

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
ПАВЛОДАРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ПЕДАГОГИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

А.С. Ахметов

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

*Учебное пособие
для студентов специальности
5В011500 «Основы права и экономики»*

Павлодар
2017

УДК 340.1 (075)
ББК 67я73
А 95

Рекомендовано к изданию решением ученого совета
Павлодарского государственного педагогического института
Протокол №8 от 29.05.2017 г.

Рецензенты:

Б.Х. Олжабаев – кандидат юридических наук, доцент кафедры «Правоведение» ПГУ им. С. Торайгырова, г. Павлодар

В.Н. Жамуддинов – кандидат юридических наук, доцент кафедры «Экономики, права и философии» ПГПИ, г. Павлодар

А 95 Ахметов А.С. Теория государства и права: учебное пособие для студентов специальности 5В011500 «Основы права и экономики». / А.С. Ахметов. – Павлодар: ПГПИ, 2017. – 268 с.

ISBN 978-601-267-452-1

Представленное учебное пособие по дисциплине «Теория государства и права» выполнено в соответствии с рабочим учебным планом и каталогом элективных дисциплин, предназначенных для подготовки студентов специальности 5В011500 «Основы права и экономики» всех форм обучения.

В учебном пособии представлен курс лекций по теории государства и права, состоящий из четырех модулей: «Теория государства и права как учебная дисциплина и наука», «Соотношение и взаимосвязь общества, государства и права», «Теория государства», «Теория права».

Учебное пособие предназначено для широкой аудитории: преподавателей, студентов, магистрантов, докторантов PhD и для всех, кто интересуется вопросами изучения теории государства и права.

УДК 340.1 (075)
ББК 67я73

ISBN 978-601-267-452-1

© А.С. Ахметов, 2017.
© Павлодарский государственный педагогический институт, 2017.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
I МОДУЛЬ «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА И НАУКА»	
Тема №1. Предмет, метод и функции теории государства и права.....	6
II МОДУЛЬ «СООТНОШЕНИЕ И ВЗАИМОСВЯЗЬ ОБЩЕСТВА, ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»	
Тема №2. Понятие, признаки и типы общества	15
Тема №3. Сущность и теории происхождения государства и права.....	23
III МОДУЛЬ «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА»	
Тема №4. Форма государства	37
Тема №5. Форма правления	44
Тема №6. Форма государственного устройства	52
Тема №7. Государственный и политический режимы: основные понятия.....	59
Тема №8. Механизм государства	67
Тема №9. Типы государства	75
Тема №10. Соотношение государства и гражданского общества	84
Тема №11. Политическая система: содержание, структура и функции	92
Тема №12. Соотношение государства и личности	102
IV МОДУЛЬ «ТЕОРИЯ ПРАВА»	
Тема №13. Норма права	109
Тема №14. Типы права.....	119
Тема №15. Формы (источники) права	125
Тема №16. Правотворчество и законодательство: основные положения	132
Тема №17. Система права.....	145
Тема №18. Правовые системы современности: виды и особенности.....	152
Тема №19. Правоотношения: понятие, признаки и содержание	163
Тема №20. Реализация права.....	175
Тема №21. Толкование норм права.....	183
Тема №22. Правовая культура и правосознание	190
Тема №23. Правомерное поведение и правонарушение: основные понятия.....	199
Тема №24. Юридическая ответственность	206
Тема №25. Законность и правопорядок.....	213
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	221
СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	222
Тестовые задания по дисциплине «Теория государства и права»	225
Ключи к тестам	255
ГЛОССАРИЙ	256

ВВЕДЕНИЕ

За последние годы в нашем государстве, а также и за его пределами опубликовано большое количество учебников и учебных пособий по теории государства и права на разных языках и носителях. Однако необходимо уделять внимание на разработку и издание учебной и учебно-методической литературы именно отечественных ученых, т.к. подобные издания отражают специфику преподавания данной дисциплины в рамках кредитной технологии обучения и особенностей системы образования в нашем государстве.

Представленное учебное пособие рассчитано на преподавание курса «Теория государства и права». Данный курс представляет собой фундаментальную отрасль знаний в области государствоведения и общей правовой науки, усвоение которых является основой для изучения отраслевых и прикладных юридических дисциплин и важнейшим условием качественного обучения студентов.

Предметом курса «Теория государства и права» выступают основные закономерности и особенности развития, функционирования правовых систем и государств мира, а также присущие им типологические черты, которые проявляются на разных этапах развития всего общества и уровня культуры каждого индивида. Содержащийся в учебном пособии материал должен формировать мировоззренческую основу современной правовой науки, развивать правовое сознание, повышать уровень правовой культуры (антикоррупционной культуры) у студентов, которые в своей будущей деятельности будут представлять «лицо» государства и защищать права и свободы его граждан.

Рассматриваемые вопросы курса «Теории государства и права» изучаются во взаимосвязях с другими общественными дисциплинами, к которым можно отнести философию, современную историю Казахстана, а также дисциплины, содержание которых направлено на изучение отраслей системы права (конституционное право, уголов-

ное право, гражданское право и т.д.). Системное изучение теории государства и права с вышеназванными социогуманитарными науками, безусловно, положительно влияет на учебный процесс, усвоение материала студентами, расширяет общий кругозор студентов и формирует у них необходимые профессиональные компетенции.

Курс рассчитан на один семестр, в соответствии с учебным планом специальности 5В011500 «Основы права и экономики». На изучение данной дисциплины отводится 90 часов, в том числе 15 часов - на лекционные занятия, 15 часов - на практические занятия, 15 часов - на самостоятельную работу студента с преподавателем и 45 часов - на самостоятельную работу студентов. Итоговой формой контроля в конце семестра является экзамен в форме тестирования (120 вопросов).

I МОДУЛЬ «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА КАК УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА И НАУКА»

Тема №1. Предмет, метод и функции теории государства и права

Цель лекции: Изучить предмет, метод и функции теории государства и права

Ключевые слова: право, государство, теория, предмет, наука, метод, общество, человек, функция.

1.1. Особенности теории государства и права как дисциплины

Процесс выявления особенностей теории государства и права как дисциплины и науки, прежде всего, связан с уяснением отличий научной формы всех знаний от совокупности суждений и понятий человека об окружающем мире и его места в нем.

Во-первых, основополагающим критерием, который может выявлять особенности теории государства и права выступает сама «научность» теории государства и права, т.е. уровень истинности ее знаний и способность предсказывать открывающиеся факты в процессе развития. Известно, что на основе знаний об объективной реальности формируется активное отношение человека к окружающему миру. Все эти знания могут носить как системный, так и фрагментарный характер, т.е. могут быть «поверхностными» или «сущностными», показывать возникающие причинно-следственные связи. Весь материал, содержащийся в дисциплине «Теория государства и права», должен выражаться в корректной форме, т.е. носить объективный характер всех изучаемых явлений. Данные явления могут быть истинными (поддаваться проверке) или ложными. Этими показателями и определяется сам характер реагирования человека на изменяющиеся условия своего существования - он основывается на разных формах общественного сознания (например, мифах, религии, науке), обыденных рассуждениях, основанных на опыте, здравом смысле, интуиции или, наконец, науке.

Общеизвестно, что в отличие от мифологических и религиозных представлений, а также интуитивных и обыденных знаний науку отличает ряд присущих ей свойств:

1. Наука содержит в себе *истинные знания* об объективной действительности (истинность научных рассуждений измеряется в ее соответствии с объективной реальностью);

2. Научные знания – это совокупность *объективных суждений*, которые обладают способностью быть верифицированными, т.е. поддаются проверке при помощи определенных методов познания;

3. Научные высказывания, как правило, излагаются посредством специального языка, включающего в себя терминологию, понятия, символы, законы, а также устойчивые причинно-следственные связи;

4. Научные знания обладают такой особенностью, как *способность к постоянному обновлению*, т.е. они постоянно развиваются, изменяются, углубляются, пересматриваются в соответствии с доступным общим уровнем знаний, имеющимся эмпирическим материалом и познавательным инструментарием.

Во-вторых, следующим критерием, позволяющим обнаружить особенности теории государства и права как науки, являются положения, касающиеся выявления *предметной специфики теории государства и права*. Особенность характера научного знания позволяет позиционировать теорию государства и права в сложной системе современного обществознания. Вполне очевидно, что единство материального и духовного мира обуславливает существование системы взаимосвязанных наук, которые собственно и исследуют это единство. Система наук дифференцирована в соответствии с предметной областью, на которую направлен интерес конкретной науки. Можно выделить естественные, общественные и гуманитарные науки в соответствии с предметом познания и сферами объективной действительности: природой, обществом, человеческой психикой.

В естественных науках предметом являются законы и формы существования живой и неживой природы (физика, химия, биология и т.д.).

Общественные науки исследуют закономерности и формы функционирования общества (история, политология, социология, теория государства и права и т.д.).

Предметом исследования *гуманитарных наук* выступает человеческая психика во всех ее проявлениях (психология, лингвистика, этика и т.д.).

Таким образом, основываясь на вышеуказанные критерии, можно выделить *специфику теории государства и права*:

1. Теория государства и права по характеру суждений является научным знанием, которое дает целостное представление о закономерностях возникновения и развития государства и права;

2. Теория государства и права в соответствии с предметом познания представляет собой *общественную науку*, т.е. изучает государственную и правовую сферы общественной жизни;

3. Теория государства и права в отличие от других общественных наук изучает *непосредственно* и прямо государственно-правовую действительность, а не косвенно и опосредованно, как иные общественные науки.

1.2. Предмет теории государства и права

Общеизвестно, что любая наука – это совокупность знаний о мире и месте человека в нем, о закономерностях возникновения и развития всех процессов, полученных с помощью системы методов, характеризующихся высокой степенью объективности, точности, способности к развитию. Наука включает в себя:

1) предмет исследования, т.е. совокупность свойств, связей, отношений объективной действительности, которые включаются в процесс познания;

2) систему методов науки – сами принципы познания, а также познавательные способы и приемы, посредством которых исследуется предмет науки;

3) систему категорий науки – совокупность понятий, в которых выражено само содержание познаваемого материала;

4) совокупность форм знания – теории, концепции, законы, в которых выражаются суждения об объективной реальности;

5) систему функций – приоритетные направления деятельности, которые связаны с удовлетворением важнейших потребностей человека и благодаря которым наука становится востребованной в обществе.

