Среди основных причин возникновения права можно выделить следующие:

- материальные (избыточный продукт, частная собственность, экономическая свобода, рынок);
- гуманитарные (распад целого на части, выделение личности, появление многообразных личных интересов, требующих согласия и регулирования);
- политические (появление классов, государства, политической власти, партий, что потребовало позитивного, публичного, обязательного регулирования и охраны);
- социальные (переход рода, племени к семье, поселению, городу, государству).

Появление права – это 2-й революционный скачок (после возникновения социальной нормы) в регулятивной системе, который был исторически неизбежным, закономерным и прогрессивным. Поэтому право – это не только тюрьмы, полиция, суды, наказание, но и в большей степени прогресс, культура, цивилизация, консенсус.

Возникновение права сыграло революционную роль в социальном регулировании благодаря определению меры должного, обязательного поведения, возникновения нормы, как общего правила, меры, системы оценки. Право выступило в качестве мощного, стабилизирующего гуманизирующего фактора, уравнивающего отношения между людьми, ставящего их в определенные цивилизованные рамки. Только право способно сдерживать человеческую агрессию, контролировать ее, направить в позитивное русло. Иначе в условиях совершенствования орудий труда, техники, это могло бы привести к серьезным катаклизмам и даже гибели общества.

Имеется своя специфика возникновения права в древневосточных и западных обществах.

При восточном пути образования права, основным способом закрепления (формализации) правовых норм становятся сборники религиозно-нравственных поучений (законы царя Хаммурапи, законы Ману, законы XII таблиц и др.). В них правовые нормы, носившие, как правило, казуальный характер, дополнялись в случае необходимости древними обычаями и конкретными распоряжениями монарха и высших чиновников. Этиконцентризм<sup>1</sup> дополнялся императивностью.

При западном пути – для защиты прав собственников, привилегий господствующего класса постепенно формируется законодательство, обладающее институциональностью, формализованностью, обязательностью, процедурностью, регулирующее, прежде всего, властные, имущественные и личные неимущественные отношения. Право выступает как основа организации власти, установления и закрепления ее структуры.

Восхождение права к его цивилизованным формам было долгим, трудным, порой противоречивым процессом.

Этапы становления права:

- право сильного («кулачное» право) выполняло грубо упорядочивающие, стабилизирующие функции, было основано, прежде всего, на табу;
- правовой обычай – санкционирование государственными органами, должностными лицами обычаев, повторяющихся, ставших привычкой правил поведения;
- прецедентное право – решение конкретного дела родовым собранием, старейшиной, судом, государственным органом, главой государства, что приобретало в повторяющихся ситуациях значение образца, нормы;
- договорное право – это результат договора между взаимодействующими субъектами, вырабатывающее общее правило поведения;
- статутное (позитивное) государственное право в виде определенного законодательства.

О появлении права можно судить по его основным признакам, таким, как нормативность (нормы), обязательность (основана на принудительной роли государства), формализованность (четкая фиксация в письменных источниках), процедурность (осуществление по процедуре, форме, порядку), неперсонифицированность (распространение на всех субъектов) и т.д.

Проблема происхождения права является дискуссионной. По этому вопросу существуют различные концепции:

- теологическая (религиозная) теория происхождения права (А. Августин, Ф. Аквинский) утверждает, что так как вся власть от Бога, то и право тоже идет от Бога. В основе любой системы права лежат Божьи заповеди, так у христиан – это заповеди Моисея: не убий, не укради, не прелюбодействуй, почитай отца своего и мать

---

<sup>1</sup> Этикоцентризм – этика, нормы морали выступали в качестве основного источника регулирования общества, в отличие от правоцентризма. Характерен в основном для древневосточных обществ.

свою и т.д. «Моисей взошел к Господу, и Господь показал ему древо, и он бросил его в воду, и вода стала сладкой. Так Бог дал народу устав и закон, и там испытывал его». У мусульман – это заповеди пророка Мухаммеда;

- естественно-правовая (договорная) теория (Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш. Монтескье, А.Н. Радищев) утверждает, что происхождение права имеет естественный, природный, натуральный характер. Право возникает «до» и независимо от государства, оно естественно, органично присуще человеку от рождения, природы, Бога. Задача государства гарантировать эти права: на жизнь, свободу, равенство, собственность, определение своей судьбы и т.д. Это вечные, неизменные, неотъемлемые права человека. Именно это право воплощает в себе разум и справедливость, оно основано на договоре между людьми и органом власти;
- диалектико-материалистическая, марксистская теория (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин) выделяет в качестве основных причин возникновения права социально-экономические и политические факторы. Право выступает как воля экономически господствующего класса, которую он с помощью государственной машины навязывает обществу. Благодаря государству и праву экономически господствующий класс становится политически и юридически господствующим классом. Это удовлетворение потребности общества в регулировании, охране господствующих общественных отношений, средство компромисса, согласования разноплановых интересов. Пока есть классы (с противоположными интересами) и государство, существует и право. Право основано преимущественно на насилии. Марксисты полагают, что с «засыпанием» государства, «засыпает» и право;
- психологическая теория (Л.И. Петражицкий, Г. Тард) видит истоки возникновения права в человеческой психике: потребности в руководстве, подчинении, чувстве власти, господства, преемственности, желаниях и верованиях, волевых импульсах и т.д.<sup>1</sup> В основе права, по мнению Л.И. Петражицкого, лежат императивно-атрибутивные переживания индивида о долге, обязанностях и о правах. Это переживания интуитивного, абсолютного права, которое в отличие от положительного (государственного) у каждого индивида – свое. Задача законодателя – проанализировать, обобщить и отразить эти переживания в нормативных правовых актах;
- теория примирения (Г. Берман, Э. Аннерс) объясняет происхождением права необходимостью упорядочения, организации отношений между людьми внутри первобытного общества. В этом заинтересованы все члены общества. С помощью народного собрания, совета старейшин заключаются договоры о примирении, которые с

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 33.

течением времени, в силу повторения ситуаций, перерастают в юридические нормы, правила (право примирения). Данная концепция затем переросла в теорию солидарности Л. Дюги.

### **Словарь основных понятий**

Социальные нормы первобытного общества были направлены на регулирование присваивающей экономики, сохранение и продолжение рода, освещение определенных традиций, правил внутреннего общежития и т.д.

*Способами регулирования* были запреты, дозволения и позитивное обязывание.

*Формами* выражения социальных норм были мифы, обычаи, обряды, ритуалы и т.д.

*Мононормы* – это единые, слитные, нерасчлененные нормы морали, предправа, религии, обычаев, традиций, регулирующие жизнь первобытного общества.

*Среди основных причин возникновения права можно выделить следующие:*

- материальные (избыточный продукт, частная собственность, экономическая свобода, рынок);
- гуманитарные (распад целого на части, выделение личности, появление многообразных личных интересов, требующих консенсуса и регулирования);
- политические (появление классов, государства, политической власти, партий, что потребовало позитивного, публичного, обязательного регулирования и охраны);
- социальные (переход рода, племени к семье, поселению, городу, государству).

*Этапы становления права:*

- право сильного («кулачное» право) выполняло грубоупорядочивающие, стабилизирующие функции, было основано преимущественно на табу;
- правовой обычай – санкционирование государственными органами обычаев, повторяющихся, ставших привычкой правил поведения;
- прецедентное право – решение конкретного дела родовым собранием, старейшиной, судом, государственным органом, главой государства, что приобретало в повторяющихся ситуациях значение образца, нормы;
- договорное право – как результат договора между взаимодействующими субъектами, вырабатывающее общее правило поведения;
- статутное (позитивное) государственное право в виде определенного законодательства.

## Т Е М А 7. ТИПОЛОГИЯ ПРАВА: ФОРМАЦИОННЫЙ И ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОДЫ

### ПЛАН

1. *Формационный подход к типологии права.*
2. *Цивилизационный подход к типологии права.*

*Типом права* называется совокупность важнейших признаков права, порождаемых определенной эпохой. Как и в типологии государства, в типологии права существуют два подхода: формационный и цивилизационный.

При формационном подходе важнейшим фактором, определяющим тип права, является его классовая сущность, т.е. интересам какого класса оно служит. Согласно марксистской теории общественного развития, каждой из классовых общественно-экономических формаций – рабовладельческой, феодальной, капиталистической и коммунистической – соответствует определенный исторический тип права.

*Рабовладельческое право* – это возведенная в закон воля класса рабовладельцев. Основными задачами рабовладельческого права являлись: закрепление частной собственности рабовладельцев на средства производства и рабов, а также охрана основ рабовладельческого государственного строя.

Юридическая история древнего мира знает две основные рабовладельческие государственно-правовые модели: древневосточную и античную. Первая модель была распространена на территориях государств, существовавших в IV тыс. до н.э. – 1-й половине I тыс. н.э. на азиатском и африканском континентах (Египет, Вавилон, Индия, Китай и др.), вторая – в Древней Греции и Древнем Риме. Основное различие между этими моделями состояло в том, что древневосточная правовая система была построена на преобладании государства над личностью, а античная, напротив, на свободе личности и ее автономии от государства. Такая свобода была возможной благодаря широкому распространению в античных государствах частной собственности. Именно частная собственность обеспечивала гражданам известную независимость от государства, в то время как в странах Древнего Востока собственность принадлежала государству и была связана с должностью: для того чтобы стать собственником, необходимо было занимать определенное место в государственной иерархии.

Различие между двумя правовыми системами рабовладельческого права носило не абсолютный, а относительный характер. Древ-



невосточная и античная правовые системы имели больше сходных черт, чем различий:

1) обе системы юридически закрепляли сословно-классовое неравенство, т.е. неравенство не только между свободными и рабами, но и неравенство между отдельными группами свободных людей;

2) обе системы были тесно связаны с религией. Понятия греховного и преступного во многом совпадали, религиозные нормы служили источником правовых норм, у истоков правосудия нередко стояли священнослужители;

3) правовые нормы, закрепленные в большинстве законодательных памятников обеих систем, представляли собой записи конкретных случаев из судебной практики – казусов, или инструкции для судей, не содержали в себе общих правил поведения и носили казуистический характер. Решающее значение для правовых действий имело соблюдение определенной формы их совершения;

4) обе системы не знали деления права на отрасли;

5) за исключением римского частного права, всему древнему праву был свойственен невысокий уровень юридической техники: не была разработана строгая правовая терминология, законодатели пользовались обыденным языком.

Вершиной рабовладельческого права явилось римское право. Оно делилось на частное и публичное. Классическое разграничение публичного и частного права было дано римским юристом Ульпианом, который писал: «Публичное право есть то, которое относится к положению римского государства; частное – которое относится к пользе отдельных лиц». Римское право отличалось высочайшим уровнем юридической техники, точностью формулировок, обоснованностью решений, конкретностью, практичностью, жизненностью. Наивысшего уровня развития оно достигло в регулировании имущественных отношений, прежде всего, отношений собственности. Даже после падения Римской империи римское частное право продолжало существовать, оказывая огромное влияние на законодательство европейских стран (в частности, в период формирования и развития буржуазных государств), на правовую мысль и правовую историю человечества.

*Феодальное право* представляло собой возведенную в закон волю господствовавшего в средние века класса феодалов. Его основная задача заключалась в юридическом оформлении и урегулировании права собственности феодалов на землю и другие средства производства, обеспечении их политического и экономического господства в средневековом обществе. Феодальное право характеризовалось следующими чертами:

1) основное место в феодальном праве занимали нормы, регулировавшие поземельные отношения, поскольку именно земля представляла собой главное богатство в средневековье;

2) феодальное право было правом-привилегией, закреплявшим неравенство различных сословий средневекового общества. Социальный статус человека определялся в соответствии с тем местом, которое он занимал в феодальной иерархии. Для каждого сословия создавался свой суд, только крестьяне подлежали суду господина, поскольку находились вне феодальной иерархии. Господствовал розыскной (инквизиционный) процесс, построенный на системе формальных доказательств, из которых наиболее совершенным доказательством считалось признание самого обвиняемого. Свидетельские показания принимались во внимание с учетом социального положения свидетеля;

3) феодальное право – это право сильного. Оно открыто признавало насилие в качестве источника права (прежде всего, со стороны феодала по отношению к крестьянину);

4) феодальному праву был присущ партикуляризм, т.е. отсутствие единой системы права в масштабе всей страны. Право носило раздробленный характер, на местах преобладали акты отдельных феодалов и местные обычаи;

5) как и право древнего мира, феодальное право сохраняло тесную связь с религией;

6) феодальное право не знало деления на отрасли права. Составными его частями были: манориальное право, городское право, торговое право, каноническое право и королевское право.

По мере развития в феодальном обществе товарно-денежных отношений феодальное право заимствовало ряд институтов и норм римского права. Этот процесс получил название рецепции римского права. Начавшийся в период средневековья, он продолжился и в новое время – эпоху становления буржуазных отношений.

*Буржуазное право* сформировалось в период XVII–XIX вв. и представляло собой возведенную в закон волю класса буржуазии. В юридической науке сегодня это право еще называют современным правом, поскольку оно в своих основных чертах действует и по сей день. Для буржуазного права характерны:

1) светский характер – это право, которое не связано с религией;

2) высокая юридическая техника и создание разветвленной отраслевой системы права;

3) разделение права на частное и публичное;

4) признание закона основным источником права. Основной задачей буржуазного права являются охрана капиталистической собственности на землю и сохранение основных средств производства в руках буржуазии.

*Социалистическое право.* Согласно марксистской теории социалистическое право представляет собой на первом этапе (этап становления и развития социалистического государства) возведенную в закон волю пролетариата, крестьян и трудовой интеллигенции, а на втором этапе (этапе развитого социализма) – возведенную в закон волю всего народа. Оно не является вечным: возникнув вместе с государством как классовый институт, социалистическое право отомрет вместе с ним. В реальной действительности социалистическое право носило декларативный характер и было подчинено государству.

В настоящее время формационный подход к типологии права подвергается серьезной критике. Понимание права исключительно как возведенной в закон воли какого-то одного, господствующего, класса устарело. Современная юридическая наука видит в праве закрепленные государством представления общества о правомерном и неправомерном, дозволенном и запрещенном. Право выступает не орудием классового господства, а средством достижения социального компромисса.

*Цивилизационный* подход к типологии права ориентирует исследователей на изучение специфики права каждой цивилизации. В основу данного подхода к типологии положено учение о цивилизациях английского историка А. Дж. Тойнби (1889–1975), находившегося под заметным влиянием идей О. Шпенглера и его книги «Закат Европы». Вслед за Шпенглером, который отрицал единую общечеловеческую культуру и говорил о различных замкнутых культурах (причем творческая, органическая культура, по Шпенглеру, умирая, перерождается в бесплодную, механическую цивилизацию), Тойнби говорит о нескольких десятках локальных, замкнутых цивилизаций и отрицает цивилизационное единство в человеческой истории. Каждая цивилизация отличается своей спецификой, имеет свои социальные и политические ценности, воззрения и устремления, свои государственно-правовые формы и установления, т.е. свои «ответы» на исторические «вызовы». Со ссылкой на сходства и аналогии в развитии этих автономных цивилизаций Тойнби говорит о некоторых эмпирических законах повторяемости в процессе развития этих цивилизаций.

Очевидно, что на основе подобного учения о различных автономных цивилизациях можно, в лучшем случае, судить о разрозненных типах организации власти и нормативной регуляции в соответствующих локальных цивилизациях, но невозможно (даже со ссылкой на аналогию и повторяемость) обосновать некую целостную типологию государства и права, построенную на едином, общем для всех цивилизаций, критерии. Если такой единый общецивилизационный критерий и принцип возможны и есть, тогда следует признать (самому Тойнби и его последователям) наличие в человеческой истории некой единой ци-

визации, определенной концепции общечеловеческой цивилизации, компонентами и составными моментами которой являются самобытные цивилизации (и культуры) отдельных сообществ и народов.

Кроме того, в учении Тойнби о различных цивилизациях, как и в учении Шпенглера о различных культурах, нет какого-то специального исследования проблем государства и права, на основе которого в юриспруденции можно строить теоретически и общеисторически значимую типологию государства и права.

В современной науке существуют и иные основания для классификации цивилизаций: хронологические, пространственные, религиозные и др.

В соответствии с периодами исторического развития различают цивилизации:

- древние (древнеегипетская, шумерская и др.);
- особенные (индийская, западноевропейская, православная и др.);
- современные.

По характеру организации государственно-политических институтов цивилизации делят на:

- первичные, в которых государство существовало как политико-религиозный комплекс, обожествляющий правителей (ассиро-вавилонская, шумерская, древнеегипетская и др.);
- вторичные, в которых отчетливо прослеживается различие между государственной властью и культурно-религиозным комплексом (западноевропейская, североамериканская, латиноамериканская).

В настоящее время в цивилизационном подходе к типологии права преобладает так называемое технологическое направление, согласно которому тип права связывается с той ступенью (стадией) научно-технического прогресса и жизненного уровня населения, определяемого потреблением и оказанием услуг, которой соответствует данное государство.

Одной из наиболее распространенных и характерных для этого направления цивилизационного подхода является «теория стадий экономического роста», автор которой известный американский социолог и политический деятель Уолт Ростоу. Согласно этой теории, призванной, по словам ее автора, «бросить вызов марксизму и вытеснить его как метод рассмотрения современной истории», все общества по экономическому развитию можно отнести к одной из пяти стадий: традиционное общество; переходное общество, в котором закладываются основы преобразований; общество, переживающее процесс сдвига; созревающее общество и общество, достигшее высокого уровня народного потребления.

К первой стадии Ростоу относит общество, основанное на доньютоновской науке и технике и на преобладании сельского хо-

зайства. Вторая стадия – это период трансформации «традиционного общества» в более развитый период закладывания основ для «сдвига» в области обрабатывающей промышленности. Третья – «сдвиг», «взлет» научно-технического развития как в промышленности, так и в сельском хозяйстве. Четвертая стадия характеризуется как пора «зрелости», когда на основе применения современных научно-технических достижений во всей массе ресурсов общества и значительного роста инвестирования национального дохода достигается устойчивое превышение выпуска продукции над ростом населения. И, наконец, пятая стадия – это период «высокого уровня массового потребления», в который ведущие секторы экономики переходят на производство предметов потребления длительного пользования и услуг.

В соответствии с рассматриваемой концепцией именно на пятой стадии возникает общество, которое можно назвать «государством всеобщего благоденствия». На данной стадии, по мнению Росту, находились лишь США и другие высокоразвитые капиталистические государства, тогда как Советский Союз только вступал в стадию «зрелости».

К теории «стадий экономического роста» тесно примыкают теории «менеджеризма», «единого индустриального общества», «постиндустриального общества» и др., согласно которым в современную эпоху необходимость в революционном изменении условий жизни общества отпадает или уже отпала, ибо научно-техническая революция по своим социальным последствиям спонтанно, автоматически выступает как заменитель социальной революции, который, неся все основные социальные преобразования, не затрагивает основы капитализма – частной собственности.

Подводя итог сказанному, можно сделать вывод, что цивилизационный подход к типологии права не позволяет выявить общие черты и закономерности правового развития человечества и смоделировать единую классификацию. Поэтому современная юридическая наука, изучая историю права, предпочитает понятию «тип права» такие научные категории, как «правовая система» и «правовая семья».

### **Словарь основных понятий**

*Типом права* называется совокупность важнейших признаков права, порождаемых определенной эпохой.

*Формационный* подход к типологии права состоит в том, что важнейшим фактором, определяющим тип права, является его классовая сущность, т.е. интересам какого класса оно служит.

*Цивилизационный* подход к типологии права ориентирует исследователей на изучение специфики права каждой цивилизации.

*Рабовладельческое право* – это возведенная в закон воля класса рабовладельцев. Основными задачами рабовладельческого права являлись: закрепление частной собственности рабовладельцев на средства производства и рабов, а также охрана основ рабовладельческого государственного строя.

*Феодальное право* представляло собой возведенную в закон волю господствовавшего в средние века класса феодалов. Его основная задача заключалась в юридическом оформлении и урегулировании права собственности феодалов на землю и другие средства производства, обеспечении их политического и экономического господства в средневековом обществе.

*Буржуазное право* сформировалось в период XVII–XIX вв. и представляло собой возведенную в закон волю класса буржуазии.

*Социалистическое право*, согласно марксистской теории, представляет собой на первом этапе (этапе становления и развития социалистического государства) возведенную в закон волю пролетариата, крестьян и трудовой интеллигенции, а на втором этапе (развитого социализма) возведенную в закон волю всего народа.

## Т Е М А 8. НОРМЫ ПРАВА

### ПЛАН

1. *Понятие нормы права и ее признаки.*
2. *Структура нормы права.*
3. *Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.*
4. *Виды норм права.*

Норма права – это установленное или санкционированное государством общеобязательное правило поведения общего характера, которое рассчитано на неопределенное число однотипных случаев и обращено ко всем и к каждому, оказавшемуся в предусмотренной нормой жизненной ситуации. Этим, в частности, норма права отличается от индивидуального распоряжения, отданному конкретному адресату в каждом отдельном случае и исчерпывающее себя однократным (разовым) применением.

Общий характер правовой нормы раскрывается через следующие признаки:

- 1) норма права рассчитана на неоднократное действие (реализацию или применение);
- 2) распространяется на персонально неопределенный круг лиц;

3) направлена на регулирование не единичного случая или отношения, а на определенный вид общественных отношений;

4) одинаковая обязательность ее для всех, кто находится или может находиться в пределах ее действия.

Общий характер правовой нормы означает, что она устанавливает единые рамки, единый масштаб возможного или должного поведения для всех предусмотренных в ней субъектов. Такое свойство нормы права определяется также термином «*нормативность*».

Общий характер правовой нормы обеспечивается таким ее качеством, как *абстрактность*. Она представляет собой оптимальную модель возможного или должного поведения в типичной жизненной ситуации. И в силу этого норма права, как любая модель, не воспроизводит частные, второстепенные стороны регулируемой ей жизненной ситуации, а фиксирует лишь ее наиболее существенные, важные черты и признаки.

Норма права может обладать, в зависимости от ее содержания, предмета и роли в регулировании общественных отношений, большей или меньшей степенью абстрактности. Норма права носит *предоставительно-обязывающий характер*. Это означает, что предоставляя в регулируемом отношении одному лицу право действовать определенным образом, она в то же время возлагает обязанность на другое лицо либо действовать определенным образом, либо воздерживаться от действий. Здесь воплощается основной принцип регулирования – каждому праву должна соответствовать обязанность.

*Общеобязательность* правовой нормы выражается в том, что она обеспечивается возможностью применения мер государственного воздействия по отношению к лицам, нарушившим ее предписания.

Правовую норму отличает и такое качество, как *формальная определенность*. Это означает, что каждая правовая норма имеет строго определенное официальное словесное выражение, которое не подлежит произвольному изменению кем бы то ни было в процессе ее реализации или применения.

Все эти качества позволяют правовой норме быть эффективным и результативным средством регулирования общественных отношений.

Под структурой правовой нормы понимают ее внутреннее строение, наличие в ней неразрывно связанных друг с другом и предполагающих одна другую составных частей.

Для обеспечения четкости и определенности в регулировании общественных отношений всякая правовая норма по смыслу и по содержанию должна ответить на три вопроса:

1. На какую типичную жизненную ситуацию она рассчитана, каковы существенные признаки этой ситуации?

2. Какие права и обязанности предусмотрены для лиц, которые могут оказаться в данной ситуации?

3. Какие меры государственного воздействия могут быть применены к лицам, вышедшим за пределы прав и обязанностей, предусмотренных данной нормой? Без ясного и четкого ответа на эти вопросы невозможно правильно уяснить смысл правовой нормы, правильно ей пользоваться.

В соответствии с поставленными вопросами в логической структуре правовой нормы выделяют гипотезу («если»), диспозицию («то») и санкцию («иначе»).

*Гипотеза* – это структурный элемент нормы права, указывающий на жизненные условия, фактические обстоятельства вступления нормы в действие, предполагающая реализации диспозиции.

*Диспозиция* – структурный элемент юридической нормы, в котором определяются права и обязанности субъектов права, устанавливаются возможные и должные варианты их поведения.

*Санкция* – структурный элемент, предусматривающий последствия (неблагоприятные либо благоприятные) для субъекта права, вытекающие из характера его поведения по отношению к диспозиции правовой нормы.

Главным элементом, сердцевинной юридической нормы, заключенного в ней правила поведения является диспозиция. Исходя из этой посылки, некоторые авторы трактуют диспозицию как само правило поведения, т.е. отождествляют диспозицию с нормой права. Такое суждение, однако, трудно признать правильным. Диспозицию нельзя ни противопоставлять другим составным элементам правовой нормы, ни отрывать от них. Несмотря на свою приоритетность в структуре правовой нормы, диспозиция сама по себе еще не есть норма права. Только в результате системного объединения, целостного единства трех частей (диспозиции, гипотезы и санкции), обладающих относительной самостоятельностью и своими особенностями, образуется целостное, качественно новое правило поведения.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое особое место и назначение, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции – немыслима, без санкции – бессильна. Таким образом, структура юридической нормы как логическая взаимосвязь гипотезы, диспозиции и санкции в наиболее общем и кратком виде может быть выражена формулой: «если – то – иначе (в противном случае)».

Гипотеза – предпосылка практического функционирования нормы права, ее претворения в жизнь в форме правоотношения. В ней указываются юридические факты, наличие которых служит основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношений. Устанавливая обстоятельства и сферу действия нормы, гипотеза одновременно очерчивает круг участников (субъектов) регулируемых отношений, ко-



торых диспозиция «связывает» взаимными правами и обязанностями. Тем самым посредством гипотезы предусмотренный диспозицией абстрактный вариант поведения приурочивается к конкретным лицам, к тому или иному жизненному случаю, событию или действию, месту, времени, возрасту и другим конкретным жизненным обстоятельствам.

В зависимости от строения гипотезы подразделяются на *простые* и *сложные*. Простая гипотеза предполагает какое-то одно условие, через которое реализуется юридическая норма. Если гипотеза связывает действие нормы с наличием двух или более условий, то она называется сложной. Разновидностью сложной гипотезы является альтернативная гипотеза. Ее сходство с другими сложными гипотезами состоит в том, что она также предусматривает два или несколько условий осуществления правовой нормы. Однако согласно альтернативной гипотезе (и в этом ее отличие) для вступления нормы права в действие достаточно одного из перечисленных в ней фактических обстоятельств.

Другим основанием для классификации гипотез служит форма их выражения. По этому критерию они подразделяются на *абстрактные* и *казуистические*. Абстрактная гипотеза, указывая на условия действия нормы, акцентирует внимание на их общих, родовых признаках. Абстрагируясь от частного, она вместе с тем связывает осуществление нормы с наступлением конкретных отношений определенного вида в качестве предмета правового регулирования. Отсюда следует, что абстрактная гипотеза, как и всё абстрактное, является тем же конкретным, но взятым в его типичных чертах и проявлениях. Преобладание в правовой системе норм с абстрактными гипотезами объясняется тем, что это способствует разумным пределам объема и стабильности нормативного материала. Казуистическая гипотеза связывает реализацию юридической нормы, возникновение, изменение или прекращение основанных на ней правоотношений с отдельными, строго определенными частными случаями, которые трудно или невозможно отразить с помощью абстрактной гипотезы. Например, гипотезы норм уголовного права предусматривают вступление этой нормы в силу при наличии конкретного состава преступления. Безотносительно к той или иной разновидности гипотеза всегда предполагает условия наступления действия юридической нормы, приведения в движение ее диспозиции.

Диспозиция – это стержень правовой нормы, квинтэссенция содержания правила поведения. В диспозиции получает выражение предостаточно-обязывающий характер нормы права, позволяющий ей, при наличии предусмотренных гипотезой условий, выступать в качестве государственного регулятора отношений между людьми, необходимой юридической предпосылки правовых отношений. Именно диспозиция заключает в себе модель правомерного поведения.

В зависимости от формы выражения диспозиции подразделяются на *управомочивающие*, *обязывающие* и *запрещающие*. Управомо-

чивающие диспозиции предоставляют субъектам право на совершение предусмотренных положительных действий, определяют тот или иной вариант их возможного, дозволенного поведения. В качестве операторов волевого поведения субъектов в управомочивающих диспозициях выступают слова «вправе», «имеет право», «может». Обязывающие диспозиции возлагают на субъектов обязанность совершения определенных положительных действий, предписывают им тот или иной вариант должного поведения. В качестве операторов волевого поведения в обязывающих диспозициях используются слова: «обязан», «должен», «подлежит». Запрещающими называются диспозиции, содержащие запрет совершения определенных противоправных действий (или бездействия). Запрещающая диспозиция – требование воздерживаться от определенного варианта отрицательного поведения, которое законом признается правонарушением. Операторами волевого поведения в запрещающих диспозициях служат слова: «запрещается», «не вправе», «не может», «не допускается».

В случае нарушения диспозиции правовой нормы вступает в действие предусмотренная данной нормой санкция. Санкция юридической нормы – это ее третий, заключительный элемент, в котором предусмотрены определенные нежелательные последствия материального, физического, психического и т.п. характера, наступающие для лица, нарушившего диспозицию данной нормы. По своему содержанию санкция есть вид и мера юридической ответственности правонарушителя. Подкрепляя диспозицию, санкция вносит дополнительные существенные штрихи в характеристику юридической нормы и права в целом как государственного регулятора социальных отношений. В санкциях особенно выпукло проявляется и конкретизируется неразрывная связь государства и права.

Профилактическое влияние санкции на сознание субъектов регулируемого отношения в целях обеспечения их правомерного поведения начинается с момента издания правовой нормы. В действие же механизма правового регулирования она вступает в случае совершения правонарушения в целях пресечения противоправных действий (или бездействия) и восстановления нарушенного права.

Санкция – наиболее подвижная, динамичная часть нормы права. Она особенно чутко реагирует на изменения, происходящие в условиях жизни общества и государства, в общественных отношениях. Это позволяет, не меняя более или менее длительное время нормы права в целом, вносить изменения лишь в их санкции, приспособляя тем самым существующие общие правовые предписания к решению назревших потребностей общественного развития.

Санкции юридических норм различаются, прежде всего, по их отраслевой принадлежности. К уголовно-правовым санкциям относятся,

например, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, конфискация имущества, арест, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы и другие виды наказания, предусмотренные УК. Наказание представляет собой меру государственного принуждения, назначаемую по приговору суда. Оно применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Административно-правовые санкции предусматривают предупреждение, штраф, конфискацию предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, лишение специального права, предоставленного данному гражданину (например, права управления транспортными средствами, права охоты), исправительные работы, административный арест и другие виды взысканий. Они применяются административными органами и судом к лицам, совершившим административные правонарушения.

Дисциплинарно-правовые санкции включают в себя замечание, выговор, увольнение. Они применяются администрацией предприятия, учреждения, организации за нарушение трудовой дисциплины. С этой разновидностью санкций сочетается, хотя имеет и самостоятельное значение, такая санкция, как материальная ответственность работников за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации хищением, умышленной порчей, недостачей или утратой отдельных видов имущества и других ценностей.

Среди гражданско-правовых санкций, применяемых за совершение гражданских правонарушений, преобладают санкции в виде возмещения правонарушителем причиненного имущественного вреда (обращение взыскания на имущество и денежные средства должника, изъятие имущества из чужого незаконного владения, возмещение убытков, принудительное выполнение невыполненной обязанности и т.п.) или в виде взыскания с виновного в нарушении договорных обязательств неустойки (штрафа, пени).

Соответствующие санкции присущи также нормам, относящимся и к другим отраслям права.

По характеру неблагоприятных для нарушителя последствий санкции подразделяются на *правовосстановительные* (возместительные) и *штрафные* (карательные). К первым относятся: санкции гражданского, финансового, трудового, процессуального права, ко вторым – уголовного и административного права.

В зависимости от степени определенности санкции юридических норм делятся на абсолютно определенные, относительно определенные и альтернативные.

*Абсолютно-определенные санкции* точно указывают меру государственного воздействия, которая должна быть применена в случае нарушения данной нормы. *Относительно определенные санкции* устанавливают низший и высший или только высший пределы меры государственного воздействия на правонарушителя. Например, санкции норм Особенной части уголовного права, выраженные формулами: «наказывается лишением свободы на срок от... до... лет», «наказывается лишением свободы на срок до... лет».

*Альтернативные санкции* позволяют правоприменителю выбрать из двух или нескольких возможных вариантов меры государственного воздействия какой-то один – наиболее соответствующий конкретным обстоятельствам совершенного правонарушения. Например, модели многих санкций уголовно-правовых норм («наказывается лишением свободы на срок до... лет, или исправительными работами на тот же срок, или увольнением с должности»).

*Структура правовой нормы и формы ее изложения в текстах, статьях нормативных правовых актов.* Норма права не тождественна статье нормативного правового акта. Норма – это правило, а статья нормативного правового акта лишь форма изложения мысли законодателя. Законодатель, используя различные формы словесного выражения правовой нормы, исходит из соображений удобства, экономии, убедительности. Ведь нормативные правовые акты должны быть достаточно простыми, понятными и доступными для восприятия, компактными – без длиннот и повторений. Кроме того, не все записанные в нормативном правовом акте положения являются нормами права, непосредственно регулирующими общественные отношения. Хотя эти положения и носят нормативный, официальный характер. Например, во многих нормативных правовых актах выделяются преамбулы, формулируются принципы и цели регулирования, даются определения используемых терминов и т.п. Поэтому структура нормы права, как правило, не совпадает со структурой отдельной статьи нормативного правового акта.

Более того, структурные элементы отдельной правовой нормы чрезвычайно редко излагаются в одной статье нормативного правового акта. Гипотеза, например, порой вообще не дается в силу ее очевидности либо дается общая для ряда статей (например, описание признаков договора займа дается в одной статье, а в других статьях только различные варианты соответствующих диспозиций). В статье может излагаться только описание меры возможного поведения (право), а обязанность – подразумеваться и, наоборот. В статьях уголовных кодексов обычно слиты гипотеза и диспозиция в одной формулировке (описание признаков преступления – гипотеза, а подразумеваемый ей запрет совершать подобные преступления – диспозиция).

Выделить структурные элементы правовой нормы можно лишь путем применения всех приемов и способов толкования текста нормативного правового акта или совокупности таких актов, взятых в системе.

Излагая норму права в статье нормативного правового акта, законодатель может разместить в ней и все три элемента (*прямой способ изложения*). В этом случае норма права и статья совпадают. Может повстречаться и такая ситуация, когда в одной статье изложены несколько норм права.

Часто структурные элементы правовой нормы излагаются в различных статьях нормативного правового акта. Такой способ изложения называется *отсылочным*.

Иногда структурные элементы правовой нормы излагаются в статьях различных нормативных правовых актов. В этом случае, чтобы облегчить пользователю поиск различных элементов правовой нормы, законодатель прибегает к отсылочным предписаниям, а такой способ изложения называется *бланкетным*.

*Классификация правовых норм* состоит в делении их на отдельные виды по таким существенным признакам, которые определяют специфическую роль и назначение каждого вида норм в регулировании общественных отношений. Причем одна и та же норма может быть отнесена к различным видам в зависимости от основания классификации.

Так, по способу воздействия на поведение лиц, по способу регулирования нормы права можно подразделить на *обязывающие, запрещающие и уполномочивающие* (диспозитивные). *Обязывающие* нормы предписывают определенные активные положительные действия, связанные с исполнением обязанностей. *Запрещающие* нормы предписывают воздерживаться от какого-либо действия. *Уполномочивающие* (диспозитивные) нормы наделяют субъектов определенной свободой распоряжаться предоставленными им правами, пользоваться или не пользоваться ими, либо выбирать из нескольких вариантов предоставляемых возможностей. Такие нормы не предписывают определенных действий или воздержание от действий, а содержат лишь дозволение совершать определенные поступки.

Подвариантом уполномочивающей (диспозитивной) нормы является *восполнительная* норма. Такая норма предоставляет возможность сторонам определить свои права и обязанности путем соглашения между ними, но указывает определенный, безоговорочный вариант их прав и обязанностей, который становится обязательным при отсутствии соглашения между ними либо если стороны при заключении соглашения упустили некоторые существенные элементы соглашения.

По характеру самого правового предписания нормы могут подразделяться на *императивные* (категорические) и *диспозитивные*. *Императивные* нормы предписывают строго определенные действия

(бездействие), точно очерчивают права и обязанности и не допускают отступлений от них по воле сторон. В этой форме выступают запрещающие и в значительной мере обязывающие нормы. *Диспозитивно* излагаются уполномочивающие нормы и частично обязывающие.

По их роли в правовом регулировании правовые предписания могут быть разделены на *конституирующие* (нормы специального действия), *регулятивные* и *правоохранительные*.

*Конституирующие* нормы сами непосредственно общественных отношений не регулируют. Они либо закрепляют направленность регулирования, либо закрепляют понятийный аппарат, либо выполняют функции управления.

К этому виду норм, в частности, относятся: нормы-принципы (общие и отраслевые); *дефинитивные нормы*; *отсылочные и бланкетные*; *коллизионные* нормы. Норма-принцип устанавливает общие или отраслевые начала регулирования, его направленность. Например, закрепление принципа народовластия, принципа презумпции невиновности.

*Дефинитивная* норма дает нормативное определение понятий, используемых в законодательстве. Например, определение понятия договора купли-продажи, займа, трудового договора (контракта).

*Отсылочная* норма указывает на части и статьи нормативных актов (номера и названия), связанные предметом регулирования.

*Бланкетная* норма (от слова бланк, незаполненный лист с официальными атрибутами учреждения) указывает на тот государственный орган, которому законодатель делегирует право принятия того или иного нормативного правового акта (на практике имеет место отсылка иному нормативному правовому акту, принятому таким органом).

*Коллизионная* норма указывает на то, какой закон должен быть применен к данному отношению, если речь идет о выборе между законами разных государств или между законами разных государственных образований на территории одного государства (например, федерации). Особенность коллизионной нормы с точки зрения ее структуры в том, что она состоит из двух элементов – объема (гипотеза) и привязки (указание на то, какой закон должен быть применен в данном случае). В практике международных отношений сложились следующие типовые привязки:

- а) личный закон (закон местожительства, гражданства);
- б) закон местонахождения вещи;
- в) закон места заключения договора, совершения действия, деликта;
- г) закон местонахождения суда, в котором рассматривается дело;
- д) закон, которому по обоюдному согласию стороны решили подчиниться.

*Регулятивные* нормы – это нормы прямого, непосредственного действия, устанавливающие взаимные права и обязанности участни-

ков правовых отношений. Это в основном нормы гражданского, семейного, трудового права.

Норма будет называться *рекомендательной*, если из ряда вариантов поведения рекомендуют один – предпочтительный. Если норма формулирует правило, условия его действия и санкцию с исчерпывающей полнотой, не допуская каких-либо вариантов или дальнейшей конкретизации в ходе реализации, то ее можно назвать *абсолютно определенной*.

Напротив, *относительно определенные* нормы не содержат всех указаний и допускают возможность вариантов с учетом конкретных обстоятельств. Такие нормы, в свою очередь, подразделяются на *ситуационные* и *альтернативные*. Первые допускают возможность усмотрения адресата норм в зависимости от ситуации, а вторые – предоставляют возможность выбора из обозначенных в нормативном акте вариантов. Есть нормы основные (исходные) и нормы производные (детализирующие); нормы постоянные и временные. В особую группу выделяются нормы поощрительные. Это те нормы, которые стимулируют поведение людей поощрительными мерами (санкциями). Такие нормы находят даже в уголовном праве.

*Регулятивные* нормы – это нормы прямого, непосредственного действия, устанавливающие взаимные права и обязанности участников правовых отношений.

*Правоохранительные* нормы – это такие нормы, которые вступают в действие в случае, когда нарушены регулятивные нормы. Это в основном нормы уголовного, административного права. Выделяют также *нормы материального и процессуального права*. Нормы *материального права* непосредственно регулируют общественные отношения, порождают, изменяют или отменяют субъективные права и обязанности.

Нормы *процессуальные* предназначены для регулирования порядка деятельности органов государства, в том числе процедур рассмотрения вопросов по применению права. Например, они регулируют порядок рассмотрения гражданско-правовых споров в суде, ведения уголовного процесса.

По объему и сфере действия нормы права могут подразделяться на нормы общего действия (действующие на территории всей страны, распространяющиеся на все население), местные (действующие на части территории, например, в субъекте федерации), локальные (отражающие местные особенности и имеющие особый субъектный состав, например, коллективный договор на отдельном предприятии), исключительные (действующие в определенном месте и для определенной категории субъектов и заменяющие для них действие общих норм. Например, законы о чрезвычайном или военном положении).

Всякая научно обоснованная классификация правовых норм дает возможность лучше понять их природу и назначение в жизни об-

щества, место в правовой системе в целом, способствует профессиональному овладению нормативно-правовым материалом, охране прав и свобод человека и гражданина.

### **Словарь основных понятий**

*Норма права* – это установленное или санкционированное государством общеобязательное правило поведения общего характера, которое рассчитано на неопределенное число однотипных случаев и обращено ко всем лицам, оказавшимся в предусмотренной нормой жизненной ситуации.

*Гипотеза* – это структурный элемент нормы права, указывающий на жизненные условия, фактические обстоятельства вступления нормы в действие, реализации ее диспозиции.

*Диспозиция* – структурный элемент юридической нормы, в котором определяются права и обязанности субъектов права, устанавливаются возможные и должные варианты их поведения.

*Санкция* – структурный элемент, предусматривающий последствия (неблагоприятные либо благоприятные) для субъекта права, вытекающие из характера его поведения по отношению к диспозиции правовой нормы.

*Норма-принцип* устанавливает общие или отраслевые начала регулирования, его направленность. Например, закрепление принципа народовластия, принципа презумпции невиновности.

*Дефинитивная* норма дает нормативное определение понятий, используемых в законодательстве. Например, определение понятия договора купли-продажи, займа, трудового договора (контракта).

*Отсылочная* норма указывает на части и статьи нормативных актов (номера и названия), связанные предметом регулирования.

*Бланкетная* норма (от слова бланк, незаполненный лист с официальными атрибутами учреждения) указывает на тот государственный орган, которому законодатель делегирует право принятия того или иного нормативного правового акта (на практике имеет место отсылка иному нормативному правовому акту, принятому таким органом).

*Коллизионная* норма указывает на то, какой закон должен быть применен к данному отношению, если речь идет о выборе между законами разных государств или между законами разных государственных образований на территории одного государства (например, федерации). Особенность коллизионной нормы с точки зрения ее структуры в том, что она состоит из двух элементов – объема (гипотеза) и привязки (указание на то, какой закон должен быть применен в данном случае).

*Регулятивные* нормы – это нормы прямого, непосредственного действия, устанавливающие взаимные права и обязанности участников правовых отношений.



*Правоохранительные нормы* – это такие нормы, которые вступают в действие в случае, когда нарушены регулятивные нормы. Это в основном нормы уголовного, административного права.

*Нормы материального права* непосредственно регулируют общественные отношения. Порождают, изменяют или отменяют субъективные права и обязанности.

*Процессуальные нормы* предназначены для регулирования порядка деятельности органов государства, в том числе процедур рассмотрения вопросов по применению права.

## Т Е М А 9. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

### ПЛАН

1. *Понятие, признаки и виды правоотношений.*
2. *Субъекты и содержание правоотношений.*
3. *Объекты правоотношений.*
4. *Юридические факты.*

В государственно-организованном обществе люди вступают в различные виды отношений: экономические, политические, идеологические, семейные, религиозные, юридические. По мнению Г.В. Плеханова, общественные отношения – это отношения между людьми, наделенными сознанием и волей и преследующих определенные цели. Особым видом отношений выступают правоотношения.

Чем более развито государство и права, чем выше степень доверия населения к законодательству, тем чаще люди вступают в правоотношения.

Проблема дискуссионна, начиная с понятий: «правоотношения», «объект–субъект», заканчивая «правосубъектность», «правовой статус», «абсолютные и относительные правоотношения».

*Правоотношения* – это отношения между людьми, урегулированные нормами права.

*Правоотношения* – это сознательно-волевые отношения, возникающие на основе нормы права и юридических фактов между людьми и их организациями и представляющие собой связь юридических субъективных прав и обязанностей их участников.

*Предпосылки правоотношений:*

I. Материальные – действия (бездействия) людей, в основе которых лежат их интересы и потребности. В широком смысле – это система социально-экономических, политических, культурных и иных

обстоятельств, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования общественных отношений.

#### II. Юридические:

- 1) нормы права;
- 2) правосубъектность;
- 3) юридические факты.

Безусловно, не все общественные отношения могут регулироваться нормами права и стать правовыми. Есть интимные, дружеские, семейные, соседские, бытовые, религиозные и другие отношения, которые правом не регулируются. Правом регулируются наиболее важные с точки зрения государства отношения государственной власти, собственности, распределения, юридических прав и обязанностей физических и юридических лиц.

#### *Признаки правоотношений:*

- 1) отношения общественные, социально необходимые между социальными субъектами, имеющие общественную значимость;
- 2) отношения персонифицированные, между конкретными лицами, обладающими качествами субъектов права;
- 3) в них четко определяются не только состав субъектов, но и взаимные права и обязанности;
- 4) они возникают на основе норм права и юридических фактов;
- 5) в их основе лежит сознательно-волевая деятельность людей, организаций и государства;
- 6) они возникают по поводу реальных благ, материальных и духовных ценностей, которые являются предпосылкой и целью;
- 7) они санкционируются государством, его правореализующей способностью;
- 8) это основной легитимный путь достижения человеком, организацией, государством цели, реализации интересов и намерений в рамках действующего правопорядка и законности.

#### *Виды правоотношений по:*

- 1) предмету правового регулирования: конституционные, гражданские, административные, уголовные, налоговые, хозяйственные и т.д.;
- 2) методам правового регулирования: императивные, диспозитивные, рекомендательные, поощрительные и др.;
- 3) функциональной роли – регулятивные и охранительные;
- 4) характеру обязанностей – активные (совершать действия) и пассивные (воздержаться от действия);
- 5) специфике правового регулирования – материально-правовые и процессуальные;
- 6) степени определенности субъектов – абсолютные (право собственности, авторское право) и относительные (договор купли-продажи, подряда и т.д.);

- 7) составу участников – простые (два субъекта) и сложные (несколько субъектов);
- 8) продолжительности – кратковременные (мены) и долговременные (гражданства).

Структура правоотношений включает в себя: субъекты, содержание и объекты.

Субъектами правоотношений являются те субъекты права, которые вступают в правоотношения и между ними возникают субъективные права и обязанности. Участник правоотношения, которому принадлежит право, является *управомоченным*, а лицо, на котором лежит обязанность, – *обязанным* субъектом.

Речь может идти об индивидуальных и коллективных субъектах (организациях). В особых, предусмотренных законодательством случаях, народ, нация, профессиональная группа, трудовой коллектив являются субъектами правоотношений (на референдуме, при заключении генерального, тарифного, коллективного трудового соглашения и т.д.).

Однако не все люди могут быть субъектом права. Так раб по римскому праву не был субъектом права, толпа, митинг – тоже не являются субъектами права.

Чтобы быть субъектом права, необходимо обладать:

- 1) именем;
- 2) свободой, автономией личности;
- 3) способностью самостоятельно принимать решения и выражать свою волю;
- 4) иметь официальное наименование, быть персонифицированным, зарегистрированным, т.е. стать юридически признанным субъектом права.

Выделяют следующие *виды субъектов правоотношений в Республике Беларусь*: государство, административно-территориальные единицы, физические лица, юридические лица, а также организации, не обладающие правом юридического лица.

Особое место среди субъектов занимает государство:

- 1) оно обладает властными полномочиями и суверенитетом;
- 2) не зависит от других субъектов права;
- 3) устанавливает статус всех участников правоотношений;
- 4) выступает как субъект международных отношений.

*Физические лица* – это граждане, лица без гражданства (апатриды), иностранцы, беженцы и т.д.

*Юридическим лицом* признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять

обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, прошедшая в установленном порядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом (ст. 44 ГК Республики Беларусь).

*Признаки юридического лица:*

- 1) организационное единство (структура, иерархия, органы управления). Организационное единство закрепляется учредительными документами (уставом или учредительным договором);
- 2) имущественная обособленность;
- 3) принцип самостоятельной правовой ответственности по своим обязательствам;
- 4) выступает в правоотношениях от собственного имени (приобретает и осуществляет права и несет обязанности, выступает истцом и ответчиком в суде);
- 5) имеет собственное имя, счет в банке, баланс, печать;
- 6) проходит государственную регистрацию.

Виды юридических лиц: государственные и частные, коммерческие и некоммерческие. Коммерческие – имеют цель извлечение прибыли, некоммерческие – преследуют иные некоммерческие (благотворительные) цели.

Согласно ГК Республики Беларусь выделяют следующие виды юридических лиц: полное товарищество, коммандитное товарищество, ООО, ОДО, АО, производственные кооперативы, унитарные предприятия, некоммерческие организации и т.д. Для того, чтобы участвовать в правоотношениях, нужно обладать правосубъектностью. Правосубъектность включает в себя правоспособность и дееспособность.

*Правоспособность* – это установленная в законе (праве) способность субъекта иметь, быть носителем юридических прав и обязанностей. Эта возможность определяется в объективном праве. Правоспособность физического лица, как правило, возникает с момента рождения и заканчивается смертью. Правоспособность накапливается по мере достижения определенного возраста (избирать и быть избранным, получать пенсию и т.д.). В конституционном праве правоспособность в полном объеме наступает с 18 лет, в трудовом – с 16 лет, уголовном – с 16 лет (по некоторым составам – с 14 лет) и т.д.

*Дееспособность* – это установленная в законе (праве) способность субъекта своими действиями приобретать, реализовывать права и налагать на себя юридические обязанности.

Дееспособность физического лица возникает с достижения возраста (определенного уровня психической зрелости), когда подросток приобретает способность осознавать значение своих поступков и руководить ими (осуществлять действия, обязанности, осознавать их и нести юридическую ответственность).

Дееспособность бывает полная и неполная. Полная дееспособность – с 18 лет. Неполная – с 14 до 18 лет. С 14 до 18 лет несовершеннолетний в праве самостоятельно, без согласия своих законных представителей, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными собственными доходами, осуществлять авторские права, вносить денежные средства в банки, совершать бытовые сделки (ст. 25 ГК Республики Беларусь).

Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

*Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)* производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия – по решению суда (ст. 26 ГК Республики Беларусь).

Гражданин также приобретает полную дееспособность со времени вступления в брак (брачный возраст может быть понижен, но не более чем на 3 года).

За несовершеннолетних в возрасте до 14 лет (малолетних) сделки могут совершать только от их имени законные представители – родители, усыновители или опекуны. Несовершеннолетние в возрасте до 14 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, сделки, направленные на безвозмездное получение выгод и не требующие нотариального удостоверения, сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями. Имущественную ответственность несут родители, усыновители или опекуны (ст. 27 ГК Республики Беларусь).

Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен в дееспособности судом. Он вправе совершать мелкие бытовые сделки. А совершать другие сделки, получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя.

Гражданин, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека (ст. 29 ГК Республики Беларусь).

Элементом дееспособности является деликтоспособность.

*Деликтоспособность* – это способность лица нести юридическую ответственность за совершенные им правонарушения. Деликтоспособностью не обладают недееспособные, малолетние и невменяемые. В уголовном праве она возникает в 16 лет, но за наиболее тяжкие преступления (убийство, разбой, изнасилование) – с 14 лет, в административном – с 16, в отдельных случаях – с 14.

У юридических лиц, организаций, правоспособность и дееспособность, как правило, неразделимы и возникают с момента их образования, государственной регистрации – внесения в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, и прекращаются с момента их ликвидации.

*Содержание правоотношений* – это единство субъективных прав и юридических обязанностей их участников. Содержание – это взаимодействие сторон правоотношения, направленных на достижение законного результата.

*Субъективное право* – это вид и мера возможного поведения субъектов.

Субъективное право включает в себя следующие правомочия:

- возможность совершать определенные действия самому;
- возможность требовать определенных действий от другого;
- возможность пользоваться определенным социальным благом, ценностью;
- возможность обратиться за защитой нарушенного права к органам государства.

Субъективное право – это средство удовлетворения собственных интересов путем совершения определенных действий, требований и притязаний.

Субъективное право – как право выбора наиболее выгодного, приемлемого варианта поведения возможно только в рамках объективного права, существующей системы законодательства.

*Юридическая обязанность* – это вид и мера должного поведения субъектов. Она предусмотрена нормами права и обеспечена государственным принуждением.

Юридическая обязанность включает в себя следующие элементы:

- необходимость совершать определенные действия – активная обязанность;
- необходимость воздержаться от определенных действий – пассивная обязанность;
- необходимость нести юридическую ответственность при совершении правонарушения – негативная обязанность.

Это средство удовлетворения чужих интересов путем совершения необходимых действий, воздержания от определенных действий и претерпевания негативных санкций (обязывание действием, исполнением, претерпеванием)<sup>1</sup>.

Объект – это то, на что оказывается воздействие. В философии объект определяется как явление или процесс материального мира, которые существуют реально, независимо от сознания и воли человека.

---

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 288.

