

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования «Витебский государственный
университет имени П.М. Машерова»
Кафедра истории и теории права

А.А. Бочков, В.В. Янч

ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

Методические рекомендации

В 3 частях

ЧАСТЬ 2

*Витебск
ВГУ имени П.М. Машерова
2014*

УДК 340(075.8)
ББК 67.0я73
Б86

Печатается по решению научно-методического совета учреждения образования «Витебский государственный университет имени П.М. Машерова». Протокол № 6 от 25.06.2014 г.

Авторы: декан юридического факультета ВГУ имени П.М. Машерова, кандидат философских наук, доцент **А.А. Бочков**; заместитель декана юридического факультета по учебной работе ВГУ имени П.М. Машерова, кандидат философских наук, доцент **В.В. Янч**

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

Бочков, А.А.

Б86 Общая теория права : методические рекомендации : в 3 ч. / А.А. Бочков, В.В. Янч. – Витебск : ВГУ имени П.М. Машерова, 2014. – Ч. 2. – 50 с.

Методические рекомендации по дисциплине «Общая теория права» построены в соответствии с типовой программой «Общая теория права» рег. № ТД-Е. 067/тип. для специальности 1-24 01 02 «Правоведение». Они предназначены для студентов первого курса, начинающих изучать юриспруденцию, а также могут быть использованы выпускниками при подготовке к государственному экзамену.

УДК 340(075.8)
ББК 67.0я73

© Бочков А.А., Янч В.В., 2014
© ВГУ имени П.М. Машерова, 2014

СОДЕРЖАНИЕ

ТЕМА 10. Система права	4
ТЕМА 11. Общество, личность и право	11
ТЕМА 12. Государство: сущность и происхождение	16
ТЕМА 13. Формы государства	22
ТЕМА 14. Функции и аппарат государства	29
ТЕМА 15. Основы теории правового государства	35
ТЕМА 16. Правосознание и правовая культура	40

ТЕМА 10. СИСТЕМА ПРАВА

ПЛАН

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

Термин «система» в переводе с греч. (*systema*) означает «целое», «составленное из частей». Понятие «система права» 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 образование – 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.

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 основной элемент системы права, представленный совокупностью правовых норм, регулирующих однородную группу общественных отношений. Сложный, или комплексный, институт права представляет собой совокупность норм, входящих в состав различных отраслей права, но регулирующих взаимосвязанные родственные отношения. Типичным примером является 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 и подотрасли 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.).

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.

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.

В отличие от предмета правового регулирования *метод правового регулирования* отвечает на вопрос, как регулировать, и представ-

ляет собой совокупность юридических приемов и средств воздействия на общественные отношения. Принято выделять два основных метода правового регулирования: *диспозитивный* и *императивный*. Императивный метод – это метод властных предписаний, он предполагает жесткую субординацию участников правоотношений (характерен для уголовного, административного права). Диспозитивный метод обеспечивает равенство участников правоотношений, позволяет им самим определять взаимные права и обязанности в рамках закона или исходя из свободы договора.

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.

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. Нормы, устанавливающие порядок награждения граждан орденами и медалями, присвоения почетных званий, также считаются поощрительными, но они относятся к административному праву.

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.

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.

Отрасли права принято делить *на публичное и частное право*. Деление права на частное и публичное означает юридическое признание сфер общественной жизни, вмешательство в которые государства и его органов юридически запрещено или ограничено законом.

Основные отрасли права Республики Беларусь: конституционное право; административное право, гражданское право, уголовное

право, уголовное процессуальное право, гражданское процессуальное право, трудовое право, семейное право, уголовно-исполнительное право, финансовое право, хозяйственное право, хозяйственное процессуальное право и др.

Система права и система законодательства. В юридической теории и практике термины «отрасль права» и «отрасль законодательства» используются как нетождественные. В философском плане система 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. Результатом применения сравнительного метода является группировка – классификация – правовых систем мира по различным признакам. Классификация означает рас-

пределение национальных систем права по классам (типам) в зависимости от тех или иных критериев.