Предметом теории государства и права является система общих закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права, и органически связанных с ними иных социальных процессов и явлений.

Среди многих *законов теории государства и права* можно выделить следующие законы, существующие в форме определенных тенденций:

1) обусловленности возникновения, развития и функционирования государства и права процессом усложнения структур общества (экономической, социальной, духовной);

2) соответствия типов и форм государства и права уровню «зрелости» общества;

3) соответствия и единства типа государства с типом права;

4) соотношения в сущности государства и права классового и общечеловеческого начал;

5) обусловленности формы правления государственным и политическим режимом;

6) перехода от одного типа государства и права к совершенно иному;

7) соответствия типа и формы правовой системы культуре, ментальности общества.

1.3. Методология теории государства и права и ее категории

Методология науки – сложное явление, которое включает в себя общее мировоззрение и общетеоретические концепции, общенаучные и частнонаучные методы, общелогические принципы и категории.

Некоторые авторы рассматривают методологию как сложную многоуровневую систему средств и методов познания и выделяют в ней три главных уровня: 1) основные направления и общие принципы познания в целом (*самый высший уровень*); 2) общенаучный (иначе междисциплинарный) уровень, который используется при познании од-

нотипных объектов; частнонаучный уровень, который применяется в процессе познания особенностей отдельных объектов (*иначе средний или низший*).

Если опираться на принцип восхождения от абстрактного к конкретному, то можно увидеть, что высший уровень средств и методов познания в теории государства и права составляет набор подходов (парадигм), т.е. логических моделей постановки и решения познавательных задач

Сам термин «парадигма» в науку было введен американским философом *М. Кун* в 20-е годы XX в.

Парадигма – это совокупность познавательных приемов и принципов отражения процессов в государственно-правовой сфере, которые задают логику организации знаний, формируют модель теоретического истолкования однотипных групп явлений.

Процесс формирования концепции и реконструкции комплекса знаний предполагает использование разнообразных логических приемов, посредством которых общенаучные принципы применяются к исследованию реальных объектов. Все государственно-правовые явления имеют достаточно сложную структуру и обладают многофункциональностью, отсюда возникает необходимость использования *принципа – анализа*, позволяющего мысленно раскладывать на составные части любое явление и определять характер взаимосвязи между его составляющими.

Существует прямо противоположный анализу прием – *синтез*, который представляет собой объединение свойств и элементов в единое целое, что является также эффективным способом изучить объект.

В теории государства и права используются также и другие приемы - *индукция* и *дедукция*. Они основываются на различных принципах мыслительной деятельности. Индукция подразумевает при исследовании объекта движение от частного к общему, т.е. когда характеристики и признаки единичного элемента переносятся на всю систему (например, на основе характеристики одной нормы права можно сделать общий вывод в целом о системе права). Дедукция подразумевает исследование объекта в

направлении от общего к частному (например, если известны определения или признаки правоотношения, то можно выделить его структурные элементы: объект, субъект, субъективные права, юридические обязанности).

Средствами непосредственного получения конкретного знания в методологии теории государства и права выполняют *общенаучные методы*, системный, статистический метод, структурно-функциональный и т.д. Например, *системный метод* рассматривает государственно-правовую сферу как «целое», состоящее из взаимосвязанных элементов.

Стоит отдельно выделить группу *специально-юридических методов* – совокупность приемов и средств познания, используемых преимущественно в юридической науке: метод правового моделирования, формально-юридический метод, правовой эксперимент и т.д. Например, в связи с перестройкой и становлением государственно-правовой системы Казахстана важное значение приобретает *метод правового моделирования, который направлен на поиск оптимальной структуры государственных и правовых институтов и который осуществляется путем наиболее рационального воспроизведения исследуемых объектов применительно к определенной ситуации.*

В результате использования вышеназванных методов вырабатываются общие знания о познаваемом объекте, о содержании теории государства и права в целом.

1.4. Функции теории государства и права

Уровень востребованности практически любой науки определяется ее назначением, т.е. тем, чем она полезна обществу и государству. Теория государства и права выполняет ряд функций, суть которых можно выразить в следующем:

Во-первых, *гносеологическая (познавательная) функция* – обеспечивает процесс познания и объяснения сущности всех государственно-правовых явлений. Можно отметить, что именно теория государства и права формирует целостное представление о государстве и праве, ее структуре и особенностях, формах правления, источниках права и т.д.

Во-вторых, *методологическая функция*, которая выражается в отношении историко-правовых и специальных отраслевых юридических наук, обеспечивая их системой методов, т.е. средствами и приемами познания, обобщает весь эмпирический материал в систему понятий (дефиниций), категорий, а также формулирует научные законы.

В-третьих, теория государства и права осуществляет *прикладную функцию*, которая выражается в разработке возможных вариантов эволюции государства и права. Данная функция особенно эффективна в процессе разработки законопроектов и всевозможных государственных программ и концепций, полезна также рядовым гражданам в их повседневной жизни.

В-четвертых, *прогностическая функция теории государства и права*, суть которой заключается в разработке определенного прогноза или «сценария» хода событий. Данная функция особенно бывает востребована в период проведения социально-экономических, политических реформ, когда осуществляются радикальные изменения в государственно-правовой сфере и существует потребность в предвидении их возможных результатов.

В-пятых, невозможно не отметить *гуманитарную функцию* теории государства и права, которая выражается в утверждении главных ценностей демократии, обеспечении основных прав и свобод личности, гуманизма в массовом и индивидуальном сознании. Данная функция достигается через учебный процесс, средства массовой информации (Интернет), посредством которых члены общества черпают знания о государстве и праве из общего курса теории государства и права.

В-шестых, поскольку теория государства и права затрагивает такие важные понятия, как власть, государство, право, она выполняет *идеологическую функцию*. Данная функция призвана обеспечивать формирование определенных ценностей у населения в области государства и права.

1.5. Теория государства и права в системе общественных и юридических наук

Среди всей совокупности *юридических наук* теория

государства и права выступает как *общетеоретическая наука* и в основном выполняет методологическую функцию. В общей теории права вся система юридических наук делится на следующие группы:

1) теоретические юридические науки, которые изучают наиболее общие закономерности развития всех государственно-правовых явлений. Именно в эту группу и входит теория государства и права.

2) историко-правовые науки, которые рассматривают особенности возникновения и развития правовых идей, концепций, теорий, правовых систем, государственных учреждений. Данную группу представляют история государства и права Республики Казахстан, история государства и права зарубежных стран, история политико-правовых учений мира.

3) отраслевые юридические науки. К ним необходимо отнести: теорию международного права, конституционное право, административное, уголовное право, трудовое право, гражданское право и многие другие отрасли права. Все они рассматривают правовые нормы и институты конкретной отрасли, а также специфику их воздействия на общественные отношения. Стоит сказать, что отдельно выделяются юридические науки, которые связаны с отраслевыми, но имеют свой предмет изучения. Среди них можно выделить: правоохранительные органы, налоговое право, право социального обеспечения, криминология и т.д.

4) прикладные юридические науки, которые заимствуют достижения и выводы естественных и технических наук: юридическая психология, судебная психиатрия, криминалистика, судебная экспертиза, судебная медицина, судебная статистика и т.д.

Все вышперечисленные юридические науки выделяют конкретные стороны и свойства государства и права в процессе его анализа. Только теория государства и права способна полно и качественно осуществить процесс систематизированного и целостного исследования государственно-правовых явлений, направленных на выявление основных общих закономерностей развития государства и права.

Вопросы для контроля:

1. Назовите особенности теории государства и права как дисциплины.
2. Какова специфика теории государства и права?
3. Что такое «наука»? Назовите основные элементы науки.
4. Что является предметом теории государства и права?
5. Что такое «методология науки»?
6. Дайте определение понятию «парадигма».
7. Назовите основные методы научного знания.
8. Определите основные функции теории государства и права.
9. На какие группы делится система юридических наук?

II МОДУЛЬ «СООТНОШЕНИЕ И ВЗАИМОСВЯЗЬ ОБЩЕСТВА, ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»

Тема №2. Понятие, признаки и типы общества

Цель лекции: Изучить понятия, признаки и типы общества

Ключевые слова: право, государство, теория, предмет, признак, типы общества, общество, человек, функция.

2.1 Понятие общества и его сущность

Изучение понятия и сущности общества вызывает и по сей день большой интерес у многих ученых, исследования которых сосредоточены на изучении феномена общества. Само понятие «общество» весьма абстрактно, оно имеет множество значений и используется достаточно произвольно в любом конкретном случае. Плюрализм мнений и подходов к изучению этого понятия продиктован необходимостью поиска наиболее общих черт при изучении общества и выделении его особенностей по различным критериям.

Чаще всего под понятием «общество» подразумевается группа людей, которые имеют общее место проживания и общие цели. Например, если определенную группу людей объединяет общая профессия, то такое общество называют обычно «профессиональным обществом», или если группа лиц занимает определенное высокое социальное положение по сравнению с остальной массой людей и обладает совокупностью ценностей, манер, отличных от других, то его называют «высшим обществом».

Если рассматривать общество по признаку общности идей, интересов, ценностей, правил поведения обществом, обществом можно назвать малую группу людей (например, группу людей, играющих в шахматы во дворе) и более многочисленную массу людей, которых объединяет общность культурных ценностей и традиций или общая территория проживания (казахстанское общество).

Государство и право возникают в результате появления человеческого общества, его длительной эволюции от естественного состояния к цивилизованному уровню.

2.2 Признаки общества

В проведённых отечественных и зарубежных научных исследованиях устоялось мнение, что общество – это результат взаимодействия людей на основе их специфических черт и способов влиять друг на друга. Однако стоит заметить, что единого мнения по вопросу выявления первооснов объединения людей в общество все же нет, что доказывает специфику подходов к изучению этого феномена.

В период коммунистической идеологии ученые следовали марксистской парадигме, т.е. исходили из того факта, что главной основой объединения людей в обществе выступает собственность на средства производства, но этот подход изучает общество достаточно абстрактно и неточно.

Западные ученые стремились преодолеть социально-экономическую детерминацию объединения людей в общество, поэтому рассматривали его как целостную социокультурную систему, которая развивалась в определенных географических рамках.