Проблема объекта правоотношений дискуссионна. Данное понятие раскрывает смысл правоотношений, показывает ту цель, ради реализации которой субъекты вступают в правоотношения.

«Под объектом правового отношения следует понимать те материальные и духовные блага, предоставлением и использованием которых удовлетворяются интересы управомоченной стороны правоотношения»<sup>1</sup>.

*Объекты правоотношений* – это те предметы и явления окружающего мира, на которые направлены субъективные юридические права и обязанности их участников.

Объектами правоотношений могут быть:

- природные объекты (земля, недра, водные ресурсы, леса);
- вещи (строения, автомобили, мобильные телефоны, телевизоры, фотоаппараты, мебель и т.д.);
- ценные бумаги и документы (деньги, валюта, акции, дипломы, аттестаты и т.д.);
- продукты творчества (произведения искусства, литературы, живописи, науки, результаты авторской и изобретательской деятельности);
- личные нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь, имя, достоинство, тайна переписки);
- результаты действий участников правоотношений (доставка грузов, перевозка пассажиров, обеспечение сохранности имущества, выполнение договора подряда и т.д.);
- действия обязанного лица (оказание производственных и бытовых услуг, услуг по обучению, воспитанию, медицинскому обслуживанию, концертному исполнению и т.д.);
- общесоциальные блага и ценности (общественный порядок, независимость и территориальная целостность государства, благоприятная экологическая обстановка, национальная безопасность и т.д.).

Одно и то же благо может быть объектом различных правоотношений. Так, созданная автором статуя является объектом авторского права, при ее продаже – объектом купли-продажи, при ее покупке – объектом права собственности, при ее охране – объектом охраны и т.д.<sup>2</sup>

Таким образом, *объект правоотношений* – это те явления внешнего мира, которые способны удовлетворить интерес управомоченного лица, выступающие в виде вещи, услуги, продукта духовного творчества или личного нематериального блага, ради которого действуют субъекты правоотношений в рамках своих юридических прав и обязанностей.

---

<sup>1</sup> Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Издательство «Зерцало», 2009. – С. 759.

<sup>2</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 286.

Для возникновения правоотношений, кроме наличия правовых норм, необходимы юридические факты.

*Юридические факты* – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

*Признаки:*

- предусмотрены нормативными правовыми актами;
- вызывают определенные правовые последствия (лишение свободы, вступление в наследство, отзыв доверенности);
- объективированы (т.е. выражены вовне в виде справки, договора, записи, доверенности, надлежащим образом оформленных и зафиксированных в установленной в законе процедурно-процессуальной форме). Юридическими фактами не могут быть абстрактные понятия, мысли, эмоции, переживания, события духовной жизни человека. Однако правоприменитель может учитывать субъективную сторону поступка (вину, мотив, интерес, цель), как элемент сложного юридического факта;
- наличие либо отсутствие определенного явления (предмета) материального мира. При этом юридическое значение могут иметь не только позитивные явления, но и так называемые негативные факты (отсутствие отпечатков пальцев, следов взлома, отношений родства, другого зарегистрированного брака и т.д.);
- имеют социальную значимость, т.к. затрагивают интересы личности, общества, государства, несут информацию о состоянии общественных отношений;
- конкретны, индивидуальны, происходят (имеют место) в определенном месте и в определенное время.

Юридические факты являются одной из важных предпосылок возникновения правоотношений. Их модель фиксируется в гипотезе правовых норм. Благодаря им у субъектов права возникают определенные права и юридические обязанности.

Юридические факты могут быть классифицированы по следующим основаниям:

1. По характеру юридических последствий:

- правообразующие (приказ о зачислении в число студентов ВГУ);
- правоизменяющие (академический отпуск в связи со службой в армии);
- правопрекращающие (отчисление из вуза в связи с окончанием учебы и распределением на работу).

2. По волевому признаку:

- *события* – явления природы, обстоятельства, не зависящие от воли и сознания человека (ливни, лавины, землетрясения, эпидемии). При



этом выделяют относительные события, которые в своем зарождении могут зависеть от воли человека (рождение человека, его смерть, пожар и т.д.), и абсолютные события (извержение вулкана, наводнение, снегопад), которые от воли человека не зависят. Если события предусмотрены в законодательстве, то они могут порождать определенные правовые последствия (договор страхования от несчастного случая), если нет, то не порождают наступление, изменение, прекращение правоотношений (форс-мажорные обстоятельства).

- *действия (бездействия)* – это то, что зависит от сознания и воли человека, его активности. В свою очередь действия могут быть правомерными (соответствовать нормам права) и неправомерными – нарушать требования юридических норм, наносить вред личности, обществу, государству.

Среди неправомерных выделяют преступления (уголовно-наказуемые деяния) и проступки: гражданско-правовые, административно-правовые и дисциплинарные. Их также можно классифицировать: по отраслям права (уголовные, административные, гражданско-правовые и т.д.); по форме вины (умышленные и неосторожные); по мотиву (корыстные, хулиганские, иные); по объекту (преступления против личности, государства, общественной безопасности и общественного порядка, преступления против собственности); по субъекту (индивидуальные, групповые, совершенные организованной группой или преступным сообществом); по социальным признакам (должностные, преступления, совершенные военнослужащими); по возрастному критерию (преступления, совершенные несовершеннолетними и т.д.).

*Правомерные действия* делятся на *юридические поступки* и *юридические акты* (некоторые авторы выделяют также сделки). *Юридические поступки* – это действия, которые совершаются без намерения вызвать (породить) юридические последствия, однако права и обязанности возникают в силу закона (авторское право, находка чужого имущества).

*Юридические акты* – это действия, направленные на достижение правового результата. Совершают юридические акты граждане, государственные органы и другие субъекты (заключение брака, кража имущества, возбуждение уголовного дела, постановление суда и т.д.).

Нередко для возникновения правоотношения необходим не один юридический факт, а их совокупность, т.е. фактический состав (например, для призыва на воинскую службу в Республике Беларусь необходимо наличие белорусского гражданства, возраст, здоровье, отсутствие установленного законом права на отсрочку и т.д.).

В ряде случаев роль юридических фактов играют презумпции и фикции.

*Юридические презумпции* – это предположение о наличии обстоятельств, имеющих силу юридических фактов (презумпция невиновности, презумпция отцовства, презумпция добропорядочности и т.д.).

*Юридические фикции* – это заведомо неистинные положения, которые вносят определенность в правовое положение лица и способствуют реализации норм права (снятие, погашение судимости).

Выделяют также главные и подчиненные факты, расчетные факты (индексы, коэффициенты, графики и т.д.), оформленные, не оформленные, латентные (скрытые) и др.

*Преюдиция* – это юридические факты, признанные судом истинными, которые при повторном рассмотрении не требуют доказательства и считаются установленными, не нуждающимися в новой проверке и оценке.

Таким образом, юридические факты являются связующим звеном между правовыми нормами и правоотношениями, в результате которых абстрактные правовые нормы превращаются в конкретные права и обязанности участников. Юридические факты выполняют роль сигнала для участников, информируя о правомерных либо неправомерных последствиях. То есть их знание способствуют правовому регулированию общественных отношений, укреплению законности и правопорядка.

### **Словарь основных понятий**

*Правоотношения* – это сознательно-волевые отношения, возникающие на основе нормы права и юридических фактов между людьми и их организациями и представляющие собой связь юридических субъективных прав и обязанностей их участников.

*Субъектами правоотношений* являются те субъекты права, которые вступают в правоотношения и между ними возникают субъективные права и обязанности. Участник правоотношения, которому принадлежит право, является *управомоченным*, а лицо, на котором лежит обязанность, – *обязанным* субъектом.

Выделяют следующие *виды субъектов правоотношений в Республике Беларусь*: государство, административно-территориальные единицы, физические лица, юридические лица, а также организации, не обладающие правом юридического лица.

*Физические лица* – это граждане, лица без гражданства (апатриды), иностранцы, беженцы и т.д.

*Юридическим лицом* признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществ-

влять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

*Правоспособность* – это установленная в законе (праве) способность субъекта иметь, быть носителем юридических прав и обязанностей.

*Дееспособность* – это установленная в законе (праве) способность субъекта своими действиями приобретать, реализовывать права и налагать на себя юридические обязанности.

*Деликтоспособность* – это способность лица нести юридическую ответственность за совершенные им правонарушения.

*Содержание правоотношений* – это единство субъективных прав и юридических обязанностей их участников.

*Субъективное право* – это вид и мера возможного поведения субъектов.

*Юридическая обязанность* – это вид и мера должного поведения субъектов.

*Объект правоотношений* – это те явления внешнего мира, которые способны удовлетворить интерес управомоченного лица, выступающие в виде вещи, услуги, продукта духовного творчества или личного нематериального блага, ради которого действуют субъекты правоотношений в рамках своих юридических прав и обязанностей.

*Юридические факты* – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

*Юридические поступки* – это действия, которые совершаются без намерения вызвать (породить) юридические последствия, однако права и обязанности возникают в силу закона (авторское право, нахождение чужого имущества).

*Юридические акты* – это действия, направленные на достижение правового результата.

*Юридические презумпции* – это предположение о наличии обстоятельств, имеющих силу юридических фактов (презумпция невиновности, презумпция отцовства, презумпция добропорядочности и т.д.).

*Юридические фикции* – это заведомо неистинные положения, которые вносят определенность в правовое положение лица и способствуют реализации норм права (снятие, погашение судимости).

*Преюдиция* – это юридические факты, вступившие в законную силу, которые при повторном рассмотрении не требуют доказательства и считаются установленными, истинными, не нуждающимися в новой проверке и оценке.

## Т Е М А 10. СИСТЕМА ПРАВА

### ПЛАН

1. *Понятие системы права и ее значение.*
2. *Элементы системы права.*
3. *Предмет и метод правового регулирования как основания построения системы права.*
4. *Публичное и частное право.*
5. *Основные отрасли права Республики Беларусь.*
6. *Система права и система законодательства.*
7. *Правовые системы мира.*

Для юристов своего рода аксиомой является положение о том, что право по своему содержанию должно не только соответствовать природе социально-экономического строя, быть воплощением национальной и мировой культуры и образа жизни народа, но и выступать универсальным регулятором поведения и деятельности людей. Оно по своей форме должно надлежащим образом быть организовано, внутренне устроено и согласовано, чтобы не опровергать себя в силу внутренних противоречий. Право с этой точки зрения должно представлять специфически юридическую регулятивную систему, или обладать свойством системности, что то же самое. Для выражения этого качества права в юридической науке используется категория «система права».

Термин «система» в переводе с греч. (systema) означает «целое», «составленное из частей». С философской точки зрения, система – это целостный комплекс взаимосвязанных элементов, которые, выступая системой более низкого порядка, одновременно представляют собой элемент системы более высокого порядка. Значит, выяснение вопроса о том, что такое система права, предполагает дать ответ, по меньшей мере, на два вопроса: 1) из каких частей состоит право и 2) как эти части взаимосвязаны между собой? Ответы на эти вопросы заключают в себе представление о внутренней структуре (организации) права.

Понятие «система» означает, что право представляет собой некое целостное образование, состоящее из множества элементов, находящихся между собой в определенной связи (соподчинении, координации, функциональной зависимости и т.д.).

Поскольку содержанием права являются его нормы, то, следовательно, и систему права представляют определенным образом структурированные и взаимосвязанные друг с другом нормы права. Объективно складывающаяся между отдельными нормами (или группами норм) связь придает им определенное структурное единство. Таким образом, нормы объединяются в более общее нормативно-юридическое образо-

вание – институты права, а те, в свою очередь, – в подотрасли и отрасли права, которые в своем единстве и есть *система права*.

Единство системы права – специфическое свойство права, обусловленное единством целей и задач правового регулирования, единством правовых принципов, определяющих сущность права, наконец, единством системы регулируемых отношений. Будучи внутренне единым и целостным нормативным образованием (системой нормативного регулирования), право вместе с тем подразделяется на определенные части – отрасли и институты, каждая из которых выполняет самостоятельную роль в механизме воздействия права на поведение и деятельность людей-индивидов и их организаций. Единство и обособленность (дифференцированность) являются необходимыми условиями системной организации права.

Особо следует обратить внимание на объективный характер системы права, ее обусловленность спецификой регулируемых отношений. Это означает, что система права – явление объективное, складывающееся под непосредственным воздействием господствующих отношений, идеологии, культуры, образа жизни людей. Объективный характер системы права подтверждается тем обстоятельством, что, независимо от типа современного государства и характера правовой системы, имеются группы однородных отраслей права, идентичных всем странам (конституционное, гражданское, уголовное, административное, семейное и др.). Оказывая непосредственное воздействие на формирование системы права, законодатель не может отвлечься от этих объективных факторов. В ином случае система права может складываться и помимо воли законодателя. Итак, система права – это объективно существующее внутреннее строение права, его подразделение на отрасли, подотрасли, институты и нормы.

Элементы системы права.

1. *Нормы права* – это элемент системы права, его «атом», более не делимый (хотя внутренняя организация нормы имеет «свою систему» – определенным образом взаимосвязанные диспозицию, гипотезу и санкцию). В системной организации права правовые нормы существуют не обособленно, а соответственно своему предметному назначению объединяются в более общее образование – институты права.

2. *Институт права* – это элемент системы права, представленный совокупностью правовых норм, регулирующих однородную группу общественных отношений. Правовой институт представляет собой обособленный блок отрасли права, которому свойственны: а) однородность фактического содержания – каждый институт предназначен для регулирования самостоятельной, относительно обособленной группы отношений либо отдельных поступков, действий людей; б) юридическое единство правовых норм. Нормы, входящие в право-

вой институт, образуют единый комплекс, выражаются в общих положениях, правовых принципах, специфических правовых понятиях, что создает особый, присущий для данного вида отношений, правовой режим регулирования; в) нормативная обособленность, т.е. обособление образующих правовой институт норм в главах, разделах, частях, иных структурных частях закона либо иного нормативно-правового акта; г) полнота регулируемых отношений. Институт права включает такой набор норм (дефинитивных, управомочивающих, запрещающих и др.), который призван обеспечивать беспорядочность регулируемых им отношений.

В силу этих свойств всякий институт права выполняет присущую только ему регулятивную задачу и не входит в коллизию с иными структурными элементами системы права. По своему содержанию институты права бывают простые и сложные. Простой институт включает в себя юридические нормы одной отрасли права. Например, институт прекращения брака в семейном праве, институты залога, проведения игр и пари в гражданском праве.

Сложный, или комплексный, институт права представляет собой совокупность норм, входящих в состав различных отраслей права, и регулирующих взаимосвязанные родственные отношения. Типичный пример – институт собственности, который является предметом регулирования конституционного, гражданского, семейного, административного и некоторых иных отраслей права. В рамках сложного института выделяются, так называемые, субинституты. Например, институт ренты – в гражданском праве включает субинституты – постоянная рента, пожизненная рента, пожизненное содержание с иждивением. Кроме названных, принято выделять материальные и процессуальные институты, охранительные и регулятивные и т.д.

3. *Подотрасль права* представляет собой объединение нескольких институтов одной и той же отрасли права. При этом не каждая, а только крупные и сложные по своему составу отрасли наряду с институтами права включают еще один компонент – подотрасль права. Так, в гражданском праве в качестве подотраслей выступают авторское, обязательственное, наследственное право и др. В финансовом праве выделяются такие подотрасли, как бюджетное, налоговое право. Отдельные отрасли права, в частности, процессуальные, земельное, семейное, не подразделяются на подотрасли. Поэтому в отличие от правового института подотрасль права обязательным компонентом каждой отрасли права не является.

4. *Отрасль права* – это основное подразделение системы права, его главный элемент, который объединяет взаимосвязанные между собой институты права, регулирующие качественно однородную область общественных отношений. Отрасль права – это распределенная

по правовым институтам совокупность юридических норм, регулирующих особую, качественно своеобразную область отношений (имущественных, трудовых, семейных и т.д.). Если отдельное нормативное предписание представляет собой первичную клеточку права, а правовые институты – группы таких предписаний (блоки), то отрасли права представляют относительно замкнутые подсистемы правового регулирования. Их главное назначение заключается в том, чтобы применительно к специфической области отношений обеспечить специфический режим правового регулирования.

Отрасль права имеет специфическое строение (структуру). В ней выделяются общая и особенная части. В общую часть входят институты, которые содержат в себе положения, «обслуживающие» все или почти все институты особенной части. Институты общей части содержат те нормы права, действие которых, как правило, распространяется на все регулируемые данной отраслью отношения. Институты общей части отрасли конкретизируются в институтах ее особенной части. Такое построение системы права позволяет исключить дублирование нормативно-правового материала, устранить громоздкость юридических конструкций и облегчить восприятие и изучение отрасли права.

Каждая отрасль отличается специфическим набором юридических средств, с помощью которых оказывается воздействие на регулируемые отношения. Тем самым каждая отрасль специфичностью юридических средств регулирования (или методом правового регулирования) выделяется в числе других. Отрасли неоднородны по своему составу. Одни из них являются крупными нормативными образованиями, иные представляют собой сравнительно компактную совокупность правовых норм (например, процессуальные отрасли). Следовательно, систему права можно представить совокупностью норм права, объединенных в институты, подотрасли и отрасли права.

*Предмет и метод правового регулирования как основания построения системы права.* Признание права системным образованием предполагает обоснование принципов (критериев) построения этой системы, равно как и критериев подразделения системы на составляющие ее отрасли. В качестве таковых выступают предмет и метод правового регулирования.

Под *предметом правового регулирования* в юридической теории понимается то, что подлежит урегулированию, т.е. те отношения (действия, деятельность, формирующие эти отношения), которые подвергаются правовому воздействию. К таким отношениям относятся не все, а лишь те отношения, которые отвечают следующим признакам:

а) являются устойчивыми и характеризуются повторяемостью событий и действий людей;

б) допускают по своим свойствам возможность государственно-правового (внешнего) контроля за ними;

в) существует объективная потребность в их урегулировании.

В отличие от предмета правового регулирования *метод правового регулирования* отвечает на вопрос, как регулировать, и представляет собой совокупность юридических приемов и средств воздействия на общественные отношения. Особенности метода правового регулирования характеризуют:

а) основания возникновения прав и обязанностей сторон регулируемого отношения (такowymi могут быть административно-правовой акт, договор, иск и др.);

б) способы взаимосвязи прав и обязанностей участников правоотношений;

в) характер юридических средств обеспечения прав и обязанностей в правоотношении (особенность санкций, юридических процедур и др.).

На этом основании принято выделять два основных метода правового регулирования: диспозитивный и императивный.

Предмет является главным, материальным критерием разграничения норм права по отраслям, поскольку он имеет объективное содержание, предопределен самим характером общественных отношений и не зависит в принципе от воли законодателя. Метод же служит дополнительным, юридическим критерием, так как произведен от предмета. Самостоятельного значения он не имеет. Однако в сочетании с предметом способствует более строгой и точной градации права на отрасли и институты. Ведь наличие различных видов общественных отношений еще не создает само по себе системы права, не порождает автоматически его отраслей.

Именно предмет, прежде всего, диктует необходимость выделения той или иной отрасли, а когда отрасль выделяется, появляется и соответствующий метод регулирования, который в значительной мере зависит от воли законодателя. Последний, находясь в рамках необходимости и учитывая характер регулируемых отношений, может избирать тот или иной способ правового воздействия на них. Он может варьировать эти способы, используя их в различных комбинациях. В этом заключается субъективность метода, отличающая его от предмета. Но оба они играют важную роль в построении системы права, тесно взаимодействуют друг с другом.

Следует помнить, что право регулирует не все, а лишь наиболее принципиальные с точки зрения интересов государства отношения. И притом такие, которые объективно нуждаются в правовом опосредовании. Государство не ставит своей целью тотальную юридическую регламентацию общественной жизни, поэтому многие взаимоотноше-



ния между людьми регулируются другими социальными нормами – моралью, обычаями, традициями и т.д. К тому же не всякие отношения право способно урегулировать, а только такие, которые поддаются внешнему контролю. Отношения, подвергнутые правовому регулированию, приобретают правовую форму и выступают как правовые.

Группировка норм по отраслям и институтам зависит, прежде всего, от видового разнообразия общественных отношений, их качественной специфики. Однако не всегда по одному лишь предметному признаку можно отличить одну отрасль права от другой, так как существуют такие отношения, которые опосредуются нормами ряда отраслей. Например, отношения собственности во всех ее формах регулируются гражданским правом, уголовным, административным, конституционным. В таких случаях на помощь приходит метод регулирования, ибо каждая правовая отрасль имеет свой, характерный для нее способ воздействия на поведение субъектов (либо их сочетание).

Словом, одного материального ориентира недостаточно: если руководствоваться только им, то трудно было бы разграничить смежные отрасли и институты. Тем более что в праве не существует абсолютно независимых отраслей, так как они – части единой системы. Если бы основанием для деления права служил только предмет, то отраслей оказалось бы слишком много.

В общее понятие метода правового регулирования (как собирательной категории) входят следующие компоненты, дающие представление о том, каким образом государство с помощью права воздействует на происходящие социальные процессы: а) установление границ регулируемых отношений, что, в свою очередь, зависит от ряда объективных и субъективных факторов (особенности этих отношений, экономические и иные потребности, государственная заинтересованность и др.); б) издание соответствующих нормативных актов, предусматривающих права и обязанности субъектов, предписания о должном и возможном их поведении; в) наделение участников общественных отношений (граждан и юридических лиц) правоспособностью и дееспособностью, позволяющих им вступать в разнообразные правоотношения; г) определение мер ответственности (принуждения) на случай нарушения этих установлений.

В целом *правовой метод* представляет собой известный набор юридического инструментария, посредством которого государственная власть оказывает необходимое воздействие на волевые общественные отношения в целях придания им желательного развития. Указанная специфика отличает данный вид социального упорядочения от других форм нормативной регуляции общественной жизни. Значение описанного правового механизма состоит в том, что он во многом определяет эффективность и результативность действия права.

Однако наряду с общим существуют конкретные методы правового регулирования, характерные для тех или иных отраслей права и опосредуемых ими отношений. К ним относятся *императивный* и *диспозитивный* методы, используемые главным образом в уголовном и гражданском праве (соответственно). В разной степени они присущи и другим отраслям. Ведь всякая правовая норма – это властное предписание, веление государства; в то же время она дает субъектам известную альтернативную возможность выбора вариантов поведения в рамках закона. Указанные методы в какой-то мере носят универсальный характер.

Такое же сквозное значение имеют дозволения, связывание и запрет, свойственные в различных комбинациях всему правовому регулированию. Разрешая (дозволяя) одни действия, предписывая в обязательном порядке другие, запрещая под угрозой санкции третьи, право тем самым придает поведению субъектов строго целенаправленный характер, вводит общественные отношения в нужное русло.

В административном праве действует *метод субординации и властного приказа*, позволяющий эффективно регулировать управленческую, служебную, оперативную и иную деятельность государственных органов и должностных лиц. Исполнительская дисциплина, строгая подчиненность одних субъектов другим, обязательность решений и распоряжений вышестоящих звеньев госаппарата для нижестоящих – характерные черты указанного метода.

*Поощрения* свойственны в основном трудовому праву, где действуют разного рода премиальные системы, направленные на стимулирование моральной и материальной заинтересованности в росте производительности труда, повышении работниками своей квалификации, приобретении новых профессий и т.д.

*Метод автономии и равенства сторон* типичен для процессуальных отраслей права, где истец и ответчик, другие участники судебного разбирательства находятся в одинаковом процессуальном положении друг перед другом, законом и судом, их отношения характеризуются самостоятельностью. Равенством субъектов отличаются также многие гражданские отношения.

В хозяйственном праве применяется *метод рекомендаций*, обусловленный тем, что по отношению к субъектам хозяйствования частной формы собственности властно-императивные средства воздействия неприемлемы. Государство оказывает на них свое влияние лишь путем разрешений, содействия, организационной помощи, рекомендательных актов.

В качестве особых методов правового регулирования используются *убеждение и принуждение*, характерные как для права в целом, так и отдельных его отраслей, разумеется, в разных сочетаниях.

В последнее время в связи с развитием рыночных отношений и предпринимательства все большее распространение получает *индивидуальный метод регулирования* (или метод свободного волеизъявления), под которым понимается форма самостоятельной юридической деятельности субъектов, направленной на упорядочение единичных общественных отношений с помощью правовых средств, не обладающих качеством юридической общеобязательности. Например, путем принятия ненормативных актов, заключения различных договоров, соглашений, сделок, добровольного установления обязательств и т.д.

Все рассмотренные выше методы тесно взаимосвязаны, переплетены, действуют не изолированно, а в сочетании друг с другом. Вместе с тем они относительно самостоятельны, имеют свои особенности, что и позволяет их классифицировать.

*Публичное и частное право.* Деление права на публичное (*jus publicum*) и частное (*jus privatum*) признавали уже в Древнем Риме. Публичное право, по утверждению римского юриста Ульпиана, есть то, которое относится к положению римского государства; частное – которое относится к пользе отдельных лиц. В последующем критерии отнесения права к частному или публичному уточнялись, получали более развернутые характеристики, однако признание научной и практической ценности подразделения права на публичное и частное оставалось неизменным.

Иное положение характерно было для правовых систем стран СНГ, которые длительное время не знали деления права на частное и публичное. Причины этого заключались не в особенностях юридической системы, а главным образом в отсутствии института частной собственности.

Признание частной собственности переводит проблему деления права на публичное и частное из области теоретических рассуждений в практическую плоскость. Справедливо замечено, что вопрос о делении права на частное и публичное, их соотношении затрагивает все стороны человеческого существования: соотношение свободы и не-свободы, инициативы, автономии воли и пределы вторжения государства в гражданскую жизнь. Основным смыслом деления права на частное и публичное в этой связи заключается в том, что таким образом конституционная защита прав и свобод человека и гражданина получает предметно-юридическое воплощение во всей национальной системе права. Деление права на частное и публичное означает юридическое признание сфер общественной жизни, вмешательство в которые государства и его органов юридически запрещено или ограничено законом. Тем самым исключается (юридически) возможность произвольного вторжения государства в сферу личной свободы, юридически узаконивается степень и границы «прямого приказа» государства и

его структур, юридически раздвигаются границы свободы собственности и частной инициативы.

Какие же отрасли права относятся к частному, а какие к публичному праву? Сущность частного права выражена в его принципах – независимости и автономии личности, признании защиты частной собственности, свободы договора. *Частное право* – это право, защищающее интересы лица в его взаимоотношениях с другими лицами. Оно регулирует сферы, непосредственное вмешательство в которые регулирующей деятельностью государства является ограниченным. В сфере действия частного права индивид самостоятельно решает, использовать ему свои права или воздерживаться от дозволенных действий, заключать договор с иными лицами или поступать иным образом. К отраслям частного права относятся гражданское, семейное, трудовое и другие отрасли права.

Иное дело сфера действия публичного права. В *публично-правовых* отношениях стороны выступают как юридически неравноправные. Одной из таких сторон всегда выступают государство либо его орган (должностное лицо), наделенный властными полномочиями. В сфере публичного права отношения регулируются исключительно из единого центра, каковым является государственная власть. Публичное право – это сфера господства императивных начал, необходимости, а не автономии воли и частной инициативы. К отраслям публичного права относят конституционное, уголовное, административное и другие отрасли права.

Безусловно, что абсолютной публично-правовой или частноправовой отрасли не существует. Публично-правовые элементы присутствуют в отраслях частного права, равно как и наоборот. К примеру, в семейном праве к публично-правовым элементам относятся судебный порядок расторжения брака, лишения родительских прав, взыскания алиментов. В земельном праве публично-правовой элемент имеет значительное проявление – определение порядка землеустройства, предоставления (отвода) земель, изъятия земель и др. Применительно к каждой конкретной отрасли права имеет место комбинирование этих юридических приемов.

Границы между частным и публичным правом исторически подвижны и изменчивы. Так, изменение форм собственности на землю принципиально повлияло на характер земельного права, перешедшего под «юрисдикцию» частного права (хотя и сохраняя публично-правовые элементы). Эти же причины обуславливают изменение внутри отраслей частного и публичного права. В этом случае можно говорить о двух тенденциях: внутриотраслевой консолидации и дифференциации. Так, можно предположить, что такие отрасли права, как уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное и администра-

тивно-процессуальное право, консолидируются в единую ветвь публичного права – процессуальное право.

### ***Основные отрасли права Республики Беларусь***

*Конституционное право* – ведущая отрасль национальной правовой системы, представляющая совокупность правовых норм, определяющих основы конституционного строя, правовое положение человека и гражданина и закрепляющих государственное устройство, систему государственной власти и местного самоуправления. Конституционное право характеризуется особым предметом и методом регулирования. Предметом конституционного права являются общественные отношения, возникающие в процессе реализации суверенитета во всех его формах, обеспечения функционирования институтов представительной и непосредственной демократии. Специальная роль и назначение конституционного права заключается в обеспечении полновластия народа во всех сферах жизнедеятельности общества. Это направление правового регулирования – исключительная прерогатива конституционного права, и она не свойственна какой-либо иной отрасли права. Как отрасль публичного права конституционное право пользуется методом правового воздействия, присущим всем отраслям публичного права. Вместе с тем конституционное право имеет особый способ конституционного воздействия – установление, который существенно отличается от иных способов правового регулирования (дозволения, предписания и запрета). Юридическая конструкция конституционного установления такова, что оно не предполагает точно определенных (персонифицированных) прав и обязанностей конкретных субъектов, участников правовых отношений – конституционные установления имеют всеобщий, универсальный характер, обращены ко всем или ко многим видам субъектов, как правило, не порождают конкретных правоотношений, реализуясь в так называемых общих конституционных отношениях.

*Административное право* – отрасль публичного права, предметом регулирования которой являются отношения, складывающиеся в процессе организации и деятельности органов исполнительной власти. Нормами административного права регулируются публично-правовые отношения власти – подчинения, в которых одной из сторон обязательно выступает исполнительный орган власти (должностное лицо), наделенный государственно-властными полномочиями.

*Финансовое право* как отрасль публичного права представлена совокупностью норм, посредством которых осуществляется регулирование отношений, возникающих в процессе образования, распределения и использования денежных фондов государства. В отличие от административно-правовых финансовые правоотношения – это имущественные (денежные) отношения, которые возникают в процессе фи-

нансовой деятельности государства по поводу денежных средств. Особенностью финансового права является наличие в его составе подотраслей права – налогового, банковского.

*Уголовное право* – отрасль публичного права, регулирующая отношения, связанные с преступностью и наказуемостью деяний. Как всякая отрасль права уголовное право состоит из совокупности правовых норм. Нормы уголовного права – это нормы-запреты. Они запрещают общественно опасные действия и бездействия людей под угрозой применения особых средств государственного принуждения – уголовного наказания. Уголовное право как совокупность правовых норм подразделяется на Общую и Особенную части. В Общей части содержатся общие положения об уголовной ответственности, понятие преступления, формы и виды вины, обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния, порядок и условия уголовной ответственности при различных формах неоконченного преступления, ответственность за соучастие в преступлении, понятие и виды уголовного наказания, порядок и основания назначения наказания и освобождения от уголовной ответственности. В Общей части также определяются условия условного осуждения, понятия судимости и способов ее прекращения, понятие амнистии, помилования и др. Если Общая часть закрепляет общие положения, принципы и институты уголовного права, то Особенная часть предусматривает конкретные виды преступлений и указывает наказания, которые могут быть применены за их совершение. Общая и Особенная части тесно взаимосвязаны, характеризуются единством. Это единство проявляется в том, что они выполняют одни и те же задачи – защиту от преступлений личности, общества, государства; нормы Общей части являются базой для норм Особенной части. В нормах Особенной части конкретизируются общие понятия о преступлении, содержащиеся в Общей части. Особенная часть определяет и описывает те виды деяний, которые уголовный закон считает преступлениями.

*Экологическое право* – относительно «молодая» ветвь права, нормы которой регулируют отношения людей, организаций в целях рационального использования природных ресурсов, защиты окружающей среды.

В систему публичного права входят и процессуальные отрасли права: уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное. Нормы уголовно-процессуального права предназначены для регулирования деятельности по расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел. Гражданско-процессуальное право имеет своим служебным назначением установление порядка и процедуры разрешения судами гражданских дел.

*Международное публичное право* – (не являющаяся составной частью национальной системы права) это совокупность норм и принципов, содержащихся в конвенциях, международных договорах, актах и уставах международных организаций, которые регулируют отношения между государствами и иными участниками международного общения.

*Гражданское право* – это ведущая, базовая отрасль частного права, предметом регулирования которой являются имущественные и связанные с ним неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Гражданское право – многосоставная отрасль права, ее содержанием охватываются такие подотрасли, как авторское, наследственное, изобретательское и др.

Предметом регулирования *семейного права* являются личные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие из брака и принадлежности к семье.

*Трудовым правом* как частью системы частного права регулируются отношения по применению труда на государственных и частных предприятиях, в учреждениях и организациях на основе сочетания интересов их участников. Предметом регулирования в трудовом праве являются отношения работника с нанимателем по поводу его труда.

*Земельное право* – это отрасль права, регулирующая отношения, связанные с владением, пользованием и эксплуатацией земли.

Предметом регулирования земельного права являются отношения, складывающиеся между гражданами, юридическими лицами, а также государством и его органами в процессе реализации права собственности на землю, обеспечения ее охраны и повышения почвенного плодородия.

*Международное частное право* – совокупность норм права, регулирующая гражданские, семейно-брачные и трудовые отношения, имеющие международный характер. Предметом международного частного права выступают отношения, которые в Республике Беларусь регулируются нормами гражданского, семейного и трудового права, осложненные иностранным элементом, т.е. те, которые имеют международный характер. Особенностью правоотношений в международном частном праве является то, что в них участвуют иностранные граждане и иностранные юридические лица, их объектом является вещь, находящаяся за границей, они связаны с территорией двух или нескольких государств. Международное частное право – это специфическая отрасль национального права.

*Система права и система законодательства.* В юридической теории и практике термины «отрасль права» и «отрасль законодательства» используются как нетождественные. В философском плане сис-

тема права и система законодательства соотносятся между собой как содержание и форма. Система законодательства есть выражение системы права, ее объективированная форма. Система права и система законодательства находятся во взаимной зависимости, хотя степень такой зависимости различна. Система права, формируясь под влиянием деятельности законодателя, вместе с тем носит объективный и несколько автономный от воли законодателя характер. Система законодательства – детище законодателя, хотя, безусловно, также имеет социальную обусловленность. Система права и система законодательства не совпадают по кругу источников, в которых они выражены: система законодательства воплощена в законодательстве, иных нормативно-правовых актах; система права находит воплощение не только в позитивном праве, но и отображена в обычном праве, неписаных принципах права и аксиомах, международно-правовых актах, имеющих рекомендательный характер, договорах нормативного содержания, судебных прецедентах и даже в правосознании.

В отличие от системы законодательства система права характеризуется высокой степенью однородности. Это обусловлено тем, что каждая отрасль в составе системы права обладает присущим ей предметом и методом правового регулирования. Отрасли же законодательства такими объединяющими началами не обладают. Анализ законодательства позволяет выделить три группы отраслей законодательства: 1) одноименных с отраслями права (уголовное, гражданское, земельное и др.); 2) комплексные отрасли законодательства – отрасли, состоящие из норм различных отраслей права: административного, гражданского, уголовного. К комплексным отраслям следует отнести хозяйственное право, аграрное и некоторые другие; 3) отрасли законодательства, «привязанные» к соответствующим сферам государственного управления и сферам государственной деятельности (законодательство о водном, воздушном, железнодорожном транспорте, об образовании и т.д.). Отсюда количество отраслей законодательства значительно превышает число отраслей права.

*Правовые системы мира.* Право – явление мировой цивилизации, в рамках которой сформировалось и действует множество правовых систем. Для того чтобы понять правовое развитие в целом, как составную часть прогресса мировой культуры, необходим такой угол зрения на право, который позволил бы соотнести правовую систему с конкретным историческим временем и регионом, национальной, религиозной спецификой той или иной цивилизации. Для обозначения связи этих факторов развития общества с правовым регулированием в его исторической перспективе необходимо сопоставление одноименных государственно-правовых институтов, принципов, норм. Такое сопоставление, основываясь на сравнительно-историческом методе позна-



ния, позволяет выявить общее и специфичное в правовых явлениях, встречающихся в мире, ступени и тенденции их формирования и функционирования, что дает возможность свести все многообразие конкретно-национального регулирования в определенную «периодическую систему» мирового права, где элементарной, исходной частицей выступает уже не норма права, а целостная национальная правовая система и даже их группа (тип, семья). Все это нужно в конечном счете для углубления наших представлений о природе права, его закономерностях, генезисе, свойствах.

Такие аспекты изучения права выступают предметом сравнительного правоведения. Результатом применения сравнительного метода является группировка – классификация – правовых систем мира по различным признакам. Классификация означает распределение национальных систем права по классам (типам) в зависимости от тех или иных критериев. В этом плане классификация (типология) – важный способ научного познания, позволяющий под дополнительным углом зрения раскрыть как внутренние (структурные) взаимосвязи права, так и его отношения с более широким социальным контекстом, что открывает новые возможности в изучении юридических явлений.

Если система права – своеобразная «внутренняя карта» национального права, то типология (классификация) правовых систем создает своеобразную «правовую карту мира», раскрывающую специфику институтов, используемых для юридического регулирования в тех или иных странах, и показывающую, каким правовым семьям принадлежат правовые системы народов (государств) земного шара.

По вопросу типологии правовых систем существуют различные подходы. За основу классификации могут приниматься идеологические, юридические, этические, экономические, религиозные, географические и другие критерии и соответственно формироваться различные типологические группы правовых систем. Критерии и типологии могут сочетаться в определенных комбинациях. В настоящее время, как правило, используются основания для классификации правовых систем, опирающиеся главным образом на этногеографические, технико-юридические и религиозно-этические признаки права.

В современном мире обычно различают следующие правовые массивы: национальные правовые системы, правовые семьи, группы правовых систем. *Национальная правовая система* – это конкретно-историческая совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельной страны (государства). Национальная правовая система – элемент того или иного конкретного общества, который отражает его социально-экономические, политические, культурные особенности. По отношению к группам правовых систем и правовым семьям национальные

правовые системы выступают в качестве явления особенного, единичного. В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем.

Наличие правовых явлений в их системной, концептуальной организации свидетельствует об известном уровне правовой жизни общества, его правосознания, юридической образованности и т.д. Поэтому далеко не все государства имеют развитые и особенно культурно-самобытные и целостные юридические системы, выступающие источниками накопления правовых ценностей для всей мировой цивилизации.

*Правовая семья* – это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования. В соответствии с этими критериями можно выделить следующие правовые семьи: общего права, романо-германскую, обычно-традиционную, мусульманскую, индусскую (индусское право), славянскую. Ни одна из классификаций правовых семей не является исчерпывающей для правовых систем мира, и поэтому в литературе можно встретить самые различные типологические подразделения семей национального права. В приведенной классификации своеобразие правовой семьи определяется характером ее источников: юридических, духовных (религия, этика и т.д.) и культурно-исторических. Один из этих признаков может преобладать в разграничении правовых семей. Так, форма, перечень и иерархия юридических источников права (форм права) традиционно рассматривается в качестве основного различия между семьей общего права и романо-германской.

В частности, для романо-германской правовой семьи право выступает в виде норм, имеющих законодательное выражение (в виде закона или кодекса), а правоприменитель лишь сравнивает конкретную ситуацию с общей нормой и в ней находит решение дела. Основным источником англосаксонского (общего) права – судебный прецедент, т.е. судебное решение судов определенного уровня по конкретному случаю, способ обоснования которых для других нижестоящих судов является образцом решения аналогичных дел.

В рамках той или иной правовой семьи возможны более дробные элементы, представленные определенной группой правовых систем. Так, внутри романо-германской правовой семьи выделяют группу романского права, в зону которой входят правовые системы таких стран, как Франция, Италия, Бельгия, Испания, Швейцария, Португалия, Румыния, право латиноамериканских стран, каноническое (церковно-католическое) право и группу германского права, в которую входят правовые системы ФРГ, Австрии, Венгрии, скандинавских стран и др. Внутри англосаксонской правовой семьи различают правовую систему Англии, США и право бывших англоязычных колоний Великобритании.

Рассмотрим основные характерные черты представленных правовых семей. К наиболее старым, «классическим» правовым семьям относятся семья общего права и романо-германская (континентальная) семья, принадлежащие к западной юридической традиции.

*Семья общего (англосаксонского) права.* Общее право исторически сложилось в Англии и оправдывает свое название тем, что оно действовало на территории всей Англии (период его становления – X–XIII вв.) в виде судебных обычаев, возникавших помимо законодательства, и распространялось на всех свободных подданных короля в гражданском судопроизводстве. Обобщая судебную практику в своих решениях, судьи руководствовались нормами уже сложившихся отношений и на их основе вырабатывали свои юридические принципы. Совокупность этих решений, точнее принципов (прецедентов), на которых они основывались, была обязательной для всех судов и таким образом составила систему общего права.

Специфика общего права состоит в отсутствии кодифицированных отраслей права и наличии в качестве источника права громадного количества судебных решений (прецедентов), являющихся образцами для аналогичных дел, рассматриваемых другими судами. Кроме общего права в структуру английского права входят статутное право (законодательство) и «право справедливости».

Норма общего права носит казуистический (индивидуальный) характер, так как она «модель» конкретного решения, а не результат законодательного абстрагирования от отдельных случаев. Общее право приоритетное значение придает процессуальным нормам, формам судопроизводства, источникам доказательств, так как они составляют одновременно и механизм правообразования, и механизм правореализации. Важным признаком общего права выступает автономия судебной власти от любой иной власти в государстве, что проявляется в отсутствии прокуратуры и административной юстиции.

В настоящее время наряду с общим правом в странах англосаксонской правовой семьи широкое развитие получило законодательство (статутное право), источником которого являются акты представительных органов, что свидетельствует о сложных процессах эволюции данной правовой семьи. Однако исходные принципы организации правовой системы, например Англии, сохраняет с XIII в. до сих пор.

*Романо-германская правовая семья.* Исторические корни этой правовой семьи относятся к римскому праву (I в. до н.э. – VI в. н.э.). В качестве основного источника она использует писаное право, т.е. юридические правила (нормы), сформулированные в законодательных актах государства. Законодатель (орган государственной власти) в связи с этим должен осмыслить общественные отношения, обобщить социальную практику, типизировать повторяющиеся ситуации и

сформулировать в нормативных актах общие модели прав и обязанностей для граждан и организаций. На правоприменителей (это наименование весьма точно для данной правовой семьи отражает роль и функции юристов), прежде всего суд, возлагается обязанность точной реализации этих общих норм в конкретных судебных, административных решениях, что в конечном счете обеспечивает единообразие судебной или административной практики в масштабе всего государства.

Судья романо-германской правовой семьи не обязан следовать ранее принятому решению другого суда, за исключением судебной практики верховного и (или) конституционного суда. Но и в этом случае высшие судебные инстанции не вправе создавать своими решениями новые нормы, а могут лишь толковать имеющиеся в нормативно-правовых актах. Судья, работающий в стране, входящей в зону романо-германской правовой семьи, решая юридическое дело, главным образом осуществляет лишь процесс квалификации – строит цепь умозаключений по методу силлогизма, где роль большей посылки играет норма, а меньшей – обстоятельства конкретного случая. Это, конечно, вовсе не свидетельствует об отсутствии в правоприменении творческого, самостоятельного начала. Чтобы правильно применить отвлеченную от конкретной ситуации норму, юрист должен глубоко вникнуть в природу этой ситуации: обстоятельства деяния и личность деятеля, например, с тем, чтобы применение права было справедливым, гуманным, целесообразным, т.е. отражало внутреннюю природу права. В этом смысле и в континентальной правовой семье судебная (правоприменительная) практика не может не иметь некоторого нормативного значения, т.е. выступать в роли фактора «давления» либо корректировки законодательства, которое, однако, официально признается приоритетным либо даже единственным источником права.

Такое положение, когда семья общего права имеет черты, присущие семье континентального права (писаное право), а последняя использует некоторые механизмы англосаксонской правовой семьи (судебная практика), свидетельствует о глубоких взаимосвязях мирового правового развития, известном единстве правового регулирования в рамках, в частности, европейской цивилизации.

Значительным своеобразием обладают правовые системы, основанные на традиционном и религиозном регулировании, где право не рассматривается как результат рациональной деятельности человека, а тем более государства. Различают так называемые *традиционные правовые* (построенные на обычном праве) и *религиозные правовые системы* (мусульманское, индусское право). К странам традиционного права относят Японию, государства Тропической Африки и некоторые другие. В основе религиозной правовой системы лежит какая-либо система вероучения.

Так, источниками *мусульманского права* являются Коран, сунна и иджма. Коран – священная книга ислама и всех мусульман, состоящая из высказываний пророка Магомета, произнесенных им в Мекке и Медине. Наряду с общими духовными положениями, проповедями, обрядами там есть и установления вполне нормативно-юридического характера.

Сунна – мусульманское священное предание, рассказывающее о жизни пророка, представляет собой сборник норм-традиций, связанных с поведением и высказываниями пророка, которые должны служить образцами для мусульман.

Иджма – третий источник мусульманского права – комментарии ислама, составленные его толкователями: докторами мусульманской религии. Эти комментарии восполняют пробелы в религиозных нормах. Окончательное толкование ислама дается в иджме, поэтому Коран и сунна непосредственного юридического значения не имеют. Практики ссылаются на сборники норм, соответствующие иджме.

Мусульманское право сформировалось в глубоком средневековье и с тех пор проделало существенную эволюцию с точки зрения развития своих источников. Характерные черты этого права – архаичность, казуистичность, отсутствие писаных систематизированных норм во многом сглажены принятием в новейшее время законов, кодексов – продуктов деятельности государства.

Другой широко распространенной системой религиозного права является *индусское право*. Оно охватывает практически всех выходцев из Индии и также, как мусульманское право, тесно связано с религией – индуизмом. В содержание этой системы входят обряды, верования, идеологические ценности: мораль, философия, которые нормативно закрепляют определенный образ жизни и общественное устройство. Индуизм сформировался в глубокой древности – почти две тысячи лет назад, однако сохранил свое регулирующее значение до настоящего времени. В этом качестве индуизм выступает элементом государственно-правовых отношений современного, в частности индийского, общества. Особенную роль индусское право играет в сферах, где влияние религии до сих пор наиболее ощутимо – семейных, наследственных отношениях, кастовом статусе человека и т.д.

Главной тенденцией развития как обычного (традиционного), так и религиозного (мусульманского и др.) права является усиление роли закона как источника права. Однако эта тенденция реализуется на фоне неснижающегося значения традиционных и особенно религиозных норм и даже в известной мере – их возрождения в качестве ведущей нормативной системы общества, что весьма характерно для исламских государств.

## Словарь основных понятий

*Норма права* – это общеобязательное правило поведения, установленное либо санкционированное государством.

*Институт права* – это элемент системы права, представленный совокупностью правовых норм, регулирующих однородную группу общественных отношений.

*Подотрасль права* представляет собой объединение нескольких институтов одной и той же отрасли права.

*Отрасль права* – это основное подразделение системы права, его главный элемент, который объединяет взаимосвязанные между собой институты права, регулирующие качественно однородную область общественных отношений.

*Предмет правового регулирования* – это то, что подлежит урегулированию, т.е. те отношения (действия, деятельность, формирующие эти отношения), которые подвергаются правовому воздействию.

*Метод правового регулирования* представляет собой совокупность юридических приемов и средств воздействия на общественные отношения.

*Частное право* – это право, защищающее интересы лица в его взаимоотношениях с другими лицами, оно выражается в принципах – независимости и автономии личности, признании защиты частной собственности, свободы договора.

*Публичное право* – это совокупность правовых норм, на основании которых в правоотношениях стороны выступают как юридически неравноправные. Одной из таких сторон всегда выступают государство либо его орган (должностное лицо), наделенный властными полномочиями. В сфере публичного права отношения регулируются исключительно из единого центра, каковым является государственная власть. Публичное право – это сфера господства императивных начал, необходимости, а не автономии воли и частной инициативы. К отраслям публичного права относят конституционное, уголовное, административное и другие отрасли права.

*Система права* – это внутреннее строение права, представляющее собой единство норм права, институтов, подотраслей и отраслей права.

*Система законодательства* есть внешнее выражение системы права, ее объективированная форма.

*Национальная правовая система* – это конкретно-историческая совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельной страны (государства).

*Правовая семья* – это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

## Т Е М А 11. ОБЩЕСТВО, ЛИЧНОСТЬ И ПРАВО

### ПЛАН

1. *Понятие и структура общества. Гражданское общество.*
2. *Личность. Свобода и личность.*
3. *Правовой статус личности.*
4. *Правовой статус человека и гражданина.*

Появление государства и права – это результат развития, прогресса общества.

*Общество* – это обособившаяся от природы часть материального мира, представляющая собой совокупность различных форм жизнедеятельности людей. Это сложная, самоорганизующаяся, открытая, нелинейная система<sup>1</sup>. Это тотальность, историческая определенная целостность. Цементирующим звеном общества выступает совместная социальная деятельность людей по удовлетворению их интересов: индивидуальных, групповых, общественных. Следует иметь в виду, что категории «общество» не было ни в античности, ни в средневековой культуре. Был греческий «полис», римский «civitas», государство, т.е. были общности. Категория появляется лишь в конце XVIII – первой половине XIX в. Общество – это динамически развивающаяся система с взаимосвязанными, взаимодействующими элементами.

Общество включает в себя следующие уровни: социальный (слои, группы, классы), экономический (производительные силы, производственные отношения, формы собственности), политический (государство, политические партии, движения, организации), духовный (наука, культура, религия, философия).

Общество в своем развитии прошло ряд этапов<sup>2</sup>. По формационному критерию выделяют: первобытнообщинную, рабовладельческую, феодальную, буржуазную, коммунистическую формации, где социализм был первой фазой (и, как оказалось, последней).

«История государственно-организованного общества, сменившего первобытный строй, делится на две большие эпохи: 1) эпоха кастово-сословных обществ, основанных на правовом неравенстве членов общества, и 2) «гражданское» общество, основанное на юридическом равенстве».<sup>3</sup>

<sup>1</sup> Нелинейная – где действуют не только причинно-следственные, но и вероятностные отношения.

<sup>2</sup> Общество делится на различные формации и цивилизации. Общественно-экономическая формация – это общество, взятое во взаимодействии всех его сторон, с базисом и надстройкой, где определяющую роль играет способ производства материальных благ.

<sup>3</sup> Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Издательство «Зерцало», 2009. – С. 407.

Кастово-сословное общество – это общество Древнего мира и Средних веков. Эти общества были огосударственены, т.е. государство играло там решающую роль и жестко регламентировало жизнь индивида.

Второй эпохой было гражданское общество.

Гегель под гражданским обществом понимал современное ему буржуазное общество.

*Гражданское общество* – это совокупность свободных индивидов и связанных с ними общественных отношений и организаций: экономических, нравственных, религиозных, национальных, семейных, культурных независимых от государства. Это сфера свободных, частных, независимых интересов.

Понятие «гражданское общество» впервые появляется в XVII в. в трудах Т. Гоббса, Г. Гроция, Дж. Локка, развивается затем Ш. Монтескье, Г. Гегелем, К. Марксом.<sup>1</sup>

Гражданское общество включает в себя:

- свободных, равноправных и самостоятельных индивидов (как тружеников и собственников);
- негосударственные объединения (семья, церковь, профсоюзы, партии, объединения, ассоциации, негосударственные СМИ, частная сфера образования и воспитания);
- общественные отношения между индивидами и объединениями, основанные на равенстве и самоуправлении.<sup>2</sup>

Гражданское общество является основой правового государства и важным условием его формирования.

Принципы взаимодействия гражданского общества и правового государства:

- 1) признание государством экономического, политического и идеологического плюрализма общества;
- 2) признание и защита государством прав и свобод человека, невмешательство государства в частную жизнь граждан;
- 3) взаимная ответственность государства и личности;
- 4) взаимный отказ общества и государства от насильственных, незаконных действий;
- 5) стремление к миру, партнерству и согласию.<sup>3</sup>

Структурной сознательной единицей общества является личность. Если человек – это живое существо, представитель человеческого рода, индивид, индивидуальность, то личность – это его соци-

---

<sup>1</sup> Общая теория права: уч. пособие для вузов / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. – 2-е изд., исправл. и доп. – Минск: Амалфея, 2007. – С. 138.

<sup>2</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 102.

<sup>3</sup> Там же. – С. 104.



альная характеристика. Человеком можно стать только в обществе. Об этом свидетельствует пример индийских девочек Амалы и Камалы, попавших и живших в детстве в стае волков. Если человек выражает биосоциальную сущность, то личность – социальную.

Личность – это продукт общества. Термин «личность» происходит от слова «личина», «маска», которую одевали актеры во время представления, играя определенную роль. Роль – это типичный образ, социальное правило поведения. В христианском религиозном понимании личность происходит от слова «лик» (святой), лицо на иконе, где акцент делается на духовные качества человека.

*Личность* – это индивидуальное выражение социально-значимых качеств. Это система типичных социальных, социально-культурных свойств человека, характеризующих индивида как члена общества или общности.