В современном мире обычно различают следующие правовые массивы: национальные правовые системы, правовые семьи (группы национальных 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 и 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.

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 (англосаксонскую), романо-германскую (континентальную), обычно-традиционную, религиозную. 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.

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, возникших 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 ко-

торых 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, сохраняют 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 ро-

мано-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.

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.

Одним из наиболее спорных источников мусульманского права, вызывающим острые разногласия между разными направлениями, является *кияс* - решение правовых дел по аналогии. Согласно киясу правило, установленное в Коране, Сунне или иджме, может быть применено к делу, которое прямо не предусмотрено в этих источниках права.

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. 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.

ТЕМА 11. ОБЩЕСТВО, ЛИЧНОСТЬ И ПРАВО

ПЛАН

1. Понятие и структура общества.
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 система¹. 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 «общество», появляется лишь в конце XVIII – первой половине XIX в. 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).

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

Общество в своем развитии прошло ряд этапов². По формационному критерию выделяют: первобытнообщинную, рабовладельческую, феодальную, буржуазную, коммунистическую формации, где социализм был первой фазой.

«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».³

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.

Структурной сознательной единицей общества является *личность*. Если человек – это живое существо, представитель человеческого рода, индивид, индивидуальность, то личность – это его социальная характеристика. Личность – это продукт общества. Личность – это индивидуальное выражение социально-значимых качеств. Это система типичных социальных, социально-культурных свойств человека, характеризующих индивида как члена общества или общности.

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. В социологическом плане, личность – это существо общественное. В философском смысле – существо биосоциальное, обладающее духовностью, мировоззрением. В политическом аспекте – это существо политическое, государственное (*homo politicus*). По отношению к государству личность, человек – это гражда-

² 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.

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

нин (подданный), иностранец, апатрид⁴. 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.

Понятие 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. 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).

Важнейшей характеристикой личности является ее свобода. Понятие свободы многогранно. 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».⁵

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 закреплённая в нормативных правовых актах. 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.⁶ *Юридическая ответственность* – это предусмотренная нормами права обязанность правонарушителя претерпевать неблагоприятные последствия личного, имущественного и организационного характера.

⁴ Человек без гражданства.

⁵ Общая теория права: учеб. пособие для ВУЗов / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. – 2-е изд., испр. и доп. – Минск: Амалфея, 2007. – С. 398.

⁶ Теория государства и права: учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Издательство «Зерцало», 2009. – С. 371.

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. *Индивидуальный статус* – это статус конкретного человека с учетом его возраста, профессии, семейного, социального положения в обществе, стажа работы и т.д. Присвоение чужого правового статуса влечет юридическую ответственность (вплоть до уголовной).

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. *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.).

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

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.

Чешский юрист Карел Васака, 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 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 принад-

лежат 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 закрепились 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).⁷

ТЕМА 12. ГОСУДАРСТВО: СУЩНОСТЬ И ПРОИСХОЖДЕНИЕ

ПЛАН

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

⁷ Крестовская, Н.Н., Матвеева, Л.Г. «Теория государства и права: элементарный курс. Издание второе. – Х.: Одиссей, 2008. – С. 127-134.

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».⁸ 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) отождествляет 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.

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.

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-террито-

⁸ Проблемы общей теории права и государства. Учебник для вузов / Под общ. ред. члена-корр. РАН доктора юридических наук, профессора В.С. Нерсесянца. – М.: издательская группа Норма-инфра, 1999. – С. 541.

риально 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.

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, разные исторические периоды, сущность государства может быть различной: религиозной (например, в мусульманских странах, в период ведения «религиозных» войн), национальной (период борьбы государства за национальную независимость), расовой (в условиях борьбы за господство «титულიной» расы: арийской, «желтой», «белой», «черной», «азиатской» и др., социальной (направленной на рост материального и культурного благосостояния народа) и т.д.