Например, известный американский социолог Н. Смелзер считал, что *общество* – это «объединение людей, имеющее определенные географические границы, общую законодательную и определенную национальную (социально-культурную) идентичность». Следует сказать, что данное определение наиболее уместно для современного понимания понятия «общество», т.к. на сегодняшний день вопросы формирования и развития социально-культурной идентичности выступают на первых ролях при анализе общественных процессов и самого общества в целом.

Далее, можно привести признаки в характеристике общества, которые выделяют современные американские социологи Г. и Дж. Ленски. Они обозначают пять свойств общества:

- 1) общение между членами общества – в любом обществе есть общий разговорный язык;
- 2) производство товаров и услуг, необходимых для выживания членов общества;
- 3) распределение этих товаров и услуг;
- 4) защита членов общества от физической опасности (штормов, наводнений и холода, насекомых, врагов);

5) контроль за поведением членов общества в целях создания условий для созидательной деятельности общества и урегулирования конфликтов между его членами¹.

Многие исследователи стремятся придать понятию «общество» признаки универсальности, посредством расширения набора его свойств, что позволит применять данную категорию при характеристике различных объединений людей по определённым признакам. Так, например, Э. Шилз выделяет следующие признаки общества:

1) объединение людей, не являющееся частью другой, более крупной системы;

2) заключение браков между представителями данного объединения;

3) воспроизводство населения за счет деторождения;

4) объединение людей, имеющее свою территорию;

5) наличие собственного названия и истории;

6) общая система ценностей (обычаи, традиции, нормы, законы, нравы и т.д.), называемая культурой;

7) наличие собственной системы управления;

8) продолжительность существования объединения во времени дольше средней продолжительности жизни отдельного индивида².

Опираясь на достижения современной науки, можно сделать попытку определить сущность общества через ряд признаков, которые будут отражать ту или иную сторону этого многогранного явления. К ним можно отнести:

1. Общество – это разновидность человеческой общности, т.е. это объединение людей, которые наделены волей и сознанием. Здесь важно отметить, что не всякое объединение людей можно назвать обществом в полном смысле этого слова. Социальная дифференциация общества возникает лишь с пониманием отличий по определённым признакам своей социальной группы от другой. Иначе говоря, любое общество возникает только лишь с появлением «социального сознания», которое показывает процесс перехода от инстинктивного объединения людей к сознательному объединению.

¹ См.: *Lensky G., Lensky J. Human societies. N.Y., 1970.*

² См.: *Sociology / G. Lunberg. C. Scrad, O. Larden, W. Catton. N.Y., 1968*

2. Общество – это объединение людей, взаимодействующих в целях удовлетворения основных своих потребностей. Общество тут выступает результатом этого процесса взаимодействия.

3. Общество характеризуется наличием публичной власти в лице законодательных, исполнительных, судебных органов (принцип разделения властей), а также совокупности норм права, призванных обеспечивать и упорядочивать полноценные общественные отношения на определенной территории. Именно благодаря системе институтов государственной власти и нормам права общество представляет собой упорядоченное на основе определенных правил взаимодействие людей, объединенных общими целями и интересами.

4. Общество выступает как социокультурная система. Без общей системы ценностей, т.е. культуры, просто невозможна регуляция и согласование общезначимых и индивидуальных интересов в рамках единого общества. Культура как форма общественного сознания вполне способна удовлетворять самые разнообразные потребности общества и обеспечивать процесс саморегуляции и самовоспроизводства общественных взаимосвязей людей посредством выработки устойчивых правил поведения (система норм права) и установления общепризнанных в обществе целей (система ценностей).

Таким образом, общество представляет собой определенные устойчивые и саморазвивающиеся объединения людей, связанных между собой общими целями, интересами, которые взаимодействуют на основе системы общеобязательных норм в целях удовлетворения индивидуальных и коллективных потребностей.

2.3 Структура общества

Любое общество как социальная система обладает специфическими признаками, которые можно выразить следующим образом:

1. Общество выступает как сложноорганизованное, упорядоченное целое, которое состоит из совокупности ее элементов – индивидов, общностей, социальных норм, различных социальных институтов.

2. Составляющие систему элементы общества нахо-

дятся постоянно в отношениях взаимовлияния и взаимозависимости друг на друга, поэтому изменения в одном из элементов системы общества влекут за собой изменения системы в целом.

3. Процесс развития общества как системы производится путем ее реагирования на возможные изменения внутри самой системы и ее элементов и на изменения, возникающие во внешней среде.

4. Целостность общества и отношения взаимозависимости между ее элементами подчиняются определенным правилам, характеризующим ее специфичность.

Безусловно, общество является результатом взаимодействия людей. В основе социального взаимодействия лежат потребности и интересы членов общества, которые выступают мотивами деятельности, т.е. тем, что «включает» человека к конкретному социальному действию. Потребности человека могут носить как индивидуальный характер, когда они реализуются им самим, так общезначимый характер, когда индивид не в состоянии реализовать в одиночку свои потребности, т.е. они становятся общими для большинства людей. Для того, чтобы удовлетворить потребности, индивиды объединяются и кооперируются с другими индивидами, что порождает социальные группы.

Социальная группа – это совокупность людей, взаимодействующих и осознающие свою принадлежность к данной группе, т.е. которые считаются членами этой группы с точки зрения других людей.

Все социальные группы обладают однородностью, устойчивостью, сплоченностью, системностью. К социальным группам могут быть отнесены половозрастные группы (люди преклонного возраста, дети, мужчины, женщины), национальные (казахи, русские, украинцы), профессиональные (преподаватели, медики, пожарники), религиозные (мусульмане, православные, буддисты), политические (демократы, коммунисты, либералы), территориальные (городское население, сельское население).

Совокупность потребностей социальных групп, как правило, характеризуется массовостью проявления и устойчивостью во времени и пространстве. Среди фундаментальных или базовых потребностей следует выделить

следующие потребности:

1) в самом производстве рационального распределения товаров и услуг, которые необходимы для выживания каждого члена общества;

2) в обеспечении нормального уровня психофизиологического жизнеобеспечения;

3) в обеспечении процесса саморазвития и познания;

4) в коммуникациях между членами всего общества;

5) в демографическом воспроизводстве;

6) в обеспечении воспитания и обучения детей;

7) в постоянном контроле за поведением всех членов общества;

8) в обеспечении полной безопасности.

Чтобы осуществить эти потребности, общество создаст социальные институты.

Социальный институт – это совокупность формальных и неформальных правил, принципов, установок, норм, которые регулируют различные сферы человеческой деятельности и организуют их в систему статусов и ролей. Наличие в обществе социальных норм и ценностей обеспечивает упорядоченность социальных связей и взаимодействий в обществе. Роль ценностей становится доминирующим звеном в формировании и развитии комплекса социальных связей.

Ценности – это общепринятые в любом обществе убеждения относительно поставленных целей, к которым стремятся все члены общества, и средств, посредством которых они должны их достигать.

На основе совокупности ценностей формируется система социальных норм – правил поведения, регулирующих взаимодействие людей в соответствии с особенностями доминирующей в данном обществе культуры.

2.4 Типы общества

Для того чтобы более детально изучить сущность общества, необходимо провести типологизацию его видов на основе идентичных признаков и характеристик. Типология как логический прием позволит более качественно изучить сущность общества. Процесс типологизации обществ необходимо проводить на основе определенных признаков и критериев. В зависимости от их количества

типологии могут быть как сложными (классификация общества осуществляется на основе нескольких признаков), так и простыми (типология строится с учетом одного основного классификатора).

Для более качественного понимания процесса возникновения государства и права наиболее актуальной и одной из самых ранних классификаций общества является классификация известного американского этнографа Л.Г. Моргана (1818-1881), который выделял общества эпохи «дикости», «варварства» и «цивилизации». В основу его классификации лежат способы получения совокупности средств к существованию человека, которые были различными в эти три периода. Л.Г. Морган считал, что «эпоха дикости» – это период господства присваивающего хозяйства и собирательства, основанного преимущественно на охоте и рыболовстве. «Эпоха варварства» – период производящего земледельческого и скотоводческого хозяйства. С появлением буквенного письма (алфавита), системы социальных классов, государства и права начинается «эпоха цивилизации».

Американские ученые Г. и Дж. Ленски выделили типы общества, которые классифицируются на том же критерии – способе производства средств к существованию. Они выделяют:

1) общества, которые жили охотой и собирательством. В основном охотники и собиратели вели кочевой образ жизни и преимущественно использовали примитивные каменные орудия труда. Социальная жизнь была основана на кровно-родственных связях.

2) садоводческие общества (первые появились на Ближнем Востоке в 4 тыс. до н.э.). В этих обществах уже использовались металлические орудия, была более усложненная социальная структура, которая развивалась по причине возраставшего имущественного неравенства.

3) аграрные общества (возникают в Древнем Египте, Шумере, Вавилоне). Данный вид общества уже полностью освоил металлические орудия труда, а также использовал в качестве тягловой силы животных. В аграрных обществах наблюдается появление письменности, посредством которой фиксировались сроки посева и сбора уро-

жая, учитывался трудовой вклад каждого члена общества. В этот период возникают первые государства и право, которые регулируют отношения между членами общества.

4) промышленные общества (возникают в конце XVIII в. в Европе). Главным достижением обществ этого вида является промышленное производство, которое стало основой хозяйственной жизни. Это обусловило появление новых классов в обществе – буржуазии и пролетариата, а также наблюдалось сосредоточение основной массы населения в крупных городах.

Таким образом, приведенные выше классификации показывают, что в отличие от природы общество является искусственной средой, которую человек создает сознательно, объединяясь с другими людьми. Отсюда следует, что именно совместное проживание, совместная деятельность людей способствуют формированию социального сознания, которое дает возможность людям осознать общность своих целей.

Вопросы для контроля:

1. Дайте определение понятию «общество».
2. Выделите основные признаки общества.
3. Дайте характеристику структуре общества.
4. Что такое «социальная группа»?
5. Что такое «социальный институт»?
6. Дайте определение понятию «ценности общества».
7. Выделите основные типы общества.
8. Назовите главное отличие общества от природы.

Тема №3. Сущность и теория происхождения государства и права

Цель лекции: Изучить сущность и основные теории происхождения государства и права.

Ключевые слова: право, государство, теория, предмет, сущность, признак, индивид, общество, человек, функция.