Понятие личности – многогранно. В этимологическом смысле – это отдельный человек, индивидуум, персона, лицо. Гегель говорил: «Будь лицом и уважай других в качестве лиц». В Библии сказано: «И как хотите, чтобы с вами поступали люди, так поступайте и вы с ними, ибо в этом закон и пророки» (гл. 7, стих 12).

В естественном плане, человек – частица природы, Космоса, существо биологическое и космическое, социобиологическое, высшее творение природы, обладающее сознанием, разумом.

В социальном плане – это создатель материальных и духовных благ, общества, носитель всех общественных отношений. Сущность личности по К. Марксу составляет не ее борода, не ее кровь, не ее абстрактная физическая природа, а ее социальное качество. В личности он видел совокупность всех общественных отношений. Таково общество, такова и личность. Для того, чтобы сделать человека человеческим, нужно вначале это сделать в обществе – считали марксисты.

В социологическом плане, личность – это существо общественное.

В философском смысле – существо биосоциальное, обладающее духовностью, мировоззрением.

В политическом аспекте – это существо политическое, государственное (*homopoliticus*).

По отношению к государству личность, человек – это гражданин (подданный), иностранец, апатрид<sup>1</sup>.

В юридическом плане личность – это субъект права, правовых отношений, т.е. лицо, обладающее определенным правовым статусом.

Юридический аспект вбирает в себя все значимые грани личности: биологическую, социальную, философскую, политическую и т.д., выражающуюся в ее юридических правах и обязанностях.

---

<sup>1</sup> Человек без гражданства.

Понятия «человек», «личность», «гражданин» взаимосвязаны. Биологическая сущность выступает основой личности, социальное преобразуется в правовой статус. Между биологическим, социальным и правовым началами существует прямая и обратная связь. С одной стороны, биологическое в человеке предопределяет возможности личности, ее правовой статус. Например, младенец, психически ненормальный человек не могут являться полноценными личностями и нести юридическую ответственность. Право закрепляет личностные особенности в категориях дееспособности, вменяемости и невменяемости. С другой стороны, права и свободы граждан определяют степень свободы личности, возможность самореализации и обеспечивают человеку определенный жизненный стандарт. Человеком рождаются, личностью становятся.

Для права – личность – это человек во всех его проявлениях, высшая ценность, субъект права, которым является даже ребенок в утробе матери и умалишенный. Всякий человек для права – это личность (со знаком плюс или со знаком минус).

Характер взаимоотношений государства и личности является важнейшим показателем состояния общества в целом, перспектив его развития.

В государственно-организованном обществе в системе факторов, определяющих положение человека, именно государству принадлежит важнейшая роль. Значение государства объясняется его относительной независимостью и самостоятельностью по отношению к человеку и теми рычагами воздействия, которыми оно располагает. Государство выступает как официальный представитель всего общества, поэтому отношения между ним и человеком носят государственно-правовой характер. Любой человек в пределах территории государства подпадает под его юрисдикцию, то есть становится адресатом исходящих от государства обязательных предписаний. Устойчивая связь между человеком и государством выражается в институте гражданства или подданства. Эта связь означает юридическую принадлежность лица государству, приобретение личностью специфических качеств гражданина и государства, а также защиту гражданина государством внутри страны и за ее пределами, защиту государства гражданином.

Важнейшей характеристикой личности является ее свобода. Понятие свободы многогранно. Это возможность осуществлять выбор не по внешнему принуждению, а по внутреннему убеждению, согласно своей собственной воле. Для Г. Гегеля – это познанная необходимость, для К. Маркса, Ф. Энгельса, В.И. Ленина – возможность действовать в соответствии с познанной необходимостью, для Вольтера – свобода состоит в том, чтобы зависеть только от законов.

Для юриста свобода – это возможность осуществлять выбор (волеизъявление) в рамках закона.

«Свобода личности в праве – это сознательный выбор обусловленного, в конечном счете, объективными обстоятельствами варианта поведения в реализации определенного интереса, не противоречащего праву. Юридически она выражается в правовом статусе личности».<sup>1</sup>

Комплексной категорией, которая отражает отношения личности, общества и государства, выступает правовой статус личности.

*Правовой статус личности* – это юридически зафиксированное положение индивида в обществе. Правовой статус личности – это система прав и обязанностей индивида, законодательно закрепленная в нормативных правовых актах. Именно в правах и обязанностях содержатся формализованные образцы и стандарты поведения, взятые под защиту государства. Предпосылкой правового статуса выступает гражданство человека.

*Права личности* – это формально определенные, установленные или санкционированные государством гарантированные возможности пользоваться определенными социальными благами.

*Обязанности личности* – это установленные и гарантированные государством требования к поведению человека, официальная мера поведения.<sup>2</sup> Права и обязанности неразрывно связаны между собой, так как нет прав без обязанностей и наоборот. Их связь проявляется через их взаимообусловленность и равенство. Обязанность включает в себя юридическую ответственность.

*Юридическая ответственность* – это предусмотренная нормами права обязанность правонарушителя претерпевать неблагоприятные последствия личного, имущественного и организационного характера.

В юридической науке выделяют три основных вида правового статуса: общий, специальный и индивидуальный. Также различают правовой статус физических и юридических лиц, иностранцев, беженцев, лиц без гражданства (апатридов) и т.д.

*Общий правовой статус* – это правовой статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции. Он является базовым, одинаковым для всех граждан, предоставляет права, свободы и обязанности.

*Специальный статус* выражает правовое положение отдельных категорий граждан (студентов, военнослужащих, ветеранов Великой Отечественной войны, пенсионеров, инвалидов и т.д.), которые имеют дополнительные права, льготы, обязанности, предусмотренные законодательством.

---

<sup>1</sup> Общая теория права: учеб. пособие для вузов / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. – 2-е изд., испр. и доп. – Минск: Амальфея, 2007. – С. 398.

<sup>2</sup> Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Издательство «Зерцало», 2009. – С. 371.

*Индивидуальный статус* – это статус конкретного человека с учетом его возраста, профессии, семейного, социального положения в обществе, стажа работы и т.д. Индивидуальный статус изменяется вместе с происходящими в жизни лица переменами. Названные виды статуса взаимосвязаны и, как правило, неразделимы. Важно знать и уметь пользоваться своим правовым статусом. Присвоение чужого правового статуса влечет юридическую ответственность (вплоть до уголовной).

Существуют различные подходы к системе прав человека. Сторонники юридического позитивизма считают, что права человека полностью предоставлены государством и зависят от него. Сторонники естественно-правовой концепции утверждают их полную независимость от государства, естественный, природный характер прав человека (прежде всего, на жизнь, здоровье, свободу, определение своей судьбы и т.д.).

Общепринятая точка зрения делит всеобщие права человека на права человека и права гражданина.

*Права человека* – это врожденные, неотъемлемые, неотчуждаемые права, признаваемые и законодательно закрепленные государством на жизнь, свободу, уважение человеческого достоинства, неприкосновенность и т.д. Они принадлежат каждому индивиду от рождения, человек не вправе от них отказаться, ибо они порождены природой, Богом. Эти права могут быть ограничены только для защиты прав другого человека, либо общества. Задача государства – защита естественных прав от любых посягательств. *Права гражданина* – это права члена государственно-организованного общества. Они охватывают сферу отношений личности и государства (свобода слова, печати, право избирать и быть избранным, право на труд, на образование и т.д.). Эти права устанавливаются государством и обеспечиваются его гарантиями.

Впервые законодательное закрепление права человека получили в 1776 году в Конституции американского штата Вирджиния. В 1789 году во Франции была принята Декларация прав человека и гражданина, где права были разделены на две категории: права человека и права гражданина.

Нет прав без обязанностей и обязанностей – без прав.

Юридические обязанности можно подразделить на:

- 1) естественно-правовые (беречь, хранить жизнь и здоровье свое и других людей, соблюдать законы, охранять и беречь природу, уважать права других людей, приумножать культуру и т.д.);
- 2) позитивно-правовые обязанности (платить налоги, служить в армии, защищать Родину и т.д.).

В конституциях некоторых государств устанавливаются обязанности трудиться (Япония), заботиться об общем благе (Польша), воспитывать детей (Россия, Италия), заботиться о своем здоровье (Уругвай).

Граждане (мужчины, а в некоторых странах и женщины – Израиль) призываются на определенный срок на воинскую службу. В некоторых конституциях записано, что гражданин обязан быть верным государству, участвовать в выборах, иметь основное общее образование, платить закят (налог на доход для содержания бедных) и т.д.<sup>1</sup>

Понимание прав человека, как зависящее от человеческой природы, а не от милости повелителя, пришло из эпохи Просвещения и буржуазных революций XVII–XVIII вв.

Существуют различные классификации прав и свобод личности:

I. По социальному назначению:

- политические;
- социально-экономические;
- личные;
- культурные.

II. По времени формирования и содержанию:

- первого поколения;
- второго поколения;
- третьего поколения;
- четвертого поколения.

Политические права определяют политическое самоуправление и свободу человека, его участие в управлении государством. Они включают: право избирать и быть избранными, право на объединение в общественные организации и партии, свобода собраний, демонстраций, митингов, право на равный доступ к государственным должностям и др.

Социально-экономические права направлены на удовлетворение социально-экономических потребностей человека. Это право на труд, на отдых, на социальное обеспечение, на жилище и т.д.

Личные права направлены на защиту человека от незаконного вмешательства в его личную жизнь. Они включают право на жизнь, здоровье, личную неприкосновенность, защиту чести и достоинства, право на неприкосновенность жилища, право на свободу передвижения и выбор места жительства и др.

Культурные права и свободы обеспечивают возможность пользоваться культурными, духовными достижениями. К ним относятся: право на образование, свобода научного, технического, художественного творчества, право на пользование достижениями культуры и т.д.

---

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 126–127.

Чешский юрист Карел Васак, первый генеральный секретарь Международного института прав человека в Страсбурге, в 1979 году выделил три «поколения» прав человека.

Первое поколение прав и свобод – это традиционные либеральные ценности (XVII–XVIII), относящиеся к личным и политическим правам: право на жизнь, на участие в государственных делах, право на безопасность, на беспристрастный суд, защиту от произвольного ареста, свобода слова, печати, совести и др. Их еще называют «негативные» права человека, т. к. они предохраняют человека от произвола со стороны государства. Эти права защищают свободу и неприкосновенность личности, право частной собственности, право на сопротивление угнетению и др. В XIX веке они были закреплены в большинстве конституций.

Второе поколение – это социально-экономические и культурные права, гарантирующие равенство всех членов общества: право на труд, свободный выбор профессии, достойное вознаграждение, право на социальное обеспечение, право на отдых, на образование и т.д. Они сформировались в середине XIX в. в процессе борьбы трудящихся за улучшение своего социально-экономического положения. Их называют «позитивными», т.к. осуществление этих прав требует поддержки со стороны государства.

Социальные права (на труд, отдых, бесплатное образование, охрану детства и материнства и т.д.) получили признание в большинстве стран Западной Европы и Северной Америки после Второй мировой войны. Они гарантировались Всеобщей декларацией прав человека 1948 года и Международной Хартией прав человека. Признаны большинством стран мира.

Третье поколение прав человека, или коллективные права: право на мир, здоровую окружающую среду, право на социальное развитие, право народов на самоопределение вплоть до полного отделения, права женщин, детей, беженцев и т.д. С одной стороны, они принадлежат каждому человеку, с другой – человечеству в целом. Это поколение прав сформировалось после Второй мировой войны.

Некоторые ученые в конце XX века выделяют также четвертое поколение прав и свобод: право на мир, безопасность, доступ к экономическому, научному, культурному потенциалу человека, информационные права и другие.

Для того, чтобы права реализовывались, нужна система гарантий: международных и внутригосударственных. Международные закреплены в международных нормативных правовых актах (Всеобщая декларация прав человека, Международные пакты о правах человека и другие). Их осуществляют международные организации: ООН, ЮНЕСКО, МОТ и др.

В Европе действует Европейская Конвенция о защите прав человека, Европейский суд по правам человека в Страсбурге.

Внутригосударственные гарантии основываются на конституциях, других НПА.

Они включают:

- экономические (развитая рыночная социально-ориентированная экономика);
- политические (народовластие, демократизм, политическая стабильность и мир);
- социальные (социальная защищенность, высокий уровень благосостояния населения, гражданское общество);
- идеологические (политическая, нравственная, правовая культура общества);
- юридические (разделение властей, правовая защищенность граждан, борьба с преступностью, осуществление законности и правопорядка, наличие развитой правовой системы в обществе).<sup>1</sup>

### **Словарь основных понятий**

*Общество* – это обособившаяся от природы часть материального мира, представляющая собой совокупность различных форм жизнедеятельности людей.

*Гражданское общество* – это совокупность свободных индивидов и связанных с ними общественных отношений и организаций: экономических, нравственных, религиозных, национальных, семейных, культурных, не зависящих от государства. Это сфера свободных, частных, независимых интересов.

*Личность* – это индивидуальное выражение социально значимых качеств. Это система социальных, социально-культурных свойств человека.

Важнейшей характеристикой личности является ее свобода. Это возможность осуществлять выбор не по внешнему принуждению, а по внутреннему убеждению, согласно своей собственной воле.

*Правовой статус личности* – это юридически закрепленное положение индивида в обществе.

*Права личности* – это формально определенные, установленные или санкционированные государством гарантированные возможности пользоваться определенными социальными благами.

---

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. «Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 127–134.

*Обязанности личности* – это установленные и гарантированные государством требования к поведению человека, официальная мера поведения.

*Общий правовой статус* – это правовой статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции.

*Специальный статус* выражает правовое положение отдельных категорий граждан (студентов, военнослужащих, ветеранов Великой Отечественной войны, пенсионеров, инвалидов и т.д.), которые имеют дополнительные права, обязанности, льготы, предусмотренные законодательством.

*Индивидуальный статус* – это статус конкретного человека с учетом его возраста, профессии, семейного, социального положения в обществе, стажа работы и т.д.

*Права человека* – это врожденные, неотъемлемые, неотчуждаемые права, признаваемые и законодательно закрепленные государством на жизнь, свободу, уважение человеческого достоинства, неприкосновенность и т.д.

*Права гражданина* – это права члена государственно-организованного общества. Они охватывают сферу отношений личности и государства (свобода слова, печати, право избирать и быть избранным, право на труд, на образование и т.д.).

Первое поколение прав и свобод – это традиционные либеральные ценности (XVII–XVIII вв.), относящиеся к личным и политическим правам: право на жизнь, на участие в государственных делах, право на безопасность, на беспристрастный суд, защиту от произвольного ареста, свобода слова, печати, совести и др.

Второе поколение – это социально-экономические и культурные права, гарантирующие равенство всех членов общества: право на труд, свободный выбор профессии, достойное вознаграждение, право на социальное обеспечение, право на отдых, на образование и т.д.

Третье поколение прав человека или коллективные права: право на мир, здоровую окружающую среду, право на социальное развитие, право народов на самоопределение вплоть до полного отделения, права женщин, детей, беженцев и т.д.

Четвертое поколение прав и свобод: право на мир, безопасность, доступ к экономическому, научному, культурному потенциалу человека, информационные права и другие.



## Т Е М А 12. ГОСУДАРСТВО: СУЩНОСТЬ И ПРОИСХОЖДЕНИЕ

### ПЛАН

1. Понятие и признаки государства.
2. Сущность государства.
3. Происхождение государства.
4. Анализ различных концепций происхождения государства.

Ведущую роль в политической системе общества играет государство. Обладая властными полномочиями, официально представляя все общество, государство характеризуется рядом признаков:

- 1) наличие аппарата публичной власти;
- 2) территориальное деление населения;
- 3) суверенитет;
- 4) единая система прав и обязанностей, охраняемых государством.

Кроме названных, отдельные авторы выделяют единое экономическое, информационное, энергетическое, транспортное пространство, единую оборону, внешнюю политику, язык, налоги, особенности культуры и др. «Государство в целом представляет собой единство трех элементов: государство существует постольку, поскольку существуют 1) население государства (нация, государственно-организованный народ), 2) государственная территория и 3) государственная власть».<sup>1</sup> Символы государства: герб, флаг и гимн.

Термин «государство» появляется лишь в XVI веке. В научный оборот его ввел известный итальянский мыслитель Н. Макиавелли (1469–1527). Он использовал для обозначения государства термин «*stato*» (от лат. «*status*» – положение, статус). До этого государственные образования именовались – полис, общество, земля, страна, городская община, республика и т.д. «Широкий» подход к понятию «государство» (Аристотель, Цицерон, И. Кант) и отождествление его с особой формой политической организации общества, «узкий» (Ж. Боден, Т. Гоббс, Р. Моль и др.) – с государственным аппаратом, классовый – с машиной для подавления эксплуатируемого большинства экономически и политически господствующим меньшинством.

Нельзя отождествлять государство только с государственным аппаратом. «Государство – это универсальная политическая организация общества, обладающая суверенитетом и осуществляющая

---

<sup>1</sup> Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – М.: издательская группа Норма-инфра, 1999. – С. 541.

управление обществом на основе права с помощью специального механизма»<sup>1</sup>.

Сущность государства связана с его сутью, целью, природой, направленностью функций. Либо государство – это «Я» (как говорил король «Солнце» Людовик XIV), «Левиафан» (Т. Гоббс), монстр, пожирающий своих подданных, либо государство – это «мы», заботящееся о своих гражданах, их материальном и духовном благосостоянии, обеспечивающее безопасность, социальную и гуманистическую направленность общества.

В настоящее время при рассмотрении сущности государства выделяют две основные точки зрения:

- 1) государство – это орудие угнетения народа в интересах экономически господствующего класса, которому нужно противостоять;
- 2) современные развитые государства – это государства всеобщего благоденствия, социальной направленности, цель которых – удовлетворение интересов большинства населения, их нужно уважать и поддерживать.

Классовый подход к государству постепенно уступает место теории элит (управленческой, творческой, технократической), где государство рассматривается как выражение интересов не только властной элиты, но и всех слоев общества, основная солидаризирующая сила. Государство – это не столько аппарат политической власти, сколько политико-административно-социально-структурно-территориально организованное общество. Современное государство представляет собой, прежде всего, особую политическую организацию ассоциацию, интегрированную в единое целое публично-властными отношениями и структурами, направленную на выражение и поддержание интересов большинства народа.

Государство является универсальной организацией для всех проживающих на его территории людей, которая носит властный, политический характер, имеет в своем распоряжении аппарат принуждения, выполняет функцию управления обществом в целях достижения мира, согласия и социального прогресса.

Традиционно в сущности государства выделяют два аспекта: классовый и общесоциальный. Классовый – связан с защитой интересов экономически господствующего класса. Общесоциальный касается всего населения, либо его большинства, и направлен на организацию, порядок, охрану, стабильность, общее благополучие. Кроме этого, в разных странах в разные исторические периоды сущность государства может быть различной: религиозной (например, в мусульманских странах, в период ведения «религиозных» войн), национальной (период борьбы

---

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 45.

государства за национальную независимость), расовой (в условиях борьбы за господство «титульной» расы: арийской, «желтой», «белой», «черной», «азиатской» и др., социальной (направленной на рост материального и культурного благосостояния народа) и т.д.

Сущность государства зависит от социально-экономических, политических, культурных предпосылок и традиций, исторических внутренних и внешних факторов, но главное – от политического режима, т.к. никто лучше народа (источника власти) не знает своей сущности, того, что он хочет. Сущность государства производна от природы власти.

Государство, являясь политической организацией всего общества, решает как классовые, групповые, так и общесоциальные задачи, причем их соотношение носит исторически изменяющийся характер и по мере исторического прогресса все больше наполняется общесоциальным содержанием. Уровень цивилизованности, прогрессивности государства проявляется в состоянии политической и экономической свободы индивидов, уровне их материального и культурного благосостояния. Будучи своеобразным «слепок» развития общества, отражением его сущности, государство выступает как целостный социальный институт, с присущими ему законами и тенденциями.

Возникновение государства является закономерным и прогрессивным этапом развития общества, обусловленным целым комплексом социально-экономических, политических и духовных предпосылок. Государство возникает для того, чтобы организационно обеспечить функционирование производящей экономики, создать условия «замиренной» среды. Государство и право находятся в диалектической взаимосвязи и не могут существовать друг без друга, в результате их возникновения взаимосвязано и взаимообусловлено, хотя имеет и свою собственную специфику.

При этом нужно различать первоначальное возникновение государства от вторичных процессов его появления, путем заимствования или завоевания. «Первичные» государства возникают в благоприятных для земледелия природно-климатических условиях и начинают свою экспансию на территории, где образуются «вторичные» государства. В настоящее время открыта новая форма власти, предшествующая государственной. Это вождество или чифдом.

Никакие внешние факторы не могли привить государственность тем народам, которые были сами к этому еще не готовы. Государство не является силой, извне навязанной обществу, оно возникает как образование обусловленное преимущественно внутренними причинами.

Учитывая решающую роль объективных предпосылок возникновения государства, не стоит вместе с тем сбрасывать со счетов субъективный фактор, значение которого все более увеличивается.

Появление государства обуславливается:

- 1) экономическими причинами, связанными с регулированием при-  
сваивающей экономики, правовой регламентацией частной собст-  
венности, необходимостью организации крупных общественных  
работ и объединения для этого больших масс людей;
- 2) социальным расслоением общества на антагонические классы,  
стремлением экономически господствующего меньшинства сохра-  
нить и приумножить частную собственность, закрепить экономи-  
ческое влияние внешнеэкономическими способами, держать в по-  
виновении эксплуатируемое большинство, поддерживать общест-  
венный порядок;
- 3) потестарная власть, характерная для первобытного общества, в  
новых социально-экономических условиях потребовала политиче-  
ского, государственного решения вопросов. Экономически гос-  
подствующий класс только благодаря государству становился по-  
литически и юридически господствующим классом (В.И. Ленин);
- 4) решение не только классовых, но и общесоциальных интересов  
породило необходимость в особой силе государства, умеряющем  
столкновения, солидаризирующем, обеспечивающем компромисс  
частного и общественного, индивидуального и коллективного.

Традиционно выделяют (противопоставляют) восточный и за-  
падный, а также синтезный путь формирования государства.

Деление на восточный (азиатский) и западный путь (страны За-  
падной Европы) условно. Можно также говорить об особенностях  
возникновения государственности в странах Африки, Америки и Ав-  
стралии, о раннеклассовых государствах, древнеахейских государст-  
вах, городах-государствах и др.

Ряд авторов считают, что первичные государства проходят две  
основные стадии развития. Первая – ассоциируется с древневосточ-  
ным земледелием, вторая – относится к периоду античного (Древняя  
Греция, Древний Рим) рабовладения.<sup>1</sup>

К восточному (азиатскому) типу возникновения государства от-  
носят наиболее древние государства конца IV – начала III тыс. до н.э.:  
Египетское, Шумерское, Ассирийское, Хеттское, а также Древнеин-  
дийские и Древнекитайские государства II тыс. до н.э., которые появ-  
ляются в благоприятных природноклиматических условиях. Таким  
путем образовались древние государства не только в Азии, но и Вос-  
точной Европе, Африке, доколумбовой Америке. Для данного типа  
государства характерен длительный плавный переход родоплеменной  
организации в государственную. В результате объединения племен

---

<sup>1</sup> Теория государства и права. Юнита 1. Введение в теорию государства и права. Происхождение и  
закономерности возникновения государства и права. – М., 2002. – С. 35.

происходит захват власти родоплеменной знатью, из среды которой выделяется правитель – деспот.

Особенности восточного пути образования государства:

- 1) необходимость объединения больших масс людей для применения коллективного труда на строительстве каналов, ирригационных сооружений, оросительных систем;
- 2) частная собственность и классы не сыграли той решающей роли, как при западном пути, напротив, возникновение государства на Востоке само активизировало процесс формирования классов. Господствующий класс узурпировал, прежде всего, не сами средства производства, а управление ими. Деспотический характер власти распространялся на всех подданных. Поэтому там для чиновника потеря должности означала, как правило, и потерю собственности, а порой и жизни;
- 3) особая роль коллективной собственности – общинной, храмовой, а также государственной (прежде всего, на землю и воду);
- 4) право органически вытекало из норм религии и морали, требования которых санкционировались государством.

Западный путь формирования государства был обусловлен, прежде всего, социально-экономическими причинами: совершенствованием орудий труда, ростом производительности труда, появлением прибавочного продукта, частной собственности, классов с противоположными интересами и классовых антагонизмов. Это было средство «спасения» общества, гармонизации, сбалансирования, выражения классовых и общесоциальных интересов. Так формировались государства Древней Греции и Древнего Рима.

Право в Западной Европе идет от обычая к правовому обычаю, затем к законам, договорам, судебным решениям, испытывая на себе сильное влияние идей христианства. Классики марксизма-ленинизма, анализируя западный путь, отмечали, что государство возникает там, тогда и постольку, где, когда и поскольку классовые противоречия объективно не могут быть примирены.<sup>1</sup>

Выделяют два основных пути возникновения государственной власти:

- «аристократический»<sup>2</sup> путь через военно-иерархические структуры и династическую монополизацию государственных должностей;
- «плутократический»<sup>1</sup> путь через закрепление политических привилегий экономически господствующего класса.

---

<sup>1</sup> Они писали, что для того, чтобы классы с противоположными интересами не пожрали друг друга в бесплодной борьбе, нужна была сила, которая бы умирала это столкновение. Такой силой стало государство.

<sup>2</sup> Аристократия с греч. – высший привилегированный слой эксплуататорского класса, богатая родовая знать.

Следует иметь в виду, что при общих причинах, выделяя главные факторы, не нужно отказываться от комплексности, многообразия, учитывать при этом специфику страны, ее историю, традиции, особенности развития культуры и другие материально-духовные предпосылки.

Синтезный, или интегративный, путь является «промежуточным», соединяющим в себе признаки восточного и западного. Таким образом формировались государства Германии, Ирландии, России и другие.

Для синтезного пути характерно «... длительное сохранение общинной организации, общинной собственности на землю, органов племенной демократии и правления родоплеменной знати при одновременном складывании имущественного неравенства и зарождении частной собственности».<sup>2</sup> Рабский труд не получил здесь широкого распространения, поэтому государства этого типа возникают как раннефеодальные.

Государство – это особая политическая организация общества, официально его представляющая, обладающая публичной властью и защищающая как классовые, так и общесоциальные интересы.

В отличие от первобытного общества, где власть была потестарной, не отделенной от самого общества, государственная власть носила политический, публичный характер и состояла из особой категории людей, отделенной от общества и профессионально занимающейся управлением.

Существует множество теорий происхождения государства. Среди основных можно выделить следующие:

- теологическая концепция (А. Августин, Ф. Аквинский, Ж. Маритен) подчеркивает особую роль религии и идеи божественного происхождения государства, выделяя концепцию «двух мечей», где религиозная власть имеет приоритет над светской;
- патриархальная теория (Аристотель, Р. Фильмер, Н.К. Михайловский) выделяет ведущую роль большой семьи во главе с отцом-патриархом;
- договорная (Г. Гроций, Дж. Локк, Т. Гоббс, Ж.-Ж. Руссо) рассматривает государство как результат договора между народом и властью, когда народ отдает государству часть своих прав, требуя взамен защиту, порядок, процветание;
- теория насилия (Г. Гумплович, Е. Дюринг, К. Каутский) абсолютизирует роль войны, захват других народов и чужих территорий путем насилия;
- ирригационная концепция (К.-А. Виттфогель) выделяет особенности возведения ирригационных сооружений в восточных обществах;

---

<sup>1</sup> Плутократия с греч. *plutos* – богатство, *kratos* – власть, могущество, господство богачей, денежного «мешка».

<sup>2</sup> Проблемы теории государства и права. Юнита 1. – М.: СГУ, 2002. – С. 10.

- историко-материалистическая трактовка (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин) подчеркивает главную роль частной собственности и антагонических классов с противоположными интересами;
- психологическая (Г. Тард, Э. Фромм, Л.И. Петражицкий) абсолютизирует психологический аспект в образовании государства;
- органическая (Платон, Г. Спенсер) рассматривает функционирование государства по аналогии с живым биологическим организмом.

В последнее время появилось множество новых теорий, ждущих своего анализа и объяснения.

Абсолютизация, как известно, неизбежно ведет к догматизму и искажает реальную действительность. Только учет всех факторов, анализ исторических особенностей позволяют создать объективную картину данного сложного процесса.

### **Словарь основных понятий**

Государство характеризуется рядом *признаков*:

- 1) наличие аппарата публичной власти;
- 2) территориальное деление населения;
- 3) суверенитет;
- 4) единая система прав и обязанностей, охраняемых государством.

*Государство* – это универсальная политическая организация общества, обладающая суверенитетом и осуществляющая управление обществом на основе права с помощью специального механизма.

*Государство* – это особая политическая организация общества, официально его представляющая, обладающая публичной властью и защищающая как классовые, так и общесоциальные интересы.

## **Т Е М А 13. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА**

### **ПЛАН**

1. *Понятие формы государства.*
2. *Форма правления.*
3. *Форма государственного устройства.*
4. *Политический режим.*

Важнейшей характеристикой государства выступает его форма. И. Кант определяет форму как принцип упорядоченности и систематизированности государства. Именно форма во времена гигантских перемен и катаклизмов спасает государство от его распада. Диалектическая связь формы и содержания ярко проявляется на примере государства. При этом форма содержательна, а содержание оформлено.

Форма выступает как проявление содержания. Форма обладает и относительной самостоятельностью, выражающейся в преемственности, наличии внутренних законов развития. Однако на уровне государства отсутствует строгая причинно-следственная зависимость формы и содержания «Так, и правовое, и полицейское государство допускает республиканскую и монархическую формы правления, унитарное и федеративное – государственное устройство. Государственная власть в форме монархии и в форме республики могут решать одни и те же задачи. Социальная направленность государственной политики, патерналистские функции государства возможны в условиях и демократического, и авторитарного государственного режима».<sup>1</sup>

Форма государства – это совокупность его сущностных сторон: формы правления, формы государственного устройства и государственного (политического) режима.

Форма государства – это способ организации, устройства и осуществления государственной власти.

Совокупность различных факторов влияет на форму государства: тип государства, соотношение классовых, социальных сил, исторические, национальные, культурные, религиозные традиции, государственная идеология, экологический, географический факторы и т.д.

Еще древнегреческие философы и римские юристы уделяли особое место исследованию формы в соотношении с материей. Так, Платон и Аристотель признавали первичность формы по отношению к материи (рассматривая это на примере медной статуи), а римские юристы вообще считали, что именно форма дает бытие вещи. Поиски лучших, «правильных» и наиболее оптимальных форм государства идут с древнейших времен и по настоящее время. Дискуссии здесь не затухают.

*Форма государства включает в себя:*

- 1) определенный порядок образования, организации и деятельности органов государственной власти;
- 2) способ территориального устройства государства, порядок взаимоотношений центральной, региональной и местной власти;
- 3) способы, приемы и методы осуществления государственной политики.

*Форма правления* – это совокупность способов организации государственной власти. Она включает в себя порядок ее образования, структуру, характеристику полномочий, компетенцию.

Выделяют две формы правления: монархию и республику.

Монархия (от греч. *monarchia* – единовластие) – это форма правления, где верховная власть принадлежит одному лицу и передается, как правило, по наследству<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – М.: издательская группа Норма-инфра, 1999. – С. 595.

<sup>2</sup> Хотя существуют и иные способы возведения на престол. См.: Ильин И.А. О монархии и республике // Ильин И.А. Собр. соч. в 10 т. – М., 1994. – Т. 4. – С. 431–432.



В историю политико-правовой мысли монархи вошли под различными названиями: фараоны, шахи, эмиры, раджи, султаны, инки, государи, базилевсы, князья, короли, цари, императоры и т.д.

*Признаки монархии:*

- бессрочность правления (ограниченная временем жизни);
- передача власти, как правило, по наследству;
- во внутренней и внешней политике монарх выступает как глава государства, представитель и «лицо» государства;
- его власть верховна и суверенна, в ряде случаев объявляется священной и наделяется религиозным ореолом («помазанник божий»);
- монарх обладает определенным титулом, содержится на средства государственной казны и имеет право на особый церемониал.

Монарх персонифицирует, олицетворяет единство нации, объединяет все ветви власти.

*Виды монархий:* абсолютные и ограниченные.

Абсолютная – власть монарха никем не ограничена. Он сосредотачивает в своих руках всю полноту власти. Данная форма тяготеет к произволу, тирании, безудержной эксплуатации, где монарх может действовать как неограниченный деспот. Эта форма наибольшее распространение получила на Древнем Востоке и в рабовладельческих государствах средневековой Европы. В настоящее время к абсолютной монархии можно отнести государства: Кувейт, Катар, Бахрейн, Оман, Объединенные Арабские Эмираты и др.

Разновидностью абсолютной монархии является теократическая монархия, где монарх сосредотачивает в своих руках светскую и религиозную власть (Ватикан, Иран, Саудовская Аравия). Ограниченные монархии делятся на парламентские (парламентарные) и дуалистические. Парламентская монархия – это форма правления, где власть монарха ограничена парламентом, который обладает законодательной властью, а исполнительная власть принадлежит правительству, которое ответственно перед парламентом, монарх «царствует, но не правит», выполняя представительские функции, обращается к парламенту с речью на открытии его сессии, принимает верительные грамоты от послов иностранных государств, подписывает некоторые официальные документы. Парламентскую монархию иногда называют конституционной (Великобритания, Бельгия, Дания, Испания, Норвегия, Швеция, Япония и т.д.). Конституционная монархия – это форма правления, где, согласно Конституции, происходит распределение власти между монархом и парламентом. Дуалистическая монархия – это форма правления, где разделение власти между монархом и парламентом имеет формально-юридический характер. Парламент принимает законы, а монарх сохраняет контроль над правительством (Марокко, Иордания, Бутан, Бруней).

Республика (от лат. *respublica* – общественное дело, дело народа) – это такая форма правления, при которой государственная власть осуществляется на определенный срок выборными органами. «Фактически, республика есть аналог греческого термина демократия.<sup>1</sup> Вместе с тем истории известны: аристократическая республика (Римская республика VI–I вв. до н.э.), демократическая республика (Афинское государство), городские республики в период феодализма (Генуя, Венеция, Великий Новгород, Псков), Парижская Коммуна, советская республика, народная демократия и др.

*Признаки республики:*

- отсутствие института правящей династии;
- выборность органов власти;
- деятельность органов государства ограничена определенным сроком пребывания у власти;
- разделение власти на законодательную, исполнительную и судебную;
- защита интересов граждан, взаимная ответственность личности и государства.

В настоящее время большинство современных государств в мире являются республиками (5/6). В зависимости от того, кто формирует правительство и кому оно подотчетно, выделяют парламентскую, президентскую и смешанную республику.

Парламентская республика – это форма правления, где верховная власть принадлежит парламенту.

*Признаки парламентской республики:*

- верховенство парламента в государственной жизни страны;
- правительство формируется партией, получившей большинство голосов на выборах в парламент;
- правительство ответственно перед парламентом;
- руководителем государства является глава правительства – премьер-министр, лидер победившей на выборах партии;
- глава государства – президент – избирается парламентской коллегией выборщиков. Власть его номинальна, его действия могут быть реализованы с согласия правительства, а изданные им нормативные правовые акты приобретают юридическую силу лишь после одобрения правительства или парламента.

Президент, как правило, выполняет церемониальные функции. Не случайно его положение порой сравнивают с положением монарха в парламентской монархии.

К парламентским республикам относятся современные: Италия, Австрия, ФРГ, Венгрия, Финляндия, Чехия, Эстония, Польша.

---

<sup>1</sup> Поляков А.В. Общая теория права: курс лекций. – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2001. – С. 382.

Наибольшее распространение в мире получила президентская республика. Это рассматривается как общая мировая закономерность.<sup>1</sup>

Президентская республика – это форма правления, при которой президент наделен реальной властью.

*Признаки президентской республики:*

- президент – глава государства;
- арбитр между ветвями власти, символ единства;
- имеет широкие государственные полномочия;
- играет ведущую роль в осуществлении власти;
- избирается народом путем прямых выборов либо коллегией выборщиков (США);
- назначает и смещает правительство (единолично либо с согласия парламента);
- президент является верховным главнокомандующим, вправе объявить военное или чрезвычайное положение;
- имеет право самостоятельно издавать нормативные и правоприменительные акты, имеет право вето на законы, принятые парламентом;
- президент не может распустить парламент, парламент в случае злоупотребления президентом властью, совершения преступления, грубого нарушения Конституции может отстранить президента от власти путем импичмента.

В президентской республике в ряде государств президент совмещает полномочия главы государства и главы правительства (США, Бразилия, Мексика) либо не является главой правительства, хотя непосредственно назначает главу правительства и участвует в формировании кабинета министров.

Как правило, действует принцип разделения властей через систему «сдержек и противовесов».

Смешанная республика – это форма правления, которая сочетает признаки парламентской и президентской.

*Признаки смешанной республики:*

- сочетание «сильного» парламента и «сильного» президента;
- президент избирается в ходе всенародного голосования, но не является главой правительства;
- правительство назначается президентом, но с согласия парламента;
- правительство ответственно перед парламентом (вотум недоверия) и перед президентом (отставка);
- президент определяет многие функции внутренней и внешней политики страны, решает узловые кадровые вопросы с согласия парламента;

---

<sup>1</sup> Из 183 государств при ООН 130 имеют президентские системы правления (Теория государства и права. Часть 1. Теория государства / под общ. ред. А.Б. Венгерова. – М., 1995. – С. 231).

- президент как глава государства выполняет представительские функции, обладает правом законодательной инициативы, подписывает законы, международные договоры, принимает нормативные правовые акты и т.д.

Примерами смешанных республик являются: Украина, Франция, Республика Беларусь, Российская Федерация.

Форма государственного устройства – это способ территориальной организации государства, его территориально-политическое деление, обуславливающее взаимодействие органов государства с органами его собственных частей.

Формы государственного устройства делятся на простые и сложные. Простые включают в себя унитарное государство с государственными автономиями, административно-автономными единицами.

Сложные включают: федерацию, конфедерацию, протекторат, империю, унию, фузию, инкорпорацию.

Унитарное государство (от лат. *unus* – один) – это единое государство, состоящее из административно-территориальных единиц не обладающими признаками государственного суверенитета, на территории которого действует единая система государственной власти.

*Признаки унитарного государства:*

- единство и однородность территории;
- деление страны по административно-территориальному признаку, где административные единицы не обладают политической самостоятельностью;
- единая Конституция;
- единая система высших органов власти и управления;
- единое законодательство;
- единая судебная система;
- единое гражданство;
- единая денежная, налоговая система.

Унитарное государство может быть централизованным (во главе местных органов власти стоят чиновники, назначенные центром) и децентрализованным (имеется определенная самостоятельность местных выборных органов власти в решении региональных проблем). Унитарное государство может быть национальным (Франция, Эстония, Япония) и многонациональным (Китай, Афганистан).

К унитарным государствам относятся также: Великобритания, Испания, Болгария, Венгрия, Греция, Польша, Украина, Финляндия, Республика Беларусь, Франция и т.д.

Большинство государств мира являются унитарными.

Федерация (от лат. *fedus* – союз) – это сложное союзное государство, состоящее из ряда государств или государственных образований.

### *Признаки федеративного государства:*

- территорию федерации составляют территории ее субъектов;
- субъекты федерации обладают признаками государства – имеют свою конституцию, высшие органы государственной власти, символику;
- разделение полномочий федерации и субъектов федерации;
- наличие, как правило, двух систем законодательной, исполнительной и судебной власти – федеративных и субъектов федерации;
- двойная система налогов;
- двойное гражданство;
- парламент, как правило, двухпалатный: нижняя палата представляет интересы всех граждан, верхняя – субъектов федерации.

Как разновидности, выделяют территориальную (административную) федерацию (США, Мексика, Бразилия, Германия), национальную (Бельгия, Индия) и смешанную (Россия).

В настоящее время в мире существуют 24 федеративных государства, большинство из которых – крупные и средние по территории и численности населения.

Конфедерация – это союз суверенных государств, созданный для совместного решения политических, экономических, военных и других задач. Следует согласиться с А.В. Поляковым, что конфедерация не форма государственного устройства, а союз нескольких самостоятельных государств. Создается она при добровольном согласии всех членов, а выход из конфедерации возможен на основе одностороннего волеизъявления. Государства, создающие конфедерацию, сохраняют свой собственный суверенитет на всем протяжении существования конфедерации.

«Суверенные государства, образовавшие конфедерацию, остаются полноправными субъектами международного права. Они имеют все признаки государства, включая собственные денежные системы, вооруженные силы, гражданство. Органы конфедерации образуются из представителей входящих в нее суверенных государств. Решения, принимаемые органами конфедерации, имеют силу на территории государств, ее образующих, только при их согласии на это. Каждое государство – член конфедерации – обладает правом нуллификации (отмены) любого решения конфедерации на своей территории. Материальная база конфедерации создается за счет добровольных взносов ее членов. Армия конфедерации состоит из воинских контингентов, направляемых по решению ее членов в распоряжение общего командования. Принцип построения конфедерации: части определяют целое»<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Поляков А.В. Общая теория права: курс лекций. – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2001. – С. 388.

Примеры конфедерации: Ганзейская лига (1367–1669), Швейцарский союз (1815–1848), Нидерланды (1579–1795), США (1781–1787), Австро-Венгрия, Европейский Союз, СНГ и т.д.

Протекторат – это союз двух государств, основанный на договоре, в соответствии с которым более сильное в военном, экономическом плане государство покровительствует более слабому, защищая его интересы.

Уния – объединение государств различного характера (путем федерации, конфедерации, империи, фузии, инкорпорации).

Империя – сложное государство, созданное насильственным либо мирным путем. Она состоит из метрополии и колоний (Римская, Османская, Британская, Французская, Испанская, Российская империи).

Фузия – воссоединения государств (ГДР и ФРГ).

Инкорпорация – это государство, созданное путем присоединения одного к другому (1939 г. – Западная Украина и Западная Белоруссия к СССР, 1940 г. – прибалтийские государства к СССР и т.д.).

Политический режим – это совокупность приемов и методов осуществления государственной власти. Это самая подвижная часть формы государства. Он бывает демократический и антидемократический. Это зависит от степени участия народа в управлении, порядка формирования органов государственной власти, их компетенции, роли права, степени реализации на практике прав и свобод граждан.

*Демократический режим характеризуется:*

- выборностью и сменяемостью органов государственной власти;
- разделением властей;
- наличием у граждан прав и свобод;
- верховенством права;
- существованием оппозиции;
- наличием гражданского общества;
- политическим плюрализмом.

*Виды демократического режима:*

- рабовладельческая демократия;
- феодальная демократия;
- буржуазная демократия;
- социалистическая демократия;
- либерально-демократический (основанный на личной свободе и частной собственности) и др.

*Черты антидемократического режима:*

- отсутствие выборов либо псевдовыборы;
- приоритет государства над правом;
- массовые нарушения законности и правопорядка;
- отсутствие демократических прав и свобод;

- опора на карательные органы и принуждение;
- агрессивность внешней политики, всеохватывающая милитаризация страны;
- отсутствие плюрализма в политической, экономической и идеологической жизни.

*Виды антидемократических режимов:*

- фашистский, основанный на расовой теории, идеологии нацизма, антисемитизма, непререкаемой власти вождя, оболванивании масс, опоре на репрессивные органы власти, терроре и беззаконии;
- тоталитарный, рассчитанный на массовые репрессии, страх, связанный с насаждением культа личности, господством одной партии и идеологии, унификацией поведения граждан, тотальным контролем государства над всеми сферами жизни;
- авторитарный, представленный в виде диктатуры или хунты, прибегающих к насилию для сохранения господства лидера, где ограничены политические права и свободы, отсутствует разделение властей, а выборы носят недемократический характер.

### **Словарь основных понятий**

*Форма государства* – это совокупность его сущностных сторон: формы правления, формы государственного устройства и государственного (политического) режима.

*Форма государства* – это способ организации, устройства и осуществления государственной власти.

*Форма правления* – это совокупность способов организации государственной власти.

Выделяют две формы правления: монархию и республику.

*Монархия* (от греч. monarchia – единовластие) – это форма правления, где верховная власть принадлежит одному лицу и передается, как правило, по наследству.

*Республика* (от лат. respublica – общественное дело, дело народа) – это такая форма правления, при которой государственная власть осуществляется на определенный срок выборными органами.

*Форма государственного устройства* – это способ территориальной организации государства, его территориально-политическое деление, обуславливающее взаимодействие органов государства с органами его собственных частей.

*Политический режим* – это совокупность приемов и методов осуществления государственной власти. Он бывает демократический и антидемократический.

## ТЕМА 14. ФУНКЦИИ И АППАРАТ ГОСУДАРСТВА

### ПЛАН

1. *Понятие и классификация функций государства.*
2. *Механизм государства и государственный аппарат.*
3. *Государственный аппарат Республики Беларусь.*

Научное познание государства любого исторического типа обязательно предполагает рассмотрение его функций, представляющих собой важнейшие качественные характеристики и ориентиры не только собственно государства как особой организации публичной власти, но и общества и целом.

*Функции государства* – это основные направления деятельности государства, в которых выражается и конкретизируется его классовая и общечеловеческая сущность и социальное назначение.

В этом определении выделены наиболее существенные признаки функций государства:

- 1) функции государства непосредственно выражают и предметно конкретизируют его классовую и общечеловеческую сущность. Их содержание учитывает классовые, групповые (корпоративные), национальные и частные интересы членов общества;
- 2) в функциях государства воплощается и раскрывается его активная служебная роль как важнейшей части надстройки по отношению к своему базису, реализуется разносторонняя практическая деятельность внутри страны и на международной арене;
- 3) функции государства возникают и развиваются сообразно его историческим задачам и целям. Государство выполняет свое социальное назначение посредством осуществления соответствующих ему функций, представляющих собой устойчиво сложившиеся основные направления его деятельности;
- 4) в функциях государств различных исторических типов проявляются и объективируются присущие им особенности и закономерности развития, динамика социально-экономических, политических и духовных преобразований в жизни общества.

В связи с тем, что государство выполняет множество функций, содержание которых весьма разнообразно, необходима их научная классификация. Рассмотрим некоторые основания (критерии) такой классификации.

Наиболее общими критериями отграничения одной функции от другой являются: во-первых, особенности объекта государственного воздействия, своеобразие тех общественных отношений, на которые государство воздействует в процессе своей деятельности; во-вторых,



обусловленная последними специфика содержания каждой функции, т.е. более или менее однородных, близких друг к другу видов государственной деятельности.

В зависимости от того, в какой сфере общественной жизни – внутренней или внешней – осуществляются те или иные функции государства, разрешению каких задач они служат – внутривластных или внешнеполитических – они подразделяются на *внутренние и внешние*. Внутренние функции государства – это, например, экономическая, экологическая, функция развития культуры, науки и образования. К внешним функциям относятся: оборона страны, обеспечение мира и поддержка мирового порядка и т.д.

Среди внутренних и внешних функций государства различаются функции *основные и неосновные*. *Основные* функции – это наиболее общие, важнейшие направления деятельности государства по осуществлению коренных стратегических задач и целей, стоящих перед ним в определенный исторический период. Основным функциям государства присущ ряд общих черт. В них наиболее выпукло проявляется классовая и общечеловеческая сущность государства, его социальное назначение. Разумеется, то и другое проявляется во всех его функциях. Однако в различных функциях государства его сущность и социальное назначение обнаруживают себя неодинаково. В основных функциях они как бы «лежат на поверхности», выражаются непосредственно и со всей определенностью. В других же – они не имеют столь прямого проявления и, как правило, могут быть определены лишь посредством рассмотрения их в связи с содержанием той или иной основной функции. Достаточно сопоставить, например, такие направления деятельности государства, как, с одной стороны, налаживание средств связи, обеспечение ремонта и строительства дорог, работы транспорта, участие в международных конвенциях по защите растений от болезней, борьба с эпидемиями и др., с другой – экономическая, социальная деятельность государства, осуществляемая им охрана прав и свобод граждан, всех форм собственности, правопорядка, оборона страны и др.

От основных и неосновных функций государства следует отграничивать функции органов государства, т.е. реализацию компетенции, прав и обязанностей отдельных органов в соответствии с их местом и назначением в государственном механизме и политической системе общества.

Осуществление основных функций государства по своему содержанию есть непрерывный процесс реализации многочисленных неосновных государственных функций и функций отдельных государственных органов. Соотношение между указанными разновидностями государственных функций отражает диалектику общего, особенного и единичного в деятельности государства.

## ФУНКЦИИ КЛАССОВОГО ГОСУДАРСТВА

Внутренние		Внешние
Основные	Неосновные	
<ul style="list-style-type: none"> <li>– охрана собственности и системы эксплуатации;</li> <li>– подавление эксплуатируемых;</li> <li>– идеологическая.</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– экологическая;</li> <li>– демографическая;</li> <li>– коммуникационная;</li> <li>– социальная и др.</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– развязывание захватнических войн;</li> <li>– экономическая и политическая экспансии;</li> <li>– создание военно-политических и экономических союзов;</li> <li>– оборона от нападения.</li> </ul>

## ФУНКЦИИ СОЦИАЛЬНО ОРИЕНТИРОВАННОГО ГОСУДАРСТВА

Внутренние	Внешние
<ul style="list-style-type: none"> <li>– обеспечение и защита прав человека в соответствии с идеей свободы и справедливости;</li> <li>– властно-организационная;</li> <li>– экологическая;</li> <li>– демографическая;</li> <li>– охрана конституционного строя, законности и правопорядка.</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– предотвращение войн;</li> <li>– обеспечение мирного сосуществования наций, народов, государств;</li> <li>– защита прав человека на международной арене;</li> <li>– международное экономическое, политическое, интеллектуальное сотрудничество;</li> <li>– оборона от нападения;</li> <li>– охрана международного правопорядка.</li> </ul>

Рассмотрение понятия основных функций государства требует ответа и на вопрос об их взаимодействии с его задачами. Задачи и функции государства – явления соотносимые, тесно взаимосвязанные, но не совпадающие. Их нельзя противопоставлять и отождествлять. В задачах государства определяются его социальное назначение, цель, достижению которой оно служит в тот или иной исторический период. Задачи государства имеют исходное значение по отношению к его функциям, являются их ближайшей непосредственной предпосылкой. В задачах концентрируется и преломляется воздействие экономики и политики на развитие функций государства.

В свою очередь, функции государства представляют собой средство реализации, выполнения его задач. Задачи государства воплощаются в жизнь посредством осуществления его функций.

*Формы осуществления функций государства.* В правовой литературе под формами осуществления функций государства понимаются: во-первых, деятельность основных звеньев механизма государства, специфические виды государственной деятельности в отличие от деятельности негосударственных организаций; во-вторых, однородная по своим внешним признакам деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

Согласно первому критерию, основными формами осуществления функций государства являются: 1) законодательная; 2) управленческая (исполнительная); 3) судебная; 4) контрольно-надзорная.

Законодательная деятельность заключается в издании представительными и законодательными органами законов, обязательных для исполнения всеми государственными органами, общественными объединениями, органами местного самоуправления, должностными лицами и гражданами. Управленческая, или исполнительная, деятельность представляет собой основанную на законах оперативную, повседневную реализацию органами исполнительной власти (государственного управления) функций государства в сферах развития экономики и культуры, социального обеспечения и здравоохранения, транспорта и связи, охраны общественного порядка и обороны страны и т.д. Судебная деятельность охватывает реализацию функций государства путем осуществления правосудия всеми звеньями судебной системы страны.

Контрольно-надзорная деятельность – это выполнение функций государства посредством действия всех разновидностей государственного надзора и контроля за законностью. Особое место в системе этих средств занимает прокурорский надзор за точным и единообразным исполнением действующих на территории страны законов.

Каждая из названных форм с учетом свойственных ей способов и средств служит целям реализации функций государства. Научное и практическое значение данной классификации состоит в том, что она способствует изучению и совершенствованию разделения труда между отдельными звеньями механизма государства по выполнению его функций, тесно соотносится с принципом разделения властей.

Наряду с изложенной в науке получила распространение имеющая не меньшую теоретико-практическую значимость классификация, критерием которой является однородная по своим внешним признакам деятельность органов государства по осуществлению его функций. Она служит выяснению того, как механизм государства осуществляет его функции, каким образом государство использует для выполнения своих задач и функций право. Сообразно этой классификации в работе всех звеньев механизма государства различается деятельность *правовая* и чисто фактическая, или, как представляется более целесообразным ее называть, *организационная*.

Под правовыми формами осуществления функций государства понимается однородная по своим внешним признакам (характеру и юридическим последствиям) деятельность государственных органов, связанная с изданием юридических актов. Соответственно этому к правовым формам реализации функций государства относятся правотворческая деятельность и правоприменительная деятельность, которая, в свою очередь, подразделяется на оперативно-исполнительную и правоохранительную.

Правотворческая деятельность – это форма осуществления функций государства путем издания нормативных актов, издания или санкционирования, изменения или отмены юридических норм. Важнейшая составная часть, ядро правотворчества (нормотворчества) – законодательная деятельность.

Правоприменительная деятельность – это деятельность государственных органов по выполнению законов и подзаконных нормативных актов путем издания актов применения права. В правоприменительной деятельности, как отмечалось, выделяются оперативно-исполнительная и охранительная.