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. 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 воз-

никновения 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 присваивающей экономики, правовой регламентацией частной собственности, необходимостью организации крупных общественных работ и объединения для этого больших масс людей;

2) социальным расслоением общества на антагонистические классы, стремлением экономически господствующего меньшинства сохранить и приумножить частную собственность, закрепить экономическое влияние внешнеэкономическими способами, держать в повиновении эксплуатируемое большинство, поддерживать общественный порядок;

3) потестарная власть, характерная для первобытного общества, в новых социально-экономических условиях потребовала политического, государственного решения вопросов. Экономически господствующий класс только благодаря государству становился политически 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 западный, а также синтезный путь формирования государства.

Деление на восточный (азиатский) и западный путь (страны Западной Европы) условно. Можно также говорить об особенностях возникновения государственности в странах Африки, Америки и Австралии, о раннеклассовых государствах, древнеахейских государствах, городах-государствах и др.

Ряд авторов считают, что первичные государства проходят две основные стадии развития. Первая – ассоциируется с древневосточным земледелием, вторая – относится к периоду античного (Древняя Греция, Древний Рим) рабовладения.⁹

К восточному (азиатскому) типу возникновения государства относят наиболее древние государства конца IV – начала III т. до н.э.: Египетское, Шумерское, Ассирийское, Хеттское, а также Древнеиндийские и Древнекитайские государства II тыс. до н.э., которые появляются в благоприятных природноклиматических условиях. Таким путем образовались древние государства не только в Азии, но и Восточной Европе, Африке, доколумбовой Америке. Для данного типа государства характерен длительный плавный переход родоплеменной

⁹ Теория государства и права. Юнита 1. Введение в теорию государства и права. Происхождение и закономерности возникновения государства и права. – М., 2002. – С. 35.

организации в государственную. В результате объединения племен 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.

Выделяют два основных пути возникновения государственной власти:

– «аристократический»¹⁰ путь через военно-иерархические структуры и династическую монополизацию государственных должностей;

– «плутократический»¹¹ путь через закрепление политических привилегий экономически господствующего класса.

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.

¹⁰ Аристократия с греч. – высший привилегированный слой эксплуататорского класса, богатая родовая знать.

¹¹ Плутократия с греч. plutos – богатство, kratos – власть, могущество, – господство богачей, денежного «мешка».

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».¹² Рабский труд не получил здесь широкого распространения, поэтому государства этого типа возникают как раннефеодальные.

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;

– историко-материалистическая трактовка (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин) подчеркивает главную роль частной собственности, и антагонистических классов с противоположными интересами;

– психологическая (Г. Тард, Э. Фромм, Л.И. Петражицкий) абсолютизирует психологический аспект в образовании государства;

¹² Проблемы теории государства и права. Юнита 1. – М.: СГУ, 2002. – С. 10.

– органическая (Платон, Г. Спенсер) – рассматривает функционирование государства по аналогии с живым биологическим организмом.

Только учет всех факторов, анализ исторических особенностей позволяют создать объективную картину данного сложного процесса.

ТЕМА 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. На уровне государства отсутствует строгая причинно-следственная зависимость формы и содержания. «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».¹³

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.

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;

¹³ Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов / под общ. ред. члена-корр. РАН доктора юридических наук, профессора В.С. Нерсесянца. – М.: издательская группа Норма-инфра, 1999. – С. 595.

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 наследству¹⁴. 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 не ограниченный 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

¹⁴ Хотя существуют и иные способы возведения на престол. см.: Ильин И.А. О монархии и республике // Ильин И.А. Собр. соч. в 10 т. – Т. 4. – М., 1994. – С. 431–432.

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.¹⁵ 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;

¹⁵ Поляков А.В. Общая теория права. Курс лекций. – СПб.: Издательство «Юридический центр прессы», 2001. – С. 382.

- 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.

Наибольшее распространение в мире получила президентская республика. Это рассматривается как общая мировая закономерность.¹⁶

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 не-

¹⁶ 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).