3.1 Понятие «государство» в юридической науке

В современной юридической науке до сих пор не закрепились единое содержание понятия «государство». Плюрализм подходов и мнений различных ученых обуславливается поливариантностью самого феномена государства. Существующие определения государства можно условно объединить в определенные группы.

Первая группа определений государства делает акцент на публично-властной природе государства и рассматривает его универсальную организацию, которая создана для достижения общего блага. Проживающее на территории государства население представляет собой союз граждан, которые подчиняются устоявшейся власти и связаны между собой общими целями и обязанностями, а также соблюдающие действующие законы данного государства.

Вторая группа определений государства рассматривает данный феномен как особую организацию политической власти, призванную регулировать общественные отношения. При этом в таком государстве стоит обратить внимание не на естественные сходства интересов и потребностей индивидов, а на различия между ними, которые необходимо примерять и согласовывать, и на их основе формулировать интересы, реализовывая их через работу специальных органов власти.

Третья группа определений государства связывает процесс понимания государства с социальными институтами, которые наделены совокупностью признаков, отличающихся друг от друга. Главное внимание здесь уделяется «внешнему» облику государства, его структуре и особенностям.

Четвертая группа определений государства делает акцент на функциональных особенностях государства, его роли в жизни общества и назначении.

Пятая группа содержания государства изучает его в правовом смысле. В данном случае государство представляется как правовая организация власти в качестве противовеса антиправовой организации общества. Все эти определения дают возможность развить концепцию правового государства.

Наконец, шестая группа определений государства связывает процесс его возникновения и его генезис с Божественной волей, с социальными свойствами человека в соответствии с изменяющимися природно-климатическими условиями.

3.2 Сущность государства

Изучение сущности государства становится возможным через выявление и сопоставление его с обществом посредством обоснования закономерностей возникновения самого государства в условиях социального неравенства и противоположности интересов индивидов.

Общеизвестно, что возникновение государства как социального института отражает возникающие процессы усложнения общественной жизни, разграничение социальных, экономических и культурных интересов общества. В условиях социально-экономического, политического и культурного неравенства возрастает потребность в выражении общезначимых интересов, которые были бы важны в одинаковой мере для всех классов и социальных групп.

Постоянно возникающие столкновения интересов разных классов и социальных групп порождают необходимость со стороны государства обеспечить примирение противоборствующих сторон, согласовать их интересы и одновременно реализовывать общезначимые фундаментальные потребности посредством политической власти.

Отсюда следует, что сущность государства как особой организации политической власти в обществе выражается в его способностях осуществлять общесоциальные функции сохранения и нормальной жизнедеятельности всего общества, т.е. достижение единства, установления правового порядка, а также регулирования взаимоотношений между государством и обществом.

По сравнению с другими социальными институтами преимущества государства в реализации общих целей и интересов обуславливаются следующими факторами:

1. Государство отличается высоким уровнем специализации и факт разделения труда между правящими слоями, что позволяет разрабатывать и принимать научно обоснованные решения;

2. Государство для осуществления своих решений имеет большие материальные и иные ресурсы (армия, финансовая система и т.д.);

3. В распоряжении государства имеется полная и организованная система санкций, которые позволяют ему добиваться полного повиновения от своих членов общества, т.е. государство обладает «монополией» на легитимное влияние в принудительном порядке.

Социальная значимость и ценность государства выражена в его способности воздействовать на развитие общественных отношений посредством изменения условий и правил жизнедеятельности людей, т.е. задавать вектор общественного развития через выработку общезначимых целей, обеспечивать их практическое осуществление. Можно утверждать, что в сущности государства выделяется его *общесоциальное содержание*, которое связано с организацией и регуляцией «общезначимых дел».

Таким образом, в процессе выявления сущности государства попытка абсолютизировать роль классового начала в его деятельности выражается в одностороннем порядке, т.е. через его функцию подавления воли масс, связанной с интересами экономически господствующего класса. С другой стороны, важно учитывать общесоциальную функцию государства, направленную на удовлетворение потребностей общества. Представленная взаимосвязь этих двух сторон сущности государства может быть сбалансирована только в зрелом гражданском обществе.

3.3 Признаки государства

Для более полного изучения сущности государства необходимо выделить совокупность его характерных признаков и черт. Можно выделить следующие признаки государства:

1. Государство выражается как *единая территориальная организация населения в масштабах всей страны*, т.е. является официальным представителем общества во взаимоотношениях с другими странами мира.

2. Государство представляет собой *особую организацию политической власти*, которая обладает специальным аппаратом управления и принуждения, а также развитой системой государственных ведомств и учреждений, деятельность которых целенаправленно воздействует на общественные отношения в целях их планомерного развития и упорядочения.

3. Государство представляет собой *суверенную организацию политической власти*. Суверенитет государственной власти, как правило, выражается в ее *верховенстве* и *полной независимости* от любых других властей как внутри страны, так и во взаимоотношениях с другими государствами.

4. Государство обладает *полной монополией на легальное и легитимное применение силы и физического принуждения* в отношении всего общества. Легальность и легитимность государственной власти выражена в ее официальном признании, а также подчинении Конституции и системе установленных законов.

5. Государство располагает развитой налоговой системой, в целях взимания налогов и других обязательных платежей в бюджет, для обеспечения его независимости и экономической самостоятельности.

3.4 Функции государства

Сущность, цели государства и его социальное назначение выражаются в его *функциях* (от лат. «functio» - осуществление, исполнение), которые представляют основные направления деятельности любого государства, обеспечивают упорядочивание системы общественных отношений, гарантируют стабильность и поступательность в развитии всего общества.

По сферам реализации общезначимых целей функции государства подразделяются на: внутренние и внешние. К *внутренним функциям* необходимо отнести экономическую, социальную, правовую, политическую, культурную, образовательную, природоохранительную и т.д.

1. *Экономическая функция* государства выражена в организации, координации, регулировании всех экономических процессов посредством развитой налоговой и кредитной политики, а также стимулирования общего экономического роста государства.

2. *Социальная функция* государства выражается в полном или частичном удовлетворении потребностей граждан в жилье, работе, забота о здоровье, предоставлении социальных гарантий социально уязвимым слоям населения. Социальная функция государства формируется в зависимости от роста объемов производства, развития уровня технологий, увеличения внутреннего валового продукта, что позволит создать социально благоприятные условия для каждого члена общества.

3. *Правовая функция* государства заключается в обеспечении правопорядка, установлении правовых норм, регулирующих общественные отношения и само поведение граждан, охрану общественных интересов от различных негативных явлений (коррупция, терроризм и др.). Для защиты правовых норм государством создаются специальные правоохранительные органы (суды, прокуратура, полиция, спецслужбы и т.д.).

4. *Политическая функция* государства является одной из приоритетных функций. Данная функция обеспечивает политическую стабильность путем создания политической системы, целью которой выступает создание системы эффективного осуществления властных полномочий, а также выработку политического курса страны, отвечающего потребностям и запросам основных слоев населения.

5. *Культурная функция* государства направлена на создание системы условий для удовлетворения культурных потребностей населения, посредством приобщения их к достижениям мирового прогресса и наследию мировой художественной культуры, а также возможности самореализовать себя в творчестве.

6. *Образовательная функция* государства направлена на обеспечение создания развитой системы образования, отвечающей мировым требованиям и велениям времени. Эта система призвана формировать «интеллектуальный

фонд» страны, развивать новые научные исследования и применять их результаты на практике.

7. Природоохранительная функция государства выражается в обеспечении охраны природных ресурсов и рациональное использование полезных ископаемых. Это все необходимо в связи с негативными последствиями происходящей промышленной революции, нерациональным использованием природных ресурсов человеком.

Среди основных *внешних функций* можно выделить: 1) функции обороны и обеспечения мира; 2) функцию борьбы с международной преступностью, участия в решении глобальных проблем современности; 3) функцию интеграции в мировое сообщество.

Военная функция (впоследствии *функция обороны*) является исторически первой внешней функцией любого государства. Данная функция основана на поддержании обороноспособности государства, территориальной целостности и развития принципов мирного сосуществования с различными социально-экономическими системами.

Функция борьбы с международной преступностью основана на участии государства в разработке мер по предупреждению борьбы с противоправными явлениями, происходящими в мире (международный терроризм, экстремизм и др.).

Функция интеграции в мировое сообщество заключается в готовности участия государства в происходящих в мире экономических, политических и социокультурных преобразованиях.

Кроме того, существует и другое разделение функций государства по признаку *значимости*. Здесь их можно условно разделить на: основные и неосновные.

К *основным функциям государства* относятся те направления деятельности государства, которые наиболее полно раскрывают сущность и назначение государства и в осуществлении которых принимают участие все органы государства и большая часть населения (экономическая, социальная, правоохранительная, функция международного сотрудничества и обеспечения мира).

Неосновные функции представляют собой направления деятельности государства, имеющие более узкий характер (локальный), т.е. они затрагивают конкретные сто-

роны общественной жизни и конкретную социальную группу населения (например, в образовательной функции государства можно выделить политику в сфере развития системы высшего образования и т.д.).

3.5 Теории происхождения государства

Современная теория государства и права имеет плюрализм мнений по вопросу происхождения государства. Стремления ученых найти общий подход к истокам происхождения государства на сегодняшний день не увенчались успехом. Существует несколько подходов к вопросу о происхождении государства, в рамках которых всякий раз давалось совершенно новое определение его сущности и социального назначения.

Однако все же можно выделить основные теории происхождения государства, суть которых частично отражает его сущность и содержание. К ним можно отнести:

1. Теократическая теория. Одной из самых ранних теорий, которая объясняла процесс возникновения государства, была теократическая теория. Ее авторами являются средневековые богословы *Тертулиан*, *Фома Аквинский*, *Аврелий Августин*. Данная теория рассматривает государство как «Божий Промысел», смысл которого заключен в установлении на земле порядка и гармонии. Проникнуть и понять тайну Божественного замысла, т.е. постичь природу государства, по замыслу авторов теории, невозможно, что порождает образность каждого человека верить и безропотно подчиняться правителям. Теократическая теория имеет под собой реальные факты: 1) первые государства имели религиозные формы (языческие, затем монотеистические), поскольку представляли собой правление касты жрецов; 2) Божественное право придавало государственной власти полный авторитет, а, следовательно, решениям государства - обязательный характер.