Оперативно-исполнительная деятельность представляет собой связанную с повседневным разрешением разносторонних вопросов управления делами общества властную, творческую исполнительно-распорядительную работу государственных органов по осуществлению функций государства путем издания актов применения норм права, служащих основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношений.

Правоохранительная деятельность – это форма осуществления функций государства посредством властной оперативной работы государственных органов по охране норм права от нарушений, защите предоставленных гражданам субъективных прав и обеспечению выполнения возложенных на них юридических обязанностей. В результате правоохранительной деятельности издаются акты применения норм права (протесты и представления прокуроров, приговоры и решения судов и т.п.). Специфика этих актов в том, что они служат целям профилактики преступлений и иных правонарушений, восстановления нарушенного права, реализации юридической ответственности лица, совершившего правонарушение, а следовательно, во всех случаях – охране прав личности, защите интересов граждан и общества в целом.

От правовых форм функционирования государства отличаются чисто фактические, или организационные, формы реализации его функций, которые заключаются в однородной по своим внешним признакам деятельности государства, не связанной с изданием юридических актов и потому не влекущей за собой юридических последствий. В то же время формы организационной, фактической деятельности

так или иначе реализуются в пределах определенного правового регулирования, на основе выполнения требований законности. Организационная работа государства проявляется, например, в планировании социально-экономического развития, осуществлении контроля за выполнением ранее принятых решений органов государственной власти.

*Механизм государства* представляет собой систему специальных государственных органов и учреждений, через которую осуществляется государственная власть, обеспечивается государственное руководство обществом и защита его основных интересов. Все государственные органы тесно связаны между собой. Каждый из них выполняет определенные задачи, действуют согласованно, в единой системе. Наиболее общие характерные признаки государственного механизма (аппарата) выражаются в следующем:

во-первых, механизм государства состоит из людей, специально занимающихся управлением (законотворчеством, исполнением законов, их охраной от нарушений);

во-вторых, государственный механизм представляет собой сложную систему органов и учреждений, которые находятся в тесной взаимосвязи при осуществлении своих непосредственных властных функций;

в-третьих, функции всех звеньев государственного аппарата обеспечиваются организационными и финансовыми средствами, а в необходимых случаях и принудительным воздействием;

в-четвертых, механизм государства призван надежно гарантировать и охранять законные интересы и права своих граждан. Сфера властных полномочий государственных органов ограничивается правом, которое максимально обеспечивает гармоничные, справедливые отношения между государством и личностью.

На различных ступенях развития человеческого общества механизм государства имел свои особенности, своеобразную структуру. Это объясняется экономическими, социальными причинами, национальным составом населения государства, размерами его территории, географическим положением и другими факторами.

Структура механизма государства включает в себя: *государственные органы*, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций. Особенностью государственных органов является то, что они обладают государственно-властными полномочиями, т.е. такими средствами, ресурсами и возможностями, которые связаны с силой государства, с принятием общеобязательных управленческих решений (парламент, президент правительство, министерства, ведомства, государственные комитеты и т.п.).

*Государственные организации* – это такие подразделения механизма государства (его «материальные придатки»), которые призваны осуществлять охранительную деятельность данного государства (вооруженные силы, службы безопасности, милиция и т.п.).

*Государственные учреждения* – это такие подразделения механизма государства, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства в социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотека, поликлиника, больница, телеграф, научно-исследовательский институт, вуз, школа, театр и т.д.).

*Государственные предприятия* – это такие подразделения механизма государства, которые тоже властными полномочиями (за исключением их администрации) не обладают, а осуществляют хозяйственно-экономическую деятельность, производят продукцию либо обеспечивают производство, выполняют различные работы и оказывают многочисленные услуги для удовлетворения потребностей общества, извлечения прибыли (речь может идти о казенных заводах, фабриках и пр.).

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

Механизм государства и его структура не остаются неизменными. Они постоянно изменяются, совершенствуются. На них оказывают влияние как внутренние (культурно-исторические, уровень экономического развития и пр.), так и внешние (международная обстановка, характер взаимоотношений государства с другими государствами и т.п.) факторы. Если государство имеет большую территорию, то и система управления им будет соответствующей, включающей общую структуру механизма государства (общефедеральные органы государственной власти и управления и органы государственной власти и управления субъектов федераций); в условиях войны возрастает роль

армии, спецслужб, военных предприятий и т.п.; в условиях высокого уровня преступности, коррупции и других негативных «болезненных» явлений в общественном организме особое значение приобретают правоохранительные органы, специально предназначенные для «хирургического» вмешательства и нейтрализации этих «болезней»; в условиях духовного кризиса на первое место должны выдвигаться научные, воспитательно-образовательные подразделения, учреждения культуры и т.д.

Понятие «*государственный аппарат*» тесно связано с понятием «механизм государства». Первое принято употреблять в двух смыслах – широком и более узком. В широком смысле понятие государственного аппарата как совокупности всех государственных органов совпадает с понятием механизма государства, идентично ему. В более узком смысле под государственным аппаратом принято понимать аппарат государственного управления. Именно в этом значении, в смысле совокупности исполнительно-распорядительных, управленческих органов государства, используется понятие «государственный аппарат» в науке административного права. В общей теории права понятие государственного аппарата, если иное не оговорено, употребляется по общему правилу в своем широком значении, т.е. как адекватное понятие механизма государства.

Все государственные органы, учреждения, должности и т.д., составляющие механизм (аппарат) государства, образуются и действуют в установленном правовом порядке. Их государственно-властные полномочия, порядок, формы и процедуры реализации ими своих полномочий и т.д. определяются и регламентируются законами и иными нормативными правовыми актами.

Система государственных органов строится по иерархическому принципу подчинения нижестоящих органов вышестоящим. Это обусловлено необходимостью выражения суверенной власти государства в виде соподчиненных компетенций различных государственных органов, возглавляемых высшими органами, которые наделяются суверенными государственно-властными полномочиями. В иерархизированной системе государственных органов, учреждений и должностных лиц каждый орган (учреждение, должностное лицо) наделен своей компетенцией, соответствующей его месту в данной системе и согласованной с компетенцией других органов.

Компетенция государственного органа (учреждения, должностного лица) – это совокупность его государственно-властных правомочий, т.е. его права и обязанности. Причем права государственного органа (учреждения, должностного лица) – это вместе с тем и его обязанность действовать в соответствии с данными ему правами, совершать соответствующие государственно-властные действия. В свою

очередь, обязанности, возложенные в установленном правом порядке на государственный орган (учреждение, должностное лицо), означают и его право совершать (в установленном порядке) соответствующие действия государственно-властного характера.

Система государственных органов, их компетенция и т.д. в существенной мере зависят от типа и формы государства. Механизм (аппарат) современного правового государства строится и функционирует по принципу разделения государственной власти на три самостоятельные ветви власти – на законодательную, исполнительную и судебную. При этом законодательную власть осуществляет представительный орган – парламент (однопалатный или двухпалатный). Исполнительную власть осуществляют глава государства (президент, конституционный монарх и т.д.), правительство, различные министерства и другие центральные учреждения (комитеты, комиссии, ведомства, инспекции, службы, бюро и т.д.), местные государственные органы исполнительной власти.

В систему органов судебной власти входят суды общей юрисдикции, конституционные, хозяйственные и арбитражные суды. Правосудие осуществляется только судом. Судьи независимы и подчиняются только конституции и закону. Законодательство в правовом государстве, как правило, предусматривает несменяемость и неприкосновенность судей.

Кардинальные изменения, происходящие в экономической, политической и других сферах общественной жизни нашей страны, внесли существенные поправки в структуру, содержание и характер деятельности всех государственных органов. Государственная жизнь начинает строиться на новых принципах, обеспечивающих более эффективное функционирование механизма государства.

К ним относятся:

- 1) принцип представительства интересов граждан во всех звеньях государственного аппарата. Он обеспечивается демократической избирательной системой, реальными гарантиями социально-экономических, политических и личных прав и свобод граждан, разносторонней деятельностью всех государственных органов, направленной на удовлетворение интересов личности;
- 2) принцип разделения властей (законодательной, исполнительной, судебной), который формирует механизмы, исключаящие произвол со стороны властных органов и должностных лиц;
- 3) принцип гласности и открытости в деятельности государственного аппарата. Например, право граждан государства на основе общенародных голосований (референдумов) отменять противоречащие интересам народа решения любых органов государства, в том числе и в сфере международных отношений;



- 4) высокий профессионализм и компетентность государственных органов, их способность на высоком научном уровне решать основные вопросы государственной жизни в интересах населения страны. Профессиональный принцип в государственном управлении означает, прежде всего, использование квалифицированных работников, для которых управленческая деятельность является основной профессией;
- 5) принцип законности, правовых начал в деятельности всех составных частей механизма государства в их взаимоотношениях с населением страны и между собой, а также с различными общественными движениями и организациями;
- 6) принцип демократизма в формировании и деятельности государственных органов, позволяющий учитывать разнообразные интересы подавляющего большинства граждан государства, их религиозные воззрения, особенности национальной культуры, традиций, обычаев;
- 7) в федеративных (союзных) государствах важным принципом организации и деятельности государственного аппарата является субординация и четкое взаимодействие между общефедеральными органами (центром) и государственной властью членов федерации. В национальных федерациях наиболее оптимальное разграничение компетенций между ними имеет особо важное значение, поскольку такое разграничение обеспечивает суверенность членов федерации, их самостоятельность в решении внутренних и внешних задач.

Как отмечалось выше, государственный аппарат представляет собой совокупность всех государственных органов.

*Орган государства* – это составная часть механизма государства, имеющая в соответствии с законом собственную структуру, строго определенные полномочия по управлению конкретной сферой общественной жизни, органически взаимодействующая с другими частями государственного механизма, образующая единое целое.

Как видно из определения, государственный орган имеет определенные признаки:

1. Все органы государства образуются в законодательном порядке, который определяет их компетенцию, другими словами, образование и функциональная деятельность органа государства осуществляется на строго правовой основе.

2. Орган государства является самостоятельным элементом государственного аппарата, действует специализированно в системе других органов.

3. Органы государства тесно взаимодействуют между собой. Они образуют единый социальный организм, главной задачей которого является обеспечение нормального функционирования общества,

защита законных прав и интересов личности, охрана внешней безопасности и территориальной целостности государства.

Органы государства классифицируются по порядку их создания и характеру выполняемых ими задач. По указанным признакам государственные органы Республики Беларусь можно подразделить на основные группы: представительные, исполнительные, судебные, а также контрольно-надзорные.

Согласно статье 79 Конституции Республики Беларусь *Президент Республики Беларусь является Главой государства*, гарантом Конституции Республики Беларусь, прав и свобод человека и гражданина. Президент олицетворяет единство народа, гарантирует реализацию основных направлений внутренней и внешней политики, представляет Республику Беларусь в отношениях с другими государствами и международными организациями. Президент принимает меры по охране суверенитета Республики Беларусь, ее национальной безопасности и территориальной целостности, обеспечивает политическую и экономическую стабильность, преемственность и взаимодействие органов государственной власти, осуществляет посредничество между органами государственной власти.

Президент обладает неприкосновенностью, его честь и достоинство охраняются законом. Президентом может быть избран гражданин Республики Беларусь по рождению, не моложе 35 лет, обладающий избирательным правом и постоянно проживающий в Республике Беларусь не менее десяти лет непосредственно перед выборами.

Президент избирается на пять лет непосредственно народом Республики Беларусь на основе всеобщего, свободного, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

В соответствии со статьей 84 Президент Республики Беларусь:

- назначает республиканские референдумы;
- назначает очередные и внеочередные выборы в Палату представителей, Совет Республики и местные представительные органы;
- распускает палаты в случаях и в порядке, предусмотренных Конституцией;
- назначает шесть членов Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов;
- образует, упраздняет и реорганизует Администрацию Президента Республики Беларусь, другие органы государственного управления, а также консультативно-совещательные и иные органы при Президенте;
- с согласия Палаты представителей назначает на должность Премьер-министра;
- определяет структуру Правительства Республики Беларусь, назначает на должность и освобождает от должности заместителей

- Премьер-министра, министров и других членов Правительства, принимает решение об отставке Правительства или его членов;
- с согласия Совета Республики назначает на должность Председателя Конституционного Суда, Председателя Верховного Суда, Председателя Высшего Хозяйственного Суда из числа судей этих судов;
  - с согласия Совета Республики назначает на должность судей Верховного Суда, судей Высшего Хозяйственного Суда, Председателя Центральной комиссии по выборам и проведению республиканских референдумов, Генерального прокурора, Председателя и членов Правления Национального банка;
  - назначает шесть судей Конституционного Суда, иных судей Республики Беларусь;
  - освобождает от должности Председателя и судей Конституционного Суда, Председателя и судей Верховного Суда, Председателя и судей Высшего Хозяйственного Суда, Председателя и членов Центральной комиссии по выборам и проведению республиканских референдумов, Генерального прокурора, Председателя и членов Правления Национального банка по основаниям, предусмотренным законом, с уведомлением Совета Республики;
  - назначает на должность и освобождает от должности Председателя Комитета государственного контроля;
  - обращается с посланиями к народу Республики Беларусь о положении в государстве и об основных направлениях внутренней и внешней политики;
  - обращается с ежегодными посланиями к Парламенту, которые заслушиваются без обсуждения на заседаниях Палаты представителей и Совета Республики; имеет право участвовать в работе Парламента и его органов, выступать перед ними в любое время с речью или сообщением;
  - имеет право председательствовать на заседаниях Правительства Республики Беларусь;
  - назначает руководителей республиканских органов государственного управления и определяет их статус; назначает представителей Президента в Парламенте и других должностных лиц, должности которых определены в соответствии с законодательством, если иное не предусмотрено Конституцией;
  - решает вопросы о приеме в гражданство Республики Беларусь, его прекращении и предоставлении убежища;
  - устанавливает государственные праздники и праздничные дни, награждает государственными наградами, присваивает классные чины и звания;
  - осуществляет помилование осужденных;

- ведет переговоры и подписывает международные договоры, назначает и отзывает дипломатических представителей Республики Беларусь в иностранных государствах и при международных организациях;
- принимает верительные и отзывные грамоты аккредитованных при нем дипломатических представителей иностранных государств;
- в случае стихийного бедствия, катастрофы, а также беспорядков, сопровождающихся насилием либо угрозой насилия со стороны группы лиц и организаций, в результате которых возникает опасность жизни и здоровью людей, территориальной целостности и существованию государства, вводит на территории Республики Беларусь или в отдельных ее местностях чрезвычайное положение с внесением в трехдневный срок принятого решения на утверждение Совета Республики;
- в случаях, предусмотренных законодательством, вправе отложить проведение забастовки или приостановить ее, но не более чем на трехмесячный срок;
- подписывает законы; имеет право в порядке, установленном Конституцией, возвратить закон или отдельные его положения со своими возражениями в Палату представителей;
- имеет право отменять акты Правительства;
- непосредственно или через создаваемые им органы осуществляет контроль за соблюдением законодательства местными органами управления и самоуправления; имеет право приостанавливать решения местных Советов депутатов и отменять решения местных исполнительных и распорядительных органов в случае несоответствия их законодательству;
- формирует и возглавляет Совет Безопасности Республики Беларусь; назначает на должность и освобождает от должности Государственного секретаря Совета Безопасности;
- является Главнокомандующим Вооруженными Силами Республики Беларусь; назначает на должности и освобождает от должностей высшее командование Вооруженных Сил;
- вводит на территории Республики Беларусь в случае военной угрозы или нападения военное положение, объявляет полную или частичную мобилизацию с внесением в трехдневный срок принятого решения на утверждение Совета Республики;
- осуществляет иные полномочия, возложенные на него Конституцией и законами.

Президент на основе и в соответствии с Конституцией издает указы и распоряжения, имеющие обязательную силу на всей территории Республики Беларусь.

В случаях, предусмотренных Конституцией, Президент издает декреты, имеющие силу законов. Президент непосредственно или через создаваемые им органы обеспечивает исполнение декретов, указов и распоряжений.

*Парламент – Национальное собрание Республики Беларусь* – является представительным и законодательным органом Республики Беларусь. Парламент состоит из двух палат – Палаты представителей и Совета Республики. Состав Палаты представителей – 110 депутатов. Избрание депутатов Палаты представителей осуществляется в соответствии с законом на основе всеобщего, свободного, равного, прямого избирательного права при тайном голосовании.

Совет Республики является палатой территориального представительства. От каждой области и города Минска тайным голосованием избираются на заседаниях депутатов местных Советов депутатов базового уровня каждой области и города Минска по восемь членов Совета Республики. Восемь членов Совета Республики назначаются Президентом Республики Беларусь.

Депутатом Палаты представителей может быть гражданин Республики Беларусь, достигший 21 года. Членом Совета Республики может быть гражданин Республики Беларусь, достигший 30 лет и проживший на территории соответствующей области, города Минска не менее пяти лет.

Срок полномочий Парламента – четыре года. Полномочия Парламента могут быть продлены на основании закона только в случае войны.

Палата представителей:

- рассматривает по предложению Президента либо по инициативе не менее 150 тысяч граждан Республики Беларусь, обладающих избирательным правом, проекты законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию, о толковании Конституции;
- рассматривает проекты законов, в том числе об утверждении основных направлений внутренней и внешней политики Республики Беларусь; военной доктрины; ратификации и денонсации международных договоров; об основном содержании и принципах осуществления прав, свобод и обязанностей граждан; о гражданстве, статусе иностранцев и лиц без гражданства; о правах национальных меньшинств; об утверждении республиканского бюджета и отчета о его исполнении; установлении республиканских налогов и сборов; о принципах осуществления отношений собственности; об основах социальной защиты; о принципах регулирования труда и занятости; о браке, семье, детстве, материнстве, отцовстве, воспитании, образовании, культуре и здравоохранении; об охране окружающей среды и рациональном использовании природных ресурсов; об определении порядка решения вопросов администра-

тивно-территориального устройства государства; о местном самоуправлении; о судеустройстве, судопроизводстве и статусе судей; об уголовной ответственности; об амнистии; об объявлении войны и о заключении мира; о правовом режиме военного и чрезвычайного положения; об установлении государственных наград; о толковании законов;

- назначает выборы Президента;
- дает согласие Президенту на назначение Премьер-министра;
- заслушивает доклад Премьер-министра о программе деятельности Правительства и одобряет или отклоняет программу; повторное отклонение палатой программы означает выражение вотума недоверия Правительству;
- рассматривает по инициативе Премьер-министра вопрос о доверии Правительству;
- по инициативе не менее одной трети от полного состава Палаты представителей выражает вотум недоверия Правительству; вопрос об ответственности Правительства не может быть поставлен в течение года после одобрения программы его деятельности;
- принимает отставку Президента;
- выдвигает большинством голосов от полного состава Палаты представителей обвинение против Президента в совершении государственной измены или иного тяжкого преступления; на основании соответствующего решения Совета Республики принимает большинством не менее двух третей голосов от полного состава решение о смещении Президента с должности;
- отменяет распоряжения Председателя Палаты представителей.
- Палата представителей может принимать решения по другим вопросам, если это предусмотрено Конституцией.

Совет Республики:

- одобряет или отклоняет принятые Палатой представителей проекты законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию; о толковании Конституции; проекты иных законов;
- дает согласие на назначение Президентом Председателя Конституционного Суда, Председателя и судей Верховного Суда, Председателя и судей Высшего Хозяйственного Суда, Председателя Центральной комиссии по выборам и проведению республиканских референдумов, Генерального прокурора, Председателя и членов Правления Национального банка;
- избирает шесть судей Конституционного Суда;
- избирает шесть членов Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов;

- отменяет решения местных Советов депутатов, не соответствующие законодательству;
- принимает решение о роспуске местного Совета депутатов в случае систематического или грубого нарушения им требований законодательства и в иных случаях, предусмотренных законом;
- рассматривает выдвинутое Палатой представителей обвинение против Президента в совершении государственной измены или иного тяжкого преступления, принимает решение о его расследовании. При наличии оснований большинством, не менее двух третей голосов от полного состава, принимает решение о смещении Президента с должности;
- рассматривает указы Президента о введении чрезвычайного положения, военного положения, полной или частичной мобилизации и не позднее чем в трехдневный срок после их внесения принимает соответствующее решение.

Совет Республики может принимать решения по другим вопросам, если это предусмотрено Конституцией.

В Республике Беларусь имеются местные представительные органы – Советы депутатов.

Исполнительную власть в Республике Беларусь осуществляет *Правительство – Совет Министров Республики Беларусь* – центральный орган государственного управления. Правительство в своей деятельности подотчетно Президенту Республики Беларусь и ответственно перед Парламентом Республики Беларусь. Правительство слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом Республики Беларусь. Правительство Республики Беларусь состоит из Премьер-министра, его заместителей и министров. В состав Правительства могут входить и руководители иных республиканских органов государственного управления.

Премьер-министр назначается Президентом Республики Беларусь с согласия Палаты представителей. Решение по этому вопросу принимается Палатой представителей не позднее чем в двухнедельный срок со дня внесения предложения по кандидатуре Премьер-министра.

**Правительство Республики Беларусь:**

- руководит системой подчиненных ему органов государственного управления и других органов исполнительной власти;
- разрабатывает основные направления внутренней и внешней политики и принимает меры по их реализации;
- разрабатывает и представляет Президенту для внесения в Парламент проект республиканского бюджета и отчет о его исполнении;
- обеспечивает проведение единой экономической, финансовой, кредитной и денежной политики, государственной политики в об-

ласти науки, культуры, образования, здравоохранения, экологии, социального обеспечения и оплаты труда;

- принимает меры по обеспечению прав и свобод граждан, защите интересов государства, национальной безопасности и обороноспособности, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью;
- выступает от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь, организует управление государственной собственностью;
- обеспечивает исполнение Конституции, законов и декретов, указов и распоряжений Президента;
- отменяет акты министерств и иных республиканских органов государственного управления;
- осуществляет иные полномочия, возложенные на него Конституцией, законами и актами Президента.

Правительство Республики Беларусь издает постановления, имеющие обязательную силу на всей территории Республики Беларусь.

Компетенция, порядок организации и деятельности Правительства определяются на основе Конституции законом о Совете Министров Республики Беларусь.

На местах исполнительная власть представлена местными исполнительными и распорядительными органами (исполнительными комитетами).

*Судебная власть в Республике Беларусь принадлежит судам.* Система судов строится на принципах территориальности и специализации. Судостроительство в Республике Беларусь определяется законом. Образование чрезвычайных судов запрещается.

Судебная власть осуществляется общими, хозяйственными и иными судами, предусмотренными законами Республики Беларусь.

Систему общих судов составляют:

- районные (городские), межгарнизонные военные суды;
- областные (Минский городской), Белорусский военный суды;
- Верховный Суд Республики Беларусь.

В системе общих судов могут создаваться специализированные суды: по делам несовершеннолетних, семейные, административные и др.

К хозяйственным судам относятся: Высший Хозяйственный Суд Республики Беларусь, хозяйственные суды областей и хозяйственный суд города Минска.

Судьи при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону.

Какое-либо вмешательство в деятельность судей по отправлению правосудия недопустимо и влечет ответственность по закону.



Суды осуществляют правосудие на основе Конституции и принятых в соответствии с ней иных нормативных актов.

Если при рассмотрении конкретного дела суд придет к выводу о несоответствии нормативного акта Конституции, он принимает решение в соответствии с Конституцией и ставит в установленном порядке вопрос о признании данного нормативного акта неконституционным.

Дела в судах рассматриваются коллегиально, а в предусмотренных законом случаях – единолично судьями. Разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дел в закрытом судебном заседании допускается лишь в случаях, определенных законом, с соблюдением всех правил судопроизводства. Правосудие осуществляется на основе состязательности и равенства сторон в процессе.

Контроль за конституционностью нормативных актов в государстве осуществляется *Конституционным Судом Республики Беларусь*.

К контрольно-надзорным органам в Республике Беларусь относятся *Комитет государственного контроля* и *Прокуратура*.

Комитет государственного контроля Республики Беларусь является органом, осуществляющим государственный контроль за исполнением республиканского бюджета, использованием государственной собственности, исполнением законов, актов Президента Республики Беларусь, Парламента Республики Беларусь, Совета Министров Республики Беларусь и других государственных органов, регулирующих отношения государственной собственности, хозяйственные, финансовые и налоговые отношения.

Прокуратура Республики Беларусь – единая и централизованная система органов, осуществляющих от имени государства надзор за точным и единообразным исполнением нормативных правовых актов на территории Республики Беларусь, а также выполняющих иные функции, установленные законодательными актами.

Задачами прокуратуры являются обеспечение верховенства права, законности и правопорядка, защита прав и законных интересов граждан и организаций, а также общественных и государственных интересов. В целях выполнения этих задач прокуратура осуществляет надзор за:

- точным и единообразным исполнением законов, декретов, указов и иных нормативных правовых актов республиканскими органами государственного управления и иными государственными организациями, подчиненными Совету Министров Республики Беларусь, местными представительными, исполнительными и распорядительными органами, общественными объединениями, религиозными организациями и другими организациями, должностными лицами и иными гражданами, в том числе индивидуальными предпринимателями (далее – надзор за исполнением законодательства);

- исполнением законодательства при осуществлении оперативно-розыскной деятельности;
- исполнением закона в ходе досудебного производства, при производстве предварительного следствия и дознания;
- соответствием закону судебных постановлений, а также за соблюдением законодательства при их исполнении;
- соблюдением законодательства при исполнении наказания и иных мер уголовной ответственности, а также мер принудительного характера.

Прокуратура координирует правоохранительную деятельность государственных органов, осуществляющих борьбу с преступностью и коррупцией, а также деятельность по борьбе с преступностью иных организаций, участвующих в борьбе с преступностью.

Прокуратура проводит предварительное следствие в случаях, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Республики Беларусь. Прокуроры принимают участие в рассмотрении судами гражданских дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной хозяйственной (экономической) деятельности, поддерживают государственное обвинение по уголовным делам, участвуют в административном процессе в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь, Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Беларусь, Уголовно-процессуальным кодексом Республики Беларусь и Процессуально-исполнительным кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях.

Единую и централизованную систему органов прокуратуры составляют Генеральная прокуратура Республики Беларусь, прокуратуры областей, города Минска и приравненные к ним специализированные прокуратуры, являющиеся юридическими лицами, прокуратуры районов, районов в городах, городов, межрайонные и приравненные к ним специализированные транспортные и межгарнизонные военные прокуратуры, а также иные государственные организации, созданные в системе органов прокуратуры по решению Президента Республики Беларусь.

### **Словарь основных понятий**

*Функции государства* – это основные направления деятельности государства, в которых выражается и конкретизируется его классовая и общечеловеческая сущность и социальное назначение.

*Правотворческая деятельность* – это форма осуществления функций государства путем издания нормативных актов, издания или санкционирования, изменения или отмены юридических норм.

*Правоприменительная деятельность* – это деятельность государственных органов по выполнению законов и подзаконных нормативных актов путем издания актов применения права.

*Оперативно-исполнительная деятельность* представляет собой связанную с повседневным разрешением разносторонних вопросов управления делами общества властную, творческую исполнительно-распорядительную работу государственных органов по осуществлению функций государства путем издания актов применения норм права, служащих основанием для возникновения, изменения или прекращения правоотношений.

*Правоохранительная деятельность* – это форма осуществления функций государства посредством властной оперативной работы государственных органов по охране норм права от нарушений, защите предоставленных гражданам субъективных прав и обеспечению выполнения возложенных на них юридических обязанностей.

*Механизм государства* – это система специальных государственных органов и учреждений, через которую осуществляется государственная власть, обеспечивается государственное руководство обществом и защита его основных интересов.

*Государственный аппарат* – совокупность государственных органов, наделенных властными полномочиями для управления обществом.

*Государственный орган* – это составная часть механизма государства, имеющая в соответствии с законом собственную структуру, строго определенные полномочия по управлению конкретной сферой общественной жизни.

## Т Е М А 15. ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

### ПЛАН

1. *Исторические предпосылки возникновения теории правового государства.*
2. *Понятие и принципы правового государства.*
3. *Соотношение гражданского общества и правового государства.*

Зачатки теории правового государства в виде идей гуманизма, широкого и ограниченного притязания господствующего класса принципам демократизма, установления и сохранения свободы, господства права и закона прослеживаются еще в рассуждениях передовых для своего времени людей: мыслителей-философов, историков, писателей и юристов Древней Греции, Рима, Индии, Китая и других стран. Так, еще в знаменитых диалогах под названием «Государство», «Политика», «Законы» и др. древнегреческого философа-идеалиста

Платона проводилась мысль о том, что там, где «закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью», неизбежна «близкая гибель государства». «Соответственно там, где законы установлены в интересах нескольких человек, речь идет не о государственном устройстве, а только о внутренних распрях».

Тирания, неизбежно приходящая, по мнению Платона, на смену демократии, опьяненной «свободой в неразбавленном виде», когда чрезмерная свобода оборачивается чрезмерным рабством, есть худший вид государственного устройства, где царят беззаконие, произвол и насилие. Только там, заключал Платон, «где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства и все блага, какие только могут даровать государствам боги».

Аналогичные идеи, заложившие основу теории правового государства, развивались также в работах «величайшего мыслителя древности», как назвал его К. Маркс, Аристотеля. Именно ему, стоявшему на позициях защитника права индивида, частной собственности как проявления в каждом человеке «естественной любви к самому себе» и развивавшего в противоположность Платону взгляд на государство как на продукт естественного развития, как на высшую форму человеческого общения, охватывающую собой все другие формы (в виде семьи, селения и др.), принадлежат крылатые слова о том, что «Платон мне друг, но больший друг – истина».

Выражая свое отношение к государственной власти, праву и закону, Аристотель постоянно проводил мысль о том, что «не может быть делом закона властвование не только по праву, но и вопреки праву, стремление же к насильственному подчинению, конечно, противоречит идее права». Там, где отсутствует «власть закона», делал вывод Аристотель, нет места и (какой-либо) форме государственного строя. «Закон должен властвовать над всем». С идеями передовых мыслителей Древней Греции о праве, свободе, человеческом достоинстве и гуманизме перекликаются гуманистические воззрения и взгляды древнеримских политических и общественных деятелей, писателей, историков, поэтов. Особенно отчетливо это прослеживается в работах знаменитого римского оратора, государственного деятеля и мыслителя Цицерона, таких, как «О государстве», «О законах», «Об обязанностях», а также в многочисленных произведениях других римских писателей и философов эпохи империи.

Будучи глубоко убежденным и последовательным сторонником естественного права, Цицерон исходил из того, что права и свободы человека не даруются и не устанавливаются кем-то и по чьему бы то ни было желанию или велению, а принадлежат ему по самой природе. Оперировав понятием истинного закона, Цицерон рассматривал его как разумное положение, соответствующее природе, распространяющееся

на всех людей, постоянное, вечное, которое призывает к исполнению долга, приказывая; запрещая, от преступления отпугивает; оно, однако, ничего, когда это не нужно, не приказывает честным людям и не запрещает им.

Весьма важным в плане формирования идей, заложивших первые камни и составивших впоследствии (в видоизмененном, приспособленном к изменившейся действительности виде) основу теории правового государства, явился сформулированный Цицероном правовой принцип, согласно которому «под действие закона должны подпадать все», а не только некоторые, «избранные граждане». Важным оказалось выработанное им положение, в соответствии с которым любому закону должно быть свойственно стремление хотя бы «кое в чем убеждать, а не ко всему принуждать силой и угрозами»; выдвигавшиеся им призывы к человеколюбию, «законосообразности», к борьбе за свободу и справедливость, за гуманистическое отношение государственных органов к свободным гражданам и даже рабам.

Гуманистические мотивы, идеи духовной свободы всех людей, независимо от их занятий и положения в обществе, особенно громко и требовательно звучали в многочисленных трактатах А. Сенеки – одного из крупнейших древнеримских писателей и философов: «О счастливой жизни», «О милосердии», «О спокойствии души», «Нравственные письма к Луцилию» и других. Весьма показательны его выступления в защиту «говорящих орудий» – рабов.

Все люди, согласно учению Сенеки, равны между собой в том смысле, что они являются «сотоварищами по рабству», одинаково находясь во власти судьбы. «Я с радостью узнаю о приезжающих из твоих мест, – пишет Сенека своему другу Луцилию, – что ты обходишься со своими рабами как с близкими». Подобные человеколюбивые, гуманистические мотивы, трансформировавшиеся медленно или по истечении определенного времени в соответствующие государственно-правовые взгляды и доктрины, в соответствии с которыми в обществе и государстве должны торжествовать не зло, насилие и произвол, а право и закон, развивались не только в Древней Греции и Риме, но и в Древней Индии и Китае. Наряду с наивными материалистическими представлениями о мире, умещавшимися в формулах типа «сознание рождается в вещах и умирает тоже в вещах» или «жизнь – это корень смерти, а смерть – корень жизни»; в Китае, например, еще в глубокой древности философами и юристами, применительно к господствовавшему в стране рабовладельческому строю, проводилась мысль о том, что «в государстве должен царить порядок», основанный на законе. Утверждалось, что государь, если он хочет до конца жизни не подвергаться опасности, должен быть справедлив, а «управление страной должно соответствовать спокойствию», быть спокойным.

Нельзя силой насаждать порядок в стране, ибо «страна управляется справедливостью».

Конечно, данные и перекликающиеся с ними мысли и воззрения наивно было включать напрямую в их первоначальном виде в систему принципов и идей, формирующих современную концепцию правового государства. Это тем более невозможно, что в них всегда недоставало строгой логичности, определенности и последовательности. А некоторые из них, кроме того, хотя и не расходились радикально с идеями и взглядами, положившими историческое начало процессу становления теории «правового государства», но тем не менее непосредственно и не «вписывались» в них, органически не сочетались с ними. К таковым можно было бы отнести, в частности, своего рода постулаты известного древнекитайского философа Лао Цзы, согласно которым: «когда растут законы и приказы, увеличивается число воров и разбойников» и пр.

Однако, несмотря на такие своеобразные суждения и умозаключения, все же древняя гуманистическая мысль, государственно-правовые взгляды и идеи передовых, прогрессивных мыслителей того времени несомненно стали первоосновой всего последующего процесса развития гуманистических взглядов и идей, составивших впоследствии фундамент теории правового государства.

Разумеется, до полного завершения процесса созидания данной конструкции, самого здания под названием «теория правового государства» было еще очень далеко. Предстояло пройти еще огромный интеллектуальный путь, измерявшийся даже не столетиями, а тысячелетиями. Но, тем не менее, начало, причем обнадеживающее, было положено. Важно было теперь не сбиться с этого пути.

Очень многое было сделано для развития теории правового государства мыслителями последующих, особенно XVIII–XX веков. Ряд положений теории правового государства развивался, в частности, усилиями таких носителей передовой общественно-политической мысли, боровшихся против произвола и беззакония, как Дж. Локк, Ш. Монтескье, А. Радищев, А. Герцен и многих других. Обращаясь к этому периоду борьбы за политические и правовые идеалы, великий русский писатель-сатирик М. Салтыков-Щедрин вспоминал в рассуждениях одного из своих героев: «В конце пятидесятых и в начале шестидесятых годов я просто-напросто ощущал, что подо мною горит земля. Я не жил в это время, а реял и трепетал при звуках: «гласность», «устность», «свобода слова», «вольный труд», «независимость суда» и т.д., которыми был полон тогдашний воздух. В довершение всего, я был мировым посредником».

Философские основы теории правового государства создавались и развивались великим немецким философом И. Кантом, многократно указывавшим на необходимость для государства опираться на право,

строго согласовывать свои действия с правом, постоянно ориентироваться на право. Государство, по Канту, выступает в качестве объединения множества людей, подчиненных правовым законам, где действует принцип, согласно которому законодатель не может решить относительно народа того, что народ не может решить относительно самого себя. Если же государство уклоняется от данного принципа, от соблюдения прав и свобод и не обеспечивает охрану законов, то оно рискует потерять уважение и доверие своих граждан, побуждает их к занятию по отношению к себе позиции отчужденности.

Большое значение для совершенствования теории правового государства имеют работы отечественных авторов. Основное внимание в них уделяется не только основным чертам и признакам правового государства, но и наиболее важным условиям их формирования.

Правовое государство – многомерное развивающееся явление. В ходе общественного прогресса оно приобретает новые свойства, наполняется новым содержанием, соответствующим конкретным условиям существования общества и уровню его развития. Тем не менее, общим началом любого правового государства является его связанность правом.

*Правовое государство* – это такое государство, которое своей основной целью ставит правовую защищенность прав и свобод личности и общества, базируясь при этом на следующих принципах:

- а) приоритета права;
- б) правовой защищенности человека и гражданина;
- в) разделения властей;
- г) верховенства закона;
- д) единства права и закона;
- е) взаимной ответственности государства и личности;
- ж) наличии гражданского общества;
- и) высокой правовой культуры и высокого уровня правосознания общества;
- к) независимости судов;
- л) существование антимонополистических структур.

В правовом государстве деятельность всех субъектов должна строиться на взаимной ответственности и правовом равенстве. Поэтому в правовом государстве существуют следующие принципы деятельности субъектов:

- а) принцип «разрешено только то, что прямо указано в законе» – для государственных органов и должностных лиц;
- б) принцип «разрешено все, что прямо не запрещено законом» – для остальных субъектов права, в частности, для граждан, юридических лиц и иных субъектов хозяйствования.

*Цель правового государства* – создание условий для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также последовательное связывание с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотребления властью, перерождения ее в диктатуру, деспотию.

Главным принципом правового государства является разделение властей в целях недопущения произвола, диктатуры, тирании. Основное требование принципа разделения властей заключается в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы, учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путем принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающую гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных).

Система «сдержек и противовесов», установленная в конституции, представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной. Так, применительно к законодательной власти большую роль в системе противовесов играет Президент, который имеет право применить отлагательное вето при поспешных решениях законодателя; в отношении исполнительной власти сдерживающими являются сроки президентской власти, импичмент, вотум недоверия Правительству. Со стороны парламента – запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью. Для судебной власти правоограничивающими средствами, выраженными в конституции, процессуальном законодательстве, являются следующие принципы: презумпция невиновности, право на защиту, равенство граждан перед законом и судом, гласность и состязательность процесса, отвод судей и т.п.

Также необходимо рассмотреть подробно и такой принцип, как взаимная ответственность государства и личности. В этом принципе выражаются нравственно-правовые начала в отношениях между государством как носителем политической власти и гражданином как участником ее осуществления.

Устанавливая в законах свободу общества и личности, само государство также устанавливает и границы своих действий.

Посредством закона оно должно брать на себя обязательства, обеспечивающие справедливость и равенство в своих отношениях с гражданином, общественными организациями, другими государствами.



Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушение или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: ответственность Правительства перед представительными органами; дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением; импичмент и пр.

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

На тех же правовых началах строится и ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меру свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения. Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

Одним из главнейших признаков правового государства является наличие гражданского общества. *Гражданское общество* – это совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп. Гражданское общество является основой для правового государства. Без гражданского общества не будет правового государства.

Понятие «гражданское общество» было сформулировано такими великими мыслителями прошлого, как Аристотель, Цицерон, Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Гегель, К. Маркс и др.

Основной идеей в гражданском обществе является идея главенства человека в обществе, идея самостоятельности человека, способности его самому осуществлять свою деятельность, опираясь, прежде всего, на нравственные принципы, уважая право. Причем государство не должно вмешиваться в жизнь гражданского общества, и только в случае нарушении права допустимо вмешательство государства.

Если попытаться дать развернутую характеристику гражданского общества, то это свободное демократическое правовое общество, ориентированное на конкретного человека, создающее атмосферу уважения к правовым традициям и законам, общегуманистическим идеалам, обеспечивающее свободу творческой и предпринимательской деятельности, создающее возможность достижения благополучия и реализации прав человека и гражданина, органично вырабатывающее механизмы ограничения и контроля за деятельностью государства.

*Гражданское общество как структура состоит из систем:*

- а) социальной;
- б) экономической;
- в) политической;
- г) духовно-культурной;
- д) информационной.

Более подробно структура гражданского общества делится на следующие части:

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

*Признаки гражданского общества:*

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

В последние годы вопрос о соотношении гражданского общества и правового государства все больше привлекает внимание ученых-обществоведов: юристов, политологов, историков, экономистов и др. Анализ теоретических наработок в этом направлении позволяет утверждать, что сложные и разнообразные по своему содержанию взаимоотношения государства и гражданского общества целесообразно рассматривать по трем основным направлениям. Первое из них заключается в установлении наиболее характерных и устойчивых сторон единства правового государства и гражданского общества; второе – в

определении различий между ними; третье – в выяснении взаимосвязей этих социальных феноменов, форм таких взаимосвязей.

Что касается единства гражданского общества и правового государства, то оно выражается, прежде всего, в совпадении многих целей и задач – все социальные институты призваны служить человеку, защищать его права и интересы. Рассматриваемое единство проявляется в том, что организация и деятельность основных общественно-политических, экономических и социальных структур осуществляется в соответствии с действующим законодательством и, прежде всего, с Основным законом страны. Так, право граждан Беларуси на создание политических партий, других общественных объединений закреплено в ст. 5 Конституции. Последнее означает возможность свободного и самостоятельного выбора гражданами любых форм негосударственной деятельности, не противоречащих требованиям белорусского законодательства. А ведь известно, что общественные объединения являются важнейшим составным элементом структуры гражданского общества.

Единство гражданского общества и правового государства видится и в том, что как первое, так и второе обеспечивают условия для самовыражения и свободы человека, его политических инициатив, предпринимательских намерений. В Конституции Республики Беларусь и текущем законодательстве закреплены различные формы собственности, включая частную, политический плюрализм, экономические, политические и личные свободы человека и гражданина. Это говорит о том, что в сегодняшних условиях у наших граждан есть формальные возможности не только осознавать себя субъектами гражданского общества, но и реализовывать свои личные и коллективные интересы.

Гражданское общество в условиях его формирования не лишено и существенных внутренних противоречий, обусловленных еще существующими социальными различиями и во многом не совпадающими политическими интересами. Поэтому следует согласиться с мнением, что если «убрать» правовое государство, то и гражданское общество «развалится» на конкурирующие и борющиеся между собой части. Без правового государства общественные объединения могут растрачивать свою энергию на выяснение отношений, бесконечные споры, столкновения.

Можно утверждать, что правовое государство есть способ организации гражданского общества, его политическая форма.

Единство гражданского общества и правового государства находит свое олицетворение и в демократическом политико-правовом режиме, под которым понимается совокупность методов и средств осуществления государственной власти. Его содержание характеризуется реализацией в практике государственного строительства принципа разделения властей, плюрализмом в общественно-политической

жизни, предоставлением свободы личности в сфере экономической, политической и культурной деятельности, защитой личности от произвола, беззакония и т.д. При этом следует учитывать, что демократический режим всегда базируется на правовой основе.

Основные различия гражданского общества и правового государства заключаются в их структуре и специфических функциях. Правовое государство – это организация особой суверенной публичной власти, задача которого заключается в обеспечении нормального функционирования гражданского общества. Важнейшим отличием правового государства от гражданского общества является и то, что оно может издавать законы и другие нормативные правовые акты, а также принимать меры государственного принуждения на основаниях, предусмотренных законом.

Гражданское общество – это система общественных институтов и отношений, которые призваны способствовать реализации экономических, личных и других интересов и потребностей индивидов и их коллективов. Они выражаются и реализуются посредством таких структурных коллективов гражданского общества, как семья, общественные формирования, партии, ассоциации и другие объединения, осуществляющие свою деятельность на основе реального самоуправления. Во всех случаях речь идет о структурах, созданных снизу на основе единства интересов, а не по указке вышестоящих органов. Поэтому в системе отношений «гражданское общество – государство» преобладают не вертикальные, а горизонтальные связи.

В гражданском обществе обязанности граждан перед государством сведены, к законопослушанию и уплате налогов. Разумеется, в конкретных случаях и отношениях у граждан могут возникать и другие обязанности, связанные с их общественной, трудовой, предпринимательской и иной деятельностью, выполнением служебного, воинского, семейного долга. Но это такие обязанности, которые обеспечивают существование и эффективное функционирование самого государства.

Отмечая единство и различия гражданского общества и правового государства, нельзя забывать о тесном взаимодействии рассматриваемых нами явлений, влиянии одного на другое.

Как известно, гражданское общество как общество равноправных граждан, проявляющих свою индивидуальность, творческую инициативу, т.е. как общество равных возможностей, появилось и сформировалось примерно в XVII–XIX вв. Это нашло свое выражение в закреплении юридического равенства, прав и свобод человека, обеспечении свободного предпринимательства и частной инициативы. Поэтому не случайно законодательное признание правового равенства людей (правлящих и управляемых) на основе наделения их правами и

свободами признается главным признаком, основой гражданского общества. Другой вопрос, что реальность существования гражданского общества (собственно, как и правового государства) определяется соотношением идеала и реально достигнутого состояния общества. С развитием гражданского общества и становлением правовой государственности происходит сближение общества и государства, их взаимопроникновение.

Из этого следует, что гражданское общество в его современном понимании и значении – это общество, способное противостоять государству, контролировать его деятельность, указать государству его место. Другими словами, гражданское общество – это общество, способное сохранять свое государство правовым. Между тем это не означает, что гражданское общество только тем и занимается, что борется с государством. В условиях социального государства гражданское общество позволяет ему активно вмешиваться в социально-экономические процессы. Так, например, рынком управляет не только невидимая рука экономических стимулов и интересов, но и вполне осязаемые властные структуры, призванные направлять эти механизмы в нужное русло, обеспечивая их функционирование.

Централизованное воздействие сохраняется, но не путем приказных и волевых методов, а через такие правовые инструменты, как налоги, льготы, кредиты, пошлины, тарифы, субсидии, поддержка базовых отраслей промышленности, протекционизм и т.п. Другое дело, что гражданское общество не позволяет государству подмять себя, сделать социальную систему тоталитарной. Такая способность общества к политической самоорганизации как раз и возможна при наличии определенных экономических условий: экономической свободы, многообразия форм собственности, рыночных отношений. В основе же гражданского общества на современном этапе развития лежит частная собственность. Именно она позволяет членам гражданского общества сохранять экономическое достоинство. Отсутствие права частной собственности не только ставит человека в зависимость от государства, но и меняет его природу – лишает его чувства достоинства, уверенности в себе, способности отстаивать свои интересы.

Нормальное цивилизованное государство современности – это правовое и социальное государство с развитыми институтами представительной и непосредственной демократии, с подчиненностью всей системы должностных лиц закону и контролю со стороны представительных звеньев управленческого аппарата, с гласной государственной деятельностью и ответственностью должностных лиц перед общим судом. В этом смысле гражданскому обществу государственность нужна для создания организационно-правовых основ жизни социума.

## Словарь основных понятий

*Правовое государство* – это такое государство, которое своей основной целью ставит правовую защищенность прав и свобод личности и общества, базируясь при этом на следующих принципах:

- а) приоритета права;
- б) правовой защищенности человека и гражданина;
- в) разделения властей;
- г) верховенства закона;
- д) единства права и закона;
- е) взаимной ответственности государства и личности;
- ж) наличия гражданского общества;
- и) высокой правовой культуры и высокого уровня правосознания общества;
- к) независимости судов;
- л) существование антимонополистических структур.

*Цель правового государства* – создание условий для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также последовательное связывание с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотребления властью, перерождения ее в диктатуру, деспотию.

*Гражданское общество* – это совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

## Т Е М А 16. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

### ПЛАН

1. *Понятие, признаки и функции правового сознания.*
2. *Структура правового сознания.*
3. *Правовой нигилизм и пути борьбы с ним.*
4. *Правовое воспитание: понятие, формы, методы.*
5. *Правовая культура.*

Прежде, чем стать социальным регулятором, право должно пройти через сознание субъекта. Реализация нормативных правовых актов немыслима вне сознания человека. Поэтому одно из ключевых мест в механизме правового регулирования занимает правовое сознание. Это субъективная сфера жизни общества, близкая к праву. Еще с Древнего Рима правосознание – отличительная черта общественного

сознания. Как бы ни было велико значение материального фактора, но без сознания, духовности человека существовать нельзя. Для того, чтобы вести себя правомерно в юридически значимых ситуациях, каждая личность должна обладать свободным, зрелым и здоровым правосознанием, беречь, воспитывать и укреплять его в себе. Для этого она должна быть свободной в рамках права и иметь возможность самостоятельно осуществлять свой выбор.

Каждый человек обладает правосознанием независимо от того, как относится к нему, знает он об этом или не знает.

Еще И.А. Ильин справедливо подчеркивал, что «нет человека без правосознания, но есть множество людей с пренебреженным, запущенным, уродливым или даже одичавшим правосознанием. Правосознание как духовный орган, необходимый человеку, участвует так или иначе во всей его жизни, даже и тогда, когда человек совершает преступление, притесняет соседей, предаёт свою родину и т.д.».

Это внутренний, личностный регулятор юридически значимого поведения, который может характеризоваться как положительно, так и отрицательно. Оно – необходимая форма жизнедеятельности человека и общества.

*Правосознание* – это одна из форм общественного сознания, представляющая собой систему взглядов, идей, оценок, убеждений, представлений, настроений, чувств индивидов, социальных групп, всего общества, выражающих их отношение к функционирующему и желаемому праву, правовым явлениям, к юридической практике.

Формы общественного сознания:

- философское;
- политическое;
- нравственное;
- правовое;
- религиозное;
- эстетическое и др.

Это особое соединение, сплав права и сознания. Правосознание отражает правовую действительность в виде юридических знаний и оценочных отношений к праву и государству. Это осознание права, государства, того, что законно и незаконно, правомерно и неправомерно, справедливо и несправедливо.

*Правосознание* – это совокупность идей, понятий, теорий, взглядов, представлений, эмоций о праве и государстве, их роли в обществе.

В отличие от других форм сознания правосознанию в большей степени присущи:

- нормативность;
- формализованность;

- определенность;
- категоричность;
- государственность.

Правосознание воздействует на поведение людей вместе с нормами права, а иногда и вопреки им.

Правосознание регулирует общественные отношения через их одобрительную или негативную правовую оценку.

Для основной массы населения именно правосознание выступает в качестве основного правового регулятора, т.к. большинство населения не знает нормативных правовых актов. Часто мы голосуем на выборах, референдумах исходя из нашего правосознания.

Законодатель чаще всего влияет на правосознание косвенно – через решение юридических дел в судах, публикациях в средствах массовой информации. Правосознание – это отражение государства и права, оно определяется правотворчеством, правоприменением, судебной, правоохранительной системой и т.д., тем как государство и право заботятся о человеке.

В конечном счете содержание правосознания определяется экономическим строем и культурой. Однако правосознание не является зеркальным отражением экономики. Данная позиция не в состоянии объяснить тенденцию роста преступности в экономически благополучных странах, где имеется высокий уровень жизни (в ФРГ, Англии, США – за последние 30 лет рост более чем в 2,5 раза).

Правосознание включает в себя: знание права, отношение к праву, правовую убежденность и навыки правомерного поведения. Оно также включает правовые ориентации, правовые ценности.

Исследования показали, что знание права у законопослушных граждан и правонарушителей почти одинаково. Положительное отношение к праву у законопослушных граждан в 1,5 раза выше, а навыки правомерного поведения в 3 раза превосходят правонарушителей. Поэтому важная задача – формирование правовой убежденности и навыков правомерного, законопослушного поведения, которые бы превратились в правовую привычку (привычка – вторая натура). Очень важна роль в правосознании ценностных правовых ориентаций.

*Признаки правосознания:*

- является специфической формой общественного сознания, в которой экономические, социальные, политические и иные интересы осознаются как правовые;
- содержание правосознания составляют идеи, теории, чувства, настроения, эмоции, концепции, на основе которых выражается отношение людей к государству и праву;
- включает в себя отношение к прошлому, действующему и желаемому государству и праву;



- правосознание является духовным источником права, составляя систему общепризнанных идеалов, ценностей, идей, признаков;
- носителями правосознания выступают субъекты права;
- правосознание является непосредственным внутренним мотивом правового поведения, определяющим намерения людей, их отношение к объектам и институтам правовой действительности.

Уровень правосознания измерить достаточно сложно. О нем можно судить по косвенным показателям: уровню преступности, правовой активности, правового нигилизма и т.д.

*Функции правосознания:*

- познавательная – отражает и познает правовые явления в форме юридических знаний. Эти знания затем оформляются в понятия, принципы, определения;
- оценочная (положительная или негативная) – предполагает определенное эмоциональное отношение к явлениям правовой жизни, критику, пожелания в правовой сфере;
- регулятивная – регулирует поведение людей;
- информационная;
- воспитательная;
- прогностическая – формирование определенных моделей поведения;
- коммуникативная.

*Роль правосознания:*

- духовный источник права, как отражение объективных потребностей развития общества. «Именно через правосознание законодатель улавливает дух своей эпохи и отражает ее в правовых актах», – говорил Г. Гегель;
- один из обязательных механизмов претворения права в жизнь. Правовые нормы в процессе правореализации осуществляются сознательно, в силу правового убеждения;
- средство оценки норм права, соответствующего поведения. Оценка результатов деятельности тоже осуществляется с помощью правосознания как правомерного, так и неправомерного.