посредственно 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;
- 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 автономными, с 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 существует 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. «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».¹⁷

Примеры конфедерации: Ганзейская лига (1367–1669), Швейцарский союз (1815–1848), Нидерланды (1579–1795), США (1781–1787), Австро-Венгрия, Европейский Союз, СНГ 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;

¹⁷ Поляков А.В. Общая теория права. Курс лекций. – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2001. – С. 388.

- агрессивность внешней политики, всеохватывающая милитаризации 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.

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 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 различают 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. Необходимо помнить, что термин «неосновные функции» условный. Его употребление не имеет в виду умалить значение данной разновидности функций и правомерно лишь постольку, поскольку помогает выделить из множества различных государственных функций более широкие по объему и общие по содержанию основные функции государства.

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	
Охрана собственности и системы эксплуатации; Подавление эксплуатируемых; Идеологическая.	– Экологическая; – Демографическая; – Коммуникационная; – Социальная и др.	– Развязывание захватнических войн; – Экономическая и политическая экспансии; – Создание военно-политических и экономических союзов; – Оборона от нападения.

ФУНКЦИИ СОЦИАЛЬНО ОРИЕНТИРОВАННОГО ГОСУДАРСТВА

Внутренние	Внешние
– Обеспечение и защита прав человека в соответствии с идеей свободы и справедливости; – Властно-организационная; – Экологическая; – Демографическая; – Охрана конституционного строя, законности и правопорядка.	– Предотвращение войн; – Обеспечение мирного сосуществования наций, народов, государств; – Защита прав человека на международной арене; – Международное экономическое, политическое, интеллектуальное сотрудничество; – Оборона от нападения; – Охрана международного правопорядка.

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.

На различных ступенях развития человеческого общества механизм государства имел свои особенности, своеобразную структуру. Это объясняется экономическими, социальными причинами, нацио-

нальным 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 социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотека, поликлиника, больница, 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 – граждане Республики Беларусь, занимающие в установленном законодательством порядке государственную должность, наделенные соответствующими полномочиями и выполняющие служебные обязанности за денежное вознаграждение из средств республиканского или местных бюджетов либо других предусмотренных законодательством источников финансирования.

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 понятию 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.

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 органы.

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.

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.

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.

Срок полномочий Парламента – четыре года. Полномочия Парламента могут быть продлены на основании закона только в случае войны.

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.

На местах исполнительная власть реализуется местными исполнительными и распорядительными органами (исполнительными комитетами и администрациями).

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, экономическими и иными судами, предусмотренными законами Республики Беларусь.

Систему общих судов составляют:

- районные (городские) суды;
- областные (Минский городской);
- Верховный Суд Республики Беларусь.

Экономические суды областей (города Минска) подчинены Верховному Суду Республики Беларусь.

Верховный Суд действует в составе:

- Пленума Верховного Суда;
- Президиума Верховного Суда;
- судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда;
- судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда;
- судебной коллегии по экономическим делам Верховного Суда;
- судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда.

Верховного Суда.

При необходимости Президентом Республики Беларусь по представлению Председателя Верховного Суда в Верховном Суде могут образовываться иные судебные коллегии для специализированного рассмотрения дел.

За экономическими судами сохраняется компетенция хозяйственных судов, согласно которой они рассматривают споры между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, носящие хозяйственный (экономический) характер. Экономические суды при рассмотрении подсудных им споров руководствуются Хозяйственным процессуальным законодательством, в том числе Хозяйственно – процессуальным кодексом.

С 1 июля 2014 года ликвидированы Белорусский военный суд, а также межгарнизонные суды (в том числе Витебский межгарнизонный суд), упраздняется Военная коллегия Верховного суда. Их полномочия и компетенции переходят к областным (Минский городской) и районным (городским) судам общей юрисдикции.