2. Патриархальная теория. Данная теория трактует государство как «*большую семью*», где взаимоотношения монарха и его подданных приравниваются к отношениям «отца» и «членов семьи». Авторами этой теории являются Аристотель (запад), Конфуций (восток), дальнейшее развитие этой теории придал английский мыслитель XVIII в. *Р. Фильмер*. По их мнению, государство возникает в ре-

результате соединения родов в племена, племен в союзы и так далее по иерархии. Изначально власть опекунская – «отеческая» в результате объединения семей в одно государство становится затем государственной. Правитель должен проявлять заботу о своих подданных, а они, в свою очередь повинуются ему.

3. Договорная теория. Данная теория возникновения государства основывается на том, что государство возникло посредством заключения общественного договора. Авторами этой теории являются Дж. Локк, Жан-Жак Руссо и др. Они понимали государство как результат компромисса между социальными группами общества и необходимостью создания единой организации управления.

4. Марксистская теория. Авторами этой теории по праву считают К. Маркса, Ф. Энгельса. Они объясняли, что причиной происхождения государства является *раскол общества на антагонистические классы* вследствие разделения труда и появления частной собственности. Классы, которые обладали экономическими преимуществами, создали государство для подчинения себе неимущих слоев, что породило столкновение между классами (социальные революции).

5. Теория насилия. По мнению сторонников теории насилия (Л. Гумплович, Е. Дюринг и К. Каутский), государство является результатом прямого *политического действия*, т.е. внутреннего насилия. Это выражалось в появлении первых государств как следствия победы большинства над меньшинством или более сильных племен (союзов) над более слабыми. В результате завоеваний возникали не только государства, но и возникало деление общества на классы (на основе частной собственности).

6. Расовая теория. Эта теория происхождения государства в значительной мере опиралась на роль *биологических факторов*. Одним из основателей расово-антропологической школы в социологии был французский писатель *Жозеф Артур де Гобино* (1816-1882). Согласно разработанной его теории, в мире существуют «высшие» расы, которые призваны господствовать, и «низшие» расы, которым по своей природе предназначено находиться в подчинении у «высших». На основе данной теории проводилась политика колониальных захватов развитыми государствами отсталых народов Африки, Азии и Латинской Америки.

7. Органическая теория. Данная теория уподобляет государство «живому» организму, который состоит из клеток, составных частей, т.е. людей, имеющих волю. Каждый составной элемент живого организма выполняет конкретно заданную ему функцию, что обеспечивает нормальное функционирование всего «организма» (государства). По мнению одного из авторов этой теории – английского социолога Г. Спенсера (1820-1903), воля государства, как правило, выражена в существующих законах, правительстве приравнивается к «мозгу», рабочие слои - к ногам и рукам, а движения и связи - с нервами.

3.6 Понятие «право» и его сущность

Юридическая наука вкладывает огромный смысл в понятие «право», содержание которого включает не просто смысловое значение этого феномена, но и рассмотрение его как формы общественного сознания людей, образа их жизни.

Выдающийся римский юрист Ульпиан (ок. 170-228) считал, что «изучающему право надо, прежде всего, узнать, откуда происходит слово «jus» (право), оно получило название от «*justitia*» (справедливость), ибо... право есть искусство добра и справедливости». Это и есть отправная точка для более полного изучения этого понятия.

Существующие различия в интерпретации права обуславливаются расхождениями в том, что именно является исходным в определении меры дозволенного поведения индивида (потребности индивида либо интересы определенного класса, либо общества или государства в целом).

Можно выделить несколько вариантов интерпретации понятия «право»:

1. Право – система *социально-правовых притязаний индивидов*, удовлетворение которых позволяет существовать им. Их основу составляют естественные права человека, т.е. притязания, обусловленные самой его природой, которые необходимы для нормального развития личности (право на жизнь, право на свободу, собственность, честь, достоинство, имя и т.д.).

2. Право следует понимать в *субъективном смысле*, т.е. как правомочия принадлежат совершенно каждому

человеку. В данном случае право – это возможности совершать человеком определенные, юридически значимые действия, которые официально признаны. Ими располагают все члены общества и организации, и они защищаются государством от нарушений (право на труд, право на отдых, право на охрану здоровья и т.д.).

3. Право следует понимать в *объективном смысле*, т.е. как систему социальных предписаний: дозволений, запретов, обязанностей, которые закреплены в законодательстве. Совокупность норм права, установленных и санкционированных самим государством, являются фундаментом действующей системы права страны. Право здесь рассматривается как мера допустимого поведения индивида, которая зафиксирована в системе общеобязательных правил поведения (законах), она создается самим государством и действует независимо от воли и сознания отдельных лиц.

4. Право рассматривается в широком понимании, т.е. оно содержит в себе *все правовые явления*, объективное право, субъективное право, принципы права, правовую культуру, правосознание, правовую психологию и т.д.

Сущность права, впрочем, как и сущность государства, имеет две стороны: *общесоциальную* и *классовую*. Каждая из этих сторон преобладала в определенный период исторической эволюции человеческой цивилизации. В связи с этим в юридической науке сформировалось широкое и узкое понимание сущности права.

В широком понимании сущность права заключается в том, что право конвенционально, т.е. выражает общую волю всего населения, сформированную на основе поиска компромиссов, взаимных уступок и согласования существующих в обществе индивидуальных интересов в пользу общего решения. Сторонники данной интерпретации сущности права опираются на субъективное понимание права, т.е. как меры свободы и справедливости, которая обусловлена самой природой человека. В рамках данного подхода право *является* совокупностью норм и принципов, выражающих мудрость, разум, справедливость, порядок, т.е. те категории, которые установлены не государством, а даны человеку свыше.

В узком понимании сущность права связывали с определенной нормой. Более конкретно сущность права была представлена *волей господствующего* класса. Т. Гоббс впервые связал право с волей правящей группы и подчеркивал, что «право есть продукт воли тех, которые имели верховную власть над другими». Узкое понимание права ярко выражена в тех общественных системах, в которых власть консолидируется в руках определенной группы лиц, которые используют право как средство лоббирования собственных интересов. В данном случае право теряет свою общесоциальную составляющую, выраженную на защиту социально уязвимых слоев общества.

3.7 Признаки права

Содержание права необходимо раскрывать на основе изучения его *формальных признаков* или *свойств*, которые позволяют отличить его от других нормативных регуляторов. Совокупность этих признаков и характеризует право как специфическую систему регуляции общественных отношений.

Необходимо выделить наиболее значимые признаки права. К ним можно отнести:

1. *Нормативность*. Нормативная природа права выражается в установлении в системе норм права *общего (единого) образца* поведения, который должен определять его границы: дозволенного, запрещенного, обязательного. Данный образец закрепляется в правилах общего характера, которые регулируют совокупность схожих ситуаций или случаев.

2. *Системность*. Данный признак выражается в том, что право представляет собой не простой набор норм, а целостную систему взаимозависимых и взаимосвязанных правил поведения индивидов. Главную основу этой системы составляют нормы Основного закона – Конституции, которой не должны противоречить любые нормы права.

3. *Общеобязательный характер*. *Обязательность для исполнения* норм права выражается в том, что каждый член общества обязан добровольно соблюдать и исполнять их требования.

4. *Формальная определенность*. Система норм права выражена в официальной форме, т.е. закреплена в норма-

тивно-правовых актах государства (законах, решениях судов и иных актах). Данный признак права обеспечивает его внутреннее единство, взаимосвязь между отдельными нормами, а также предохраняет его от произвольного толкования или изменения.

5. *Процедурность*. Здесь право выражается в том, что оно предписывает порядок принятия законов, задает механизм реализации законов и обеспечивает средствами контроля за исполнением любого закона, принятого в установленном порядке.

6. *Неперсонифицированность и неоднократность действия* права. Данный признак указывает на то, что нормы права не имеют конкретного адресата, т.е. они обращены ко всему населению, проживающему в государстве. Осуществление требований любой нормы права обеспечивает ее действие во времени, т.е. она продолжает действовать вплоть до ее отмены уполномоченным на то государственным органом.

7. *Связь с государством*. Данный признак выражается в том, что государство не только целенаправленно создает сами нормы права, но также и обеспечивает реализацию их требований посредством деятельности правоохранительных органов, действия которых обеспечивают охрану норм от нарушений.

3.8 Функции права

Право как нормативный регулятор свое назначение в обществе реализует посредством функций.

Функции права – основные направления воздействия права на личность, процесс взаимодействия ее с другими людьми и органами государства.

Можно выделить следующие функции права:

1. *Регулятивная функция* права. Данная функция заключается в обеспечении четкой организации и стабильного функционирования всех форм общественных отношений. Свое выражение это находит в необходимости отчетливо закрепить права и свободы человека и гражданина, а также полномочия государственных органов (должностных лиц).

2. *Охранительная функция*. Данная функция выделяет нормы права из других видов норм (например, норм

морали, норм традиций и обычаев), т.е. она осуществляется через органы государства, которые принимают индивидуально властные решения, направленные на охрану общественных отношений.

3. *Гуманистическая функция.* Данная функция состоит в том, что право как символ справедливости является формой опосредования интересов различных политических сил и тем самым предотвращает возможные столкновения между социальными группами и классами.

4. *Воспитательная функция.* Эта функция выражается в способности права выступать одним из основных факторов правовой социализации, т.е. оказывать влияние на воспитание подрастающего поколения в духе законности и правопослушания.

5. *Функция социального контроля.* Данная функция осуществляется посредством стимулирования социально полезного поведения индивида и запрета общественно вредных деяний в обществе под страхом возможного наказания.

6. *Идеологическая функция.* Очень важная функция права, которая воздействует на общественное и индивидуальное сознание людей, формирует основные ценности, отражающие интересы определенного класса, сословия или правящей элиты.

3.9 Теории происхождения права

При исследовании теорий происхождения права существует большое количество мнений и подходов, суть которых сводится к попытке объяснить причины и специфику феномена права. Приведем основные теории происхождения права:

1. *Теологическая теория.* Данная теория является одной из первых. Она рассматривает право как Божественный промысел. Автором этой теории является известный западный средневековый теолог Аврелий Августин, который считал, что именно Бог, а не человек, является «творцом вечного закона», влияющим на формирование моральных норм и оценок людей. Любой закон, по данной теории, является «Волей Бога», и он обязателен для исполнения.