Право и государство нуждаются в правосознании для того, чтобы действовать, стать жизненной силой, реализоваться, а правосознанию государство и право необходимо для того, чтобы приобрести предметную оценку и социальную справедливость, материальное подкрепление.

Истории известно несколько типов правового сознания классового общества. В рабовладельческом обществе господствовало правосознание рабовладельцев, в феодальном – феодалов, в буржуазном – буржуазии. В правовом обществе формируется и господствует народно-демократическое правосознание большинства народа.

И так, правосознание – это совокупность взглядов, идей, представлений, убеждений, эмоций индивидов, групп, общества относительно права и государства и их роли. Уровень правосознания определяет уровень правовой активности граждан и государства. Развитое государство и право – предполагают развитое правосознание и наоборот (вместе с тем, правосознание имеет собственные законы развития и преемственность).

Нормативной базой формирования правосознания являются: Конституция Республики Беларусь, Уголовно-процессуальный кодекс, Гражданско-процессуальный кодекс и другие нормативные правовые акты, правовые принципы, правовые обычаи, нормативные правовые договоры.\*

Существуют различные подходы в классификации структуры правосознания. Рассмотрим наиболее признаваемую:

- 1) по субъектам: индивидуальное, групповое и общественное (массовое);
- 2) по уровням: обыденное (эмпирическое), научное (теоретическое) и профессиональное (юридическое);
- 3) по содержанию: правовая идеология и правовая психология.

Все элементы структуры, являясь диалектическим отражением структуры государства и права, тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены, дополняют друг друга, но в то же время имеют существенные особенности и различия.

Деление по субъектам на индивидуальное, групповое и общественное – условно. Индивидуальное и групповое правосознание носит общественный характер, общественное и групповое не существуют вне индивидуального.

---

\* Конституция Республики Беларусь 1994 г. (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.).

Статья 1. Республика Беларусь – унитарное демократическое социальное правовое государство.

Статья 2. Человек, его права, свободы и гарантии их реализации являются высшей ценностью и целью общества и государства.

Государство ответственно перед гражданином за создание условий для свободного и достойного развития личности. Гражданин ответствен перед государством за неукоснительное исполнение обязанностей, возложенных на него Конституцией.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь от 16.07.1999 г. № 295-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 04.01.2010 г. № 107-3).

Статья 19. Оценка доказательств по внутреннему убеждению.

1. Суд, орган уголовного преследования оценивают доказательства, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением, основанным на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств уголовного дела в их совокупности.

Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь от 11 января 1999 года (в ред. Закона Республики Беларусь от 15.07.2010 года № 166-3).

Статья 21. Разрешение дел на основании законодательства Республики Беларусь.

В случае отсутствия нормы права, регулирующей спорные отношения, суд применяет норму права, регулирующую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы права суд, разрешая спор, исходит из общих начал (принципов) и смысла законодательства Республики Беларусь (аналогия права).

*Индивидуальное* – это правовой мир личности, оно специфично, неповторимо, формируется на фоне общественного и группового, которые в содержательном плане шире индивидуального, последнее – в эмоциональном, психологическом плане богаче общественного.

*Групповое правосознание* присуще определенным группам людей, это сплав индивидуальных сознаний, оно корпоративно, на него накладывает отпечаток среда, традиции, профессия, культура (правосознание сельских, городских жителей, юристов, заключенных, учащихся, студентов, врачей, учителей и т.д.).

*Общественное правосознание* принадлежит обществу, массам, оно анонимно, диалектически противоречиво, многопланово, разносторонне. Формируется под воздействием потребностей и интересов различных социальных групп. Это сплав группового и индивидуального.

*Обыденное (эмпирическое) правосознание* – складывается стихийно, под влиянием конкретных условий жизни, личного жизненного опыта, конкретных фактов. Оно выражает субъективное отношение к действующему праву, дает оценку правам и обязанностям, справедливости и несправедливости, оно эмоционально и изменчиво. Часто существует на уровне слухов, стереотипов, предлагает быстрые и простые решения (вор должен сидеть в тюрьме, за воровство рубить руки, расстреливать на месте, законы нужно ужесточить и т.д.).

*Научное (теоретическое) правосознание* – формируется на базе глубоких исследований социальной действительности и широких правовых обобщений, знаний закономерностей и специальных исследований государственно-правовой жизни. Его *содержание* – правовая идеология и теоретические знания о праве, а формы выражения – нормативные правовые акты (само право), юридическая наука, обобщения юридической практики.

*Профессиональное правосознание* – это правосознание юристов. Это, прежде всего, научные, теоретические, идеологические знания. Для них определяющее значение имеет правовая подготовка, объем, глубина знаний, принципов, норм права, умение их применять на практике. Для них характерно положительное отношение к праву, понимание полезности его применения, привычка соблюдать закон. Результатом профессионального правосознания наряду с квалифицированными, научно обоснованными суждениями и выводами являются конкретные решения юридических дел.

*Постулаты юриста:*

- 1) уважение Конституции;
- 2) священность закона и договора;
- 3) верховенство закона, его соблюдение;
- 4) равенство всех перед законом;
- 5) доказательность и др.

Вместе с тем, исследования показывают, что деформация правосознания у юристов более значительная, чем у других категорий населения (упор на санкции, обвинительный уклон, замена законности целесообразностью, умаление роли и значения прав и свобод граждан, раздвоенность, внутренняя противоречивость сознания и т.д.). Работа с определенным человеческим «материалом», безусловно, накладывает свой отпечаток на их правосознание.

*Идеология* – учение об идеях. Это система политических, правовых, нравственных, религиозных, эстетических и философских взглядов и идей.

*Правовая идеология* – это система теоретических взглядов, отражающих правовые явления общества, являющаяся опосредованным отражением коренных взглядов в области государства и права. Это ядро правосознания, основа государственной идеологии. Она представляет собой систематизированное, научное выражение правовых идей, взглядов, принципов общества, классов, социальных групп. Это научный, понятийный, рассудочный уровень. Решающим фактором для формирования идеологии являются, прежде всего интересы людей (политические, экономические). В условиях классовых обществ – это интересы господствующего класса, в современных условиях – большинства народа через достижение социального компромисса и мира.

*Правовая идеология включает:*

- идеи;
- теории;
- концепции;
- правовые принципы;
- взгляды;
- оценку перспектив развития государства и права;
- цели и задачи принятия тех или иных правовых актов.

Правовая идеология Республики Беларусь – это построение унитарного демократического социального правового государства. Государства народного, процветающего, независимого и стабильного, государства народа и для народа, с развитой рыночной, высокоэффективной социально ориентированной экономикой.

Становление и развитие правовых идей необходимо рассматривать на разных уровнях. Каждый уровень охватывает разные слои общества.

Первый уровень (ступень) охватывает профессионалов, специалистов, ученых (идеологов). На этом уровне правовая идея зарождается и формируется (идеология буржуазии, пролетариата, марксистско-ленинская идеология, либеральная и т.д.).

Второй уровень – это уровень групп и слоев населения. На этом уровне идея проникает в массы и приобретает сторонников и против-

ников («для того, чтобы идея стала материальной силой – она должна овладеть массами», – говорил В.И. Ленин).

Третий уровень (ступень) развития правовых идей – это уровень законодателя, практики (правоприменения). На этом этапе идея воплощается в нормы права и переходит на стадию практической реализации. Она должна стать легальной и легитимной по форме и содержанию.

Правовая идеология есть систематизированное научное выражение правовых взглядов, представлений, правовых требований слоев, групп населения, общества. Формирование правовой идеологии проходит процесс теоретического осознания интересов слоев, групп населения, общества, его целей и задач. В ее разработке принимают участие теоретики права, политические деятели, юристы-практики, обрабатывающие материал, учитывающие конкретно-исторические условия жизни общества, расстановку социальных сил, уровень общественного сознания, социальную психологию и другие факторы в жизни общества.

Правовая психология охватывает совокупность правовых чувств, настроений, черт характера, стихийно возникающих у конкретной личности, социальной группы или всего общества в целом. Она является наиболее непосредственным отражением жизненных отношений людей, составляющих социальные прослойки, народности, нации. Общность черт правовой психологии конкретной социальной группы имеет основу в общности условий жизни этих групп. В формировании правовой психологии социальной группы, общества принимают участие все члены этой группы, всего общества. При этом люди руководствуются своим обыденным сознанием, т.е. эмпирическим осознанием непосредственных целей и задач.

*Правовая психология* – это эмоциональный, оценочный уровень. Она складывается, как правило, стихийно (хотя средства массовой информации могут на нее существенно влиять).

*Правовая психология включает в себя:*

- общественный интерес, мотивы деятельности определенных социальных групп;
- психологический уклад – привычки, традиции, предрассудки, убеждения, свойственные социальным группам;
- представления о праве, выработанные в социальных группах под влиянием их психологического склада;
- чувства, эмоции, настроения, иллюзии, связанные с правом.

В отличие от правовой психологии, как разрозненного, несистематизированного отражения жизни общества, правовая идеология есть научная система правовых взглядов, идей, требований. В своем развитии правовая психология в целом более консервативная по сравнению с идеологией. Правовая идеология и психология, составляю-

щие правосознание личности, групп людей, слоя населения, общества, находятся в тесном взаимодействии, диалектической взаимосвязи.

Базой, основой, количественно растущим эмпирическим материалом является правовая психология, которая обобщается, анализируется, систематизируется на идеологическом уровне. Это способствует формированию идей, теорий, концепций определяющих существенные, стратегические направления развития. В свою очередь, правовая идеология вносит в психологию организующий элемент, дает ей строгие, точные понятия, признаки, способствует выработке научности, объективности суждений и оценок.

Следовательно, правосознание представляет собой сложный комплекс эмоциональных, волевых и идеологических элементов. Правосознание находит выражение в практической деятельности граждан, должностных лиц, в политических и юридических документах, в праве, в комментариях государственно-правовых актов, в литературных произведениях и т.д.

Существуют различные виды деформации правосознания (инфантилизм, нигилизм, перерождение, дилетантизм, фетишизм, демагогия).

Нигилизм в переводе с латинского означает ничто.

*Правовой нигилизм* – это направление общественно-политической мысли и юридической практики, отрицающее социальную ценность права и считающее его наименее эффективным способом регулирования. Это отрицательное отношение субъекта (группы, класса) к определенным ценностям, нормам, взглядам, идеалам, отдельным, а подчас и всем сторонам человеческого бытия. Это одна из форм мироощущения, миропонимания и социального поведения.

*Виды нигилизма:*

- нравственный;
- правовой;
- политический;
- идеологический;
- религиозный и др.

Дореволюционный общественный деятель К.С. Аксаков писал:

*«По причинам органическим  
Мы совсем не снабжены  
Здравым смыслом юридическим,  
Сим исчадьем сатаны.  
Широки натуры русские,  
Нашей правды идеал  
Не влезает в формы узкие  
Юридических начал...»*

*Формы правового нигилизма:*

- 1) преступления; прямые умышленные нарушения действующих нормативных правовых актов;
- 2) проступки – массовое неисполнение и нарушение правовых норм;
- 3) принятие несовершенных (неработающих) правовых актов; нарушение их иерархии;
- 4) подмена законности целесообразностью;
- 5) экстремизм:
  - использование насильственных и незаконных средств для достижения политических и иных целей;
  - приверженность к крайним взглядам;
- 6) несогласованные действия представительных и исполнительных государственных органов на разных уровнях;
- 7) подмена идеи суверенитета и целостности государства идеями сепаратизма и разобщенности.\*

*Формы экстремизма, как правового нигилизма:*

- политический;
- экономический;
- религиозный;
- национальный;
- психологический;
- военный;
- потребительский.

*Формы молодежного экстремизма:*

- вандализм;
- спортивный фанатизм;
- телефонный экстремизм;
- хакерство.

Экстремизм в современных условиях становится катастрофическим фактором.

*Основными причинами, способствовавшими появлению и развитию правового нигилизма в обществе, считаются:*

- особенности исторического развития, геополитическое положение Беларуси;
- самодержавный, деспотический характер власти до революции;
- отсутствие развитых демократических и правовых традиций;
- распространенность неправовых способов решения споров;

---

\* Молодые строптивы, без послушания и уважения к старшим, они несут миру погибель и станут последним его пределом – надпись на гробнице египетского фараона Аменофиса III–II тыс. до н.э. Нынешняя молодежь привыкла к роскоши, дети жадно глотают пищу, не уважают родителей и изводят учителей – Сократ – древнегреческий философ, V век до н.э. Юность – это возмездие – К. Ибсен. Возмездие «отцам» за свои прегрешения.

- репрессивный характер права на протяжении как дореволюционной эпохи, так и советского времени;
- теория и практика диктатуры пролетариата (ее неограниченность на практике рамками права), сталинские репрессии;
- распространенность в советскую эпоху административно-командных методов в экономике и политике, фактическое преобладание подзаконных актов над законами;
- трудности современного переходного периода; несовершенство и недостаточная эффективность судебно-правоохранительной системы;
- несовершенство правовой системы, бюрократизм, волокита и т.д.

*Признаками современного правового нигилизма являются:*

- широкая распространенность и повсеместность (в быту, среди различных классов и социальных групп – чиновников, сотрудников правоохранительных органов и др.);
- многообразие форм проявления (бытовые, на высшем государственном уровне, открыто, тайно);
- высокая степень агрессивности и неподконтрольности;
- соединение правового нигилизма с формами социального и иного протеста;
- усиление правового нигилизма нигилизмом иных сфер жизни (религиозным, нравственным и др.);
- эстетизация (широкий и повсеместный показ правового нигилизма в кинофильмах, художественной литературе, печати, теленовостях как должного и имеющего право на существование явления).

*Пути преодоления правового нигилизма:*

- построение правового государства;
- формирование гражданского общества;
- рост материального и культурного уровня жизни народа;
- обеспечение должного качества принимаемых нормативных правовых актов (особенно местного, локального уровня);
- укрепление режима законности в стране (соблюдение всеми государственными органами, должностными лицами, гражданами Конституции Республики Беларусь, законов и подзаконных актов);
- реальное обеспечение верховенства Конституции Республики Беларусь и законов;
- гарантированность прав и свобод человека;
- совершенствование правовой системы;
- повышение авторитета суда и иных правоохранительных органов через их совершенствование и придания им большей эффективности;
- обеспечение в стране правопорядка;
- правовое воспитание.



В Республике Беларусь сложилась благоприятная социально-экономическая и политическая обстановка для реализации права, построения социального правового государства, преодоления правового нигилизма и идеализма.\*

*Правовое формирование личности (правовое воспитание в широком смысле слова)* – это весь многогранный процесс формирования правовой культуры и правосознания под влиянием самых различных факторов.

*Правовое воспитание (в узком смысле)* – целенаправленный, управляемый и преднамеренный процесс воздействия на сознание людей с целью формирования высокого уровня правосознания и правовой культуры.

*Задачи правового воспитания:*

- формирование знаний о системе основных правовых предписаний, правильном понимании и уяснении их содержания и значения;
- формирование глубокого внутреннего уважения к праву, Конституции и другим законам и правопорядку, к суду и другим демократическим институтам государства;
- формирование умения самостоятельно применять правовые знания на практике;
- формирование привычки поведения в точном соответствии с полученными правовыми знаниями;
- формирование прочного и устойчивого духовного правового иммунитета (невосприимчивости) к совершению любых нарушений правовых норм.

*Особенности правовоспитательного процесса:*

- его исходной базой выступает система правовых норм;
- до сведения граждан доводятся установленные государством правовые предписания, дозволения и запреты;
- он опирается на возможность государственного принуждения;
- его воздействие оказывается на всех субъектов права, как добропорядочных, так и правонарушителей;
- осуществляется в специальных правовых воспитательных формах, с использованием специфических средств и методов;

---

\* Пример правового нигилизма в свое время показал Л.Н. Толстой в знаменитом романе «Воскресенье» – в поведении служителей закона. Так, председатель суда, накануне судебного заседания получивший записку от любовницы, думает как бы побыстрее окончить процесс. Прокурор, накануне пивший всю ночь и, не успев ознакомиться с делом, садится поддерживать обвинение. Судебный пристав, хотя и честный человек с университетским дипломом, однако нигде не мог удержаться на месте, потому что пил запоем. Рене Давид (французский компаративист) с юмором писал: «Когда марксизм провозгласил отмирание права, это настолько мало шокировало русских, что полное отмирание права можно было бы осуществить уже на следующей день после революции». А.И. Герцен отмечал: «Русский, какого бы он звания ни был, обходит или нарушает законы всюду, где это можно сделать безнаказанно, так же поступает и правительство». Л.Н. Толстой называл право «гадким обманом властей».

В.С. Соловьев писал: «Задача права не в том, чтобы лежащий во зле мир превратился в царство Божие, а в том, чтобы он до времени не превратился в ад».

- осуществляющие его лица, как правило, имеют юридическое образование или специальную юридическую подготовку.

*Система правового воспитания* – это совокупность элементов, образующих правос воспитательный процесс, приводящий в идеале к юридическому всеобучу.

*Элементы системы правового воспитания:*

1. Субъекты (воспитатели);
2. Объекты (воспитуемые);
3. Правос воспитательные мероприятия (формы, средства, методы).

*Основными направлениями правового воспитания являются:*

- формирование правосознания и правовой культуры в семье;
- обучение основам права и воспитание правовой культуры в школе;
- профессиональная правовая подготовка в высших учебных заведениях юридического (и родственного) профиля;
- самовоспитание;
- распространение правовых знаний средствами массовой информации;
- выпуск и распространение через розничную торговлю разнообразной юридической литературы;
- осуществление правовой пропаганды государственными органами и их должностными лицами;
- создание компьютерных баз данных, распространение правовой информации через Интернет.

*Правовые знания включают в себя:*

- знание норм Конституции Республики Беларусь;
- знание содержания наиболее важных законов (в том числе основных положений отраслевых кодексов);
- понимание сущности правовых учений, доктрин;
- ориентация в иерархии нормативных правовых актов;
- знание деятельности законодательных органов и учет новейших нормативных правовых актов;
- иную информацию.

*Виды правос воспитательных средств:*

- материальные (нормативные правовые акты, акты применения права, газеты, журналы, научно-популярная и художественная литература, кино, телевидение, Интернет и т.п.);
- устные (лекции, беседы, семинары, «круглые столы» и пр.).

*Основными методами правового воспитания являются:*

- убеждение;
- предупреждение;
- поощрение;
- принуждение;
- наказание.

Необходима разработанная комплексная программа государственного правового воспитания.

Если правовое сознание – это духовные ценности, то правовая культура – это материальные и духовные ценности в области государства и права. Она элемент общей культуры. Основополагающей культурной ценностью является само право.

Культура порождает право.

*Правовая культура* – это знание и понимание права, соблюдение и исполнение его предписаний, эффективная работа государственно-правовых институтов и учреждений. Правовая культура – это, прежде всего, результат, качественный показатель состояния всей правовой жизни общества.

Правовая культура определяется уровнем совершенства правовых актов, правоприменительной деятельности, уровнем правосознания и правового развития личности, степенью свободы и ответственности государства и личности.

Для населения – это знание законов, позитивное отношение к праву (привычка) и осознание их исполнения, высокая гражданская и правовая активность.

Для государства – качественное состояние процессов правотворчества и правореализации, эффективная работа судебной системы, правоохранительных органов и т.д.

Законность и правопорядок – элементы правовой культуры.

Правовая культура включает в себя:

- право;
- правосознание;
- правовые учреждения;
- правоотношения;
- правоприменение;
- уровень законодательной деятельности;
- правовые принципы;
- реализацию права;
- законность.

По мнению С.С. Алексеева, правовая культура определяется:

- 1) состоянием правосознания в обществе, т.е. степенью знания и понимания права, осознания законности;
- 2) состоянием законности и правопорядка;
- 3) законодательством;
- 4) практической работой суда, прокуратуры, правоохранительных органов, адвокатуры, нотариата, юстиции и т.д.

Уровень правовой культуры бывает: обыденный, профессиональный, теоретический.

«Правовая культура как система духовно-нравственных и правовых ценностей выражается в достигнутом уровне развития правовой действительности, нормативных правовых актах, правосознании, в соответствии с которыми формируются законопослушный образ жизни и осуществляется правовое регулирование общественных отношений, устанавливающих режим правопорядка в стране».<sup>1</sup>

Выделяют правовую культуру личности, профессиональной группы, общества.

Правовая культура характеризуется следующими уровнями:

- идеолого-психологическим;
- нормативным, включающим совокупность нормативных правовых актов;
- поведенческим;
- объективированным, закрепляющим результаты правовой деятельности.

Основными направлениями повышения уровня правовой культуры являются:

- формирование положительного чувства отношения к праву, законности и государству;
- освоение достижений логико-правового мышления;
- совершенствование законодательства;
- совершение юрисдикционной и правоприменительной деятельности;
- разделение полномочий ветвей государственной власти;
- повышение профессионального уровня юристов;
- преодоление юридической безграмотности и правового нигилизма населения.

Только высокий уровень правосознания и правовой культуры, высокоразвитая экономика, реализующиеся на практике принципы правового государства создадут основу для благополучия, прогресса и процветания нашего общества.

### **Словарь основных понятий**

*Правосознание* – это одна из форм общественного сознания, представляющая собой систему взглядов, идей, оценок, убеждений, представлений, настроений, чувств индивидов, социальных групп, всего общества, выражающих их отношение к функционирующему и желаемому праву, правовым явлениям, к юридической практике.

*Правовая идеология* – это система теоретических взглядов, отражающих правовые явления общества, являющаяся опосредованным отражением коренных взглядов в области государства и права. Это

---

<sup>1</sup> Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – М.: Издательская группа Норма-Инфра-М, 1999. – С. 406–407.

ядро правосознания, основа государственной идеологии. Она представляет собой систематизированное, научное выражение правовых идей, взглядов, принципов общества, классов, социальных групп.

*Правовая психология* – это эмоциональный, оценочный уровень правосознания, которая складывается, как правило, стихийно как результат эмоционального восприятия индивидами и социальными группами правового состояния общества.

*Правовой нигилизм* – это направление общественно-политической мысли и юридической практики, отрицающее социальную ценность права и считающее его наименее эффективным способом регулирования. Это отрицательное отношение субъекта (группы, класса) к определенным ценностям, нормам, взглядам, идеалам, отдельным, а подчас и всем сторонам человеческого бытия. Это одна из форм мироощущения, миропонимания и социального поведения.

*Правовая культура* – это знание и понимание права, соблюдение и исполнение его предписаний, эффективная работа государственно-правовых институтов и учреждений, это, прежде всего, результат, качественный показатель состояния всей правовой жизни общества.

## Т Е М А 17. ФОРМЫ ПРАВА

### ПЛАН

1. *Понятие источников (форм) права.*
2. *Источники права Республики Беларусь.*
3. *Правовой обычай, судебный прецедент и иные источники права.*
4. *НПА: понятие и их юридическая сила.*
5. *Виды НПА: законы и подзаконные акты.*
6. *Действие НПА: предметное, во времени, в пространстве и по кругу лиц.*

Впервые понятие «источники права» было использовано римским историком Титом Ливием в его труде «История Рима от основания города». Описывая историю разработки и принятия законов XII таблиц, он подчеркивал, что они «... несмотря на целую гору нагроможденных друг на друга законов, остаются истоком всего государственного и гражданского права ...». Марк Тулий Цицерон смотрел на законы XII таблиц как на фундамент, с которого выросло римское право (в Древнем Риме существовало выражение о том, что образованный римлянин должен знать их как песню).

Понятие источников права получило широкое распространение в XIX веке.

Проблема источников права имеет теоретическую и практическую значимость. Теоретическая заключается в том, что от ее разработки зависят проблемы правотворчества, иерархии НПА и т.д., практическая – правильное применение источников права (нормативной основы) является главным при разрешении юридически значимых дел.

Реализация принципов правового государства, верховенства легитимного закона, обеспечение законности и правопорядка в стране предполагает наличие научно обоснованной концепции форм (источников) права.

Проблема одна из самых дискуссионных в теории права.

Под источником права понимают и материальные условия жизни общества (источник права в материальном смысле), и те социальные силы, которые создают право и продукт этой силы (закон, декрет), и основания юридической обязательности нормы (источник права в формальном, юридическом смысле), и материалы, посредством которых мы познаем право (источники познания права), и идейные, духовные основы, лежащие в праве (идеи, концепции, правосознание и т.д.). Под юридическим источником права понимают форму выражения правила. При этом одни авторы имеют в виду нормотворческую деятельность государства, другие – результат этой деятельности (законы, декреты, указы и т.д.), третьи – и то, и другое.

Проблема источников права – это, прежде всего, проблема роли государства, его нормотворческих органов в образовании юридических норм, деятельность и результат этой деятельности. Прежде всего – это формально объективированная деятельность по созданию НПА.

*Источник права* – это способ объективирования, документирования государством (выражения вовне) норм права, придания им общеобязательной юридической силы. Это способ придания государством норме определенной формы. Это тот формализованный акт, откуда черпаются сведения о правиле поведения. Позитивное право в обязательном порядке требует своего внешнего выражения с тем, чтобы его положения были доведены до сведения масс. Лишь после официального опубликования нормы права приобретают общеобязательное значение, а нарушители привлекаются к юридической ответственности. Пока нормы права не выражены вовне, они не существуют, не реализуются. Способы внешнего выражения называются формами или источниками права. Форма свидетельствует о внешнем выражении, а источник указывает, откуда черпаются нормы права.

*Черты источников права:*

- 1) нормативность (общее правило поведения);
- 2) общеобязательность, что означает непрерываемость правовых установок, беспрекословность их осуществления всеми субъектами права, попавшими в сферу правового регулирования;

- 3) формальная определенность – четкое оформление правовых предписаний, выражение их в форме с указанием на соответствующие права, обязанности и последствия невыполнения;
- 4) общеизвестность – качественный признак форм права, связанный с информированностью, обнародованием, доведением их до адресата;
- 5) неперсонифицированность (распространенность нормы на широкий круг субъектов права).
- б) процедурность (реализация) в правотворчестве и правоприменении по определенной процедуре.

Источники права должны оформляться понятным и доступным юридическим языком.

Источники права – это тот юридический резервуар норм, который служит объективной основой для решения юридических дел. Источники и формы права рассматриваются в юридической литературе как синонимы. Источники – это определенные внешние формы выражения правовой нормы. Форма показывает, каковы внешние проявления права, в каком виде оно существует и функционирует в реальной жизни. С помощью формы происходит придание государственной воле доступного и общеобязательного характера, официального доведения этой воли до исполнителей. Посредством формы право получает «путевку в жизнь», приобретает юридическую силу. Без выражения в форме, формализованности, документированности право существовать не может. Юридическая наука выделяет несколько видов исторически сложившихся форм (источников) права. К наиболее распространенным относятся правовые обычаи, юридические прецеденты, правовые доктрины, религиозные писания, общие принципы права, нормативные правовые акты, нормативные договоры, формулы великих юристов и т.д. При этом следует иметь в виду, что источники права носят исторически изменяющийся характер, в каждой правовой системе, в каждом государстве они свои. Источники права взаимосвязаны и систематизированы.

Республика Беларусь относится к романо-германской правовой системе. Источники права в Республике Беларусь: нормативные правовые акты, нормативные договоры и правовые обычаи.

Основным источником являются НПА: Конституция, кодексы, законы, декреты, постановления, решения и т.д.). Правовой обычай действует лишь в тех ограниченных случаях, когда соответствующие отношения нормативно урегулированы не полностью и возможность применения обычая оговаривается в законодательстве. Так в ст. 290 ГК Республики Беларусь сказано: «Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычно предъявляемыми

требованиями». Статья 295 ГК Республики Беларусь гласит: «В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства» (ст. 436, 438, 453 и т.д. ГК Республики Беларусь).

Нормативный договор – это соглашение между различными субъектами права, создающее нормы права. Он не только устанавливает права и обязанности сторон на основе уже существующих норм права, но и сам устанавливает нормы права. Чтобы быть источником права, нормативный договор (в отличие от конкретно-индивидуальных договоров) должен быть рассчитан на широкий и заранее неперсонифицированный круг адресатов, а также должен порождать права и обязанности не только для договорившихся сторон, но и для других физических и юридических лиц. Этот источник права известен давно. Нормативные договоры заключались между феодалами, между князьями и городами (приглашение на княжение), между сословиями и властями, между князьями в средние века.

Вначале договор существовал в виде устного соглашения, которое сопровождалось определенными символами и обрядами, например, клятвой (крестоцелованием). Затем появилась письменная форма. Рыночные отношения способствовали развитию договорного права. Роль его сейчас возрастает, он действует во всех отраслях права за исключением административного, налогового, уголовного и уголовно-процессуального.

Среди договоров нормативного содержания можно выделить два основных вида: внутринациональный договор и международный. Внутринациональный договор заключается внутри государства и становится частью внутринационального законодательства. Это договоры между отраслями хозяйства, городами, областями, районами, различными органами государственной власти и т.д. Предметом этих договоров может устанавливаться сотрудничество, делегирование полномочий, программы совместной деятельности и т.д. Ярким примером нормативного договора является коллективный договор, который заключается между нанимателями и коллективами наемных работников в лице профсоюзов или иных выборных органов для регулирования взаимных прав и обязанностей работодателей и работников в сфере трудовых и социально-экономических отношений. Такие договоры являются источниками права при регулировании отношений в пределах предприятий и организаций и имеют локальный, местный характер. К разновидностям нормативного договора следует отнести также соглашение по поводу условий труда, занятости и социальных гарантий, которые заключаются на республиканском (генеральное соглашение), отраслевом (тарифное) и местном (местное) уровнях. Так,



сторонами генеральных соглашений выступает правительство, федерация профсоюзов и объединения предпринимателей.

Международный договор – это соглашение между особыми субъектами права – государствами как суверенноносителями. Он действует в системе международного права и является ее источником. Международные договоры могут приниматься в виде конвенций (например, Конвенция ООН по морскому праву 1982 г.), деклараций (например, Всемирная Декларация прав и свобод человека и гражданина 1948 г.), соглашений и т.д. Международный договор согласует волю самостоятельных и независимых (суверенных) субъектов. Ратифицированный, он трансформируется во внутринациональную систему права, где имеет, как правило, приоритетное значение по отношению к национальному законодательству. Многими авторами международный договор ставится на первое место, особенно это касается международного частного права. Роль международного договора возрастает, а в таких отраслях международного сотрудничества, как экономическое и научно-техническое, железнодорожное, автомобильные перевозки, авторское и патентное право, договор стал основным ведущим источником права. В Конституциях современных государств формулируются положения о взаимоотношениях норм и принципов международного права, в том числе и международных договоров, как с Конституцией, так и с законами. Так, в Основном Законе Республики Беларусь сказано, что Республика Беларусь является полноправным субъектом мирового сообщества и подтверждает свою приверженность общечеловеческим ценностям. Статья 8 Конституции звучит: «Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства». Не допускается заключение международных договоров, которые противоречат Конституции (интересно, что в Конституции Российской Федерации 1993 г. записано, что общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры РФ являются составными частями ее правовой системы. Если же международным договором РФ установлены правила, которые отличаются от тех, что предусмотрены законом, то применяются правила международного договора).

Таким образом, в правовой системе Беларуси используются три вида источников права: нормативные правовые акты, нормативные договоры и правовые обычаи, где основное место занимают НПА. Другие источники права, такие, как религиозные писания, юридические доктрины, судебные прецеденты, не являются источниками права Республики Беларусь.

Правовой обычай – это санкционированное и охраняемое государством правило поведения, исторически сложившееся и вошедшее в

привычку в результате повторения в течение длительного времени. Обычай, получивший санкцию государства, считается правовым, то есть источником права. Это первая форма права возникшая в раннеклассовых городах-государствах. Тогда обычное (т.е. основанное на обычае) право регулировало, прежде всего, брачно-семейные, имущественные отношения, порядок земле- и водопользования. Эта форма права выростала из тех образцов поведения, которые складывались тысячелетиями и закрепляли полезный опыт человечества.

Правовой обычай являлся господствующим источником права в рабовладельческом и феодальном обществах. Примерами служат Законы XII таблиц (Древний Рим – V в. до н.э.), Законы Драконта (Афины, VII в. до н.э.), Салическая Правда, Русская Правда, Польская Правда XIII в. и т.д. Примером правового обычая в римском праве можно считать принцип талиона («ока за око, зуб за зуб», т.е. причинение виновному такого же вреда, который причинен им самим), а также виру (штраф за убийство). Вначале правовой обычай не имел материальной фиксации и нужно было доказать в суде, что данный правовой обычай существует. Потом он стал письменно санкционироваться и закрепляться. По мере укрепления и развития государственной власти обычай постепенно перестает играть роль ведущего источника права. Так, ведущим источником права он был на территории средневековой Беларуси в XV–XVI вв. Однако после принятия Статута Великого княжества Литовского 1529 г., обычное право стало играть лишь вспомогательную роль. Обычное право возникает вначале в виде символических действий и образов («посадить на стол», возведение князя на престол, рукоположение, постриг, вручение меча и лука и др.) Затем более развитым этапом существования правового обычая были юридические пословицы и поговорки.

Например:

- «Молод князь, молода и дума» – право нового князя на формирование состава думы;
- «На одном вече, да не одни речи» – необходимость обсуждения при принятии решения;
- «Невеста родится, а жених на коня садится» – определение возраста для тех, кто хочет вступить в брак;
- «Чей двор, того и хоромы» – норма, которая определяла право собственности на строение;
- «Меньшему сыну – отцовский двор, а старшему – новоселье» – правило, которое определяло порядок раздела имущества;
- «С одного вола двух шкур не дерут» – правило взимания податей;
- «В поле две воли, кому Бог поможет» – правило, которое позволяло определить вину человека путем поединка. Третий этап – юри-

дические сказания, былины, песни, легенды, сказки и только потом письменная фиксация в законах.<sup>1</sup>

По мнению Р. Давида, действие правового обычая возможно при наличии трех условий:

- признание его в качестве правового общностью, в которой он сложился;
- наличие определенного возраста (в Англии с незапамятных времен либо не менее 40 лет);
- обычай не должен противоречить публичному порядку и добрым нравам.

Часто его признают в качестве субсидиарного (дополнительного) источника права (например, в сфере торговли во Франции, ФРГ, Японии, Бразилии – когда при возникновении споров соблюдается следующая очередность применения источников: торговые законы, торговые обычаи; гражданские законы).

В Германии норма обычного права равна по юридической силе закону и может не только дополнять, но и изменять его. Обычай сохраняет свое значение в качестве источника права, прежде всего, в тех областях, где пока нет достаточного материала для законодательного обобщения.

Обычай предвосхищает законодательство, особенно в новых сферах хозяйственной деятельности (лизинга, банковских, страховых операциях и т.д.). Источником права обычай признан Конвенцией ООН о «Договорах международной купли-продажи товаров» 1980 г. Особенно велико значение обычая в развивающихся странах Азии, Африки и Океании (в Африке до сих пор около 95% населения следует нормам обычного неписаного права).<sup>2</sup>

Примером правового обычая является деловой обычай по делопроизводству, в международных отношениях – дипломатический этикет, в советское время в строительстве – «гарантийные письма» об устранении недоделок.

---

<sup>1</sup> Сільчанка, М.У. Агульная тэорыя права: вучэбна-метадычны комплекс / М.У. Сільчанка. – Гродна: ГрДУ, 2008. – С. 403.

<sup>2</sup> **Примеры правового обычая**

Законы Хаммурапи (Древний Вавилон, XVIII в. до н.э.) – например, обвинения в колдовстве по Законам царя Хаммурапи доказывались с помощью испытания водой: «Если человек бросит на человека обвинение в чародействе и не докажет этого, то тот, на кого брошено обвинение, должен пойти к реке и броситься в нее. Если река овладеет им, то обличавший его может забрать его дом, а если река этого человека очистит и он останется невредимым, то того, кто бросил на него обвинение в чародействе, должны убить, бросившийся в реку получает дом обличавшего его». Англия – сегодня – обычай передачи власти от одного правительства другому предполагает, что премьер-министр, представитель проигравшей на выборах партии, после подсчета голосов избирателей едет в Букингемский дворец, где, приклонив колено и поцеловав руку королеве Англии, вручает ей прошение об отставке. После того, как он покидает резиденцию, приезжает лидер победившей партии, преклонив колено и поцеловав руку, он из ее рук получает право на формирование правительства. Вся процедура передачи власти занимает 40 минут.

В Российской Федерации в ГК (ст. 5) признаются обычаи делового оборота, не противоречащие законодательству России.

В Республике Беларусь правовой обычай имеет ограниченное применение. Так, в ГК Республики Беларусь говорится о «разумном сроке», об «обычно предъявляемых требованиях» и т.д. Беларусь как субъект международного права руководствуется обычаями, регулирующими международно-правовые отношения, а также отношения в сфере внешней торговли. Например, в части 1 ст. 99 Кодекса торгового мореплавания Республики Беларусь, регулирующей сталийное время, т.е. период времени, в течение которого перевозчик предоставляет и держит судно в порту под погрузкой или разгрузкой указанного: «Сталийное время определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения – обычаями, принятыми в порту погрузки». Таким образом, с развитием рыночной экономики и частного права роль обычая неминуемо возрастает.

Судебный прецедент (от лат. *precedent* – предшествующий) – важный источник права. Широко применялся в рабовладельческом обществе и феодальном. Например, решения (эдикты) преторов в Древнем Риме считались обязательными образцами для разрешения сходных дел. На этой основе сложилась система преторского права. Прецедент применялся и в феодальных сословных судах, при разрешении споров, возникающих, прежде всего, в сфере торговых отношений. Судья обязан был следовать прецеденту, даже если это противоречило личному убеждению судьи.

*Юридический прецедент* – это решение государственного органа (судебного или административного) по конкретному юридическому делу, имеющее обязательное значение нормы права при разрешении аналогичных дел в дальнейшем.

Таким образом, юридический прецедент – своего рода «эталон», «клише» для решения спора, созданный неправотворческим органом, а непосредственно судьей во время осуществления им процесса отправления правосудия. По образу и подобию данного решения должны рассматриваться впоследствии сходные юридические дела и другими судьями.

Таково классическое понимание юридического прецедента, хотя практика применения прецедентов в различных странах неодинакова.

Юридический прецедент является источником права в тех странах, которые признают его таковым. Это один из наиболее распространенных источников права в мире. Страны, опирающиеся на юридический прецедент как на основной источник права, относятся к системе общего права. Среди них Великобритания, Соединенные Штаты Америки, Новая Зеландия, Канада и др. Родиной юридического прецедента по праву считается Англия.

Возникает вопрос о природе юридического прецедента. Он создается судом, как уже говорилось, в процессе отправления правосудия. В современном мире отсутствуют правовые системы, основанные только на юридическом прецеденте как источнике права. Однако законы, которыми располагают судьи в странах общей системы права, носят настолько обобщенный характер, что на основе только лишь этих законов решить конкретное юридическое дело не всегда представляется возможным.

В разных странах даже одной правовой семьи (семьи общего права) юридический прецедент применяется по-разному.

В Англии, например, практика применения прецедента связана следующими правилами: 1) решения, вынесенные Верховным Судом Соединенного Королевства, обязательны для всех судов; 2) решения, принятые апелляционным судом, обязательны для него самого и для нижестоящих судов (кроме уголовных дел). Кроме того, в консервативной Англии авторитет юридического прецедента тем выше, чем старше его возраст. В системе прецедентного права Великобритании существует общее право и право справедливости. По общему праву судьи вырабатывают общие подходы, общие принципы, которыми должны руководствоваться все судьи при рассмотрении аналогичных, повторяющихся дел. По праву справедливости король и лорд-канцлер решают дело по личному усмотрению, исходя из принципов гуманности и справедливости.

В США, в силу особенностей федеративного устройства страны, правило прецедента не действует так строго: во-первых, Верховный Суд США и верховные суды штатов не обязаны следовать собственным решениям и могут менять иную практику; во-вторых, штаты независимы и каждый имеет собственную судебную систему, а следовательно, прецедентную практику.<sup>1</sup>

Итак, неверно было бы полагать, что источником права может стать прецедент любого суда. По общему правилу, общеобязательными являются только юридические прецеденты судов высших инстанций.

Приемлем ли данный источник права в странах романо-германской правовой системы?

---

<sup>1</sup> **Приведем пример юридического прецедента.**

Обеспечению конституционного равноправия мужчин и женщин в США послужил судебный прецедент по делу Ролисон (1977). Ролисон не была принята на работу тюремным надзирателем, так как, по мнению соответствующего тюремного начальства, не подходила для этой работы по своим физическим параметрам (вес около 54 кг, рост 160 см). Кроме того, окружной суд, отказывая Ролисон в иске к тюремному начальству, указал, что она как женщина может провоцировать заключенных к нападению на нее на сексуальной почве. Верховный Суд США удовлетворил иск Ролисон, указав, что окружной суд ошибся, разделив дремучий предрассудок. Если заключенные будут нарушать Правила распорядка, нападать на надзирателей – их следует наказывать, но на этой основе нельзя дискриминировать женщин.

Как известно, господствующий источник права в странах романо-германской правовой системы – нормативный правовой акт. Статьи нормативного правового акта представляют собой обобщенные правила, рассчитанные на неопределенное количество случаев. Однако жизнь часто оказывается сложнее и богаче, чем установленное нормативным правовым актом правило. Суд может оказаться в затруднении примерно в следующих случаях: 1) если невозможно подобрать соответствующую или даже сходную по предмету правового регулирования норму в нормативных правовых актах для решения ситуации; 2) если существует коллизия (столкновение и противоречие) норм права в законах, регулирующих данное общественное отношение; 3) если понятия в нормативном правовом акте, на которые опирается судья, носят оценочный характер.

В этих случаях возникает необходимость восполнить систему права и создать правило, которое подходило бы для решения конкретного и аналогичных споров, то есть юридический прецедент. В странах романо-германской правовой системы юридический прецедент обладает определенным авторитетом. Однако он рассматривается в качестве способа фиксации норм права лишь в чрезвычайных случаях. В основном роль прецедента (судебной практики) не выходит за рамки толкования права.

Во времена существования СССР юридический прецедент отрицался как буржуазный источник права, создаваемый в угоду правящему классу и в обход народной воле, которая может быть закреплена только в нормативном правовом акте, принимаемом народными избранниками.

Однако и тогда, как и сейчас, юридический прецедент существует в виде Постановлений Верховного Суда (Пленума Верховного Суда), Высшего Хозяйственного суда (Пленума Высшего Хозяйственного Суда), в которых конкретизируются и детализируются общие нормы закона.

Противники судебного прецедента боятся злоупотребления судебной властью, заявляя, что суды сами устанавливают те нормы, которые и применяют. Это нарушает принцип разделения властей. К тому же огромное количество прецедентов мешает их применению (так в Англии в начале XX в. собрание судебных прецедентов насчитывало 1800 томов и ежегодно увеличивалось на 10 томов. Сегодня в Англии более 500 тыс. прецедентов и 3 тыс. законов. В США принимается 350 судебных решений в год). Сторонники прецедента говорят о гибком реагировании судов на меняющиеся условия, что позволяет оперативно устранять существующие пробелы в правовом регулировании.

В Республике Беларусь решения высших судебных органов носят нормативный характер, когда обобщается судебная практика, имеющая правоприменительный характер (акты Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Хозяйственного Суда, постановления Пленумов Верховного и Высшего Хозяйственного судов Республики Беларусь, Генерального прокурора). Получается, что решения судебных органов является источником права тогда, когда в силу неясности, противоречивости или неопределенности нормативных предписаний, суд вынужден конкретизировать или уточнить содержание правовых норм или создавать новые нормы (аналогия права и аналогия закона). При этом нельзя отождествлять судебный прецедент и судебную и административную практику.

Рассмотренные ранее источники права являются наиболее распространенными в современном мире, но не единственными. Кратко охарактеризуем некоторые иные (дополнительные) источники права: правовую доктрину, религиозные тексты, общие принципы права.

*Правовая доктрина* – учение, научная теория, система взглядов и принципов ученых-юристов.

Правовая доктрина является особой формой права, существовавшей в древности, но сохранившейся и сейчас.

Правовая доктрина становится источником права, когда научные мнения ученых-юристов воспринимаются непосредственно в качестве норм права.

Например, в Кодексе Юстиниана (относящемся к VI в. н.э.) были кодифицированы научные труды римских юристов Ульпиана, Гая, Павла, а также самого императора Юстиниана.

В современных правовых системах роль правовой доктрины в основном является вспомогательной и сводится к толкованию права, правоприменению, участию науки в формировании модели правового регулирования (комментарии кодексов гражданского, уголовного и т.д.). Но и сейчас правовая доктрина иногда используется в качестве источника права. Например, в англоязычных странах судьи нередко обосновывают свои решения ссылками на труды английских учёных.

Особую роль в качестве источника права религиозные тексты играли в древности.

В настоящее время большинство государств являются светскими и не используют религиозные тексты (священные книги) в качестве источников права. Роль священных книг в качестве источника права сохранилась в некоторых современных странах ислама (например, в Афганистане, Пакистане и др.).

Религиозные тексты ислама (Шариат) представляют собой своеобразный «кодекс» воззрений мусульманина, подробно регламентирующий его обязанности, как он должен жить и во что верить. На ос-

новании тех постулатов, которые изложены в священных книгах Шариата (Коран, Сунна), судьи вершат правосудие.

В последнее время многие страны ислама отходят от религиозных источников права (как, например, Турция) и более широко используют иные (светские) источники.

Общие принципы права – это основные идеи, исходные, отправные начала конкретной правовой системы.

В некоторых странах общие принципы права признаны в качестве самостоятельного источника права. Так, например, Гражданский кодекс Испании называет среди источников права общие принципы, вытекающие из испанских кодексов и законов.

Признаются в качестве источников права общие принципы и в международном праве. Так, ст. 38 Статуса Международного Суда гласит: «Суд, который обязан решить переданные ему споры на основании международного права, применяет ... общие принципы права, принятые цивилизованными нациями».

К общим принципам права относятся, например, следующие положения: «более поздний закон отменяет более ранний», «никто не может выступать судьей в собственном деле», «все равны перед законом и судом», «да будет выслушана и вторая сторона», «обман уничтожает юридические последствия» и др.

Как уже подчеркивалось, каждое государство само решает, какие формы объективирования права воспринимать в качестве его источников.

Отчасти выбор источников права конкретным государством происходит в ходе исторического развития, также на этот процесс влияют мировые тенденции.

Многие современные ученые отмечают, например, общецивилизационную тенденцию сближения, унификации правовых систем. Так, наблюдается возрастание роли нормативного правового акта в странах общего права (во многом благодаря международному сотрудничеству и унификации права). А в странах романо-германской правовой семьи, напротив, возрастает удельный вес юридического прецедента.

Основным источником права в романо-германской правовой системе является нормативный правовой акт.

Нормативный правовой акт – в соответствии с законом «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» от 10 января 2000 г., в редакции Закона от 2 июля 2009 г., это официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством Республики Беларусь процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение.



### Признаки НПА:

- 1) нормативность;
- 2) общеобязательность;
- 3) неперсонифицированность;
- 4) процедурность (по принятию и реализации);
- 5) иерархичность (подчиненность);
- 6) главный вид правовых актов;
- 7) соответствует Конституции, законам, другим НПА вышестоящих органов;
- 8) официальный текст публикуется в официальных изданиях;
- 9) обладает предметным, временным, пространственным и субъектным пределом действия;
- 10) совокупность НПА составляет законодательство.

НПА – это письменный юридический документ, компетентного государственного органа, которым устанавливаются, изменяются или прекращаются нормы права, общеобязательные правила поведения.

НПА нужно отличать от индивидуальных правовых актов, которые распространяют свое действие на конкретных субъектов прав, не содержат нормы права и не являются источником права. Среди правовых актов, не содержащих нормы права, можно выделить:

- 1) акты, осуществляющие индивидуальные права и обязанности (договоры, контракты, сделки);
- 2) акты применения права (приговоры, решения судов, государственных органов);
- 3) интерпретационные акты, разъясняющие смысл правовых норм (методические рекомендации по взиманию подоходного налога).

В соответствии с Законом «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» к ненормативным правовым актам относятся:

- распоряжения Президента Республики Беларусь;
- распоряжения председателей палат Парламента;
- распоряжения Премьер-министра Республики Беларусь;
- акты прокуратуры и прокуроров, за исключением нормативных правовых актов Генерального прокурора Республики Беларусь;
- акты органов записи актов гражданского состояния и др.

Существуют различные классификации НПА, которые действуют в системе.

Выстроим юридическую иерархию НПА в соответствии с их юридической силой.

Юридическая сила нормативного правового акта – это характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его применения к соответствующим общественным отношениям, а также его соподчиненность по отношению к иным нормативным правовым актам.

Юридическая сила зависит от компетенции правотворческого органа. Она определяет степень подчиненности данного НПА актам вышестоящих органов, его место в иерархической структуре законодательства.

Юридическая сила НПА:

1. Конституция Республики Беларусь обладает высшей юридической силой, все иные акты принимаются на основе и в соответствии с Конституцией (в Беларуси принято 5 Конституций – 1919, 1927, 1937, 1978 и 1994 (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.).
2. В случае расхождения закона, декрета указа или иного НПА с Конституцией действует Конституция.
3. В случае расхождения декрета или указа с законом, закон имеет верховенство лишь тогда, когда полномочия на издание декрета или указа были предоставлены законом.
4. Законы, декреты, указы имеют большую юридическую силу по отношению к постановлениям палат Парламента, Совета Министров Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, актам Генерального прокурора Республики Беларусь и иным НПА.
5. Законы, декреты, указы и постановления Совета Министров Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам министерств, иных республиканских органов государственного управления и Национального банка Республики Беларусь.
6. Кодексы имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам.
7. Гражданский кодекс имеет большую юридическую силу по отношению к другим кодексам и законам, содержащим нормы гражданского права.
8. НПА вышестоящего государственного органа имеет большую юридическую силу по отношению к НПА нижестоящего государственного органа.
9. Новый НПА имеет большую юридическую силу по отношению к ранее принятому НПА по тому же вопросу.

В соответствии с Законом Республики Беларусь: «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» выделяют следующие виды нормативных правовых актов:

Конституция Республики Беларусь – Основной Закон Республики Беларусь, имеющий высшую юридическую силу и закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений.

Решение референдума – нормативный правовой акт, направленный на урегулирование важнейших вопросов государственной и общественной жизни, принятый республиканским или местным референдумом.

Программный закон – закон, принимаемый в установленном Конституцией Республики Беларусь порядке и по определенным ею вопросам.

Кодекс Республики Беларусь (кодифицированный нормативный правовой акт) – закон, обеспечивающий полное системное регулирование определенной области общественных отношений.

Закон Республики Беларусь – нормативный правовой акт, закрепляющий принципы и нормы регулирования наиболее важных общественных отношений.

Декрет Президента Республики Беларусь – нормативный правовой акт Главы государства, имеющий силу закона, издаваемый в соответствии с Конституцией Республики Беларусь на основании делегированных ему Парламентом законодательных полномочий либо в случаях особой необходимости (временный декрет) для регулирования наиболее важных общественных отношений.

Указ Президента Республики Беларусь – нормативный правовой акт Главы государства, издаваемый в целях реализации его полномочий и устанавливающий (изменяющий, отменяющий) определенные правовые нормы.

Директива Президента Республики Беларусь – указ программного характера, издаваемый Главой государства в целях системного решения вопросов, имеющих приоритетное политическое, социальное и экономическое значение.

Постановления палат Парламента – Национального собрания Республики Беларусь – нормативные правовые акты, принимаемые палатами Парламента – Национального собрания Республики Беларусь в случаях, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь.

Постановление Совета Министров Республики Беларусь – нормативный правовой акт Правительства Республики Беларусь.

Акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь), Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь), Генерального прокурора Республики Беларусь – нормативные правовые акты, принятые в пределах их компетенции по регулированию общественных отношений, установленных Конституцией Республики Беларусь, и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами.

Постановления республиканского органа государственного управления и Национального банка Республики Беларусь (Правления Национального банка Республики Беларусь, совета директоров Национального банка Республики Беларусь) – нормативные правовые акты, принимаемые коллегиально на основе и во исполнение нормативных правовых актов большей юридической силы в пределах компетенции соответствующего государственного органа и регулирующие общественные отношения в сфере исполнительно-распорядительной деятельности.

Регламент – нормативный правовой акт, принятый (изданный) Главой государства, органами законодательной, исполнительной, судебной власти, а также органами местного управления и самоуправления и содержащий совокупность правил, определяющих процедуру деятельности соответствующих органов.

Инструкция – нормативный правовой акт, детально определяющий содержание и методические вопросы регулирования в определенной области общественных отношений.

Правила – кодифицированный нормативный правовой акт, конкретизирующий нормы более общего характера с целью регулирования поведения субъектов общественных отношений в определенных сферах и по процедурным вопросам.

Устав (положение) – нормативный правовой акт, определяющий порядок деятельности государственного органа (организации), а также порядок деятельности государственных служащих и иных лиц в определенных сферах деятельности.