С 1 января 2014 года создана единая система органов принудительного исполнения судебных постановлений, в состав которой вошли исполнители общих и хозяйственных судов. Возглавило всю систему органов принудительного исполнения Министерство юстиции Республики Беларусь. Исполнение осуществляется соответствующими управлениями принудительного исполнения главных управлений юстиции областного (Минского городского) исполнительного комитета. Исполнение постановлений экономического суда осуществляется по правилам, предусмотренным хозяйственным процессуальным законодательством.

Судьи при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону. 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.

Система органов прокуратуры. Единую и централизованную систему органов прокуратуры составляют Генеральная прокуратура Республики Беларусь, прокуратуры областей, города Минска, прокуратуры районов, городов, межрайонные, транспортные.

ТЕМА 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, 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».

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 многие другие.

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 – 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) наличию 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 выработать стратегию развития общества путем принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающей гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных).

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 могли 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 нарушения 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. 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 также 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.

Можно утверждать, что правовое государство есть способ организации гражданского общества, его политическая форма.

Основные различия гражданского общества и правового государства заключаются в их структуре и специфических функциях. Пра-

вовое 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 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.

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.

ТЕМА 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

Правосознание – это одна из форм общественного сознания, представляющая собой систему взглядов, идей, оценок, убеждений, представлений, настроений, чувств индивидов, социальных групп, всего общества, выражающих их отношении 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 – это отражение государства и права, оно определяется правотворчеством, правоприменением, судебной, правоохранительной системой и т.д., тем как государство и право заботятся о человеке.

Правосознание включает в себя: знание права, отношение к праву, правовую убежденность и навыки правомерного поведения. Оно также включает правовые ориентации, правовые ценности.

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.

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.

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 (право-

сознание 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, его оценку, своим 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.

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, по-

нятийный, рассудочный уровень. Решающим фактором для формирования идеологии являются интересы людей (политические, экономические прежде всего). В условиях классовых обществ – 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 противников. (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. *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, составляющие 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.

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.

Формы правового нигилизма: преступления; прямые умышленные нарушения действующих нормативных правовых актов, проступки – массовое неисполнение и нарушение правовых норм, принятие несовершенных (неработающих) правовых актов; нарушение их иерархии, подмена законности целесообразностью, экстремизм: использование насильственных и незаконных средств для достижения поли-

тических и иных целей, приверженность к крайним взглядам. Несогласованные действия представительных и исполнительных государственных органов на разных уровнях, 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.

Основными причинами, способствовавшими появлению и развитию правового нигилизма в обществе, считаются:

- особенности исторического развития, геополитическое положение Беларуси;
- самодержавный, деспотический характер власти до революции 1917 года;
- отсутствие развитых демократических и правовых традиций;
- распространенность неправовых способов решения споров;
- 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.

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;

* Молодые строптивы, без послушания и уважения к старшим, они несут миру гибель 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.

- 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.

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;
- осуществляющие его лица, как правило, имеют юридическое образование или специальную юридическую подготовку.

Система правового воспитания – это совокупность элементов, образующих правовоспитательный процесс, приводящий в идеале к юридическому всеобучу.

Элементы системы правового воспитания:

1. Субъекты (воспитатели);
2. Объекты (воспитуемые);

3. Правовоспитательные 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 правовоспитательных 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. Основопологающей 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 право творчества 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.

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.

Учебное издание

БОЧКОВ Александр Александрович

ЯНЧ Валерий Вацлавович

ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

Методические рекомендации

В 3 частях

ЧАСТЬ 2

Технический редактор

Г.В. Разбоева

Компьютерный дизайн

Л.Р. Жигунова

Подписано в печать 2014. Формат 60x84¹/₁₆. Бумага офсетная.

Усл. печ. л. 2,91. Уч.-изд. л. 2,63. Тираж экз. Заказ

Издатель и полиграфическое исполнение – учреждение образования
«Витебский государственный университет имени П.М. Машерова».

Свидетельство о государственной регистрации в качестве издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий

№ 1/255 от 31.03.2014 г.

Отпечатано на ризографе учреждения образования
«Витебский государственный университет имени П.М. Машерова».

210038, г. Витебск, Московский проспект, 33.