2. *Теория естественного права* (лат. «*jus naturale*»).

Данная теория делится на естественное право (негативное) и позитивное. Естественное право выступает как совокупность неотчуждаемых прав человека, данных ему от рождения (право на жизнь, право на свободу и т.д.), в свою очередь, позитивное право создано государством через процесс правотворчества, т.е. санкционирования обычаев и традиций определенного народа.

3. Нормативистская теория права (Ханс Кельзен). По данной теории право возникло вместе с появлением государства. Право рассматривается как модель «иерархии норм», на вершине которой находится «главная норма» (Конституция), а снизу по иерархии расположены другие нормы, закреплённые в официальных правовых актах.

4. Психологическая теория права. Данная теория признает тот факт, что право является результатом психологических составляющих человека. Автором этой теории является Л.И. Петражицкий, который выделяет две области права: 1) интуитивное право, т.е. основанное на эмоциональных переживаниях; 2) позитивное право, содержание которого составляют нормы, созданные органами государства.

5. Историческая теория права. Основателем данной школы (теории) был Ф.К. Савиньи. По данной теории, право не создается законодателем, оно является проявлением духа народа, т.е. выражает его волю. Право здесь выступает во взаимосвязи с государством как единое целое, выражает признак духовной общности народа, его доверия к существующей системе управления.

Вопросы для контроля:

1. Дайте определение понятию «государство».
2. Охарактеризуйте сущность государства.
3. Назовите основные признаки государства.
4. Выделите основные функции государства.
5. Перечислите теории происхождения государства.
6. Дайте определение понятию «право».
7. Охарактеризуйте сущность права.
8. Раскройте значение признаков права.
9. Выделите главные функции права.
10. Назовите основные теории происхождения права.

III МОДУЛЬ «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА»

Тема №4. Форма государства

Цель лекции: Изучить понятие, признаки и классификацию формы государства

Ключевые слова: право, государство, форма, предмет, сущность, признак, индивид, общество, человек, понятие.

4.1 Понятие «форма государства»

Любая вещь всегда рассматривается с позиций изучения ее содержания и формы. Это касается и изучения природы государства. Существующие в мире государства имеют различия по признаку организации государственной власти, отсюда возникает необходимость детального изучения устройства государства (формы, структуры, содержания и т.д.).

Под *формой государства* понимается система способов организации государственной власти, которая рассматривается в единстве ее трех элементов: формы правления, формы государственного устройства, политического режима.

Стоит сказать, что единого мнения относительно интерпретации понятия «форма государства» в научных кругах нет. Это объясняется тем фактом, что юридическая наука в разных странах трактуется по-своему, что откладывает отпечаток на некоторые понятия.

Для более полного изучения понятия «форма государства» необходимо рассмотреть вопрос о взаимосвязи содержания государства и формы выражения этого содержания (Рис. 1).



Рис. 1. Элементы формы государства

4.2 Признаки понятия «форма государства»

В юридической науке совершенно любая дефиниция (определение) содержит в себе совокупность явлений и процессов, а также существенных признаков, которые отражают ее уникальность и неповторимость.

Какие признаки несет в себе понятие «форма государства»?

Во-первых, понятие «форма государства» дает возможность рассматривать государство как определенную систему, целостностный организм, который состоит из отдельных частей (элементов), взаимозависимых друг от друга. Данные элементы показывают, кем и каким образом формируется государственная власть, как она распределяется на территории государства, посредством каких методов происходит процесс ее осуществления. Эффективность государственной власти зависит от того, как она организована и на какие средства опирается (насилие, убеждение, авторитет).

Во-вторых, понятие «форма государства» рассматривает организацию государственной власти с разных сторон. С одной стороны, данное понятие указывает на субъект власти (носитель этой власти). Им выступает само государство в лице государственных органов. С другой стороны, оно выявляет порядок образования органов власти (законодательной, исполнительной, судебной).

Понятие «форма государства» определяет систему распределения власти на единой территории государства, а также указывает на способы (методы) реализации власти. Отсюда следует, что форма государства представляет собой систему организации государственной власти, выраженной в форме правления, государственного устройства политического режима.

В-третьих, главная роль в форме государства преимущественно принадлежит политическому (государственному) режиму, т.к. любые возможные изменения в методах и средствах реализации государственной власти отражаются, прежде всего, на форме правления и на форме государственного устройства. Политический (государственный) режим в государстве зависит от специфики расположения территории государства, особенностях ис-

торического развития населения и заданного курса развития в экономической, политической и социальной сферах.

В-четвертых, форма государства отражает наиболее существенные признаки как политической, так и структурной и территориальной организации общества посредством своих элементов. Это объясняется тем, что элементы «формы государства» раскрывают сущность деятельности государства, его специфических черт.

Как структурная организация общества государство проявляет себя в организации и деятельности системы органов и институтов публичной власти. Данные институты обладают преимущественными ресурсами (материальными, правовыми, военными, принудительными), посредством которых государство влияет на общество.

Как территориальная организация общества государство объединяет всех людей по месту проживания, а не по признаку родственных связей. Распространение государственной власти происходит на территорию, где проживает население. Понятие «форма государственного устройства» отражает территориальную организацию политической власти.

Таким образом, «форма государства» отражает различные аспекты организации и функционирования государственной власти в обществе.

4.3 Понятие и признаки государственной власти

Совершенно любая форма социального явления или социального процесса выражается как способ организации и выражения самой формы государства, которая представляет собой совокупность способов (методов) организации всего государственного устройства и реализации системы государственной власти.

Выделим отличительные свойства государственной власти:

1. Государственная власть – это разновидность власти, однако более широкого, родового понятия «общественная власть» (наряду с экономической, религиозной, политической, духовной, родительской вилами власти).

Власть – это определенная способность и возможность одного лица, группы лиц, организации или государства в

целом влиять на волю другого лица, группы лиц в силу собственных интересов.

Система властных отношений представляет собой особый вид общественных отношений, в основе которых лежит специфика взаимодействия людей, их способность определять порядок действий и степень влияния друг на друга.

Система властных отношений включает в себя четыре элемента:

1) субъект властвующей воли, т.е. кто (или что) навязывает свою волю;

2) объект власти, т.е. кто (или что) испытывает на себе прямое властное влияние и повинуетя ему;

3) содержательная часть властного воздействия, т.е. это система требований, предъявляемых субъектом в отношении объекта;

4) характер отношения объекта к содержанию оказываемого на него властного воздействия, оно может выражаться в различных формах (протест, подчинение, игнорирование, одобрение).

2. Государственная власть в основном опирается на специфические ресурсы и осуществляется посредством особых способов, к которым можно отнести подчинение, господство, руководство, управление, насилие.

3. Государственная власть согласовывает разнородные интересы индивидов и стремится выразить общезначимые интересы через механизм государственного принуждения и систему легитимного насилия.

Государственная власть имеет достаточное количество отличий от политической власти. Данные отличия можно выразить на основе существенных признаков государственной власти:

1. Государственная власть суверенна, т.е. обладает полной независимостью и верховенством над другими видами власти;

2. Суверенитет государственной власти обязательно должен сдерживаться ее легитимностью, т.е. уровнем доверия населения к ней (отсюда возникает со стороны государства право на легитимное насилие);

3. Государственная власть должна быть избрана населением в законном порядке, т.е. обладать легально-

стью.

4. Государственная власть должна характеризоваться системой единства для реализации общезначимых интересов общества;

5. Признак наличия единства государственной власти должен опираться на принцип ее разделения по ветвям на основе тех функций, которые на них возложены.

Таким образом, система государственной власти должна быть рационально организована в целях эффективного реагирования на изменяющиеся потребности населения.

4.4 Классификация форм государства

Главной целью классификации форм государства является выявление особенностей в организации государственной власти конкретного государства, для выявления ее достоинств и недостатков. В юридической науке традиционные классификации используются в качестве оснований для типологизации элементов формы государства, поэтому их называют элементными.

Так, различаются государства: республиканские и монархические. Здесь в качестве основания данной классификации выступает форма правления, выраженная как элемент формы государства

Альтернативная классификация форм государства использует в качестве основания разделения на типы - социальную обусловленность государства, которая выражается в принадлежности всей власти конкретному социальному классу, политической партии, обществу, нации или народу. По данному критерию выделяются: 1) буржуазная республика; 2) государство власти пролетариата; 3) народная демократия или народно-демократическая республика.

По признаку соотношения светской и духовной власти формы государства делятся на: светскую (отделение религии от сферы государственного управления) и клерикальную (верховная власть принадлежит духовенству).

На основе вышеназванных критериев определения формы государства можно выделить такие устойчивые формы государства, как:

- 1) Монократическая форма;
- 2) Полиархическая форма;

3) Сегментарная форма.

Монократическая форма государства в большей степени характеризуется процессом концентрации и централизации власти в руках одного монарха, правящей династии, группы военных правителей, высшего слоя партийных руководителей. При монократической форме государства устанавливаются: авторитарный и тоталитарный режим, суть которых сводится к применению насилия, принуждения, насильственное принуждение к определенной государственной идеологии или религии. В данном случае нарушаются права и свободы человека и гражданина.

Противоположной формой государства является полиархическая форма. В ней действует принцип разделения власти по вертикали и горизонтали. Формируемое гражданское общество создает множество устойчивых общественных групп, интересов, формирует и внедряет механизм сдержек и противовесов, суть которых сводится к невозможности узурпации власти. Система экономики отделена от политической системы, все ресурсы власти рационально распределены между различными общественными слоями.

Сегментарная форма государства обычно считается «промежуточной». Она устанавливается там, где гражданское общество еще не развито, где преобладает власть кланов, племен, сословий, олигархических групп, т.е. наблюдается трибализм (от лат. «tribus» - племя, триба).

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «форма государства».
2. Назовите основные признаки понятия «форма государства».
3. Что такое государственная власть.
4. Перечислите признаки государственной власти.
5. Раскройте содержание классификации форм государства.

Тема №5. Форма правления

Цель лекции: Изучить понятие, сущность и классификацию форм правления

Ключевые слова: право, государство, форма, классификация, сущность, признак, индивид, общество, человек, понятие.

5.1 Понятие «форма правления»

В юридической науке понятие «форма правления», выражает устойчивые взаимосвязи между системой политико-правовых процессов и явлений. Понятие «форма правления» отражает саму *структуру* и *порядок возникновения* системы высших органов государственной власти.