Приказ республиканского органа государственного управления – нормативный правовой акт функционально-отраслевого характера, издаваемый руководителем республиканского органа государственного управления в пределах компетенции возглавляемого им органа в соответствующей сфере государственного управления.

Решения органов местного управления и самоуправления – нормативные правовые акты, принимаемые местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами в пределах своей компетенции с целью решения вопросов местного значения и имеющие обязательную силу на соответствующей территории.

Важное значение имеет положение о том, что закон обратной силы не имеет.

Закон обратной силы не имеет, т.е. его юрисдикция не распространяется на действия, совершенные до вступления закона в юридическую силу. Закон, устанавливающий преступность деяния, а также

наказание или иным образом ухудшающий положения лица, совершившего это деяние, обратной силы не имеет.

Закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу. Если новый уголовный закон смягчает наказуемость деяния, за которое лицо отбывает наказание, суд назначит наказание в соответствии с санкцией нового уголовного закона (ст. 9 УК Республики Беларусь).

Нормативные правовые акты имеют определенную сферу действия: предметную, во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Предметное действие – это распространение акта на определенную сферу юридически узаконенных общественных отношений: административно-правовых, уголовно-правовых, гражданско-правовых, жилищных, налоговых, трудовых и т.д.

Действие во времени означает вступление нормативного правового акта в силу и утрата им юридической силы.

Акт вступает в силу:

- либо с момента его принятия;
- либо со времени, указанном в самом нормативном правовом акте или специальном акте о введении его в действие;
- либо по истечении определенного срока после его опубликования.

Законы Республики Беларусь и другие законодательные акты публикуются не позднее 10-дневного срока после их принятия и вступают в силу по истечении 10 дней после их опубликования.

Официальные источники опубликования в Республике Беларусь: Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь (НРПА), газеты «Звезда», «Советская Белоруссия», «Народная газета» (ст. 65 Закона «О нормативных правовых актах Республики Беларусь»).

Нормативные акты центральных ведомств вводятся в действие с момента их принятия или получения адресатами.

Нормативные акты местных органов, руководителей предприятий, учреждений, организаций, как правило, вступают в силу с момента их принятия (и доведения до адресатов).

*Способы утраты силы:*

- истечение срока действия;
- приостановление действия, замена другим актом;
- прямая отмена;
- изменение обстоятельств.

Нормативные правовые акты проходят обязательную государственную регистрацию в Министерстве юстиции Республики Беларусь

(в 7-дневный срок, при правовой экспертизе – не более 10 дней, особо важные и срочные – в день предоставления).

Действие в пространстве – это распространение действия НПА на всю (либо часть) территорию государства, которая включает в себя: земную территорию, недра, внутренние и территориальные воды, воздушное пространство, территорию посольств, консульств, военных, торговых судов (самолетов, космических кораблей и т.д.). Территориальные пределы связаны с суверенитетом государства и его юрисдикцией. Территориальный принцип означает, что все лица (кроме пользующихся правом экстерриториальности), совершившие правонарушения (преступления) на территории Республики Беларусь, подлежат ответственности по законам Республики Беларусь.

Действие по кругу лиц означает распространение НПА на определенный круг адресатов в рамках территориальной сферы действия актов. В их число могут входить:

- граждане;
- лица без гражданства (апатриды);
- иностранцы;
- беженцы;
- мужчины и женщины;
- люди определенного возраста, профессии и т.д.

Исключения составляют: главы государств и правительств, сотрудники дипломатических и консульских ведомств, другие иностранные граждане, наделенные дипломатическим иммунитетом. К ним неприменимы меры уголовной и административной ответственности. Они могут быть объявлены персоной нон грата (лицо нежелательное) и высланы из страны.

### **Словарь основных понятий**

*Источник права* – это способ объективирования, документирования государством (выражения вовне) норм права, придания им общеобязательной юридической силы.

Источники права в Республике Беларусь: нормативные правовые акты, нормативные договоры и правовые обычаи.

*Нормативный договор* – это соглашение между различными субъектами права, создающее нормы права.

*Правовой обычай* – это санкционированное и охраняемое государством правило поведения, исторически сложившееся и вошедшее в привычку в результате повторения в течение длительного времени.

*Юридический прецедент* – это решение государственного органа (судебного или административного) по конкретному юридическо-

му делу, имеющее обязательное значение нормы права при разрешении аналогичных дел в дальнейшем.

*Правовая доктрина* – учение, научная теория, система взглядов и принципов ученых-юристов.

*Общие принципы права* – это основные идеи, исходные, отправные начала конкретной правовой системы.

Основным источником права в романо-германской правовой системе является нормативный правовой акт.

*Нормативный правовой акт* – (в соответствии с законом «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» от 10 января 2000 г., в редакции Закона от 2 июля 2009 г.) это официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством Республики Беларусь процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение.

*Нормативный правовой акт* – это письменный юридический документ, компетентного государственного органа, которым устанавливаются, изменяются или прекращаются нормы права, общеобязательные правила поведения.

Юридическая сила нормативного правового акта – это характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его применения к соответствующим общественным отношениям, а также его соподчиненность по отношению к иным нормативным правовым актам.

Нормативные правовые акты имеют определенную сферу действия: предметную, во времени, в пространстве и по кругу лиц.

*Предметное действие* – это распространение акта на определенную сферу юридически узаконенных общественных отношений: административно-правовых, уголовно-правовых, гражданско-правовых, жилищных, налоговых, трудовых и т.д.

Действие во времени означает вступление нормативного правового акта в силу и утрата им юридической силы.

*Действие в пространстве* – это распространение действия НПА на всю (либо часть) территорию государства, которая включает в себя: земную территорию, недра, внутренние и территориальные воды, воздушное пространство, территорию посольств, консульств, военных, торговых судов (самолетов, космических кораблей и т.д.).

Действие по кругу лиц означает распространение НПА на определенный круг адресатов в рамках территориальной сферы действия актов.

## Т Е М А 18. ПРАВСТВО

### ПЛАН

1. *Правств: понятие, принципы, виды.*
2. *Нормствительный процесс в Республике Беларусь.*
3. *Юридическая техника.*
4. *Систематизация законодательства.*

Одно из важнейших направлений государственной деятельности – правств. В его понимании сегодня обозначились два аспекта. В узком смысле под *правством* подразумевается непосредственно сам процесс создания нормативных правовых актов компетентными органами. Для обозначения узкого понимания правства применяется термин «нормствительство». В Законе «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» *нормствительная деятельность* определяется как научная и организационная деятельность по подготовке, экспертизе, изменению, дополнению, принятию (изданию), толкованию, приостановлению действия, признанию утратившими силу либо отмене нормативных правовых актов.

В широкой трактовке процесс правства понимается как деятельность общества и уполномоченных государственных органов и должностных лиц по созданию права в его самых разнообразных формах (правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты и т.п.). Далее мы будем использовать термин «правств» в узком смысле слова.

Правств – одно из основных звеньев механизма правового регулирования общественных отношений. Их известная многоплановость предопределяет структурное содержание правствительного процесса, который складывается из двух частей. Первая – включает в себя организационные вопросы правства, не связанные с юридически значимыми действиями (подготовка проекта нормативного акта, его обсуждение в соответствующей государственной или общественной организации, трудовом коллективе и т.д.); вторая – в своей основе опирается на правовые начала, а точкой отсчета ее функционирования служит решение о подготовке проекта нормативного акта.

Обе эти части неразрывно связаны между собой и в общем контексте представляют целостную процедуру по подготовке, официальному обсуждению, принятию и опубликованию правового документа. Соответственно этому в процессе правства выделяют две основные стадии. Первая – предусматривает предварительное формирование государственной воли при составлении проекта нормативного акта. Все действия на этой стадии носят подготовительный характер и



не порождают правовых последствий. Официальное закрепление государственной воли в нормах права – вторая стадия, которая превращает проект нормативного акта в правовой акт, имеющий общеобязательный характер.

Внутри этих стадий осуществляются различные процедурные операции формирования нормативных актов в зависимости от их юридической значимости в правотворческой иерархии. Система органов государственной власти и управления, составляющих ее сердцевину, образует юридическую субординацию издаваемых актов, основанную на всеобщности и дифференцированности их властных полномочий.

Правотворческий процесс основывается на определенных принципах, к числу которых можно отнести следующие: демократизм и гласность правотворчества; профессионализм; законность; научный характер; связь с правоприменительной практикой.

1. Демократизм и гласность правотворчества. Суть принципа заключается в процедуре разработки и принятия нормативного акта правотворческим органом. Большая роль при этом отводится привлечению граждан, трудовых коллективов к правотворческой деятельности, гласности ее осуществления, что выступает своеобразной гарантией от келейности и бюрократизма в реализации такой важнейшей государственной функции. Распространена практика всенародного обсуждения законопроектов при помощи средств массовой информации: печати, радио, телевидения. Поступившие при обсуждении проекта замечания и предложения анализируются правотворческим органом, после чего в подготавливаемый акт вносятся соответствующие изменения. Но высшим проявлением демократизма правотворчества является референдум.

2. Профессионализм правотворчества. Этот принцип прямо и непосредственно связан с качеством правотворчества, эффективностью механизма принятия государственных решений. К такого рода деятельности должны привлекаться компетентные специалисты (юристы, социологи, политологи), которые обладают профессиональными знаниями и опытом в моделировании законопроектов. Между тем нередко депутаты, не являясь специалистами в области юриспруденции, самостоятельно «творят» законы, тогда как они должны работать уже с законопроектами, подготовленными высококвалифицированными юристами. Правотворческий дилетантизм приводит к некорректному обращению с законодательством и оборачивается неуважением к самому законодателю.

3. Законность правотворчества. В основу этого принципа положено правило, согласно которому вся правотворческая работа по подготовке, принятию и опубликованию нормативно-правовых актов должна осуществляться в рамках закона и, прежде всего, Конституции. При этом необходимо четкое соблюдение регламентационных

процедур обсуждения, порядка опубликования нормативно-правовых актов. Законность правотворчества также предполагает строгое исполнение правил юридической техники и, в первую очередь, субординацию правовых актов. Кроме того, содержание правовых актов не должно быть «антиправовым», а призвано отвечать идеалам правового государства, началам демократизма и гуманизма, общепризнанным нормам международного права.

4. Научный характер правотворчества и его связь с правоприменительной практикой. Главные требования этого принципа сводятся к тому, что законопроект готовится не просто сам по себе, произвольно, а при тщательном анализе социально-экономической ситуации в стране, политической обстановки, потребностей правового регулирования тех или иных сторон общественной жизни, целесообразности подобного регламентирования и т.д.

Для выявления этих параметров используются различные социально-правовые эксперименты, социологические опросы, анкетирование и т.д. Только с учетом указанных факторов принятые правовые предписания будут обоснованными и эффективными.

Существенное влияние на научный характер правотворчества оказывает планирование законодательных работ. Вместе с тем без связи с правоприменителем законодательный орган не будет знать результата своего труда, не сможет судить об эффективности принятых правовых решений, корректировать свою работу. Правоприменительная практика, как лакмусовая бумага, выявляет все недостатки и просчеты законодателя, раскрывает правотворческие потребности.

С учетом субъектного состава органов можно выделить три разновидности правотворческой деятельности: правотворчество государственных органов; санкционированное правотворчество; народное правотворчество (референдум).

Правотворчество государственных органов представляет собой такую разветвленную деятельность всех органов государственной власти и управления, в результате которой формируется система законодательства. Юридическая сила нормативного акта, принятого тем или иным органом, соизмеряется его компетенцией в иерархической структуре механизма государства. Результатом правотворчества государственных органов могут быть законы и иные нормативные правовые акты (декреты и указы Президента, постановления Правительства, инструкции министерств и ведомств, постановления и распоряжения органов власти на местах).

*Санкционированное правотворчество* – это разрешенная государством правотворческая деятельность должностных лиц (руководителей предприятий, учреждений, министерств, ведомств и т.д.) и некоторых негосударственных организаций и учреждений, результатом

которой являются исключительно подзаконные нормативные акты или правовые предписания, изданные по вопросам, составляющим их компетенцию.

Референдум проводится по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни. С его помощью народ осуществляет свою власть непосредственно.

Таким образом, правотворчество представляет собой особую форму государственной деятельности по созданию, изменению и отмене правовых норм, основанную на познании объективных социальных потребностей и интересов общества.

*Нормотворческий процесс в Республике Беларусь* регламентируется законом «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» (далее – Закон) и другими правовыми актами (например, регламентами деятельности правотворческих государственных органов). В соответствии с Законом государственную координацию нормотворческой деятельности осуществляют Президент Республики Беларусь и уполномоченные им государственные органы в пределах предоставленных им полномочий.

Изменение нормативного правового акта ранее чем через год после его принятия (издания) допускается только в исключительных случаях на основании требований нормативного правового акта большей юридической силы, если иное не предусмотрено законами Республики Беларусь или решениями Президента Республики Беларусь.

*Стадии нормотворческого процесса.* Нормотворческий процесс осуществляется с соблюдением установленной процедуры, которая, как правило, состоит из следующих стадий нормотворческого процесса:

- планирование нормотворческой деятельности;
- нормотворческая инициатива;
- подготовка проекта нормативного правового акта;
- принятие (издание) нормативного правового акта;
- включение нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь;
- опубликование нормативного правового акта.

Планирование подготовки проектов нормативных правовых актов. Подготовка проектов нормативных правовых актов осуществляется, как правило, на плановой основе.

Планирование подготовки проектов нормативных правовых актов включает утверждение нормотворческими органами (должностными лицами):

- государственных программ, содержащих положения о подготовке проектов нормативных правовых актов (далее – государственные программы);

- ежегодных планов подготовки законопроектов и других планов подготовки проектов нормативных правовых актов.

Порядок разработки планов подготовки проектов нормативных правовых актов. Национальный центр законодательства и правовых исследований Республики Беларусь разрабатывает ежегодные планы подготовки законопроектов и вносит их в установленном порядке на утверждение Президента Республики Беларусь. Ежегодными планами подготовки законопроектов может предусматриваться разработка концепций наиболее значимых и сложных законопроектов, вносимых на согласование Президента Республики Беларусь.

Нормотворческие органы (должностные лица) на основе государственных программ и ежегодных планов подготовки законопроектов могут разрабатывать и утверждать свои планы подготовки проектов нормативных правовых актов.

При разработке планов подготовки проектов нормативных правовых актов учитываются предложения субъектов права законодательной инициативы, иных заинтересованных органов, общественных объединений, научных и иных организаций, а также граждан.

Государственные программы и планы подготовки проектов нормативных правовых актов утверждаются и публикуются в порядке, предусмотренном для актов утвердившего их нормотворческого органа (должностного лица).

Субъекты нормотворческой инициативы. Субъектами нормотворческой инициативы являются субъекты нормотворческой деятельности, которые в соответствии с предоставленными им полномочиями вправе направить в нормотворческий орган (должностному лицу) проект нормативного правового акта или мотивированное предложение о необходимости принятия (издания), изменения, дополнения, толкования, приостановления действия, признания утратившими силу, отмены нормативного правового акта либо его части.

Государственные органы и должностные лица, не являющиеся субъектами нормотворческой инициативы, а также организации и граждане направляют свои предложения по принятию (изданию) нормативного правового акта или вносят проект нормативного правового акта государственным органам (должностным лицам), имеющим соответствующие полномочия, в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

Субъекты права законодательной инициативы. Правом законодательной инициативы обладают Президент Республики Беларусь, депутаты Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Совет Республики Национального собрания Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь, а также граждане, обладающие избирательным правом, в количестве не менее 50 тысяч человек.

Правом законодательной инициативы по вопросу об изменении и дополнении Конституции Республики Беларусь обладают Президент Республики Беларусь или не менее 150 тысяч граждан Республики Беларусь, обладающих избирательным правом.

Подготовка проекта нормативного правового акта может включать:

- рассмотрение нормотворческого предложения и принятие решения по подготовке проекта;
- организационно-техническое и финансовое обеспечение его подготовки;
- сбор необходимых материалов и информации;
- разработку концепции проекта;
- составление текста проекта;
- согласование проекта;
- проведение юридической и иных необходимых экспертиз.

Нормотворческий орган может осуществлять подготовку проекта нормативного правового акта самостоятельно либо поручить иному субъекту нормотворческой инициативы по вопросам, относящимся к его компетенции, заказать ее Национальному центру законодательства и правовых исследований Республики Беларусь, а также в установленном порядке привлечь к подготовке проекта соответствующих специалистов из иных организаций, в первую очередь, государственных, поручить специально создаваемым для этого временным комиссиям или рабочим группам.

Подготовка проекта нормативного правового акта осуществляется с обязательным участием юридической службы соответствующего государственного органа (организации).

Проект нормативного правового акта до внесения его в нормотворческий орган (должностному лицу) подлежит согласованию с заинтересованными государственными органами (организациями), если такое согласование является обязательным в соответствии с законодательством Республики Беларусь, а также если в нормативном правовом акте содержатся нормативные правовые предписания и (или) поручения, касающиеся других государственных органов (организаций), в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

Проект нормативного правового акта подлежит обязательной юридической экспертизе. Обязательная юридическая экспертиза в зависимости от вида нормативного правового акта проводится:

- проектов нормативных правовых актов, вносимых Президенту Республики Беларусь, – уполномоченным структурным подразделением Администрации Президента Республики Беларусь;
- проектов законов, вносимых в Палату представителей Национального собрания Республики Беларусь, а также изменений и (или)

- дополнений, внесенных в законопроект в Палате представителей, – Национальным центром законодательства и правовых исследований Республики Беларусь. Поступившие в Палату представителей Национального собрания Республики Беларусь проекты законов направляются в уполномоченное структурное подразделение Секретариата Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь для подготовки соответствующего заключения;
- проектов постановлений Совета Министров Республики Беларусь – Министерством юстиции Республики Беларусь, уполномоченным структурным подразделением Аппарата Совета Министров Республики Беларусь;
  - проектов нормативных правовых актов министерств, иных республиканских органов государственного управления, Национального банка Республики Беларусь, местных исполнительных и распорядительных органов, других государственных органов – их юридическими службами, а проектов нормативных правовых актов местных Советов депутатов – юридическими службами соответствующих местных исполнительных и распорядительных органов.

По решению нормотворческого либо иного уполномоченного законодательными актами Республики Беларусь государственного органа (должностного лица) проект нормативного правового акта может быть подвергнут иной экспертизе (финансовой, экономической, экологической, криминологической и т.д.), за исключением случаев, когда настоящим Законом и иными законодательными актами Республики Беларусь предусмотрено проведение экспертизы в обязательном порядке.

Порядок проведения экспертизы проектов нормативных правовых актов определяется законодательством Республики Беларусь.

Криминологическая экспертиза проектов нормативных правовых актов. Проекты нормативных правовых актов подлежат криминологической экспертизе в случаях и порядке, установленных Президентом Республики Беларусь.

Рассмотрение проекта нормативного правового акта. Проект нормативного правового акта, внесенный в установленном порядке, должен быть рассмотрен нормотворческим органом (должностным лицом).

Нормотворческий орган (должностное лицо) по результатам рассмотрения проекта нормативного правового акта может:

- одобрить проект и принять (издать) нормативный правовой акт;
- отклонить проект с указанием мотивов и причин;
- отложить принятие (издание) нормативного правового акта на определенный срок, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь;

- вернуть проект на доработку с указанием своих замечаний и предложений, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь.

Порядок принятия (издания) нормативного правового акта. Нормативный правовой акт после его рассмотрения принимается (издается) уполномоченным на то органом (должностным лицом) с соблюдением процедуры, определенной соответствующими нормативными правовыми актами. Нормативный правовой акт принимается (издается) уполномоченным на то органом (должностным лицом) на белорусском и (или) русском языках.

Делегирование полномочий на принятие (издание) нормативного правового акта. Нормотворческий орган (должностное лицо) вправе делегировать часть своих нормотворческих полномочий иным нормотворческим органам (должностным лицам), если это не противоречит Конституции и иным законодательным актам Республики Беларусь.

В нормативном правовом акте о делегировании полномочий указывается, какому государственному органу (должностному лицу) и на какой срок делегируется полномочие, а также определяются иные условия, в том числе устанавливающие пределы реализации делегированного полномочия.

Государственный орган (должностное лицо), принимая (издавая) нормативный правовой акт в порядке реализации делегированных полномочий, обязан ссылаться на нормативный правовой акт, которым ему делегированы соответствующие полномочия.

Подписание официального текста нормативного правового акта осуществляется:

- декрета, указа Президента Республики Беларусь, закона – Президентом Республики Беларусь;
- постановлений Совета Министров Республики Беларусь, иных нормативных правовых актов – руководителем органа, принявшего (издавшего) акт, а в его отсутствие – лицом, исполняющим его обязанности, если иное не установлено законодательными актами Республики Беларусь.

Декреты Президента Республики Беларусь в случаях, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь, скрепляются подписью Премьер-министра Республики Беларусь.

Порядок признания нормативных правовых актов, утратившими силу. В связи с принятием (изданием) нормативного правового акта подлежат признанию утратившими силу все акты той же или меньшей юридической силы или их части (разделы, главы, статьи, пункты и т.д.), если они противоречат включенным в новый акт нормативным правовым предписаниям либо поглощены им, либо фактически утратили свое значение.

Перечень нормативных правовых актов (их структурных элементов), подлежащих признанию утратившими силу, изменению и (или) дополнению в связи с принятием (изданием) нормативного правового акта, должен содержаться в заключительных положениях этого нормативного правового акта либо в приложении к нему. Если имеется значительное число нормативных правовых актов (их структурных элементов), подлежащих признанию утратившими силу, изменению и (или) дополнению в связи с принятием (изданием) нормативного правового акта, их перечни могут оформляться в виде самостоятельного проекта и представляться одновременно с проектом основного акта.

Подготовка проектов перечней нормативных правовых актов (их структурных элементов), подлежащих признанию утратившими силу, изменению и (или) дополнению, после принятия (издания) нормативного правового акта допускается как исключение в случаях, когда их подготовка требует длительного времени. В таком случае готовится поручение о разработке проектов соответствующих перечней, где указывается, каким государственным органам (организациям) поручается их разработка, и определяется срок их представления в нормотворческий орган (должностному лицу).

Порядок включения нормативных правовых актов в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. Нормативные правовые акты Республики Беларусь подлежат включению в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. Ведение Национального реестра правовых актов Республики Беларусь осуществляется Национальным центром правовой информации Республики Беларусь.

Нормативные правовые акты направляются в Национальный центр правовой информации Республики Беларусь для включения в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь в трехдневный срок со дня принятия (издания) государственным органом (должностным лицом), их принявшим (издавшим), а нормативные правовые акты, принятые государственными органами совместно, – органом, указанным первым в числе принявших нормативный правовой акт, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Нормативным правовым актам, включенным в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, присваиваются регистрационные номера Национального реестра правовых актов Республики Беларусь.

К нормативным правовым актам Национального банка Республики Беларусь, министерств, иных республиканских органов государственного управления, областных, Минского городского Советов депутатов, областных, Минского городского исполнительных комитетов, направляемым в Национальный центр правовой информации Республики Беларусь для включения их в Национальный реестр право-



вых актов Республики Беларусь, прилагается заключение Министерства юстиции Республики Беларусь о включении в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, а к нормативным правовым актам местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов базового уровня – заключение соответствующего управления юстиции областного исполнительного комитета о включении в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, принятые по результатам обязательной юридической экспертизы, осуществляемой в порядке, установленном Советом Министров Республики Беларусь.

В Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь вносятся следующие реквизиты нормативных правовых актов:

- вид акта;
- дата принятия (издания);
- номер;
- название;
- источник официального опубликования;
- дата вступления в силу;
- код (коды) индекса по Единому правовому классификатору Республики Беларусь;
- регистрационный номер Национального реестра правовых актов Республики Беларусь;
- дата включения нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

Нормативные правовые акты, содержащие служебную информацию ограниченного распространения, включаются в соответствующий раздел Национального реестра правовых актов Республики Беларусь с ограничительным грифом «Для служебного пользования».

По нормативным правовым актам, измененным, отмененным либо признанным в установленном законодательством Республики Беларусь порядке утратившими силу, в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь вносится соответствующая запись с указанием реквизитов нормативного правового акта (вида акта, даты принятия (издания), номера, регистрационного номера Национального реестра правовых актов Республики Беларусь и даты включения нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь), которым указанные акты изменены, отменены или признаны утратившими силу.

Нормативные правовые акты Республики Беларусь подлежат официальному опубликованию. Под официальным опубликованием нормативных правовых актов понимается доведение их до всеобщего сведения путем воспроизведения текста нормативных правовых актов

в периодическом печатном издании Национального реестра правовых актов Республики Беларусь, его электронной версии и иных официальных изданиях, определяемых Президентом Республики Беларусь.

В случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь, официальное опубликование нормативных правовых актов осуществляется в электронной версии соответствующего номера периодического печатного издания Национального реестра правовых актов Республики Беларусь без официального опубликования этих актов в данном периодическом печатном издании.

Официальное опубликование нормативных правовых актов осуществляется на том государственном языке, на котором они приняты (изданы).

Официальное опубликование нормативного правового акта на других языках допускается только при наличии его официального перевода на соответствующий язык, утвержденного соответствующим государственным органом (должностным лицом) в порядке, установленном для принятия (издания) этого акта.

Датой официального опубликования нормативного правового акта считается день выхода в свет официального издания, в котором помещен этот акт.

В случае одновременного опубликования нормативного правового акта в нескольких официальных изданиях дата официального опубликования нормативного правового акта и срок вступления его в силу определяются по дате первоначального опубликования.

Не подлежат опубликованию нормативные правовые акты или отдельные их положения, содержащие государственные секреты или иные охраняемые законодательством Республики Беларусь сведения, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Решение о том, что нормативный правовой акт или его отдельные положения не подлежат опубликованию, принимается в установленном законодательством Республики Беларусь порядке уполномоченным государственным органом (должностным лицом), о чем на оригинале нормативного правового акта делается соответствующая отметка.

Нормативные правовые акты публикуются с указанием их обязательных реквизитов: вида акта, даты его принятия (издания), порядкового номера и названия.

Официальное опубликование нормативных правовых актов в неполном изложении не допускается, за исключением случаев:

- опубликования нормативных правовых актов, отдельные положения которых содержат государственные секреты или иные охраняемые законодательством Республики Беларусь сведения;
- принятия нормотворческим органом (должностным лицом) решения о том, что отдельные положения нормативного правового акта

не подлежат рассылке (с использованием соответствующего подстрочного примечания). При этом такой нормативный правовой акт подлежит включению в полном изложении в единый эталонный банк данных правовой информации, формируемый Национальным центром правовой информации Республики Беларусь.

Статья 63 Закона определяет срок и условия официального опубликования нормативного правового акта.

Декреты Президента Республики Беларусь и законы Республики Беларусь после подписания Президентом Республики Беларусь, в том числе в случаях, когда в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закон считается подписанным, подлежат немедленному и обязательному официальному опубликованию.

Указы Президента Республики Беларусь нормативного характера подлежат обязательному официальному опубликованию, если иное не установлено актами Президента Республики Беларусь или настоящим Законом.

Постановления Совета Министров Республики Беларусь нормативного характера подлежат обязательному официальному опубликованию, если иное не установлено Советом Министров Республики Беларусь или настоящим Законом.

Иные нормативные правовые акты подлежат обязательному официальному опубликованию после включения их в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

Нормативные правовые акты, поступившие от уполномоченных государственных органов (должностных лиц) в органы официального издания (кроме издания Национального реестра правовых актов Республики Беларусь), должны быть опубликованы не позднее чем в пятидневный срок со дня их поступления, за исключением декретов Президента Республики Беларусь и законов Республики Беларусь, подлежащих немедленному опубликованию.

*Юридическая техника.* При выработке правовых норм, издании нормативных актов и последующей их систематизации используется ряд правил для обеспечения совершенства законодательства. Совокупность всех этих правил, средств и приемов образует законодательную технику. Если к названным правилам присовокупить правила, средства и приемы формулирования, выяснения и обработки индивидуальных правовых актов, получим юридическую технику. Некоторые ее требования являются общими как для нормативных, так и для индивидуальных актов. Например, требования культурности (общей и юридической) акта: целесообразность, законность, грамотность, правильная форма, рациональная структура, наличие внешних атрибутов и т.п.

Уровень юридической техники, в первую очередь, свидетельствует о юридической культуре. Им во многом обусловлены и соблюдение законности, и эффективность права. При издании правовых норм важно так их сформулировать, изложить и разложить, чтобы воля законодателя стала ясной и доступной, чтобы истинный смысл ее не расходился с текстуальными формулировками, чтобы не было двусмысленности, темноты и пробельности актов. Юридическая техника как раз и связана в основном с организацией правового материала, его внешним изложением. В уровне совершенства правовых актов мы находим внешнюю материализацию юридической техники.

Сквозное значение в юридической технике имеет терминология. Термины представляют собой словесное обозначение определенных понятий, используемых для выражения воли законодателя. Используется три их вида: общеупотребительные, специальные юридические (иск, соучастие и т.п.), специальные неюридические. Наиболее общими правилами использования терминов являются: единство терминологии, тождественность их употребления в разных правовых актах; использование общепризнанных терминов; стабильность терминологии, устойчивость общепринятых обозначений.

Кроме терминологии к средствам юридической техники относятся, в частности, юридические конструкции. Это построения нормативного материала по особому типу связей составляющих его элементов (например, состав преступления).

Важная роль в юридической технике отводится средствам и правилам построения правовых актов. Правила требуют включения в нормативный акт только однородного материала. Лучше издать два, три акта, но не издавать разнородного по содержанию акта. Правилами диктуется издание вначале норм материального права, а затем процессуальных; сперва – общих норм, а после – конкретизирующих и т.п. В качестве средства юридической техники выступает текст документа с его реквизитами (наименованием, датой принятия, подписями и проч.) и структурой. При издании больших кодифицированных актов обыкновенно выделяют Общую и Особенную части. Определенную нагрузку несет на себе преамбула акта. Первичной структурой текста является статья с ее подразделениями (абзацами, пунктами, частями). Правила требуют однородности ее содержания. Поэтому статья выражает чаще всего одну правовую норму. В кодифицированных актах нормативный материал, содержащийся в статьях, объединяется в главы и разделы. Правила требуют единства, логической последовательности и согласованности помещенного в них материала, обеспечения удобства в его использовании. Отсюда такой, например, прием, как снабжение статей, глав и разделов заголовками, нумерацией и т.п.

Среди технико-юридических приемов выражения и изложения законодательной воли следует назвать:

а) абстрактный, когда вся совокупность возможных юридических фактов и связей охватывается обобщенными родовыми понятиями;

б) казуистический, при котором фактические обстоятельства даются перечислением или путем указания на конкретные, индивидуальные признаки. Абстрактный прием соответствует более высокому уровню юридической культуры. Однако иногда нельзя обойтись и без казуистического изложения нормативного предписания.

*Систематизация законодательства.* В обществе действует множество различных правовых норм и нормативных актов. Чтобы проще было ориентироваться в них, необходимо постоянно приводить их в определенную систему. Такая деятельность выражается в понятии «систематизация законодательства», т.е. упорядочения нормативных актов в целях удобства пользования ими на практике. В юридической науке обозначились в основном четыре вида систематизации: инкорпорация, кодификация, консолидация и учет.

*Инкорпорация* – такой процесс объединения правового материала, при котором он полностью или частично размещается в разного рода сборниках в определенном порядке. Нормативное содержание актов при этом не меняется, хотя форма изложения их сути иногда претерпевает изменения. Все операции осуществляются в плоскости внешней обработки правового акта: в первоначальный текст вносятся официальные изменения; исключаются статьи и пункты, потерявшие силу, имевшие временное значение, а также содержащие явные противоречия и т.п. Юридическая сила актов, подвергшихся инкорпоративной переработке, сохраняется с момента их принятия.

Вопросами инкорпорации могут заниматься государственные органы, общественные организации и отдельные граждане. Отсюда различают инкорпорацию официальную, официозную (полуофициальную), неофициальную.

Официальная инкорпорация предполагает утверждение унифицированных сборников и сборников инкорпорированных актов органами, издавшими эти акты. По своей природе акт официальной инкорпорации – это способ опубликования и переиздания действующих нормативных положений и, следовательно, официальный источник законодательства.

Полномочия инкорпоратора при такой форме систематизации разнообразны. Они обусловлены, во-первых, пределами правотворческих возможностей указанного органа и границами подведомственной ему территории, во-вторых, юридической силой актов, включаемых в сборник, и пространством их действия. Необходимо учитывать и то обстоятельство, что решение всех вопросов, затронутых в инкорпора-

тивных документах, должно входить в компетенцию соответствующего органа, а его акты обладать равной или большей юридической силой по сравнению с теми, которые помещены в сборнике. Только при соблюдении этих условий инкорпоратор вправе вносить в ранее принятые акты изменения, вызванные новыми условиями жизни.

Если же инкорпоратор не в состоянии осуществить подобные задачи, то он вправе обратиться с предложениями на сей счет в соответствующие правотворческие органы. Значит, потребность в официальной инкорпорации выражается в том, чтобы правоприменитель мог правильно и оперативно ориентироваться в нормативном материале, быстро отыскивать интересующий его документ, но при этом быть уверенным в его юридической точности. Приемы и способы достижения такой цели могут быть различны, но два их основных вида необходимо отметить – хронологический и предметный.

Хронологическая инкорпорация предполагает приведение нормативных актов в определенный порядок в процессе их официального опубликования. Нормативные акты в этих официальных изданиях размещаются в хронологическом (временном) порядке.

Предметная инкорпорация – более сложный вид систематизации, в результате которой создаются тома, Собрания действующих нормативных актов высших органов государственной власти и управления, расположенных по предметному принципу со строго тематической направленностью. Например, объединение нормативных актов, регулирующих государственное устройство, административную ответственность, отношения в той или иной отрасли народного хозяйства. Предметная инкорпорация является результатом более глубокого изучения и анализа объединяемого по отраслевому признаку материала. На этой стадии наиболее полно используются возможности инкорпорационной формы относительно освобождения законодательства от устаревших актов и иной внешней обработки.

Официозная инкорпорация означает подготовку и издание соответствующих систематических собраний и сборников специально уполномоченными на то государственными органами. Такие собрания являются источниками официального опубликования. Например, Своды законов.

Неофициальные систематические собрания формируются отдельными ведомствами, научными и учебными заведениями, частными лицами без специального поручения и контроля правотворческого органа. Поэтому неофициальные инкорпорационные сборники нельзя расценивать в качестве источника законодательства, формы опубликования нормативных актов. На них нельзя ссылаться в процессе правотворчества и применения права. Материал для обработки здесь отбирается исключительно по усмотрению инкорпоратора.

*Кодификация* – наиболее сложная и совершенная форма систематизации, представляющая собой деятельность, направленную на коренную (как внешнюю, так и внутреннюю) переработку действующего законодательства путем подготовки и принятия нового кодификационного акта. Его появление приводит правовые нормы к единой юридической силе, которая сообщается новому акту органом, его утвердившим. Формами кодификации законодательства являются правила, кодексы, уставы, положения и т.д. Они представляют собой органические законы, в которых объединены различные правовые нормы, институты, регламентирующие однородные общественные отношения определенной правовой отрасли. Целостность, устойчивость придают этим актам особый правовой колорит и юридическую силу. Все текущее законодательство сориентировано на них и им соподчинено.

Кодификация отличается от инкорпорации по следующим основаниям: во-первых, инкорпорация – функция государственных органов, направленная на поддержание «рабочего состояния» действующего законодательства, не меняющая его содержания. Кодификация же, напротив, осуществляется периодически, в зависимости от накопления нормативного материала и объективной необходимости его всесторонней переработки и объединения в целом или по отдельным отраслям; во-вторых, у них различен предмет воздействия. При кодификации мы имеем дело с правовыми предписаниями и юридическими институтами, а при инкорпорации – с нормативно-правовыми актами, их технической обработкой; в-третьих, разнятся они и своими результатами. Процесс инкорпорации венчает собрание или сборник изданных в разное время нормативно-правовых актов, содержание которых дается так, как оно было дано законодателем, а кодификация завершает новый, как по форме, так и по содержанию, правовой акт. Его текст подлинный, официальный, на него должны ссылаться правоприменительные органы; в-четвертых, кодификация всегда носит официальный характер и осуществляется исключительно государственными органами, инкорпорация не придерживается таких жестких рамок и может проявлять себя в разных вариантах.

Несмотря на указанные различия, кодификация связана с процедурой по обработке (внутренней и внешней) и упорядочению законодательства, его расчистке и ревизии, устранению противоречий и других несогласованностей, т.е. с операциями технико-систематического характера.

В литературе различают всеобщую, отраслевую и специальную кодификации.

Всеобщая кодификация предполагает образование сводных кодифицированных актов по основным отраслям законодательства.

Отраслевая кодификация представляет собой объединение нормативного материала какой-то определенной отрасли или подотрасли законодательства (Гражданский кодекс, Уголовный кодекс и др.).

Специальная кодификация объединяет нормы определенного правового института либо нескольких правовых институтов (Налоговый кодекс, Банковский кодекс и т.д.).

Специфическим видом систематизации законодательства является *консолидация*. Ее цель – устранение множественности нормативных актов, их унификация и создание в структуре законодательства крупных однородных блоков в качестве важнейшего промежуточного звена между текущим правотворчеством и кодификацией. В структуру вновь образованного консолидированного акта, как правило, входят отдельные однопрофильные статьи, главы, параграфы, расположенные в определенной последовательности. Такие акты в нашей стране сегодня могли бы быть приняты по вопросам налоговой, пенсионной, приватизационной политики государства и др.

На базе консолидированного законодательства должны проводиться все инкорпорационные операции по формированию тех или иных сводных актов, где в доступной для всех форме дано полное и четкое представление о действующем законодательстве. Избавляя его от чрезмерной раздробленности, консолидация тем самым способствует объединению на этой основе общих положений текущего правотворчества в родственные группы. Особую актуальность эта форма систематизации приобрела в сфере ведомственного правотворчества.

*Учет* – сбор действующих нормативных актов для обработки и расположения по определенной схеме с целью хранения государственными органами, предприятиями, учреждениями и организациями. Наиболее распространены журнальный учет и автоматизированный.

### **Словарь основных понятий**

*Правотворчество* в широком смысле слова – деятельность общества и уполномоченных государственных органов и должностных лиц по созданию права в его самых разнообразных формах (правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты и т.п.).

*Нормотворческая деятельность* – научная и организационная деятельность по подготовке, экспертизе, изменению, дополнению, принятию (изданию), толкованию, приостановлению действия, признанию утратившими силу либо отмене нормативных правовых актов.

*Санкционированное правотворчество* – это разрешенная государством правотворческая деятельность должностных лиц (руководителей предприятий, учреждений, министерств, ведомств и т.д.) и некоторых негосударственных организаций и учреждений, результатом которой являются исключительно подзаконные нормативные акты



или правовые предписания, изданные по вопросам, составляющим их компетенцию.

*Юридическая техника* – это совокупность правил, средств и приемов формулирования и обработки правовых актов.

*Инкорпорация* – такой процесс объединения правового материала, при котором он полностью или частично размещается в разного рода сборниках в определенном порядке.

*Кодификация* – наиболее сложная и совершенная форма систематизации, представляющая собой деятельность, направленную на коренную (как внешнюю так и внутреннюю) переработку действующего законодательства путем подготовки и принятия нового кодификационного акта.

*Консолидация* – это деятельность по устранению множественности нормативных актов, их унификации и созданию в структуре законодательства крупных однородных блоков в качестве важнейшего промежуточного звена между текущим правотворчеством и кодификацией.

*Учет* – сбор действующих нормативных актов для обработки и расположения по определенной схеме с целью хранения государственными органами, предприятиями, учреждениями и организациями.

## Т Е М А 19. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

### ПЛАН

1. *Правовое регулирование и его предмет. Правовые средства и их виды.*
2. *Способы, типы и методы правового регулирования.*
3. *Механизм правового регулирования: элементы и стадии.*
4. *Эффективность системы правового регулирования.*

Центральное место в социальном нормативном регулировании государства принадлежит правовому регулированию. Право всегда регулятивно. Действуя, оно регулирует поведение субъектов права. Регулировать – значит упорядочивать, вносить порядок. Правовое регулирование, как целенаправленная юридическая деятельность, сопровождает всю историю существования права в обществе. Если в начале оно представляло попытку угадать «волю богов», то со времени превратилось в «человеческое, слишком человеческое» (Ницше) дело. В эпоху расцвета юридического мировоззрения на Западе (XVIII в.) господствовало убеждение, что одним росчерком пера можно изме-

нить правовую систему страны. Современная правовая теория пришла к выводу, что право не всеильно, имеет свои естественные пределы и законодатель вынужден считаться с теми объективными законами и социальными ожиданиями, которые существуют в обществе.

*Правовое регулирование* – это осуществление при помощи системы правовых средств результативного, нормативно-организационного воздействия на общественные отношения с целью их упорядочения, охраны, развития в соответствии с общественными потребностями. Это целенаправленное воздействие на поведение субъектов с помощью правовых средств.

Предмет правового регулирования – это те общественные отношения, которые требуют и могут поддаваться правовому воздействию. Не все общественные отношения подвержены правовому регулированию.

Выделяют зоны интенсивного и неинтенсивного правового регулирования.

*Интенсивного где:*

- существует детализированное правовое регулирование участников;
- преобладают императивные элементы;
- четко выделяются конкретные права и обязанности субъектов.

*Неинтенсивного:*

- области еще неурегулированные нормами права;
- области, не нуждающиеся в правовом регулировании (личные, семейные, интимные), где право «молчит»;
- сферы, урегулированные не правовыми регуляторами (нравственные, политические, эстетические и т.д.).

Предметом правового регулирования являются те общественные отношения, которые объективно требуют его и регулируются через поведение правовых субъектов. Они могут быть смоделированы в правовой норме и переведены на язык субъективных прав и обязанностей.

*Предмет:*

- 1) отношения в области государственной власти;
- 2) отношения людей по обмену ценностями (материальными и нематериальными);
- 3) отношения по властному управлению ценностями;
- 4) отношения по охране ценностей.

*Признаки предмета правового регулирования:*

- 1) это лишь волевые отношения, находящиеся под контролем сознания и воли субъектов (при слабоумии, психической болезни недееспособности невозможно правовое регулирование);
- 2) это лишь те отношения, которые объективированы и поддаются внешнему контролю (не мысли, не эмоции);

- 3) правовое регулирование возможно лишь в тех случаях, когда у субъектов есть выбор одного из нескольких (как минимум двух) вариантов поведения. Если выбора нет, то требование нормы права бесполезно;
- 4) право регулирует лишь такое поведение, которое социально значимо, оказывает влияние на интересы других людей.

Правовое регулирование есть только там, где достигаются правовые цели. Право регулирует только те общественные отношения, которые:

- сочетают индивидуальные и общесоциальные интересы;
- где возможен разумный компромисс интересов участников;
- строятся на основе согласия людей с определенными правилами и признанием их обязательности для себя;
- могут быть защищены и подкреплены государственным принуждением.<sup>1</sup>

Выделяют регулирование: простое и сложное, индивидуальное и саморегулирование.

*Простое* – такой вид, в котором используется один государственный властный нормативный акт, а индивидуализацию прав и обязанностей осуществляют сами субъекты, к которым он обращен (договор купли-продажи, подряда, аренды, лизинга и т.д.).

*Сложное* – процесс, в котором используется два акта: нормативный и правоприменительный (гражданский кодекс, решение суда).

Выделяют также индивидуальное правовое регулирование.

Индивидуальное, когда регулирование осуществляется третьими субъектами, не являющимися участниками регулируемых отношений. Его могут осуществить государственные органы – суды, административные органы. Видом индивидуального регулирования также являются договоры (соглашения, контракты) купли-продажи, найма, перевозки и т.д.

Формой саморегулирования являются акты различных организаций: уставы общественных объединений, профсоюзов, кооперативов, акционерных обществ и т.д.

Правовое регулирование – это воздействие права на общественные отношения при помощи системы специальных юридических средств.

Право – это не только цель цивилизации, элемент культуры, мера свободы и справедливости, но и средство, инструмент для решения юридически значимых задач. Данный подход в юридической науке называется инструментальным.

---

<sup>1</sup> Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 353.

Правовые средства – это те юридические инструменты, с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права. Правовыми средствами являются: нормы и принципы права, нормативные и правоприменительные акты, договоры, юридические факты, субъективные права, юридические обязанности, запреты, льготы, поощрения, акты реализации права, правосознание, режим законности и т.д.

Для каждого института, отрасли, подотрасли существует свой набор правовых средств.

*Признаки правовых средств:*

- выражают юридические способы обеспечения интересов субъектов права;
- придают праву особую юридическую силу;
- приводят к юридическим последствиям;
- обеспечиваются государством.

*Виды:*

- по отраслевой принадлежности – конституционные (вступление президента в должность), гражданские, административные и т.д.
- по характеру – материальные и процессуальные;
- по функции – регулятивные и охранительные;
- по направленности – стимулирующие (поощрения, льготы, дозволения) и ограничивающие (наказания, запреты, обязанности).

Правовое регулирование осуществляется при помощи определенных способов, типов и методов.

*Способы правового регулирования* – это приемы регулирования общественных отношений. Они зависят от особенностей регулирования правовых норм.

Выделяют три способа правового регулирования: дозволение, обязывание, запрет.

*Дозволение (управомачивание)* – это предоставление субъектам возможности совершать самим определенные активные действия в своих собственных интересах.

*Позитивное обязывание* – возложение на лицо обязанности совершать активные, позитивные действия. Это приказ, долг совершать такие действия (активная обязанность).

*Запрет* – обязанность не совершать какие-то действия, воздержаться от запрещенных действий (пассивная обязанность).

Некоторые авторы выделяют еще и *рекомендование* – как способ.

*Метод правового регулирования* – это совокупность способов правового воздействия на общественные отношения в зависимости от их характера. Метод определяется предметом правового регулирования, который в той или иной отрасли проявляется в:

- характере правового положения субъектов (например, субъекты гражданского права – равноправны, административного – находятся в положении власти, подчинения);

- основании возникновения правоотношений (в гражданском праве – сделки, в уголовном – преступления, административном – акты соответствующих государственных органов и административные проступки);
- характере санкций (наказания – в уголовном, взыскания – в административном, возмещение имущественного ущерба и убытков – в гражданском и т.д.).

Выделяют следующие виды методов:

- *императивный* (авторитарный), основанный на субординации и подчинении – это централизованное регулирование «сверху донизу» (административное, уголовное, уголовно-исполнительное право), включающее отношения субординации, власти и подчинения. Последствия нарушения (санкция) наступают независимо от воли и желания потерпевшего. При помощи данного метода регулируются отношения между государством и частными лицами (публично-правовые отношения);
- *диспозитивный* – (автономный, координации, равноправия сторон, от латинского – распоряжение, усмотрение) – стороны сами устанавливают свои права и обязанности, либо реализовывают свои законные права по собственному усмотрению – это децентрализованное регулирование, при котором участники общественных отношений выступают как равноправные стороны (характерно для гражданского, семейного права). Данный метод используется для регламентирования частноправовых отношений.

*Тип* правового регулирования – это определенное сочетание способов регулирования, дозволения, обязывания и запрета.

Выделяют *два основных типа регулирования*: общедозволительный и общезапретительный (разрешительный). Некоторые авторы выделяют еще дозвоительно-обязывающий (в государственных органах дозволено только то, что предписано законом).

В основе общедозволительного типа регулирования лежит общее дозволение и используется принцип: «Дозволено все, кроме запрещенного законодательством», т.е. субъекты вправе совершать любые действия, не попавшие в разряд запрещенных (в гражданском, хозяйственном праве можно совершать любые действия, за исключением тех, которые противоречат закону). Например, субъекты могут совершать любые сделки, однако совершение некоторых сделок субъекту запрещено (например, купля-продажа оружия, наркотиков и т.д.). Общедозволительный тип регулирования неприемлем к деятельности государственных органов, т.к. это привело бы к вседозволенности, неупорядочению их деятельности.

В основе общезапретительного (разрешительного) типа регулирования лежит общий запрет, он строится по принципу: «Запрещено все,

кроме разрешенного законодательством», т.е. субъекты могут совершать только те действия, которые прямо предписаны (разрешены) в нормах права, причем в большинстве случаев еще необходимо иметь компетентное решение государственного органа (например, закон запрещает работу в выходные дни, но разрешает в порядке исключения с согласия профсоюза). Общезапретительный (разрешительный) тип основывается на общем запрете каких-либо видов деятельности, однако в индивидуальном порядке – запрещенное поведение может разрешаться (например, в особых случаях регистрация брака лиц в возрасте до 18 лет, ношение оружия).

Общезапретительный тип используется в публичном праве, на его основе функционируют органы государства, дабы не выходить за пределы своей компетенции (в конституционном, административном, уголовном праве).

*Механизм правового регулирования* – это центральный элемент механизма правового воздействия. Правовое воздействие – это система действий, имеющих целью повлиять на кого-либо. Механизм правового воздействия – это результативное, нормативное организованное влияние на общественные отношения, как специальной системы собственно правовых средств, так и иных правовых явлений.

Правовое воздействие включает в себя: правовое сознание, правовую культуру, механизм правового регулирования, правовые принципы, правотворческий процесс.

Механизм правового воздействия совпадает с категорией правовой надстройки, как совокупности юридических явлений, вырастающих над экономическим базисом. Правовое воздействие на общественные отношения не может быть безграничным, т.к. право не может быть выше, чем политический и экономический строй, и обусловленное им культурное развитие общества.

Механизм правового регулирования – это система правовых средств, с помощью которых осуществляется правовое воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения.

*Правовое регулирование* – это постоянный непрерывный процесс, в нем участвуют тысячи и сотни тысяч субъектов: государственные органы, общественные организации, предприятия, фирмы, граждане. Принимаются правовые решения, заключаются договоры, исполняются обязанности, осуществляются права, совершаются правонарушения, преступления и т.д. Так как правовое регулирование растянуто во времени, то этот процесс имеет свои элементы и стадии.

*Элементы МПР:*

- нормы права;
- правоотношения;
- акты реализации (соблюдение, исполнение, использование) права;
- акты применения права.

*Стадии правового регулирования:*

*I стадия* – издание нормы права путем принятия нормативных правовых актов (законов, декретов, постановлений) и регламентация общественных отношений.

Именно в норме заключена модель нужного поведения, сформулирована ее диспозиция. От вида нормы (запрещение, управомочивание, обязывание, рекомендование) зависит характер поведения субъектов права.

На этой стадии:

- определяется круг участников правоотношений;
- устанавливается их статус;
- определяются права и обязанности участников правоотношений;
- указываются возможные варианты их поведения;
- данная информация закрепляется в НПА, принимаемом государственными органами в установленном порядке.

*II стадия* – возникновение субъективных прав и субъективных юридических обязанностей. Здесь на основе нормы права и юридических фактов возникают конкретные права и обязанности у конкретных субъектов права в конкретных правоотношениях. На этой стадии происходит конкретизация, детализация норм применительно к персонально определенным субъектам.

*III стадия* – реализация субъективных прав и субъективных юридических обязанностей. Для того, чтобы права и обязанности осуществлялись на практике, необходимо на основе нормы деятельность субъектов права, акты компетентных правоприменительных органов (например, персональный субъект покупает недвижимость и после ее регистрации приобретает право собственности). Если исполнение, соблюдение, использование не реализуют право, то наступает *IV* стадия.

*IV стадия* – применение – это деятельность правомочных государственных органов, которые защищают нарушенные права и интересы субъектов, устраняют препятствия для их реализации.

Развитие права идет в направлении:

- совершенствования правотворчества;
- совершенствования правоприменения;
- совершенствования правосознания и роста правовой культуры общества;
- повышения эффективности действия уже существующих норм права.

Нормы права издаются для того, чтобы они реализовывались, чтобы обеспечить законопослушное поведение граждан, стабильность, правопорядок и прогресс в обществе.

Эффективность правового регулирования – есть достижение целей, которые преследовал законодатель изданием соответствующих норм. Вопрос о целях в праве – сложный. Основные цели и задачи государство решает с помощью права. Эффективность – это соответствие результата цели.

Различают цели: непосредственные и опосредованные, ближайшие и перспективные, поощрительные и запретительные. Непосредственной целью является поведение адресатов, которое соответствовало бы требованиям норм права. Достижение таких результатов называется поведенческой эффективностью. Опосредованные цели достигаются поведением, которое совершается в соответствии с нормами права. Такую эффективность можно назвать фактической. Например, если в случае повышения уровня дисциплины водителей или рабочих снизилось количество нарушений правил дорожного движения, то можно говорить о поведенческой эффективности. Если же в результате этого снизилось количество несчастных случаев на дороге, то можно говорить о фактической эффективности.

Выделяют также ближайшие и перспективные цели. Например, ближайшей целью законов и других НПА, связанных с приватизацией, является разгосударствление собственности, формирование негосударственных форм собственности, а перспективной – создание рыночной высокоэффективной экономики.

Позитивные цели направлены на рост правовой культуры, негативные – на снижение уровня правонарушений, преступлений.