От организации высших органов государственной власти зависит способность государства качественно и эффективно осуществлять свои прямые функции. Эта необходимость диктуется спецификой государственного механизма и самой формой правления. Форма правления показывает насколько успешно и эффективно выстроена система государственных органов власти, в какой мере она защищает интересы общества и влияет на его развитие.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что форма правления – это способ формирования системы высших органов государственной власти, который определяет их структуру, компетенцию, принципы взаимоотношений, уровень активности населения в процессе их образования.

Форма правления включает в себя определенные *элементы*, которые позволяют отличать ее от совершенно других элементов формы государства, от формы государственного устройства и формы политического (государственного) режима. К ним можно отнести следующие:

1) Организованная структура системы органов верховной власти (законодательные органы, исполнительные органы, судебные органы);

2) Система способов формирования высших органов государственной власти (выборы, назначение, престолонаследие);

- 3) Система принципов взаимоотношений между органами верховной власти;
- 4) Система распределения компетенций между высшими органами государственной власти;
- 5) Система взаимоотношений государственных органов с населением.

5.2 Классификация форм правления

В современных государствах обнаруживается большое многообразие систем организации высших органов государственной власти, имеющих специфическую структуру и порядок образования. Для более полного изучения форм правления государства необходимо провести классификацию, которая позволит выявить достоинства и недостатки для совершенствования деятельности целостного государственного механизма.

Теория государства и права содержит в себе различные классификации, содержание которых опирается на различные критерии (основания). В качестве основания классификации форм правления можно использовать «*комплексный классификатор*», который включает в себя определенные признаки.

1. *Система способов формирования высших органов государственной власти.* В этом случае верховные органы власти создаются либо путем прямого престолонаследия (при монархиях), либо через всеобщие выборы (в республиках).

2. *Правовая инвеститура правительства,* т.е. то, кому принадлежит право на формирование и контроль за правительством, т.е. за исполнительной властью.

3. *Порядок взаимодействия системы высших органов законодательной и исполнительной власти:* порядок сотрудничества, порядок слияния, порядок разделения.

4. *Уровень участия населения в формировании верховной власти* (высокий или низкий).

Если использовать комплексный классификатор типологии форм правления, можно выделить *классические* («чистые») формы правления, а также *альтернативные* формы правления, которые складываются в результате синтеза различных элементов классических форм.

К классическим формам правления необходимо отнести *монархию* и *республику*. Такая классификация форм правления имеет свои достоинства и недостатки и зависит от влияния совокупности различных факторов: особенностями культуры, традиций, зрелости гражданского общества, ментальности общества и т.д.

5.3 Понятие, признаки и разновидности монархии

Монархия – это одна из наиболее ранних форм правления, которая зародилась еще в раннеклассовых обществах. Первой монархией была империя месопотамского царя Саргона I (2371-2230 до н. э.). Зародившись в условиях рабовладельческого общества, монархия становится основной формой правления в средневековье. Монархия продолжала оставаться преобладающей формой правления, несмотря на происходившие буржуазно-демократические революции в XVII-XVIII веках. В современном мире монархия – это распространенная форма правления, имеющая свои особенности. Сам термин «монархия» отражает богатое содержание, включающее в себя само содержание и устройство государства.

Монархия – это определенная форма единоличного и пожизненного правления одного лица, в рамках которой верховная государственная власть передается по принципу престолонаследия.

Классическая форма монархии (абсолютная монархия) обладает совокупностью существенных *признаков*. К ним можно отнести:

1. В качестве главы государства выступает император, царь, король, шах, обладающий пожизненным и единоличным пользованием государственной властью;

2. В руках монарха сконцентрирована вся полнота законодательной, исполнительной и судебной власти;

3. Процесс передачи верховной власти происходит по наследству;

4. Монарх осуществляет власть по собственному праву, а не в порядке ее поручительства или делегации от имени народа;

5. Монарх не несет конкретной юридической или политической ответственности за результаты своего правления.

Данные юридические признаки монархии позволяют отличать ее от другой классической формы правления – республики.

Современные абсолютные монархии обладают определенными достоинствами, к которым можно отнести:

1) способность верховной власти концентрировать ресурсы для решения важнейших задач;

2) присутствует единство государственной власти, которое выражается в соединении властных полномочий в едином «центре»;

3) способность более эффективно проводить внутреннюю и внешнюю политику, гарантирующую политическую стабильность, правопорядок и единство нации;

4) организация системы государственного механизма, исключающего дублирование управленческих функций.

Но наряду с достоинствами абсолютная монархия имеет некоторые недостатки:

1) Отсутствие участия народа в формировании институтов верховной власти и проведении государственной политики;

2) Полная бесконтрольность над государственной властью;

3) Отсутствие правовой ответственности монарха за принимаемые решения;

4) Полная монополия монарха на любой вид власти.

В процессе исторического развития преодолевались явные недостатки абсолютных монархий, общество стремилось создать «умеренные» формы правления, которые бы ограничивали абсолютную власть монарха и были способны достигнуть «компромисса» между социальными слоями общества. Такой формой становится конституционная монархия, при которой власть монарха ограничивается представительным органом – *парламентом*. Конституционная монархия имела две основные разновидности: дуалистическую и парламентскую.

Дуалистическая монархия имеет ряд специфических признаков:

1. Система верховной власти разделена между парламентом, который избирается народом и наделяется законодательной властью, а монарху принадлежит лишь исполнительная власть;

2. Глава государства обладает правом «вето» на принимаемые решения парламента и издание законов;
3. Монарх осуществляет управление государством через назначенного премьер-министра и правительства, которые несут прямую ответственность перед ним;
4. Монарх обладает правом на роспуск парламента;
5. Монарх может назначать руководителей местного управления и самоуправления, которые несут ответственность перед ним.

Парламентская монархия преобладает в государствах, в которых наблюдается высокий уровень зрелости гражданского общества, происходят демократические процессы, направленные на защиту прав и свобод личности.

Парламентская монархия включает в себя ряд признаков. К ним можно отнести:

1. Власть монарха – по характеру выступает как наследственная и пожизненная;
2. Монарх как глава государства выполняет представительную функцию, т.е. является «символом» государства;
3. Порядок взаимодействия законодательной власти основывается на принципе сотрудничества, а не жестокого разделения;
4. Парламент формирует правительство, которое ответственно перед ним, т.е. парламенту принадлежит право юридической инвеституры.

5.4 Понятие, признаки и разновидности республики

Одновременно с монархией получило развитие и альтернативная ей форма правления – республика. Республика как форма правления зародилась еще в древних городах-государствах Древней Месопотамии в IV-III тыс. до н.э. Здесь власть осуществлялась выборными органами власти – собранием и советом, которые возглавлялись правителем.

В процессе исторического развития республика приобретает различные конкретно-исторические формы существования. В античный период республика достигает своего наивысшего расцвета на примере Афинской демократической республики (V-IV вв. до н.э.) и Римской ари-

стократической республики (V-II вв. до н.э.). В эпоху Средних веков республика сохранилась в форме городов-республик при условии господства монархического правления. Наиболее широкое распространение республика как форма правления получила после происходящих буржуазно-демократических революций в XVII-XVIII веках. В современных государствах республика стала преобладающей формой правления среди государств мира.

Республика имеет ряд признаков, к которым можно отнести:

1. Возможность выборности населением высших органов государственной власти, включая самого главу государства;

2. Органы верховной власти избираются на определенный срок, т.е. присутствует срочность властных полномочий;

3. Созданные органы государственной власти действуют от имени народа и действуют во имя его интересов;

4. Присутствует разделение властей на: законодательную, исполнительную и судебную;

5. Со стороны государства присутствует гарантированность прав граждан;

6. Присутствует взаимная ответственность государства и личности перед правом;

7. Обязательный контроль общества над верховной властью *посредством* негосударственных организаций.

Республика – это определенная форма правления, при которой система высших органов государственной власти формируется гражданами на определенный срок через свободные выборы.

При всем многообразии современных республик их можно разделить на: президентские, парламентские и производные от них - смешанные формы республики.

Президентская республика впервые была создана в Соединенных Штатах Америки Конституцией 1787 г. и, как показывает историческая действительность, стала ее классическим вариантом. Затем американская модель модифицировалась применительно к условиям и особенностям конкретных стран (Казахстан, Аргентина, Чили, Бра-

зилия, Португалия и многие другие).

Можно выделить основные признаки президентской республики:

1. Президент как глава государства является главой исполнительной ветви власти;
2. Процесс избрания главы государства осуществляется всеобщим голосованием населения;
3. Присутствует четкое разделение на: законодательную, исполнительную и судебную власть;
4. Работает механизм сдержек и противовесов, т.е. когда ветви верховной власти «сдерживают» друг друга;
5. Президент формирует правительство, которое ответственно перед ним только с согласия парламента;
6. Законодательная и исполнительная власть формируется на основе всеобщих выборов, т.е. легитимна.

Парламентская республика в отличие от президентской республики обладает развитым институтом власти - *парламентом*, который контролирует правительство.

Можно выделить следующие признаки парламентской республики:

1. Законодательная и исполнительная власти взаимодействуют и «сотрудничают», т.е. отсутствует принцип жесткого разделения власти;
2. Победившая на выборах партия (располагающая большинством мест в парламенте) формирует правительство;
3. Правительство несет ответственность перед парламентом;
4. Президент как глава государства избирается парламентом и формально обладает правом назначать премьер-министра;
5. По Конституции, Президент наделен широкими полномочиями, но на практике он осуществляет их по предложениям премьер-министра государства;
6. Премьер-министр обладает значительными фактическими полномочиями в сфере исполнительной власти, т.к. занимает особое положение в системе верховной власти.

Президентско-парламентская республика, или иначе «смешанная», позволяет соединить в себе сильную прези-

дентскую власть, что уже является достоинством президентской республики, а также обеспечивает со стороны парламента контроль за правительством.

К основным признакам президентско-парламентской республики необходимо отнести:

1. Присутствует двойная инвeститура правительства, т.е. действует двойная ответственность правительства перед президентом и парламентом;

2. Действует внепарламентский способ избрания главы государства;

3. Президент республики является главой государства и одновременно главой исполнительной власти;

4. Наблюдается концентрация значительных властных полномочий в руках президента, который стоит над органами законодательной, исполнительной и судебной власти;

5. Полномочия парламента заметно ограничены;

6. Правительство получает широкие полномочия, включая полномочия в сфере законодательной власти.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «форма правления».