Целям должны соответствовать и определенные средства. Они должны быть правовыми, в рамках закона, разумно сочетать поощрения и наказания.

В правовом государстве неприемлем лозунг: цель оправдывает средства. Иначе это приведет к беззаконию и произволу, подмене цели средствами.

### **Словарь основных понятий**

*Правовое регулирование* – это осуществление при помощи системы правовых средств результативного, нормативно-организационного воздействия на общественные отношения с целью их упорядочения, охраны, развития в соответствии с общественными потребностями.

*Предмет правового регулирования* – это те общественные отношения, которые требуют и могут поддаваться правовому воздействию.

*Способы правового регулирования* – это приемы регулирования общественных отношений.

*Метод правового регулирования* – это совокупность способов правового воздействия на общественные отношения в зависимости от их характера. Метод определяется предметом правового регулирования.



*Механизм правового воздействия* – это результативное, нормативное организованное влияние на общественные отношения как специальной системы собственно правовых средств, так и иных правовых явлений.

*Элементы МПР:*

- нормы права;
- правоотношения;
- акты реализации (соблюдение, исполнение, использование) права;
- акты применения права.

## Т Е М А 20. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

### ПЛАН

1. *Формы реализации права.*
2. *Применение как особая форма реализации права.*
3. *Стадии правоприменительного процесса.*
4. *Акты применения права.*
5. *Пробелы в праве и способы их преодоления.*
6. *Толкование права.*

Социальное назначение права состоит в том, чтобы регулировать поведение людей. Однако установленные государством правовые нормы не могут выполнять регулирующей роли без сложного механизма их реализации. Без воплощения правовых предписаний в жизнь нормы права мертвы, иначе говоря, они теряют свое социальное назначение.

Под *реализацией права* понимают претворение, воплощение предписаний юридических норм в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений (государственных органов, должностных лиц, общественных организаций и граждан).

Реализация права всегда связана только с правомерным поведением людей, т.е. таким поведением, которое соответствует правовым предписаниям. В одном случае это активные положительные действия (использование права или исполнение обязанности); в другом – это бездействие субъектов (воздержание от совершения противоправных действий). Следовательно, правомерное поведение субъектов общественных отношений реализует норму права, неправомерное – нарушает.

Правовые нормы реализуются в различных формах. Это обусловливается рядом обстоятельств: а) разнообразием содержания и характера общественных отношений, регулируемых правом; б) разли-

чием средств воздействия права на поведение людей; в) спецификой содержания норм права; г) положением того или иного субъекта в общей системе правового регулирования, его отношением к юридическим предписаниям; д) формой внешнего проявления правомерного поведения.

В литературе классификация форм реализации права проводится по различным основаниям. По субъектному составу различают индивидуальную и коллективную формы реализации. Некоторые правовые требования нельзя провести в жизнь иначе, как объединяясь друг с другом, выступая коллективным субъектом права.

По характеру действий субъектов, степени их активности и направленности выделяют соблюдение, исполнение, использование и применение права.

*Соблюдение* норм права имеет место тогда, когда субъекты воздерживаются от совершения действий, запрещаемых правом. Это пассивная форма поведения субъектов в сфере правового регулирования. В большинстве случаев соблюдение права происходит незаметно, обычно не фиксируется. Именно поэтому его юридический характер ярко не проявляется. В этой форме реализуются запрещающие нормы.

*Исполнение* норм права происходит, когда субъекты исполняют возложенные на них юридические обязанности. В этих случаях они действуют активно. В данной форме реализуются обязывающие нормы права. Например, пассажир общественного транспорта, компостируя талон, выполняет юридическую обязанность – оплачивает проезд, следовательно, исполняет норму права.

*Использование* норм права – когда субъекты по своему усмотрению, желанию реализуют предоставленные им права. В отличие от соблюдения и исполнения, связанных с реализацией запретов и юридических обязанностей, использование представляет собой совершение дозволенных правом действий. Путем использования реализуются управомочивающие нормы.

Эти три формы реализации права, в ходе которых юридические нормы претворяются в жизнь непосредственно действиями самих субъектов общественных отношений, принято называть формами непосредственной реализации права. В таких формах реализуются многие нормы права, но не все.

Есть немало случаев, когда соблюдение, исполнение и использование оказываются недостаточными для обеспечения полной реализации юридических норм и требуется вмешательство в этот процесс компетентных органов, наделенных государственно-властными полномочиями. Например, начисление пенсии, прием на работу, выполнение обязанности военной службы и др. В этом случае возникает необходимость применения права.

*Применение права* – одна из форм государственной деятельности, направленная на реализацию правовых предписаний в жизнь. Путем применения права государство продолжает начатый правотворчеством процесс правового регулирования общественных отношений, властно вмешиваясь в разрешение социально значимых для общества и личности индивидуально-конкретных жизненных ситуаций.

Государство в своей деятельности осуществляет две основные функции: а) организацию выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование посредством индивидуальных актов; б) охрану и защиту права от нарушения. На этом основании в литературе выделяют две формы применения права: оперативно-исполнительную и правоохранительную.

*Оперативно-исполнительная* форма применения права – это властная оперативная деятельность государственных органов по реализации предписаний норм права путем создания, изменения или прекращения конкретных правоотношений на основе норм права. Указанная форма деятельности есть основной способ организации исполнения положительных велений права.

*Правоохранительная деятельность* – это деятельность компетентных органов по охране норм права от каких бы то ни было нарушений. Цель правоохраны – контроль за соответствием деятельности субъектов права юридическим предписаниям, за ее правомерностью, а в случае обнаружения правонарушения – принятия соответствующих мер для восстановления нарушенного правопорядка, применение государственного принуждения к правонарушителям, создание условий, предупреждающих правонарушения.

Применение права как особая форма реализации отличается от соблюдения, исполнения и использования рядом характерных черт.

Во-первых, по своей сущности применение права выступает как организующая властная деятельность государства, посредством которой упорядочивается общественная жизнь путем установления четких организационных начал взаимоотношений между различными субъектами общественных отношений, сосредоточения решения определенных вопросов в руках компетентных органов.

Эта деятельность связана с особыми приемами разрешения жизненных ситуаций, требует профессиональных знаний, навыков. Учитывая это, государство определяет специальных субъектов, наделяя их властными полномочиями для осуществления подобной деятельности. К ним относятся: государственные органы (суд, прокуратура, милиция и т.д.); должностные лица (глава администрации, прокурор, следователь и т.д.); некоторые общественные организации (профсоюзы).

Граждане не являются субъектами правоприменения, поскольку государство не уполномочило их на эту деятельность. Однако это не

умаляет роли граждан в правоприменительной деятельности. Нередко по их инициативе осуществляется применение права (например, заявление гражданина о приеме на работу или назначении пенсии и т.д.).

Следовательно, применить норму права – это не просто осуществить, реализовать ее. Это властная деятельность компетентного органа, которому государство предоставило полномочия на самостоятельную, творческую реализацию права. Цель применения права – удовлетворение не личных потребностей правоприменителей и не только потребностей лиц, реализующих права и обязанности, а потребностей и интересов всего общества. Поэтому правоприменительная деятельность обладает повышенной социальной значимостью по сравнению с другими формами реализации права.

Во-вторых, применение права осуществляется всегда в рамках конкретных правовых отношений, получивших в специальной литературе название правоприменительных отношений. Правовое положение участников в подобных правоотношениях различно. Активная и определяющая роль принадлежит субъекту, обладающему в данном конкретном отношении властными полномочиями, он обязан использовать их на удовлетворение не своих собственных интересов, а интересов других участников правового отношения в направлении разрешения конкретной жизненной ситуации.

*Субъект правоприменения* – это наделенный государством соответствующей компетенцией активный участник правоприменительных отношений, которому принадлежит ведущая роль в развитии и движении этих отношений в направлении разрешения конкретной жизненной ситуации при помощи акта применения права.

В-третьих, правоприменительная деятельность осуществляется в особых, установленных процессуальным законом формах. В силу чего правоприменительный процесс становится целенаправленным, в значительной мере огражденным от влияния случайных факторов и непродуманных решений. Это способствует укреплению законности и правопорядка в обществе, обеспечению защиты интересов личности.

В-четвертых, применение права как самостоятельная форма реализации – сложная, поскольку ее осуществление проявляется в сочетании с иными формами реализации (исполнением, соблюдением, использованием) и во взаимном проникновении друг в друга.

В-пятых, применение права – это не одноактное действие, а определенный процесс, имеющий начало и окончание и состоящий из ряда последовательных стадий реализации права (установление фактических обстоятельств дела, юридической основы дела и т.д.).

В-шестых, применение права сопровождается всегда вынесением индивидуального правового акта (акта применения права), исходящего от субъекта правоприменения.

Необходимость применения права в определенных сферах общественных отношений диктуется природой и характером этих отношений. В частности: а) когда правоотношение не может появиться без властного веления государственного органа или должностного лица (призыв граждан на действительную военную службу, назначение пенсии и т.д.); б) когда возникает спор о праве и стороны сами не могут прийти к согласованному решению (раздел судом имущества) или существует препятствие для реализации субъективных прав и юридических обязанностей; в) когда требуется официально установить наличие или отсутствие конкретных фактов и признать их юридически значимыми. Только в судебном порядке, например, можно признать гражданина умершим или безвестно отсутствующим; г) когда общественное отношение в силу его особой социальной или личной значимости должно пройти контроль со стороны соответствующих органов государства с целью проверки его правильности и законности (регистрация избирательной комиссией кандидата в депутаты, регистрация автотранспорта в органах ГАИ, нотариальное удостоверение купли-продажи домостроения и т.д.); д) когда совершено правонарушение и лицо привлекается к юридической ответственности.

Все изложенное позволяет сделать вывод, что применение права – важная форма реализации юридических норм, отличающаяся от иных по своей цели, характеру деятельности. *Под применением права* следует понимать осуществляемую в специально установленных законом формах государственно-властную, организующую деятельность компетентных органов по реализации норм права в конкретном случае и вынесении индивидуально-правовых актов (актов применения права).

*Стадии правоприменительного процесса.* Применение права – единый и вместе с тем сложный процесс. Он складывается из ряда самостоятельных разнохарактерных и взаимосвязанных действий, имеет начало и окончание. Правоприменительный процесс обусловлен двойственной юридической природой: с одной стороны, направлен на реализацию норм материального права; с другой – опосредован нормами процессуального права. С юридической стороны представляет собой единый правоприменительный комплекс.

В этом комплексе выделяются правоприменительные циклы, каждый из них непосредственно направлен на разрешение конкретной жизненной ситуации (производство обыска, задержания, осмотра, допроса и др. юридических действий) и завершается принятием соответствующего правоприменительного акта (постановления, протокола, определения и т.д.).

В юридической литературе нет единства мнений о количестве стадий правоприменения. Разные авторы называют неодинаковое чис-

ло. Наиболее убедительным представляется мнение о трех основных стадиях процесса применения права:

- установление фактической основы дела;
- установление юридической основы дела;
- принятие решения по делу.

*Установление фактической основы дела.* Применение права связано с конкретными жизненными обстоятельствами, образующими в своей совокупности фактическую основу разрешаемого дела. Поэтому процесс применения права всегда начинается с установления и исследования обстоятельств дела, являющихся его фактической основой, в отношении которой и применяется юридическая норма.

В ходе этой стадии устанавливаются и исследуются только те факты и обстоятельства, которые предусмотрены нормой права и являются юридически значимыми – правомерными либо неправомерными, поскольку право не может применяться к обстоятельствам, не имеющим юридического характера.

Установление и анализ фактических обстоятельств, необходимых в дальнейшем для разрешения дела, осуществляются не любыми доступными средствами, а при помощи юридических доказательств, фактов (предметов, показаний свидетелей и очевидцев, документов, заключений сведущих лиц и т.д.), добытых в установленных законом формах и порядке. Всестороннее и полное исследование фактических обстоятельств, собранных в соответствии с требованиями закона, способствует достижению объективной истины по делу и принятию правильного решения.

*Установление юридической основы дела.* На этой стадии правоприменительного процесса дается правовая квалификация (юридическая оценка) установленным фактическим обстоятельствам дела, т.е. решается вопрос, какая норма права распространяется на данный случай, подпадает ли этот факт под ее действие.

Установление юридической основы дела начинается с выбора нормы права, подлежащей применению. При этом полномочный орган вначале определяет отрасль права, регулируемую подобными отношениями, а затем в этой отрасли отыскивает конкретную норму, распространяемую на данный жизненный случай.

После этого осуществляется проверка выбранной нормы на предмет ее действия во времени, пространстве и по кругу лиц. В частности, устанавливаются: а) действует ли она на момент разрешения конкретного дела; б) действует ли она на той территории, где решается дело; в) распространяется ли ее действие на субъектов, являющихся участниками возникающего правоотношения. Здесь же необходимо руководствоваться общим положением – «закон обратной силы не имеет», согласно которому нельзя применять норму права, хотя и дей-

ствующую в данный момент, но которой не было, когда рассматриваемые отношения возникли или прекратились. Нельзя также применять норму, не вступившую в законную силу.

При установлении юридической основы дела иногда обнаруживается, что один и тот же случай регулируют две или более действующие нормы несовпадающего или даже противоречивого характера. Иными словами, налицо коллизия правовых норм, которую необходимо разрешить на этой стадии.

Наконец, осуществляя проверку выбранной нормы, необходимо установить подлинный ее текст. Для этого следует пользоваться официальным текстом нормативного акта, опубликованного в официальных источниках, например, в «Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь».

*Принятие решения по делу* – завершающая и вместе с тем основная стадия процесса применения права, в ходе которой осуществляется применение права в собственном смысле слова, в то время как все предшествующие стадии подготавливают предварительные условия и материалы для окончательного решения по делу. В нем властно распространяется действие применяемой нормы на факт, определяются права и обязанности конкретных субъектов. Именно в решении норма права приобретает индивидуально-властный характер, устанавливается окончательная связь нормы права с фактом, подлежащим разрешению.

Решение по делу сопровождается одновременно совершением полномочным органом (письменно или в иной форме) индивидуально-правового акта (акта применения права), являющегося юридическим фактом и служащим основой для возникновения правоотношения.

Правильно принятое решение обеспечивает законность, укрепляет правопорядок в целом, поддерживает интересы государства и общества, с одной стороны, а с другой – охраняет права граждан, воспитывает уважение к закону.

*Акты применения права.* Официальной формой и итогом выражения правоприменительной деятельности выступают акты применения права, посредством которых закрепляются решения компетентных органов по конкретному юридическому делу. Эта разновидность правовых актов характеризуется определенными специфическими чертами, из которых основными, на наш взгляд, можно назвать следующие.

Во-первых, акт применения права – это решение по конкретному делу официального компетентного органа, которого государство уполномочило на реализацию права в определенных сферах общественных отношений.

Во-вторых, акт применения права содержит государственно-властное веление, обязательное для соблюдения и исполнения всеми, кому оно адресовано, и обеспечиваемое силой государства.

В-третьих, акт применения права имеет определенную, установленную законом форму.

В-четвертых, акт применения права нацелен на индивидуальное регулирование общественных отношений. В нем строго индивидуализируются (персонифицируются) субъективные права и юридические обязанности конкретных лиц исходя из определенной жизненной ситуации. Акт применения права регулирует не вид общественных отношений, а единичное, конкретное отношение.

С учетом изложенного можно сформулировать понятие акта применения права. *Акт применения права* – это официальное решение компетентного органа по конкретному юридическому делу, содержащее государственно-властное веление, выраженное в определенной форме и направленное на индивидуальное регулирование общественных отношений.

Акты применения права следует отличать от других правовых актов, в частности, от нормативных правовых. Это отличие состоит в следующем.

1. Нормативно-правовой акт носит общий характер, регулирует определенный вид общественных отношений, обращен ко многим лицам, действует до тех пор, пока его не отменят. Акт применения права носит индивидуальный характер, регулирует конкретное общественное отношение, обращен к конкретным лицам, его действие распространяется на конкретный случай.

2. Нормативно-правовой акт устанавливает, изменяет или отменяет нормы права, являясь общей нормативной основой правового регулирования. Акт применения права этого делать не может. Он претворяет, реализует общие предписания нормативного акта в жизнь, выступая необходимым средством перевода общеобязательных нормативных предписаний в сферу конкретных жизненных ситуаций и применительно к конкретным людям.

Правоприменительные акты принимают практически все органы государства, в различных сферах общественной жизни, в связи с урегулированием различных жизненных ситуаций и т.д., что и обуславливает их разнообразие. Поэтому классификация правоприменительных актов на виды может проводиться по различным основаниям.

1. По субъектам, осуществляющим применение права, акты подразделяются на: а) акты государственных органов и общественных организаций; б) акты Главы государства – Президента Республики Беларусь; в) республиканских органов власти и управления; г) акты местных органов власти; д) акты органов правосудия; е) акты органов прокуратуры; и) акты органов надзора и контроля; ж) акты коллегиальные и единоличные.



2. По предмету правового регулирования, т.е. по отраслям применяемых норм различают: а) акты конституционно-правовые; б) акты административно-правовые; в) акты уголовно-правовые; г) акты применения материального и процессуального права.

3. По форме правоприменительной деятельности можно выделить: а) акты исполнительные, связанные с применением диспозиции нормы права, имеющей дозволяющее содержание, и призванные наиболее эффективно регулировать многообразные проявления правомерного поведения; б) акты правоохранительные, связанные с реализацией правовых санкций за совершенное правонарушение, а также с применением мер по их предупреждению.

4. По функциональному признаку, т.е. по их месту в механизме правового регулирования, выделяют два вида: а) акты-регламентаторы, определяющие субъектов конкретного отношения; указывающие объем их субъективных прав и юридических обязанностей; предусматривающие моменты возникновения конкретного правоотношения, условия его развития и прекращения; б) правообеспечительные акты, которые также выполняют известную роль в индивидуальном регламентировании общественных отношений. Но это не основное их назначение. Функции актов этого вида состоят главным образом в том, чтобы на основе властных полномочий компетентных органов обеспечить реализацию правоотношений и, следовательно, достижение целей правового регулирования.

5. По форме внешнего выражения акты применения права подразделяются на акты-документы и акты-действия.

*Правоприменительный акт-документ* – это надлежаще оформленное решение компетентного органа, составленное в письменном виде, поскольку требуется строгая определенность в фиксации, например, фактических обстоятельств расследуемого дела, применении мер государственного принуждения и т.д. Все это позволяет точно установить содержание акта, проверить законность и обоснованность его издания.

Акты-документы имеют различную структуру, что обусловлено положением правоприменительного органа и значением рассматриваемых вопросов, а также юридической силой решения и процедурой его принятия.

По структуре их можно разделить на акты-документы: а) включающие все четыре его составные части – вводную, описательную (констатирующую), мотивировочную и резолютивную (приговор или решение суда, другие юрисдикционные акты); б) состоящие из трех частей – вводной, описательной, резолютивной, что характерно для следственных и административных протоколов; в) содержащие две части – вводную и резолютивную (акты-разрешения на совершение

определенных действий); г) не имеющие указанных разделов, за исключением резолютивной части (резолюции «утвердить», «оплатить», «исполнить» и т.п., наложенные должностным лицом на соответствующих документах).

По наименованию правоприменительные акты-документы подразделяются на указы, постановления, приказы, протоколы, приговоры, решения, предписания и т.д.

Правоприменительные *акты-действия* делятся на *словесные и конклюдентные*. Словесные акты применения права-действия – это, к примеру, устные распоряжения руководителя органа, отдаваемые подчиненным и т.п.

Конклюдентные правоприменительные акты-действия совершаются посредством сочетания определенных жестов, движений и тому подобных действий, явно и наглядно выражающих решение субъекта применения права (жесты милиционера, осуществляющего регулирование движения транспорта и пешеходов).

Как и письменные, правоприменительные акты-действия обладают властной силой и влекут юридические последствия. Отказ от выполнения или ненадлежащее их выполнение может повлечь дисциплинарную, административную, материальную, уголовную ответственность.

6. По своему юридическому значению акты применения права могут быть подразделены на основные и вспомогательные. Основные – это акты, которые содержат завершённое решение по юридическому делу (приговор, решение суда). Вспомогательными считаются такие акты, которые содержат предписания, подготавливающие издание основных актов (надзора и контроля, процедурно-процессуальные).

7. В зависимости от действия во времени правоприменительные акты делятся на акты однократного действия (наложение штрафа) и длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

*Пробелы в праве и пути их преодоления в практике применения. Аналогия закона и аналогия права.* Ни одно законодательство не в состоянии учесть все многообразие общественных отношений, которые требуют правового регулирования. Поэтому в практике правоприменения может оказаться, что определенные обстоятельства, имеющие юридический характер, не находятся в сфере правового регулирования. Налицо пробел в праве.

Под *пробелом в праве* понимают отсутствие в действующей системе законодательства нормы права, в соответствии с которой должен решаться вопрос, требующий правового регулирования. Наличие пробелов в праве нежелательно и свидетельствует об определенных недостатках правовой системы. Однако они объективно возможны, а в некоторых случаях и неизбежны.

Пробелы в праве возникают по трем причинам: 1) в силу того, что законодатель не смог охватить формулировками нормативного акта всех жизненных ситуаций, требующих правового регулирования; 2) в результате недостатков юридической техники; 3) вследствие постоянного развития общественных отношений.

Единственным способом устранения пробелов в праве является принятие соответствующим полномочным органом недостающей нормы или группы норм права. Однако быстрое устранение таким способом пробелов не всегда возможно, поскольку связано с процессом нормотворчества. Но органы, применяющие нормы права, не могут отказаться от решения конкретного дела по причине неполноты законодательства. Во избежание этого в праве существует институт аналогий, означающий сходство жизненных ситуаций и правовых норм. Он предусматривает два оперативных метода преодоления, восполнения пробелов – аналогию закона и аналогию права.

*Аналогия закона* применяется, когда отсутствует норма права, регулирующая рассматриваемый конкретный жизненный случай, но в законодательстве имеется другая норма, регулирующая сходные с ним отношения.

*Аналогия права* применяется, когда в законодательстве отсутствует норма права, регулирующая сходный случай, и дело решается на основе общих принципов права. Речь, прежде всего, идет о таких принципах права, как справедливость, гуманизм, равенство перед законом и др. Подобные принципы закрепляются в Конституции и других законах.

Аналогия закона и аналогия права – исключительные средства в праве и требуют соблюдения ряда определенных условий, обеспечивающих правильное их применение. Поэтому для того, чтобы использовать аналогию права, необходимо: во-первых, установить, что данная жизненная ситуация имеет юридический характер и требует правового решения; во-вторых, убедиться, что в законодательстве отсутствует конкретная норма права, призванная регулировать подобные случаи; в-третьих, отыскать в законодательстве норму, регулирующую сходный случай, и на ее основе решить дело (аналогия закона), а при отсутствии таковой опереться на общий принцип права и на его основе решить дело (аналогия права); в-четвертых, в решении по делу дать мотивированное объяснение причин применения к данному случаю аналогии закона или аналогии права. Тем самым обеспечивается возможность проверить правильность решения дела.

Таким образом, применение права по аналогии – это не произвольное разрешение дела. Принятие решения осуществляется в соответствии с государственной волей, выраженной в правовой системе в целом или в отдельных нормах права, регулирующих сходные отношения. Путем аналогии правоприменительный орган пробела в праве

не устраняет, а лишь преодолевает. Пробел может быть устранен только компетентным нормотворческим органом.

Институт аналогии имеет ограниченное применение в праве. В области уголовного права аналогия закона и аналогия права не допускаются, поскольку действует непреложный принцип «нет преступления без указания на то в законе», что служит гарантией защиты личности. В других отраслях права аналогия допускается, а в таких, как гражданское и гражданско-процессуальное право, она прямо закреплена.

*Толкование права* – необходимый и важный элемент правореализационного процесса, в частности, правоприменения. Прежде чем применить ту или иную норму права, надо уяснить ее подлинный смысл, а в некоторых случаях и разъяснить. *Толкование права* – это сложная и многогранная деятельность различных субъектов, представляющая собой интеллектуальный процесс, направленный на познание и разъяснение смысла правовых норм.

По поводу определения и содержания толкования права в литературе существуют различные мнения. Одни авторы понимают под этим лишь уяснение, другие полагают, что содержание толкования норм права составляет их разъяснение, третьи определяют толкование как единство того и другого. Предпочтительней является третья точка зрения, поскольку в первом и втором мнениях очевиден односторонний подход.

Толкование правовых норм – это сложный волевой процесс, направленный на установление точного смысла, содержащегося в норме права, предписания, обнародование его для всеобщего сведения. Данный процесс состоит из двух частей (элементов): толкующий субъект (интерпретатор) вначале уясняет содержание правовой нормы для себя, решает, как он будет действовать, а затем в целях установления одинакового понимания и применения разъясняет смысл и содержание правового предписания всем заинтересованным лицам.

Первая часть этой деятельности – *уяснение*. Оно характеризует гносеологическую природу толкования, направленного на познание права. Толкование-уяснение выступает как внутренний мыслительный процесс, происходящий в сознании субъекта, применяющего норму права. Это уяснение для себя и внутри себя, поэтому оно не имеет внешних форм выражения.

Толкование фактически осуществляется не только по отношению к праву, нормативным актам, но и по отношению к другим юридическим актам, например, применению права. В ходе уяснения интерпретатор использует различные способы и приемы толкования, которые обеспечивают процесс познания. Здесь используются грамматический (филологический), логический, историко-политический и систематический способы толкования.

Уяснение является необходимым условием реализации права во всех формах: при соблюдении, исполнении и использовании. Оно всегда предшествует разъяснению.

*Разъяснение* – вторая часть единого процесса толкования права. Оно не всегда следует за уяснением, однако является продолжением мыслительной деятельности на первом этапе. Эта сторона деятельности по толкованию адресована уже не себе, как при уяснении, а другим участникам отношений. При разъяснении объективируются результаты первой части процесса. Такая объективизация находит свое выражение в письменной форме – официальный акт, документ, правовой акт, либо в устной – совет, рекомендация.

Таким образом, разъяснение норм права есть не что иное, как объяснение и изложение смысла государственной воли, выраженной в нормативно-правовых актах.

Уяснение и разъяснение представляют собой две диалектически взаимосвязанные стороны процесса толкования, в котором используются различные способы и приемы познания (уяснения) и объяснения (разъяснения) правовых норм.

В связи со сказанным возникает вопрос: чем же вызвана необходимость толкования права? На это имеются как объективные, так и субъективные причины.

1. Нормы права, содержащиеся в нормативных актах, выражаются посредством слов, предложений, формулировок; чтобы понять их смысл и значение, логическую связь между ними, необходима мыслительная деятельность:

2. В нормативных актах воля государства выражена через средства и приемы юридической техники: специфическую терминологию, юридические конструкции, систему отсылок. Некоторые термины заимствованы из других отраслей наук. Все это требует специальных (юридических) знаний для объяснения терминов и используется законодателем при изложении государственной воли, содержащейся в нормах права.

3. Правовые нормы как общеобязательные правила поведения имеют особую форму выражения, характеризуются абстрактностью. Они распространяют свое действие на широкий круг субъектов и общественных отношений, а законодатель, как правило, вынужден использовать наиболее краткие формулировки для оформления воли государства. Это ведет к тому, что возникает необходимость «расшифровать» данные формулировки.

4. Толкование вызывается несовершенством и неадекватным использованием законодательной техники, отсутствием ясного, точного, понятного языка нормативного акта, поэтому некоторые формулировки получают расплывчатыми, а иногда и двусмысленными.

5. Нормы права способны регулировать общественные отношения лишь во взаимосвязи друг с другом, в системе – действие одной нормы неизбежно вызывает действие другой. Чтобы понять истинный смысл правовой нормы, необходимо отыскать другие, которые будут применяться вместе с ней.

*Виды толкования права по субъектам.* Деятельность государственных органов, общественных организаций и отдельных лиц по разъяснению норм права – вторая сторона процесса толкования. В зависимости от юридических последствий, к которым приводит разъяснение, различают: официальное и неофициальное толкование.

*Официальное толкование* дается уполномоченными на то субъектами – государственными органами, должностными лицами, общественными организациями, которое закрепляется в специальном акте и имеет обязательное значение для других субъектов. Такое толкование является юридически значимым, вызывает правовые последствия. Оно ориентирует правоприменителей на однозначное понимание правовых норм и их единообразное применение.

Официальное толкование различают двух видов – нормативное (общее) и казуальное (индивидуальное).

*Нормативное толкование* не ведет к созданию новых правовых норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Сущность его состоит в том, что оно имеет общий характер, является общеобязательным. Такое толкование предназначается для общего руководства в процессе применения права, относится к неограниченному числу случаев и распространяется на обширный круг субъектов. Поэтому термин «нормативное толкование» носит условный характер.

Нормативное толкование применяется в случаях, когда нормы недостаточно совершенны по своей форме, имеют неясность текстуального понимания при неправильной и противоречивой практике их применения. Оно призвано обеспечить единообразие в понимании и применении норм права. Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения, они полностью разделяют судьбу толкуемой нормы. Отмена или изменение нормы права нередко приводит к отмене или соответствующему изменению акта толкования.

Среди нормативного толкования различают: *аутентичное (авторское)* и *легальное* (разрешенное, делегированное). Аутентичное толкование означает, что разъяснение смысла применяемых норм исходит от принявшего их органа. Оно основано на правотворческих функциях этого органа, поэтому, издав нормативный акт, правотворческий орган вправе в любое время дать необходимые с его точки зрения разъяснения. Субъектами такого толкования могут быть все правотворческие органы, например, Национальное собрание Республики Беларусь.

Юридическая практика знает и другой вид нормативного разъяснения – легальное толкование. Оно носит подзаконный характер и осуществляется теми субъектами, которым это поручено, разрешено. Так, Верховный Суд, не являясь правотворческим органом, тем не менее, имеет право давать разъяснения по вопросам применения законодательства.

*Казуальное толкование* также является официальным, но не имеет общеобязательного значения, а сводится лишь к толкованию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю. Оно дается компетентным органом по поводу рассмотрения конкретного дела и обязательно лишь для него. Цель такого разъяснения – правильное разрешение определенного случая, поэтому оно не имеет значения при рассмотрении других дел.

Казуальное толкование содержится в специальных указаниях разъясняющего характера, в актах надзора юрисдикционных и административных органов. Например, в постановлениях и определениях судов второй и надзорной инстанции прямо разъясняется смысл применяемых норм права или когда судья в процессе судебного заседания разъясняет участникам процесса статью, предусматривающую уголовную ответственность за дачу ложных показаний.

*Неофициальное толкование* дается субъектами, не имеющими официального статуса, не обладающими по долгу службы полномочиями толковать правовые нормы. Такими субъектами могут быть общественные организации, научные учреждения, ученые, практические работники. Они осуществляют разъяснение норм права в форме рекомендаций и советов. Этот вид разъяснения не имеет юридически обязательного значения и лишен властной юридической силы. Сила и значение неофициального толкования в убедительности, обоснованности, научности, в авторитете тех субъектов, которыми оно дается.

Неофициальное толкование по внешней форме выражения может быть как устным (разъяснение какой-либо формы права адвокатом, судьей, прокурором в ходе приема граждан, на лекциях и т.д.), так и письменным (в периодической печати, в различных комментариях). Хотя такое разъяснение не имеет юридической силы, оно оказывает значительное влияние на правовую жизнь общества, в первую очередь, на правотворческий и правореализационный процессы через правосознание соответствующих субъектов.

Неофициальное толкование подразделяется на *обыденное, профессиональное и доктринальное (научное)*.

*Обыденное* толкование может осуществляться любым гражданином. В нем выражается уровень правосознания различных субъектов в виде правовых чувств, эмоций, представлений, переживаний в юрисдикционной сфере жизни общества. Особенно четко это прояв-

ляется в ходе всенародного обсуждения каких-либо нормативных актов, референдумов. Такое толкование имеет большое значение для соблюдения гражданами запретов, исполнения юридических обязанностей, а также при осуществлении ими субъективных прав.

*Профессиональное* толкование исходит от субъектов, сведущих в правовых вопросах (профессионалов, специалистов в области права), хотя такое разъяснение и не является юридически обязательным. Например, разъяснение норм права адвокатами, судьями, прокурорами во время приема граждан.

Среди неофициального толкования особое место занимает *доктринальное* (научное) толкование. Оно так же, как и вышеназванные виды неофициального толкования, не имеет юридической силы. Однако более чем другие оказывает влияние на правореализационный процесс в целом и правоприменение в частности. Доктринальное толкование дается специальными научно-исследовательскими учреждениями, отдельными учеными в статьях, монографиях, комментариях, на лекциях, конференциях и т.д. Его значение определяется убедительностью и авторитетом тех субъектов, которые осуществляют это толкование. Основывается оно на знании закономерностей воздействия права на общественные отношения, создании законодательства, на обобщении практики применения правовых норм. Такое толкование косвенным путем оказывает значительное влияние на правовую жизнь общества.

*Толкование по способу уяснения.* Способ толкования представляет собой совокупность приемов и средств, позволяющих уяснить смысл и содержание нормы права и выраженной в ней воли законодателя. Каждый из них отличается от других своими специфическими особенностями и средствами уяснения правовой нормы.

Основные способы толкования: грамматический, логический, систематический, историко-политический и специально-юридический.

*Грамматический (филологический, языковой) способ толкования* представляет собой уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста какого-либо нормативного акта. Такое толкование предполагает, прежде всего, выяснение значения отдельных слов как в общеупотребительном, так и в терминологическом смысле (эпидемия, эпизоотия, рецидив и т.д.). Главное – понять тот смысл слова, какой вкладывал в него законодатель. Устанавливаются грамматические связи слов, определяется семантическая структура предложений. При определении смысла предложений немаловажную роль играют знаки препинания, союзы, вводные слова и т.д. Хрестоматийный пример: «Казнить нельзя помиловать».

Языковой способ предшествует всем остальным и во многом предопределяет их результаты. Однако следует учесть, что ни один из приемов немислим изолированно, вне связи с другим.



При *логическом* толковании законы логики используются самостоятельно, обособленно от остальных способов. Здесь исследуется логическая связь отдельных положений закона с правилами логики. Анализу подвергаются не сами по себе слова, как при грамматическом толковании, а обозначаемые ими понятия, явления и соотношения их между собой. В данном случае применяются такие приемы, как логическое преобразование, выведение вторичных норм, выводы из понятий, доведение до абсурда.

На логической структуре правовых норм отражаются особенности законодательной техники. Правоприменителю необходимо осуществить мысленное преобразование в процессе участия. Например, статья «Убийство, то есть умышленное причинение смерти... наказывается...». Однако наказывается не само убийство, а лицо, совершившее его. Преобразованный текст будет выглядеть следующим образом: «Лицо, совершившее умышленное убийство... наказывается...».

Необходимость логических преобразований объясняется внутренней структурой правовых норм. Иногда внутренняя структура норм права не совпадает с внешней формой, выраженной в статье нормативного акта. Структурные элементы правовой нормы (гипотеза, диспозиция и санкция) могут подразумеваться или находиться в других статьях нормативного акта либо в других нормативных актах. Большинство статей Уголовного кодекса построены таким образом, что имеется гипотеза и санкция, а диспозиция подразумевается и должна быть выражена словами: «Запрещается совершать (не совершать) что-то...». Статьи, предусматривающие ответственность за нарушение Правил дорожного движения, диспозицию содержат в другом нормативном акте.

Используется такой прием, как доведение до абсурда. Например, при анализе понятия «источник повышенной опасности» можно признать таковым не только автомобиль, но и велосипед, гужевого транспорт.

Иногда законодатель в целях лаконичности, экономии места в нормативном акте при формулировании норм права перечисляет какие-либо обстоятельства, имеющие юридическое значение, но не дает их исчерпывающего перечня, а использует обороты: «и другие», «в аналогичных случаях».

Поэтому деятельность по уяснению правовых норм требует знаний законов и правил формальной и диалектической логики, правильного их применения.

*Систематическое толкование* – это уяснение содержания правовых норм в их взаимной связи, с их местом и значением в данном нормативном акте, институте, отрасли права в целом. Данный способ толкования предопределяется внутренними свойствами права, его

системностью. Правовые нормы в общей системе правового регулирования связаны между собой многочисленными отношениями. Поэтому, чтобы полностью уяснить ту или иную норму права, необходимо учитывать целый ряд других норм, регулирующих смежные общественные отношения, установить связь между регулятивными и охранительными нормами. Все это помогает правильно понять сферу действия нормы, круг заинтересованных лиц, смысл того или иного термина.

Систематическое толкование позволяет выявить факты коллизий (противоречий) между правовыми нормами. Такой способ толкования важен при применении нормы права по аналогии, так как помогает найти норму, наиболее близкую по своему содержанию к конкретному случаю. Наиболее четко этот способ проявляется при сопоставлении норм Общей части отрасли права с Особенной частью.

*Специально-юридическое* толкование основывается на профессиональных знаниях юридической науки и законодательной техники. Такое толкование предусматривает исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Оно раскрывает содержание юридических терминов, конструкций и т.д. Это обусловлено тем, что в области законодательной стилистики существует свой язык законов как особый стиль речи и в связи с этим имеются термины и конструкции, специфичные для законотворчества. Поэтому, чтобы правильно осуществить правовую квалификацию обстоятельств дела, дать им юридическую оценку, необходимо раскрыть своеобразие языка законов, т.е. уяснить смысл непосредственно юридических понятий, категорий, конструкций и т.д.

Этот способ обусловлен и тем, что наука может формулировать новые юридические понятия и категории, используемые законодателем. Интерпретатор вынужден обратиться к научным источникам, где находит готовый анализ тех или иных терминов норм права, оценочных понятий (тяжкие последствия, существенный вред, особо крупный размер, неустойка, штраф, залог, поручительство и т.д.), которые влияют на практику решения конкретных дел.

С помощью *историко-политического* толкования выясняются: во-первых, исторические условия издания нормативного акта; во-вторых, социально-политические цели, которые преследовал законодатель, издавая этот акт. Необходимость этого способа вызывается тем, что с помощью лишь установления правовых связей невозможно уяснить глубоко и всесторонне смысл и содержание нормы права.

Историко-политический способ помогает выявить смысл правовой нормы, обращаясь к истории ее принятия, целям и мотивам, обусловившим введение ее в систему правового регулирования. Этот способ толкования позволяет анализировать также источники, находящиеся вне права: материалы обсуждения и принятия проектов нор-

мативных актов, первоначальные проекты, материалы всенародного обсуждения, различные выступления, мнения и т.д.

Историко-политическое толкование помогает выявить такие правовые нормы, которые хотя формально и не отменены, но фактически уже не действуют, т.е. не существует тех общественных отношений, которые норма регулировала. Все это способствует более точному установлению смысла правовой нормы.

*Толкование права по объему.* Толкование правовых норм преследует цель выяснения действительного смысла нормы, который имел в виду сам законодатель. Свою волю законодатель формулирует средствами языка. Поэтому словесное выражение его воли может не всегда совпадать с ее действительным содержанием. Результатом толкования должна быть однозначность и полная ясность смысла нормы права. Особенность толкования по объему обусловлена его связью с конечным результатом уяснения и разъяснения смысла правовых норм, от которого зависит практический эффект толкования. В связи с результатом толкования различают буквальное (адекватное), расширительное (распространительное) и ограничительное.

*Буквальное толкование* – наиболее типичный и часто встречающийся вид толкования, когда «дух» и «буква» закона совпадают, т.е. словесное выражение нормы права и ее действительный смысл идентичны.

Однако так бывает не всегда. В силу объективных или субъективных причин словесное выражение воли законодателя и действительное содержание этой воли, выраженной в правовой норме, могут не совпадать. В таких случаях как исключение может применяться расширительное или ограничительное толкование.

При расширительном толковании действительный смысл и содержание правовой нормы шире, чем ее словесное выражение. Например, законодатель часто использует термин «закон» (судьи независимы и подчиняются только закону). Но истинный смысл слова «закон» состоит в том, что в этом случае имеются в виду все нормативные правовые акты, а не только акты высших органов власти. То же самое касается и термина «судьи», поскольку имеются в виду и народные заседатели.

Ограничительное толкование применимо в тех случаях, когда действительный смысл нормы права уже, чем ее словесное выражение. Например, в норме права записано: «Все совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей». Однако не все дети обязаны это делать. От этой обязанности освобождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых родители не содержали и не воспитывали. В данном случае сужается круг субъектов, подпадающих под действие правового предписания.

При расширительном и ограничительном толковании устанавливается действительная воля законодателя, поэтому такое толкование не вносит никаких изменений в истинный смысл и нормы права.

Расширительное и ограничительное толкование следует отличать от аналогии закона, хотя между ними существует внешнее сходство. Аналогия предполагает пробел в праве, отсутствие соответствующей нормы права, где определенные факты не охватываются ни текстом, ни смыслом законодательства. Здесь происходит распространение закона на новый круг общественных отношений. При расширительном толковании такие факты охватываются смыслом законодательства, хотя в тексте правовой нормы это выражено неточно.

Расширительное и ограничительное толкование применимо во всех отраслях права, хотя в литературе имеется и другое мнение. Существуют некоторые изъятия. Не могут толковаться расширительно нормы, содержащие какие-либо ограничения, устанавливающие более строгую юридическую ответственность, санкции правовых норм.

Когда в тексте нормативного акта использованы такие обороты, как «другие», «прочие», «иные», «и так далее», то это предполагает расширительное толкование закона.

*Акты толкования права: понятие и виды.* Акт толкования – это один из видов правовых актов. Вопрос о юридической природе актов толкования тесно связан с проблемой сущности толкования, т.е. является ли это правотворческой деятельностью или это средство уяснения и разъяснения смысла существующей нормы права. В литературе высказываются на этот счет различные мнения. Одни авторы склонны считать акты толкования одной из форм (источников) права; другие ученые утверждают, что таким актом не устанавливаются, не изменяются и не отменяются нормы права. На наш взгляд, предпочтительнее вторая точка зрения, поскольку многие акты толкования, хотя и являются нормативными (в смысле общеобязательными), исходят от субъектов, которым не предоставлено право нормотворчества (Верховный Суд Республики Беларусь).

Интерпретационные акты как виды правовых актов имеют свои особенности: не содержат общеобязательных правил поведения (норм права), не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормативными актами, в которых содержатся толкуемые юридические нормы. Они находятся в зависимости от нормативных актов, обслуживают и разделяют их судьбу.

Акт толкования необходимо рассматривать и как действие, и как юридический документ, акт уяснения и разъяснения. Последний может быть устным или письменным. *Акт толкования* – это официальный, юридически значимый документ, направленный на установление действительного смысла и содержания нормы права.

Интерпретационные акты можно классифицировать по различным основаниям:

1. По внешней форме они могут быть письменными и устными. Письменные акты толкования имеют определенную структуру, т.е. в них должны присутствовать реквизиты: кто издал этот акт, когда, к каким нормам права (институту, отрасли, нормативному акту) относится, когда вступил в действие. Они могут облекаться в ту же форму, что и нормативные правовые акты, издаваемые соответствующими органами (указы, постановления, приказы, инструкции и т.д.).

2. По юридической значимости различают акты нормативного толкования и казуального. Акты нормативного толкования распространяют свое действие на неопределенный круг субъектов и рассчитаны на применение каждый раз, когда реализуется толкуемая норма, в этом смысле они носят общеобязательный характер. Казуальные акты относятся к конкретному случаю и касаются конкретных лиц; с этой точки зрения их можно назвать индивидуальными.

3. Юридическая сила акта толкования и сфера его действия определяются местом органа, его издавшего. Это акты органов власти: исполнительно-распорядительных, судебных, прокурорских и т.д.

4. В зависимости от того, кто издал акт толкования и нормативный правовой акт, они могут быть аутентичными или легальными. Если акт принимает и толкует один и тот же субъект, это авторское толкование (аутентичное). Если норму права толкует субъект, который на это уполномочен, которому это право делегировано (разрешено) законом, то это легальные акты.

5. Можно выделить акты толкования в различных отраслях права: уголовно-правовые, административно-правовые и т.д.

Все сказанное позволяет сделать вывод, что толкование права и его результаты играют важную роль в правореализационном процессе. Оно завершает процесс правового регулирования общественных отношений и делает правовые нормы готовыми к реализации различными субъектами.

### **Словарь основных понятий**

*Реализация права* – претворение, воплощение предписаний юридических норм в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений (государственных органов, должностных лиц, общественных организаций и граждан).

*Соблюдение* норм права имеет место тогда, когда субъекты воздерживаются от совершения действий, запрещаемых правом. Это пассивная форма поведения субъектов в сфере правового регулирования.

*Исполнение* норм права происходит, когда субъекты исполняют возложенные на них юридические обязанности. В этих случаях они

действуют активно. В данной форме реализуются обязывающие нормы права.

*Использование* норм права – это реализация субъектами по своему усмотрению, желанию предоставленных им прав. Путем использования реализуются управомочивающие нормы.

*Применение права* – это властная деятельность государственных органов и должностных лиц по реализации предписаний норм права в отношении конкретных лиц и жизненных обстоятельств.

*Акт применения права* – это официальное решение компетентного органа по конкретному юридическому делу, содержащее государственно-властное веление, выраженное в определенной форме и направленное на индивидуальное регулирование общественных отношений.

*Пробел в праве* – отсутствие в действующей системе законодательства нормы права, в соответствии с которой должен решаться вопрос, требующий правового регулирования.

*Аналогия закона* применяется, когда отсутствует норма права, регулирующая рассматриваемый конкретный жизненный случай, но в законодательстве имеется другая норма, регулирующая сходные с ним отношения.

*Аналогия права* применяется, когда в законодательстве отсутствует и норма права, регулирующая сходный случай, и дело решается на основе общих принципов права. Речь, прежде всего, идет о таких принципах права, как справедливость, гуманизм, равенство перед законом и др.

*Толкование права* – это сложная и многогранная деятельность различных субъектов, представляющая собой интеллектуальный процесс, направленный на уяснение и разъяснение смысла правовых норм.

*Официальное толкование* дается уполномоченными на то субъектами – государственными органами, должностными лицами, общественными организациями, которое закрепляется в специальном акте и имеет обязательное значение для других субъектов.

*Нормативное толкование* не ведет к созданию новых правовых норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Сущность его состоит в том, что оно имеет общий характер, является общеобязательным. Такое толкование предназначается для общего руководства в процессе применения права, относится к неограниченному числу случаев и распространяется на обширный круг субъектов.

*Аутентичное толкование* означает, что разъяснение смысла применяемых норм исходит от принявшего их органа. Оно основано на правотворческих функциях этого органа, поэтому, издав нормативный акт, правотворческий орган вправе в любое время дать необходи-

мые с его точки зрения разъяснения. Субъектами такого толкования могут быть все правотворческие органы, например, Национальное собрание Республики Беларусь.

*Легальное толкование* осуществляется теми субъектами, которым это поручено, разрешено.

*Казуальное толкование* также является официальным, но не имеет общеобязательного значения, а сводится лишь к толкованию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю. Оно дается компетентным органом по поводу рассмотрения конкретного дела и обязательно лишь для него. Цель такого разъяснения – правильное разрешение определенного случая, поэтому оно не имеет значения при рассмотрении других дел.

*Неофициальное толкование* – это разъяснение норм права, даваемое не уполномоченными на то субъектами. Оно не является юридически значимым. Акты неофициального толкования не принадлежат к числу юридических фактов и не влекут юридических последствий.

*Обыденное толкование* может осуществляться любым гражданином. В нем выражается уровень правосознания различных субъектов в виде правовых чувств, эмоций, представлений, переживаний в юрисдикционной сфере жизни общества. Особенно четко это проявляется в ходе всенародного обсуждения каких-либо нормативных актов, референдумов. Такое толкование имеет большое значение для соблюдения гражданами запретов, исполнения юридических обязанностей, а также при осуществлении ими субъективных прав.

*Профессиональное толкование* исходит от субъектов, сведущих в правовых вопросах (профессионалов, специалистов в области права), хотя такое разъяснение и не является юридически обязательным. Например, разъяснение норм права адвокатами, судьями, прокурорами во время приема граждан.

*Доктринальное (научное) толкование* дается специальными научно-исследовательскими учреждениями, отдельными учеными в статьях, монографиях, комментариях, на лекциях, конференциях и т.д. Его значение определяется убедительностью и авторитетом тех субъектов, которые осуществляют это толкование.

*Акт толкования* – это официальный, юридически значимый документ, направленный на установление действительного смысла и содержания нормы права.

## Т Е М А 21. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

### ПЛАН

1. Соотношение законности и правопорядка.
2. Принципы и требования законности.
3. Роль законности и правопорядка в жизни общества.

Существует множество различных определений законности. Но практически в каждом из них выделяется то главное, что и образует суть, основу законности, – строгое, неуклонное соблюдение, исполнение норм права участниками общественных отношений. Именно это присуще законности любого исторического периода независимо от условий места и времени. В конкретных исторических условиях эта сущность наполняется конкретным содержанием и приобретает соответствующие формы. Законность провозглашается, а нередко и закрепляется в законодательстве в качестве принципа, требования соблюдать правовые предписания, обращенного к субъектам общественных отношений. Но вместе с тем в силу различных причин, в том числе и мер государственного принуждения, законность (соблюдение норм права) проявляется в конкретном поведении, деятельности указанных субъектов, т.е. становится методом их деятельности. В результате возникает режим общественной жизни, выражающийся в том, что большинство участников общественных отношений соблюдают и исполняют правовые предписания.

Таким образом, *законность* можно определить как принцип, метод и режим строгого, неуклонного соблюдения, исполнения норм права всеми участниками общественных отношений (государством, его органами, общественными и иными организациями, трудовыми коллективами, должностными лицами, гражданами – всеми без исключения). При этом принцип выступает как идеальная форма законности – соблюдать нормы права должны все.

В действительности же отнюдь не все правовые нормы и не всеми субъектами соблюдаются и исполняются, имеет место немало нарушений законности.

С законностью теснейшим образом связано другое правовое явление – правовой порядок (правопорядок). *Правопорядок* – это состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на праве и законности. Это конечный результат реализации правовых требований и предписаний, результат соблюдения, исполнения правовых норм, т.е. законности. Именно правопорядок представляет собой цель правового регулирования, именно для его достижения издаются законы и другие нормативные правовые акты, осуществляется совер-



шенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности.

Важно иметь в виду следующие обстоятельства:

- во-первых, нельзя добиться правопорядка иными способами, кроме совершенствования правового регулирования и обеспечения законности;
- во-вторых, укрепление законности закономерно и неизбежно приводит к укреплению правопорядка;
- конкретное содержание правопорядка зависит от содержания законности, которое, в свою очередь, определяется рядом обстоятельств, рассматриваемых ниже.

Законность в условиях определенного исторического периода определенного государства, его политического режима и т.п. наполняется конкретным содержанием. Содержание законности и правопорядка в условиях восточных деспотий, афинской рабовладельческой демократии, феодального абсолютизма, демократических или тоталитарных режимов современности имеет огромные различия, хотя законность всегда остается соблюдением, исполнением норм права, а правопорядок – ее результатом.

Различия в содержании законности и правопорядка зависят от ее сторон (элементов): предметной (носители законности – то, что должно соответствовать правовым требованиям); субъектной (состав субъектов, на которых распространяются обязанность соблюдать правовые предписания и право требовать такого соблюдения от других лиц); нормативной (круг правовых предписаний, обязательных для исполнения). Изменение этих сторон законности и определяет различный объем ее содержания в конкретных исторических условиях, повышение или снижение ее роли в обществе.

Так, основным носителем законности является деятельность (поведение) людей. Но через нее свойство законности, т.е. соответствия праву, приобретают и другие объекты – нормативные и правоприменительные акты, различные документы, отношения людей и прочее. Их законность или незаконность во многих случаях имеет особо важное значение. В частности, именно незаконность некоторых нормативных актов (таких, как противоречащие Конституции законы, установившие внесудебный или чрезвычайный порядок рассмотрения некоторых категорий уголовных дел) явилась одной из существенных причин массовых необоснованных репрессий в СССР периода 30-х – начала 50-х гг. XX в.

Содержание законности в значительной степени зависит от состава ее субъектов. Большинство ученых связывают само понятие законности с деятельностью всех участников общественных отношений, т.е. государства, его органов, общественных и иных организаций,

должностных лиц и граждан. Однако существует мнение, которое значительно сужает этот состав, исключает из него граждан, а в некоторых случаях и общественные, и иные негосударственные организации. Но исключение кого-либо из состава субъектов законности создает иллюзию необязательности исполнения ими правовых предписаний. Происходит сужение сферы законности, и она из общесоциального, политико-правового превращается в явление значительно более узкое, связанное с деятельностью ограниченного круга субъектов.

Такое сужение круга субъектов законности в условиях административно-командной системы способствовало появлению «мертвых зон», не подвластных закону. И хотя при этом провозглашались идеи «всеобщности законности», фактически вне сферы ее действия постоянно оставалась верхушка партийного и государственного аппарата, а нередко и ряда государственных органов. В период культа личности Сталина это привело, в частности, к массовому произволу и беззаконию, а во время застоя и в постперестроечный период – к развитию коррупции, формированию системы кланов, безнаказанно осуществляющих преступную деятельность. Подобные явления имеют место и в настоящее время.

Таким образом, сужение круга субъектов законности разрушает идею ее всеобщности, общеобязательности правовых предписаний, равенства всех перед законом, что на деле приводит к размыванию режима законности.

Нормативная сторона законности определяется характером и содержанием правовых норм, соблюдение и исполнение которых образует это понятие. Большинство авторов связывают законность с необходимостью соблюдения всех правовых норм. Однако есть мнение, что смысл законности заключается в исполнении только норм, сформулированных в законах. Принятие этой позиции означало бы исключение из сферы законности обязательности соблюдения подзаконных нормативных актов, что в конечном счете неизбежно приведет к ослаблению режима законности в стране.

Высказывалось и мнение о том, что в понятие законности входят сами нормы права, само законодательство. Законность действительно теснейшим образом связана с правом, с законодательством, не может без них существовать: люди соблюдают, исполняют не абстрактные лозунги, а конкретные правовые предписания. Содержание законодательства, таким образом, определяет содержание законности, ее нормативную сторону. Однако сами правовые нормы являются предпосылкой, а не элементом законности. В противном случае укрепления законности можно было бы достичь только за счет совершенствования законодательства. Необходимо и существование самостоятельного научного понятия, отличного от законодательства, которое в

то же время отражало бы механизм перехода от правовой возможности к правовой действительности.

Выделение сторон содержания законности позволяет по-новому взглянуть на ее историческое развитие. Различия в содержании законности и правопорядка в разных исторических условиях определяются, прежде всего, нормативной и субъектной сторонами этого содержания: во-первых, степенью регламентации отдельных сторон социальной жизни, конкретным содержанием законодательства, отражением в нем интересов различных классов и социальных групп и т.п., а во-вторых, составом субъектов, обязанных соблюдать правовые нормы и имеющих право требовать такого соблюдения от других, т.е. кругом управомоченных и обязанных субъектов законности.

В любом обществе в число лиц, обязанных строго соблюдать закон, входят все представители поработенных классов и, как правило, значительная часть господствующего класса, причем соответствующее требование последовательно поддерживается принудительной силой государства. Тем самым подавляющее большинство населения в условиях всех общественно-экономических формаций и всех политических режимов вынуждено действовать в соответствии с существующим законодательством. Вместе с тем в конкретных исторических условиях, при различных политических режимах какая-то часть господствующего класса и верхушка государственного аппарата, обладая правом требовать от другого соблюдения норм права (чего часто лишены народные массы), сами могут не придерживаться требований законности, нарушать правовые предписания. Здесь возможны различные варианты, которые зависят от политического режима, формы правления, уровня культуры населения, особенно политической и правовой, состояния правового регулирования и проч. Но это не влияет на конечные выводы о том, что законность и правопорядок существуют при любом политическом режиме и что их конкретное содержание социально обусловлено и проявляется в нормативной, предметной и субъектной сторонах законности. Все это объективно обуславливает то обстоятельство, что формальные законность и правопорядок в определенных условиях могут превратиться в свою противоположность, став «возведенным в закон беззаконием». Так, многие негативные явления в нашем обществе были только результатом нарушения законов.

*Принципы и требования законности.* Важное значение для теории и практики укрепления законности имеет вопрос о разграничении принципов и требований законности. Принципы законности – это основные идеи, начала, выражающие содержание законности, а требования – то, чего «требует» законность, т.е. сформулированные в общем виде правовые предписания, соблюдение, исполнение которых делает явление (поведение, акт и т.п.) законным.

При таком подходе можно выделить четыре принципа законности: верховенство закона, единство, целесообразность и реальность законности.

*Верховенство закона* обычно трактуется как главенство закона в системе нормативных актов. Однако этот принцип должен пониматься гораздо более широко – как подчиненность закону и всех нормативных актов, и всех актов реализации права (применения, соблюдения, исполнения и использования), и всех иных объектов. Только в этих условиях принцип верховенства закона становится универсальным, пронизывающим всю ткань общества.

Под *единством (всеобщностью) законности* понимается единая направленность правотворчества и правореализации в территориальном и субъектном плане, т.е. на всей территории действия соответствующего нормативного акта, применительно к деятельности всех субъектов общественных отношений.

*Целесообразность законности* означает необходимость выбора строго в рамках закона оптимальных, отвечающих целям и задачам общества вариантов осуществления правотворческой и правореализующей деятельности (поведения), недопустимость противопоставления законности и целесообразности.

И, наконец, *реальность законности* – это достижение фактического исполнения правовых предписаний во всех видах деятельности и неотвратимости ответственности за любое их нарушение.

*Требования законности* (то, что требует законность) отражают ее направленность, которая обусловлена содержанием норм права. В отличие от принципов, которые, выражая содержание законности, действуют во всех ее сферах, относятся ко всем видам деятельности любых субъектов общественных отношений, требования связаны с отдельными видами деятельности определенных субъектов. Например, требования охраны прав и законных интересов граждан, издания правовых актов в установленном порядке относятся к органам государства и т.п.

Наряду с принципами и требованиями законности можно выделить еще две группы черт законности, которые также нередко, но без достаточных оснований рассматриваются в качестве ее принципов или требований. Это, во-первых, признаки, характеризующие внешние связи законности (связь с демократией, культурой и т.п.), и, во-вторых, способы и средства обеспечения законности (государственный контроль, участие граждан в обеспечении законности и т.п.).

Рассматривая вопрос о связи принципов и требований законности, можно прийти к выводу, что каждый из принципов может быть развернут в совокупность ее требований.

Так, принцип верховенства закона разворачивается в следующие требования:

- все законы (и деятельность по их созданию) должны соответствовать конституции и другим вышестоящим законам;
- подзаконные нормативные акты (и деятельность по их созданию) должны соответствовать законам;
- акты правоприменения и правоприменительная деятельность должны соответствовать законам и основанным на них подзаконным нормативным актам;
- акты индивидуального поведения должны соответствовать законам, основанным на них подзаконным нормативным актам и актам правоприменения.

*Роль законности и правопорядка в жизни общества.* Роль законности и правопорядка может быть рассмотрена с различных позиций, и, прежде всего, с точки зрения интересов государства и личности. Для государства эта роль в первую очередь определяется в зависимости от того места, которое занимают законность и правопорядок в правовом регулировании общественных отношений. Руководя обществом, государство использует различные методы и средства: экономические, политические, идеологические, организационные и др. Среди них особое место занимает правовое регулирование общественных отношений. Этот метод заключается в том, что государство издает (или санкционирует) правовые нормы и обеспечивает их всеобщее соблюдение и исполнение, т.е. законность, и тем самым добивается правопорядка.

Особое место этого метода связано, во-первых, с тем, что правовые нормы регулируют все самые главные стороны жизни общества: экономику, политическую деятельность, имущественные отношения, вопросы семьи и брака и т.д. Следовательно, от соблюдения и исполнения соответствующих норм зависит порядок и стабильность важнейших сфер человеческой деятельности, само существование общества. Во-вторых, другие методы государственного руководства обществом часто реализуются через правовое регулирование. Так, планирование (метод организационный) нередко осуществляется посредством утверждения плана нормативным актом (например, закон о бюджете); заработная плата (метод экономический) устанавливается через нормативное закрепление ее размеров, порядка начисления и выплат и т.п.

С позиций личности законность и правопорядок выступают в первую очередь как средство защиты ее прав, свобод и законных интересов. Они обеспечивают охрану человека как от произвола самого государства и его органов, так и от противоправных действий других лиц. От состояния законности и правопорядка зависят степень свобо-

ды личности, реальность ее прав и свобод, уровень и реальность демократии. А поскольку в современных условиях интересы личности становятся приоритетными для государства, эта сторона законности и правопорядка также является важнейшей целью государственной деятельности.

Все это определяет особую роль законности и правопорядка для общества в целом: они выступают как основа, ядро порядка в обществе, как условия и необходимые элементы демократии, как основные общечеловеческие ценности и, следовательно, существенные части правовой и общей культуры.

Укрепление законности и правопорядка является неременным условием и средством формирования правового государства, а сами они – его необходимыми элементами. Государство станет правовым только при наличии прочной законности и стабильного порядка, основанного на праве и законности.

В свете изложенного можно сделать некоторые прогнозы по поводу развития законности в условиях формирования правового государства.

Во-первых, произойдет последовательное расширение предметной стороны законности, т.е. круга тех объектов, которые приобретут свойство законности. Это будет относиться к различным видам деятельности (поведения) людей, к правовым актам (нормативным, правоприменительным и иным актам реализации права), управленческим и иным документам, отношениям людей и их организациям. При этом в сферу законности все больше будут входить те объекты, которые традиционно рассматривались как неправовые, что связано с осуществлением принципа: «разрешено (т.е. законно) все, что законом не запрещено».

Во-вторых, произойдут изменения в субъектной стороне законности. Формирование правового государства предполагает, что все субъекты общественных отношений без исключения (государство, его органы, общественные объединения, должностные лица, трудовые коллективы и др.) реально станут носителями как обязанности строго соблюдать правовые предписания, так и права требовать соблюдения законности от других субъектов. При этом реальность этих прав и обязанностей будет постоянно повышаться, пока не станет практически абсолютной.

В-третьих, будет совершенствоваться нормативная сторона законности. Это совершенствование произойдет, по меньшей мере, в трех направлениях. С одной стороны, содержание законодательства во все большей степени будет соответствовать реальным условиям и прогрессивным тенденциям развития общества (изменение методов руководства экономикой, демократизация социальной жизни и про-

чее). С другой стороны, будет улучшаться сам нормотворческий процесс, что связано, прежде всего, с его демократизацией, участием в нем широких кругов общественности, с расширением его научной базы. И, наконец, коренным образом должна измениться структура законодательства. Основным источником права на деле должен стать закон. При этом, в отличие от многих существующих, новые законы должны быть, как правило, законами прямого действия, что сделает ненужным издание дополняющих и конкретизирующих инструкций и позволит на деле реализовать принцип верховенства закона.

### **Словарь основных понятий**

*Законность* – это принцип, метод и режим строгого, неуклонного соблюдения, исполнения норм права всеми участниками общественных отношений (государством, его органами, общественными и иными организациями, трудовыми коллективами, должностными лицами, гражданами).

*Правопорядок* – это состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на праве и законности. Это конечный результат реализации правовых требований и предписаний, результат соблюдения, исполнения правовых норм, т.е. законности.

*Принципы законности* – это основные идеи, начала, выражающие содержание законности, а *требования* – то, чего «требует» законность, т.е. сформулированные в общем виде правовые предписания, соблюдение, исполнение которых делает явление (поведение, акт и т.п.) законным.

*Верховенство закона* – подчиненность закону и всех нормативных актов, и всех актов реализации права (применения, соблюдения, исполнения и использования), и всех иных объектов.

*Единство (всеобщность) законности* – единая направленность правотворчества и правореализации в территориальном и субъектном плане, т.е. на всей территории действия соответствующего нормативного акта, применительно к деятельности всех субъектов общественных отношений.

*Целесообразность законности* – необходимость выбора строго в рамках закона оптимальных, отвечающих целям и задачам общества вариантов осуществления правотворческой и правореализующей деятельности (поведения), недопустимость противопоставления законности и целесообразности.

*Реальность законности* – это достижение фактического исполнения правовых предписаний во всех видах деятельности и неотвратимости ответственности за любое их нарушение.

## Т Е М А 22. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

### ПЛАН

1. *Понятие и основные виды правомерного поведения.*
2. *Правонарушение: понятие, виды, юридический состав.*
3. *Юридическая ответственность.*

Человек – существо социальное, общественное. Для удовлетворения своих потребностей и интересов он ежедневно вступает в сотни отношений с другими людьми. Причем его участие в этих отношениях может иметь различную степень социальной значимости. Своим поведением индивид может принести контрагентам как значительную пользу, так и существенный вред. В этой связи государство, будучи официальным представителем и гарантом безопасности всех членов общества, устанавливает своеобразные границы социально значимого поведения своих граждан, коллективных объединений, должностных лиц.

Следует отметить подвижность данных границ. Они весьма динамичны и изменяются под влиянием объективных и субъективных факторов. Известно, что в прошлом государственную оценку получали различного рода заклинания и ворожба, наказанию подвергались даже неодушевленные предметы, лишь недавно законодатель отказался от юридического преследования невменяемых.

Объективированную форму оценки общественно значимое поведение получает, как правило, в правовых нормах. Отражая степень важности тех или иных вариантов поведения, данная разновидность социальных норм одни поступки поощряет, другие, напротив, ограничивает или вовсе запрещает под страхом наказания за совершенные деяния.

Таким образом, оценивая поступки человека через призму права, государство декретирует два основных вида его поведения – правовое (юридически значимое) и юридически безразличное.

Специфика правового поведения отражается в его признаках:

- во-первых, это социально значимое и типичное, сознательно-волевое поведение, поддающееся как внутреннему (со стороны самого субъекта), так и внешнему (со стороны органов, представляющих государство) контролю;
- во-вторых, это поведение получает государственную оценку и официальное документальное закрепление в правовых предписаниях, четко и детально устанавливающих границы запрещенного и дозволенного;
- в-третьих, оно влечет юридические последствия.



Большинство деяний в правовой сфере составляют правомерные поступки. Они определяют основу нормального функционирования общества. О правомерном поведении субъектов можно говорить лишь в той мере, в какой его действия совпадают с их моделью, зафиксированной в правовой норме, которая служит как бы основанием и вместе с тем критерием и гарантом правомерного поведения лица или коллектива.

Однако при оценке поведения конкретного человека важен не только формально юридический критерий. Социально-психологические исследования поступков показывают многовариантность поведения личности. Оказывается, что иногда, действуя в границах закона, можно причинить весьма ощутимый вред, и, наоборот, формальное нарушение правовых предписаний не приносит даже минимальных негативных последствий для окружающих. В этой связи правоприменителю полезно обратиться к волевым сознательным элементам мотивации поведения субъекта, имевшим в своей основе порой самое причудливое сочетание личных, общественных, государственных, национальных, материальных и иных интересов.

Выбирая вариант своего поступка, человек как минимум должен знать предъявляемые к нему правовые требования. Поэтому в правовой сфере действует принцип «незнание закона не освобождает от ответственности», а государство старается дать населению необходимую правовую информацию. Однако даже квалифицированные юристы не знают всего законодательства. Поэтому гражданам, прежде всего, важно знать основные начала, принципы действующей в данном обществе правовой системы, способные послужить своего рода ориентиром для их правового поведения.

Итак, *правомерное поведение* – это такое правовое поведение, которое, во-первых, отвечает интересам общества, государства и отдельных лиц; во-вторых, соответствует требованиям правовых предписаний; в-третьих, обеспечивается государством.

Правомерное поведение находит выражение как в положительном действии, так и в положительном бездействии, когда человек воздерживается от совершения действий, опасных для той или иной социальной общности или конкретной личности. Социальной основой правомерного поведения является единство, общность наиболее значимых интересов граждан.

В связи с особенностями отношения личности к характеру правового предписания можно выделить три основных вида правомерного поведения:

- 1) поведение, основанное на восприятии правовых норм как наиболее целесообразных ориентиров поведения, соответствующих их собственным индивидуальным или групповым интересам;

2) поведение, основанное на конформистском подчинении правовым требованиям («как все, так и я»);

3) поведение, основанное на боязни наказания за иные варианты поведения.

В юридической литературе правомерное поведение зачастую характеризуется только как «общественно полезное», «получающее положительную оценку со стороны общества и государства». Это не совсем верно. В зависимости от степени социальной значимости оно может быть как необходимым и желательным, так и социально допустимым. Необходимое поведение отличается повышенной социальной значимостью. Потребность в его осуществлении затрагивает основы жизнеспособности всего сообщества. На необходимость для общества тех или иных вариантов поведения государство, как правило, указывает нормативным установлением разного рода обязанностей и запретов.

Желательные варианты поведения не имеют такой высокой социальной значимости, так как непосредственно не затрагивают основы жизнеспособности общества. Однако они весьма существенно влияют на эффективность его функционирования, на складывающийся микроклимат, на уровень культуры его членов и т.п. Так, государство весьма заинтересовано в научном и художественном творчестве граждан, в повышении их профессиональной квалификации. В этой связи оно стимулирует эти варианты желательного, правомерного поведения с помощью поощрительных, управомочивающих, рекомендательных норм.

В обществе действуют и такие варианты поведения индивидов, которые не затрагивают существенных интересов всех и каждого, не приносят ощутимой пользы или вреда для всего общества. Однако с их помощью удовлетворяются не противоречащие общественным частные интересы весьма значительных социальных групп. И государство с помощью права обеспечивает возможность удовлетворения этих специфических интересов. Для иллюстрации данного вида правомерного поведения можно сослаться на отправление религиозных культов.

Следует различать также: в зависимости от количества субъектов – индивидуальное и групповое; по степени социальной активности – обычное, активное и пассивное правомерное поведение. Обычное поведение выражается в повседневной служебной, бытовой и иной жизни человека, соответствующей правовым нормам. Активное поведение – это целенаправленная, инициативная деятельность гражданина, связанная с дополнительными затратами времени, энергии, материальных средств. Пассивное поведение выражается в отказе от использования принадлежащих индивиду прав и свобод. Эти виды правомерного поведения по-разному используются политической властью.

Государства с авторитарным политико-правовым режимом, регулируя общественные отношения преимущественно с помощью кате-

горичных обязывающих и запрещающих норм, заинтересованы в автоматическом восприятии правовых требований и пассивном правомерном поведении, что само по себе дает незначительную социальную отдачу.

Государства с демократическим политико-правовым режимом заинтересованы в активной жизненной позиции своих граждан. В этой связи регулирование социально значимых отношений осуществляется ими с помощью разного рода дозволений, рекомендаций и поощрений, что стимулирует проявление разумной инициативы, предприимчивости их граждан при активном правомерном поведении.

Правомерное поведение становится нормой для абсолютного большинства граждан при стабильной политической обстановке. В эпоху социальных потрясений границы между правомерным и неправомерным поведением оказываются размытыми. Распространенным становится маргинальное, промежуточное поведение, выражающееся в апатии, агрессивности, неудовлетворенности сложившейся обстановкой.

*Правонарушение.* Нарушение предписаний правовых норм в любом обществе носит массовый характер и создает ему весьма ощутимый моральный и материальный вред. Несмотря на разнообразие причин, условий, субъектов и характера совершаемых противоправных деяний, все они имеют общие признаки, позволяющие отнести их к одному социальному явлению – правонарушению.

Все без исключения правонарушения представляют собой деяния людей, а не воздействие сил природы или предметов на поведение животных. Термин «деяние» включает в себя два варианта поведения личности – активное действие или юридически значимое бездействие.

Признаки правонарушения

- *противоправность* – правонарушение есть нарушение права, акт противный праву, его нормам;
- это всегда *деяние* (действие или бездействие) (действие противоправно тогда, когда нарушаются правовые запреты; бездействие – когда не исполняются юридические обязанности);
- *виновность* – характеризует психическое отношение субъекта к совершенному правонарушению;
- *общественная опасность* – состоит в том, что в результате совершения правонарушения причиняется вред интересам личности, общества или государства;
- *наказуемость* – проявляется в том, что за совершение любого правонарушения должна быть предусмотрена юридическая ответственность.

Противоправное поведение получает объективированное выражение в поступках человека. Правонарушением не могут быть мысли

и чувства индивида. Однако иногда правонарушением признается не только деяние, но и образ мыслей, биологическое и социальное состояние личности, родственные или иные связи людей. Так, при сталинизме существовал даже лагерь жен изменников Родины.

Всякое деяние человека квалифицируется как правонарушение при условии его общественной опасности. Если действие (бездействие) лица не представляет опасности для общества, то оно не может быть отнесено к числу правонарушений. Понятие общественной опасности деяния включает в себя два момента: наличие вреда и его общественную оценку.

Игнорируя общественные интересы, правонарушитель, как правило, преступает и закон, т.е. нарушает определенную юридическую обязанность или злоупотребляет правом. Противоправность является юридическим выражением общественной опасности деяния, его вредности для общества.

Границы противоправности и меру ответственности за их нарушение устанавливает государство, которое выносит свое решение на основе оценки комплекса объективных и субъективных факторов. В их числе: национальные традиции, особенности исторической обстановки, интересы класса или социальной группы, осуществляющих политическую власть, общественное мнение, значимость охраняемых отношений, степень причиняемого вреда и т.д. Одно и то же деяние при различных исторических обстоятельствах может оцениваться и как преступление, и как проступок, и как юридически безразличное поведение. Сказанное не означает, что право является одной из причин, порождающих правонарушения. Оно лишь форма внешнего выражения юридической оценки общественно опасного поведения личности.

Любое правонарушение противоправно. Однако не всякое противоправное деяние есть правонарушение. Необходимо, чтобы это деяние было результатом свободного волеизъявления правонарушителя, его виновным поведением.

Свобода воли индивида весьма условна. Она зависит от многих субъективных и объективных обстоятельств. Однако при юридической оценке поведения человека необходимо, чтобы у него имелась возможность выбора варианта поведения, возможность поступить по своему усмотрению. Если же у индивида такой свободы выбора нет, если он не способен осознать противоправность своего поведения, если вне зависимости от своих волевых устремлений и желаний он все же объективно нарушает норму права, налицо не правонарушение, а объективно противоправное деяние. В нем нет конфликта индивидуальной воли и воли, выраженной в нормативно-правовом установлении.

Каждое правонарушение наносит ущерб общественным, государственным, коллективным или личным интересам, приводит к

вредным для общества последствиям. Насколько многообразны отношения, подвергаемые правовому регулированию, настолько многообразен и вред, причиняемый правонарушением.

Вред может быть материальным и моральным, измеримым и неизмеримым, физическим и духовным, значительным и незначительным, восстановимым и невосстановимым.

Формы проявления вреда, стадии его развития разнообразны. Поэтому вред общественным отношениям причиняется не только тогда, когда уничтожены какие-либо материальные ценности, причинено физическое насилие или совершено хищение, но и тогда, когда сформирована банда, еще не совершившая ни одного преступления, когда изготовлен подложный документ, не использованный пока по своему назначению. Таким образом, правонарушением является не только противоправное деяние, повлекшее наступление конкретных вредных последствий, но и способное привести к таковым.

Итак, *правонарушение* можно определить как виновное, противоправное действие (бездействие) лица, причиняющее вред обществу, государству или отдельным лицам. Признаки правонарушения должны анализироваться в совокупности, системе. Они позволяют отграничить правонарушения от нарушений иных социальных норм и получают детализацию в составах конкретных правонарушений.

*Виды правонарушений.* Несмотря на общность некоторых рассмотренных признаков, правонарушения весьма разнообразны. Это предопределяется различным содержанием общественных отношений, подвергающихся посягательству со стороны правонарушителей, многообразием субъектов, характером мотивов и целей их поведения, особенностями жизненных ситуаций и т.д. Такая широкая палитра актов противоправного поведения позволяет классифицировать их по самым различным основаниям.

В зависимости от сферы общественной жизни, где они совершаются, различают: а) правонарушения в экономике; б) правонарушения в управленческой деятельности; в) правонарушения в семейно-бытовой сфере.

В зависимости от характера стоящей перед правонарушителем цели можно выделить: а) правонарушения, направленные на достижение конкретной, определенной цели; б) правонарушения, направленные на достижение неопределенной цели или нескольких целей.

Наиболее распространенной и социально значимой является классификация правонарушений в зависимости от степени их социальной опасности (вредности). В этой связи все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления отличаются максимальной степенью общественной опасности (вредности). Они посягают на наиболее значимые, су-

щественные интересы общества, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. Объектами преступного деяния являются общественный и государственный строй, существующая система хозяйства, разнообразные формы собственности, личность, политические, трудовые, имущественные и другие права граждан.

В связи с повышенной общественной опасностью преступлений закон устанавливает за их совершение наиболее суровые меры наказания. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит. Следует при этом отметить, что не является преступным деяние, хотя и имеющее все формальные признаки преступления, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

Проступки отличаются меньшей степенью общественной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и правовые последствия. В этой связи они классифицируются на гражданские, административные, дисциплинарные правонарушения. Иногда выделяют также процессуальные правонарушения (неявка свидетеля в суд).

Гражданские правонарушения (проступки) отличаются от иных проступков специфическим объектом посягательства. Это имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, регулируемые нормами гражданского права, а также некоторыми нормами трудового, семейного, земельного права.

Свое внешнее выражение данная разновидность правонарушения получает, как правило, в форме неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств, в причинении какого-либо имущественного вреда. Санкции за подобные правонарушения носят правостановительный характер и заключаются в возмещении нанесенного имущественного ущерба, отмене незаконных сделок, в восстановлении нарушенных прав и охраняемых законом интересов.

Административные правонарушения (проступки) представляют собой предусмотренные нормами административного, финансового, земельного, процессуального и иных отраслей права посягательства на установленный порядок государственного управления, собственность, права и законные интересы граждан. Сюда относятся и мелкое хищение, и нарушение правил дорожного движения, правил финансовой отчетности, правил противопожарной безопасности и др.

Содержание данной разновидности противоправного поведения выражается в нарушении общеобязательных правил, устанавливаемых административными органами, в дезорганизации порядка государственного управления. Специфика посягательства предопределяет и характер наказания за совершенное деяние. Это предупреждение, штраф,

лишение водительских прав и другие меры государственного правового воздействия, налагаемые специальными органами государства.

Дисциплинарные правонарушения (проступки) представляют собой противоправные деяния, нарушающие внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций. Совершая дисциплинарный проступок, правонарушитель дезорганизует нормальную деятельность трудовых коллективов, нарушает трудовую, учебную, служебную, производственную, воинскую дисциплину (прогулы, опоздания на работу, пропуски учебных занятий, невыполнение распоряжений администрации и т.д.). Меры ответственности фиксируются в санкциях правовых норм и выражаются в замечании, выговоре, переводе на низшую должность, отчислении из учебного заведения и т.д.

Следует отметить, что все виды правонарушений находятся в тесной связи и взаимообусловленности. Так, безответственность должностных лиц, халатность и неэффективность работы правоохранительных органов, приводящие к безнаказанности, зачастую являются своеобразными стимулами повышения общественной опасности правонарушителя и его деяний.

Административные проступки постепенно переходят в преступления против порядка управления, гражданские правонарушения перерастают в преступления против собственности, дисциплинарные проступки – в должностные преступления.

Зачастую одним деянием человек совершает несколько правонарушений. Например, нарушение водителем автомобиля правил уличного движения может повлечь и административную, и уголовную, и гражданско-правовую, и имущественную ответственность.

Категория *состава правонарушения* более детально и полно разработана в науке уголовного права применительно к составу преступления. Однако она имеет и общеправовое, общетеоретическое значение, используется с определенной спецификой в различных отраслях права.

Понятия «правонарушение» и «состав правонарушения» тесно взаимосвязаны, но не тождественны. Сталкиваясь с различного рода вредными деяниями, люди первоначально фиксировали в своем сознании, а затем и в законе их непосредственно эмпирические признаки: черты субъекта деяния, само деяние, отношение субъекта к содеянному, предмет посягательства, а также последствия совершенного анти-социального поведения. Тем самым постепенно выделялись элементы, составляющие содержание любого социально значимого поступка человека. Обобщение таких эмпирических признаков привело к появлению общетеоретической категории состава правонарушения.

Категории «правонарушение» и «состав правонарушения» одинаково являются научными абстракциями, отражающими реальное, жиз-

ненное правовое поведение человека. Однако уровень и характер их абстрагирования различны. Если состав правонарушения фиксирует эмпирические признаки, присущие любому конкретному правонарушению, то категория «правонарушение» отражает его социальную сущность, отношение к нему со стороны общества и государства в целом.

Понятие «правонарушение» позволяет более глубоко познать данное социальное явление.

*Состав правонарушения – научная абстракция, отражающая систему наиболее общих, типичных и существенных признаков отдельных разновидностей правонарушения. Эта система признаков необходима и достаточна для привлечения правонарушителя к юридической ответственности. Без наличия хотя бы одного из них лицо не может быть привлечено к ответственности.*

Эти принципы достаточны потому, что для привлечения лица к ответственности не требуется устанавливать каких-то иных, дополнительных признаков.

*К числу обязательных элементов любого состава правонарушений относятся: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона правонарушения.*

*Объектом правонарушения являются общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом. Безобъектных правонарушений не существует. Правонарушитель своим действием или бездействием разрушает сложившийся и обеспечиваемый правовыми нормами правопорядок.*

Общественные отношения есть сложное явление социальной действительности, состоящее из различных элементов. К ним относятся и субъекты, выступающие сторонами отношения, и объекты, по поводу которых устанавливаются регулируемые правом связи, и деяния сторон, и сама правовая норма как форма реального отношения. На них-то и направлено конкретное посягательство.

В этой связи наряду с общим можно выделить и непосредственный объект правонарушения. Насколько многообразны отношения, настолько многообразны и непосредственные объекты правонарушений. Ими могут быть имущественные, трудовые, политические и иные права и интересы субъектов права, государственный и общественный строй, экологическое состояние окружающей среды, жизнь, честь, достоинство, здоровье человека.

*Объективная сторона правонарушения* показывает его выражение вовне. Содержание объективной стороны составляют: противоправное деяние, его общественно вредные последствия и причинная связь между деянием и наступившими последствиями. Посягательство на охраняемые обществом и государством объекты может осуществляться только в форме волевого поступка (действия или бездействия). Мысли, чувства, рефлекторные действия человека, инстинктивные



проявления не могут квалифицироваться как правонарушения, потому что право не в состоянии предопределить и контролировать их направленность, регулировать при помощи правовых установлений.

Правонарушением может считаться только такое деяние человека, когда он при достижении поставленной цели контролирует свое поведение, выражает в нем свою волю. Поэтому и не являются правонарушением деяния человека, совершенные против его воли под влиянием физического принуждения или непреодолимой силы.

Правонарушение может совершаться как активными действиями, так и противоправным бездействием человека, которое связано с невыполнением обязанностей, возложенных на него непосредственно нормативным правовым актом, договором или актом применения права.

Своим волевым противоправным поведением правонарушитель причиняет вред личным, коллективным, государственным или общественным интересам. Этот вред может иметь как имущественный характер (хищение, уничтожение имущества, упущенная выгода), так и неимущественный (причинение телесных повреждений, клевета, утрата возможности осуществить право).

Следует отметить, что противоправное деяние не всегда приводит к причинению реальных вредных последствий. Оно противоправно само по себе и может быть связано лишь с созданием опасности причинения того или иного непосредственного вреда. К числу таких деяний можно отнести: многие экологические правонарушения, нарушения должностными лицами техники безопасности, противопожарных правил и др. Поэтому различают не только реальные, но и формальные составы правонарушения.

Для квалификации того или иного противоправного поведения, как правонарушения, необходимо установить прямую причинную связь между деянием правонарушителя и общественно вредными последствиями, наступившими в результате совершения этого деяния. При отсутствии такой связи деяние квалифицируется как казус (случай).

Связи между различными явлениями социальной действительности могут быть как необходимыми, так и случайными. Правонарушитель, совершая противоправное деяние, должен осознавать его общественно опасный характер и предполагать возможность наступления вредных последствий. Следовательно, связь между поведением правонарушителя и наступившими последствиями должна быть не случайной, а необходимой, закономерно вытекающей из противоправного поведения.

Правоприменитель, вынося решение по делу, должен установить характер всех этих связей, всесторонне анализируя фактические обстоятельства правонарушения. Иногда эта деятельность представляет довольно сложную проблему.

*Субъектом правонарушения* признается достигшее определенного возраста деликтоспособное, вменяемое лицо, а также социальная организация, совершившие правонарушение.

Законодатель с учетом психологических возможностей человека, уровня его сознания, воли, принимая во внимание степень общественной опасности правонарушения и правонарушителя, устанавливает определенные рубежи социальной зрелости индивида.

Индивид, совершающий противоправное деяние, становится субъектом правонарушения, а затем и ответственности при условии его способности правильно понимать социальный смысл своего поступка.

Устанавливаемые национальным законодательством рубежи социальной зрелости правонарушителя достаточно условны и отличаются весьма широким диапазоном. Принято считать, что социальная значимость объектов, охраняемых уголовным законом, адекватно осознается индивидами с 16 лет, а некоторых в связи с их особой ценностью и очевидностью – с 14 лет.

Гражданское законодательство устанавливает ответственность в полном объеме с 18 лет, частично – с 14 лет. В административном, трудовом и других отраслях права субъектами правонарушений, как правило, считаются лица, достигшие 16 лет.

Гражданское законодательство признает как индивидуальных (физические лица), так и коллективных (юридические лица) правонарушителей. Уголовное и административное право, в связи с необходимостью индивидуализации ответственности и наказания, признает только индивидуального правонарушителя. Однако косвенно через институт соучастия изучаются и коллективные субъекты (банда, например).

*Субъективная сторона правонарушения.* Став личностью и получив возможность правильно ориентироваться в окружающей действительности, человек осознанно оценивает и направляет свою деятельность. В его социально значимых поступках проявляется индивидуальная воля, направленная на достижение тех или иных целей. При этом, преступая закон, нарушая его предписания, индивид должен осознавать, что своим поведением приносит вред государству или личности, пренебрегает общественными интересами, т.е. совершает виновное, противоправное деяние. В противном случае его действия можно приравнять к стихийным, разрушительным силам природы, которые, несмотря на значительный вред, нельзя оценивать с позиций права.

Таким образом, с субъективной стороны всякое правонарушение характеризуется наличием вины, т.е. психическим отношением лица к содеянному. Степень этой вины наряду с мотивом и целью правонарушения устанавливается правоприменительными органами на основе конкретных материалов дела и зависит от характера оценки правонарушителем своих действий и предвидения общественно опасных последствий своего поведения.

Различают две основные формы вины: *умысел и неосторожность*. Причем умысел бывает *прямой и косвенный* (эвентуальный).

*Прямой умысел* выражается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего деяния, в предвидении общественно опасных последствий и желании их наступления.

*Косвенный умысел* заключается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего действия или бездействия, в предвидении общественно опасных последствий и сознательном допущении их.

Неосторожность тоже бывает двух видов: *самонадеянность и небрежность*.

*Самонадеянность (легкомыслие)* состоит в предвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, соединенном с легкомысленным расчетом на их предотвращение.

*Небрежность* выражается в непредвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, хотя по обстоятельствам дела он мог и должен был их предвидеть.

*Юридическая ответственность*. Юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и противоправным поведением граждан и их объединений. Государство, издавая нормы права, определяет юридическую ответственность субъектов независимо от их воли и желания, она носит государственно-принудительный характер.

Государственное принуждение – специфическое воздействие на поведение людей, основанное на его организованной силе. Но это не просто государственное принуждение, а принуждение к исполнению норм права. Характерная особенность такого принуждения заключается в том, что сама эта деятельность строго регламентирована законом, имеет свои правовые рамки.

Субъектами деятельности выступают суд, прокуратура, милиция, администрация различных государственных учреждений, которые специально занимаются рассмотрением дел о правонарушениях. Юридическая ответственность – это одновременно и претерпевание, она всегда связана с применением мер государственно-принудительного воздействия. Этой особенностью правовая ответственность отличается от иной социальной ответственности.

Юридическая ответственность всегда связана с определенными лишениями, т.е. она сопровождается причинением виновному отрицательных последствий, ущемлением или ограничением его личных, имущественных и других интересов. Лишения являются естественной реакцией на вред, причиненный правонарушителем обществу и государству

или отдельной личности. Лишения – это дополнительные неблагоприятные последствия, возникающие только при правонарушении.

Основная черта юридической ответственности – штрафное, карательное назначение. При этом кара – не самоцель, а средство перевоспитания правонарушителя. Наряду с наказанием юридическая ответственность выполняет правосстановительную функцию, т.е. служит восстановлению нарушенных прав личности или государства.

Юридическая ответственность тесно связана с санкцией правовой нормы и в этом качестве предстает как принудительно исполняемая обязанность, возникающая в связи с правонарушением и реализуемая в конкретном правоотношении.

Правонарушение является основанием для юридической ответственности, где особое значение играет его состав. Состав правонарушения – это фактическое основание для юридической ответственности, а норма права – правовое основание, без которого юридическая ответственность немыслима. Правонарушение указывает на момент возникновения юридической ответственности, порождает определенные правоотношения и соответствующую ответственность лица, совершившего его.

Поэтому, рассматривая отношение ответственности в развитии, в нем нужно различать следующие стадии: а) возникновение юридической ответственности; б) выявление правонарушения; в) официальную оценку правонарушения как основание юридической ответственности в актах компетентных органов; г) реализацию юридической ответственности.

Говоря о юридической ответственности как обязанности, отвечать за уже содеянное правонарушение, следует различать ее объективные и субъективные предпосылки.

В объективном смысле это означает, что юридическая ответственность возможна в силу правового регулирования общественных отношений различными предписаниями, а в субъективном – свободы воли индивида, ибо без этого нет вины, без вины нет ответственности за противоправное деяние. Нельзя винить лицо, лишенное свободы воли. Нельзя невиновного считать ответственным.

Таким образом, юридическая ответственность характеризуется следующими основными признаками:

- она опирается на государственное принуждение, на особый аппарат; это конкретная форма реализации санкций, предусмотренных нормами права;
- наступает за совершение правонарушения и связана с общественным осуждением;
- выражается в определенных отрицательных последствиях для правонарушителя типа личного, имущественного, организационно-физического характера;
- воплощается в процессуальной форме.

Указанные признаки юридической ответственности являются обязательными: отсутствие хотя бы одного из них свидетельствует об отсутствии юридической ответственности и позволяет отграничивать ее от других правовых и неправовых категорий.

Таким образом, *юридическая ответственность* представляет собой возникшее из правонарушений правовое отношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать соответствующие лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение, за нарушение требований, которые содержатся в нормах права.

Основные функции юридической ответственности – охрана правопорядка и воспитание людей. Обе эти функции преследуют конкретную цель – предупреждение правонарушений. Она достигается только через исправление и перевоспитание правонарушителей, воспитание всех граждан в духе уважения законов.

Успешному осуществлению этих задач служат следующие основные *принципы юридической ответственности*: законность, обоснованность, справедливость, целесообразность, неотвратимость.

Принцип законности означает неуклонное исполнение требований законов и соответствующих им нормативных актов всеми гражданами, организациями и должностными лицами. Главное требование законности с точки зрения материального права заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом, и только в пределах закона.

Обоснованность – процессуальная сторона юридической ответственности, заключающаяся в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения как объективной истины.

Справедливость означает выполнение следующих требований:

а) недопустимость уголовных наказаний за проступки; б) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы; в) вред, причиненный правонарушителем, если он имеет обратимый характер, должен быть возмещен; г) карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения; д) за одно правонарушение должно быть лишь одно наказание.

Целесообразность предполагает соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Целесообразность также означает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, свойств личности нарушителя, обстоятельств совершения правонарушения. Кроме того, этот принцип означает, что, если цели ответственности могут быть достигнуты без ее осуществления, она вообще может не иметь места (применение мер общественного воздействия, отсрочка исполнения приговора и т.д.).

Принцип неотвратимости наказания означает его неизбежность. Ни одно правонарушение не должно оставаться нераскрытым и безоценочным со стороны государства и общественности. Неотвратимость юридической ответственности – важнейшее условие ее эффективности.

В соответствии с видами правонарушений юридическая ответственность классифицируется как уголовно-правовая, гражданско-правовая, административная, дисциплинарная, а также материальная.

*Уголовная ответственность* наступает за преступления и поэтому представляет собой наиболее суровый вид юридической ответственности. Только наличие в действиях индивида состава уголовного преступления служит основанием возникновения уголовной ответственности. Возлагается она специальным правоприменительным актом – приговором суда, определяющим соответствующую деянию меру наказания. Уголовная ответственность воздействует непосредственно и прямо на личность преступника, даже если при этом наказание сопровождается ограничением его личных имущественных прав. Уголовное судопроизводство осуществляется в строго регламентированной процессуальной форме, обеспечивающей установление объективной истины по делу и наказание действительно виновных.

*Гражданско-правовая ответственность* предусмотрена за нарушение договорных обязательств или за причинение внедоговорного имущественного ущерба. Она имеет свои характерные черты, определяемые спецификой данной отрасли права и предмета ее регулирования. Наиболее характерные санкции здесь сводятся к возмещению правонарушителем имущественного вреда и восстановлению нарушенного права. Закон предусматривает также возможность взыскания с виновного в нарушении договорных обязательств неустойки в виде штрафа или пени, и в этом проявляется ее компенсационный, правовосстановительный характер. Осуществляется гражданско-правовая ответственность не только в судебном, но и в арбитражном, административном порядке.

*Административная ответственность* следует за административные правонарушения. Через институт административной ответственности реализуются нормы различных отраслей права (административного, трудового, хозяйственного, финансового и др.), поэтому круг актов, имеющих к ней отношение, весьма многочислен. Центральное место среди них занимает Кодекс об административных правонарушениях, где предусмотрены следующие виды административных взысканий: предупреждение, штраф, возмездное изъятие или конфискация определенных предметов, временное лишение специального права, исправительные работы, административный арест.

*Дисциплинарная ответственность* наступает вследствие совершения дисциплинарных проступков. Дисциплинарными санкциями могут быть замечание, выговор, временный перевод на нижеопла-

чиваемую работу или смещение на низшую должность, увольнение с работы и т.д. Осуществляется дисциплинарная ответственность через должностных лиц, обладающих дисциплинарной властью.

Различают три вида дисциплинарной ответственности: в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, в порядке подчиненности и в соответствии с дисциплинарными уставами и положениями, действующими в некоторых министерствах и ведомствах.

Первый вид ответственности распространяется на всех рабочих и служащих, работающих по найму, и налагается за нарушение трудовой дисциплины руководителем предприятия или учреждения.

В порядке подчиненности ответственность несут должностные лица, имеющие право приема на работу, а также находящиеся на выборах должностях, и некоторые другие.

В уставах и положениях, наряду с общими мерами, содержатся специальные нормы с более жесткими санкциями, распространяющиеся на служащих строго определенного министерства или ведомства.

Материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей.

### **Словарь основных понятий**

*Правомерное поведение* – это такое правовое поведение, которое, во-первых, отвечает интересам общества, государства и отдельных лиц; во-вторых, соответствует требованиям правовых предписаний; в-третьих, обеспечивается государством.

*Правонарушение* – как виновное, противоправное действие (бездействие) лица, причиняющее вред обществу, государству или отдельным лицам.

*Противоправность* – правонарушение есть нарушение права, акт противный праву, его нормам.

*Деяние* – (действие или бездействие): действие противоправно тогда, когда нарушаются правовые запреты; бездействие – когда не исполняются юридические обязанности.

*Виновность* – характеризует психическое отношение субъекта к совершенному правонарушению.

*Общественная опасность* состоит в том, что в результате совершения правонарушения причиняется вред интересам личности, общества или государства.

*Наказуемость* – проявляется в том, что за совершение любого правонарушения должна быть предусмотрена юридическая ответственность.

*Состав правонарушения* – научная абстракция, отражающая систему наиболее общих, типичных и существенных признаков отдельных разновидностей правонарушения. Эта система признаков не-

обходима и достаточна для привлечения правонарушителя к юридической ответственности. *Без наличия хотя бы одного из них лицо не может быть привлечено к ответственности.*

Эти принципы достаточны потому, что для привлечения лица к ответственности не требуется устанавливать каких-то иных, дополнительных признаков.

*Объектом правонарушения* являются общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом.

*Объективная сторона правонарушения* показывает его выражение вовне. Содержание объективной стороны составляют: противоправное деяние, его общественно вредные последствия и причинная связь между деянием и наступившими последствиями.

*Субъектом правонарушения* признается достигшее определенного возраста деликтоспособное, вменяемое лицо, а также социальная организация, совершившие правонарушение.

*Субъективная сторона правонарушения* характеризуется наличием вины, т.е. психическим отношением лица к содеянному.

*Прямой умысел* выражается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего деяния, в предвидении общественно опасных последствий и желании их наступления.

*Косвенный умысел* заключается в осознании правонарушителем общественно опасного характера своего действия или бездействия, в предвидении общественно опасных последствий и сознательном допущении их.

Неосторожность тоже бывает двух видов: *самонадеянность и небрежность.*

*Самонадеянность (легкомыслие)* состоит в предвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, соединенном с легкомысленным расчетом на их предотвращение.

*Небрежность* выражается в непредвидении правонарушителем возможности наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, хотя по обстоятельствам дела он мог и должен был их предвидеть.

*Юридическая ответственность* представляет собой возникшее из правонарушения правовое отношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать лишения и неблагоприятные последствия личного, имущественного либо организационного характера.



## ПЕРЕЧЕНЬ РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### Нормативные правовые акты:

1. Конституция Республики Беларусь 1994 г. (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Мн.: Амалфея, 2007. – 48 с.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 07.12.1998 г. № 218-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 28.12.2009 г. № 96-3).
3. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь от 11 января 1999 года (в ред. Закона Республики Беларусь от 15.07.2010 года № 166-3).
4. Уголовный кодекс Республики Беларусь от 09.07.1999 г. № 275-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 15.07.2010 г. № 166-3).
5. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь от 16.07.1999 г. № 295-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 04.01.2010 г. № 107-3).
6. О нормативных правовых актах Республики Беларусь: Закон Республики Беларусь от 10.01.2000 г. № 361-3 (в ред. Закона Республики Беларусь от 02.07.2009 г. № 31-3).

### Учебники:

1. Абдулаев, М.И. Теория государства и права: учеб. для студ. высш. учеб. заведений, обуч. по спец. 021100 «Юриспруденция». – СПб. [и др.]: Питер, 2003. – 396 с.
2. Агульняная тэорыя права: навуч. дапам. па аднайменнаму курсу для студ. / пад рэд. М.У. Сільчанкі. Міністэрства адукацыі РБ, УА “Гродзенскі дзяржаўны ўніверсітэт імя Я. Купалы”. – Гродна: ГрДУ, 2004. – 351 с.
3. Антоненко, Т.А. Теория государства и права: 100 экзаменационных ответов. Экспресс-справочник. – М.: Март ИЦ, 2002.
4. Атаманчук, Г.В. Теория государственного управления: курс лекций. – 2-е изд., доп. – М.: Омега-Л, 2004. – 584 с.
5. Василевич, Г.А. Источники белорусского права. Принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина. – Мн.: Тесей, 2005. – 135 с.
6. Венгеров, А.Б. Теория государства и права: учебник для юридических вузов. – М.: Омега, 2005.
7. Венгеров, А.Б. Теория государства и права. / А.Б. Венгеров. – 3-е изд., испр. и доп.; табл. – М.: Омега-Л, 2006. – 608 с.
8. Вишневский, А.Ф. Общая теория государства и права: учебник / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский; под общ. ред. проф. В.А. Кучинского. – М.: Издательство деловой и учебной литературы, 2005. – 656 с.
9. Вишневский, А.Ф. Общая теория государства и права: учебник / под общ. ред. В.А. Кучинского. – М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2004. – 639 с.
10. Вишневский, А.Ф. Теория и практика подготовки проекта нормативного правового акта: монография. – Мн.: Дикта, 2004. – 147 с.

11. Григонис, Э.П. Теория государства и права: курс лекций. – СПб.: Питер, 2002. – 320 с.
12. Дёмин, А.В. Теория государства и права: курс лекций. – М.: ИНФРА-М, 2002. – 184 с.
13. Дробязко, С.Г. Общая теория права: учеб. пособие для студ. спец. «Правоведение» и «Экон. право» учреждений, обеспечивающих получение высш. образования. – Мн.: Амалфея, 2005. – 464 с.
14. Егоров, А.В. Механизм правового заимствования в правовой интеграции: автореферат диссертации на соиск. учен. степ. канд. юрид. наук: по спец. 12.00.01 – теория права и государства; история права и государства; история политических и правовых учений / БГУ. – Мн., 1999. – 20 с.
15. Егорова, А.Г. Иностраный элемент в национальном праве: автореферат диссертации на соиск. учен. степ. канд. юрид. наук : по спец. 12.00.01 – теория и история права и государства; история правовых учений / БГУ. – Мн., 2002. – 20 с.
16. Жинкин, С.А. Теория государства и права: конспект лекций. – 2-е изд. – Ростов н/Д: Феникс, 2003. – 224 с.
17. Зорченко, Е.А. Общая теория права: учеб.-метод. пособие для студ. фак. права и ВШУБ всех форм обуч. / Е.А. Зорченко; БГЭУ. – 2-е изд. – Мн.: БГЭУ, 2001. – 156 с.
18. Калинина, Э.А. Общая теория государства и права: краткий элементарный учеб. курс: практическое пособие / под общ. ред. Э.А. Калининой. – Мн.: Молодежное научное общество, 2005. – 83 с.
19. Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. Теория государства и права: элементарный курс. – 2-е изд. – Х.: Одиссей, 2008.
20. Лазарев, В.В. Теория государства и права: хрестоматия: в 2 т. – М.: Юристъ, 2001. – Т. 1.
21. Любашиц. Теория государства и права: учебник. – Ростов н/Д: Феникс, 2002.
22. Марченко, М.Н. Теория государства и права в вопросах и ответах: учеб. пособие / Московский гос. ун-т им. М.В. Ломоносова, юрид. фак. – М.: Проспект, 2001. – 192 с.
23. Марченко, М.Н. Теория государства и права: учеб. для студ. высш. учеб. заведений, обуч. по спец. 021100 «Юриспруденция» / МГУ им. М.В. Ломоносова, юрид. фак. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2002. – 640 с.
24. Матузов, Н.И. Теория государства и права: учеб. для студ. высш. учеб. заведений, обуч. по напр. и спец. «Юриспруденция» / Саратовский филиал ин-та гос. и права РАН. – М.: Юристъ, 2003. – 512 с.
25. Морозова, Л.А. Теория государства и права: повторительный курс в вопросах и ответах. – М.: НОРМА, 2003. – 300 с.
26. Общая теория права: учеб. пособие для вузов / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. – 2-е изд., исправл. и доп. – Мн.: Амалфея, 2007.
27. Поляков А.В. Общая теория права: курс лекций. – СПб.: Издательство «Юридический центр пресс», 2001.
28. Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – М.: издательская группа Норма-инфра, 1999.

29. Спиридонов, Л.И. Теория государства и права: учебник. – М., 1995. – 301 с.
30. Сырых, В.М. Логические основания общей теории права: в 2 т. – М.: Юстицинформ, 2004. – Т. 2: Логика правового исследования (Как написать диссертацию) / Российская академия правосудия. – 559 с.
31. Сырых, В.М. Логические основания общей теории права: в 2 т. – 2-е изд., стер. – М.: Юстицинформ, 2004. – Т. 1: Элементный состав / Российская академия правосудия. – 527 с.
32. Сырых, В.М. Теория государства и права: учебник для вузов. – М.: Юридический Дом Юстиции, 2002.
33. Темнов, Е.И. Теория государства и права: учеб. пособие для вузов / Московская академия экономики и права. – М.: Экзамен, 2004. – 320 с.
34. Теория государства и права / под ред. В.К. Бабаева. – М., 1999.
35. Теория государства и права: курс лекций / ред. Н.И. Матузов, А.В. Малько. – М.: Юристь, 1997. – 672 с.
36. Теория государства и права: учеб. для студ. вузов, обуч. по спец. 021100 «Юриспруденция» / под ред. М.М. Рассолова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2004. – 735 с.
37. Теория государства и права: учеб. для студ. вузов, обуч. по спец. «Юриспруденция» / отв. ред. В.Д. Перевалов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, 2005. – 485 с.
38. Теория государства и права: учеб. для студ. высш. учеб. заведений, обуч. по спец. «Юриспруденция» / под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юристь, 2003. – 592 с.
39. Теория государства и права: учеб. для юридических вузов и фак. / ред. В.М. Корельский, В.Д. Перевалов. – М.: Инфра-М-Норма, 1997, 1999. – 570 с.
40. Теория государства и права: учебник / под ред. А.С. Пиголкина. – Москва: Юрайт, 2005. – 613 с.
41. Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Издательство «Зерцало», 2009.
42. Теория государства и права: учебник / под ред. Р.А. Ромашова. – СПб.: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2005.
43. Теория государства и права: хрестоматия: в 2 т. / авт.-сост.: В.В. Лазарев, С.В. Липень. – М.: Юристь, 2001. – Т. 2. – 604 с.
44. Тесты проверки знаний: этапы разработки / сост. Н.П. Радчикова. – Мн.: РИВШ, 2007. – 30 с.
45. Томсинов, В.А. История русской политической и правовой мысли X–XVIII вв. / МГУ им. М.В. Ломоносова, юрид. факультет. – М.: Зерцало, 2003. – 255 с.
46. Формирование гражданской культуры молодежи в условиях интеграции Республики Беларусь в Европейское общественное пространство: материалы междунар. научной конференции. Витебск, 8–9 декабря 2004 г. / [ред. кол.: Н.А. Ракова, Н.К. Зинькова, В.К. Слабин [и др.]; УО «ВГУ им. П.М. Машерова». – Витебск: УО «ВГУ им. П.М. Машерова», 2004. – 340 с.
47. Черданцев, А.Ф. Теория государства и права: учебник для вузов. – М.: Юрайт, 2001. – 432 с.

Репозиторий ВГУ