2. Назовите основные моменты классификации формы правления.

3. Раскройте понятие и признаки монархии.

4. Назовите разновидности монархии и их особенности.

5. Раскройте понятие и признаки республики.

6. Назовите разновидности республик и их специфические черты.

Тема №6. Форма государственного устройства

Цель лекции: Изучить понятие и типологию форм государственного устройства

Ключевые слова: право, государство, форма, типология, сущность, признак, система, общество, человек, понятие.

6.1 Понятие «форма государственного устройства»

Государство по своей природе представляет собой территориальную организацию общества, т.е. государство располагается на определенной территории с проживающими в ней гражданами. Когда численность населения достигает наивысшей точки, то возникает потребность разделить территорию на территориальные единицы (области, районы, края и т.д.), которыми потом эффективно можно было бы управлять. Для осуществления управления данными территориальными единицами создаются государственные органы управления, которые отражают специфику формы государственного устройства.

Что такое форма государственного устройства? Данное понятие содержит в себе механизм организации власти в обществе, ее структуры и эффективности.

Форма государственного устройства – это система территориальной организации власти, выражающая характер взаимоотношений государства с составными в его структуре частями, а также систему распределения властных полномочий между центральными и местными органами власти.

Территория практически любого государства мира состоит из территориально-государственных и национально-государственных (кантонов, штатов, султанатов), автономных (областей, краев, автономных республик) образований, административно-территориальных единиц (районов, общин, округов, провинций). Проживающее в них население нуждается в собственной организации, управлении и выработке общих целей.

Взаимные отношения между государством и его составными частями строятся на трех основных принципах: унитаризм (от лат. «unus» - единое, один), федерализм (от

лат. «fedus» - союз), конфедерализм (от лат. «confederation» - сообщество, содружество).

Данным принципам территориальной организации соответствуют три главные формы государственного устройства: 1) унитарное государство; 2) федерация; 3) конфедерация. Содержание этим форм государственного устройства можно увидеть на рисунке 2.

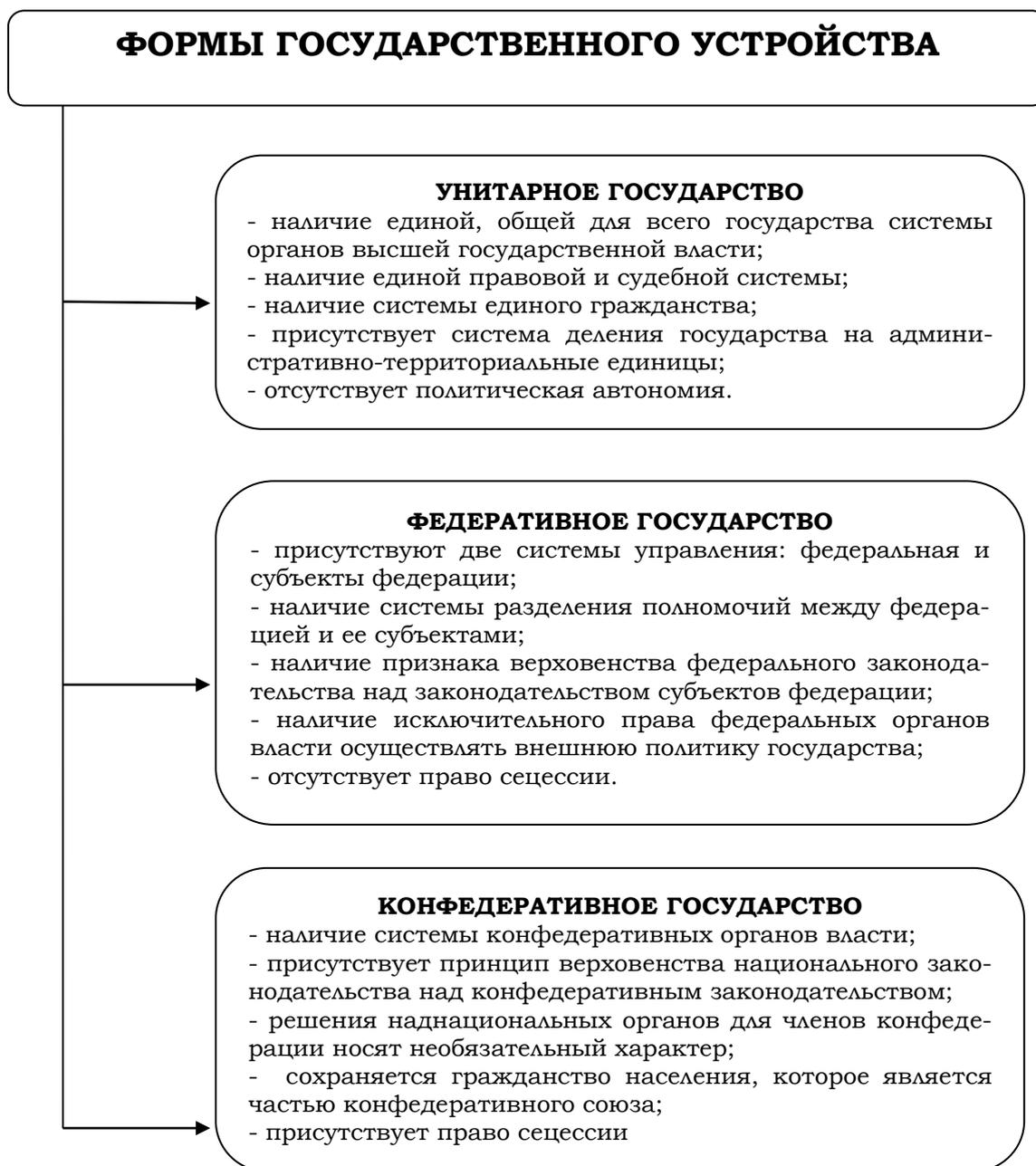


Рис. 2. Формы государственного устройства

6.2 Унитарное государство

Наиболее распространенным и простым видом территориально-политической организации в современных странах является унитарное государство. Такая форма государственного устройства популярна во многих странах (Казахстан, Польша, Франция, Италия, Испания, Болгария и др.).

Унитарное государство имеет ряд формально-юридических признаков. К ним можно отнести:

1) наличие системы общих для всей страны законодательных, исполнительных и судебных органов власти, которые распространяют свою власть по всей территории, и их полномочия не ограничены местными органами власти;

2) наличие единой правовой и денежной, судебной систем, действующих на всей территории страны;

3) система единого гражданства;

4) присутствует одинаковый юридический статус всех административно-территориальных единиц (областей, районов, департаментов) по отношению к центральным органам власти;

5) наличие единой Конституции – главного, основного закона, действующего по всей территории унитарного государства.

Унитарное государство структурно состоит из совокупности административно-территориальных единиц для их управления применяют различные способы:

1) центральная власть осуществляет свои функции непосредственно через назначаемые ею чиновников;

2) центральная власть осуществляет свои функции опосредованно, т.е. через местные исполнительные органы (акиматы), за которыми устанавливается административный контроль в лице назначенных чиновников (акимов).

Таким образом, можно сделать вывод, что *унитарное государство* – это определенная форма территориально-политического устройства страны, при которой существует единое государство, состоящее из совокупности административно-территориальных единиц, которые не обладают политической самостоятельностью.

6.3 Федеративное государство

Другой формой государственного устройства является *федерация* – единое союзное государство, которое состоит из относительно независимых государственных образований, в которых система взаимоотношений с центром основана на принципе разделения предмета ведения управления и установления полномочий, которые закреплены в Конституции.

Система таких государственных образований (субъектов) федерации имеет собственную систему административно-территориального деления, систему высших органов государственной власти и управления, систему судебных, правоохранительных, фискальных и иных органов, действующих по всей территории страны.

Понятие «федерация» не имеет одного общего толкования. Одни ученые рассматривают федерацию в узком смысле, считая, что она является «единым государством, которое состоит из нескольких государственных образований, объединившихся для решения общих для всех членов федерации задач»³.

В широком смысле федерация рассматривается как определенное устройство политической системы государства, в котором суверенная воля народа выражена в конституционном или договорном создании единого государства, где в полной мере сочетаются интересы всего федерального государства, всех его субъектов и населения этой страны.

Федерация как форма государственного устройства имеет ряд специфических признаков, которые носят формально-юридический характер:

1) присутствует принцип разделения власти по линии вертикали, т.е. существует система разделения предметов ведения и полномочий между федеральным правительством и правительствами других государств-субъектов федерации;

2) наличие исключительного контроля федерального правительства над проведением внешней политики в стране;

3) факт использования федеральным правительством своей власти независимо от воли государств-членов и про-

³ Лысенко В.Н. Основные черты и тенденции развития федеративных отношений в России на современном этапе. – М., 1995. – 5 с.

ведение своей деятельности без прямого одобрения субъектов федерации;

4) наличие совокупности определенных и достаточно значительных полномочий государств-субъектов федерации;

5) факт отсутствия у государств-субъектов федерации права выхода из состава федерации или одностороннего прекращения связей с ней;

6) принцип системы двухпалатности высшего законодательного органа страны, т.е. государства-субъекты федерации должны иметь равные условия представительства, по крайней мере, в одной из Палат;

7) наличие дуальной организации суда, т.е. на каждом уровне – федеративном и субъектном – работают свои суды для обеспечения действенности законов;

8) факт невозможности внесения возможных поправок в Конституцию без одобрения государств-субъектов федерации;

9) факт невозможности изменения границ государств-субъектов федеральным правительством в одностороннем порядке;

10) наличие принципа верховенства федерального законодательства над правом субъектов федерации.

6.4 Конфедерация

Конфедерация как форма государственного устройства организации политической общности встречается достаточно редко. Конфедерация – это определенный союз нескольких независимых (автономных) государств, объединенных для достижения общих целей и проведения совместной политики в разных областях деятельности (например, в целях совместной обороны, решения экономических, энергетических, климатических проблем).

Конфедерация имеет ряд специфических признаков:

1) присутствует наднациональный орган управления, который создается для осуществления согласованной политики государств-участников конфедерации;

2) отсутствует принцип прямого действия решений общих органов конфедерации, т.е. решения вступают в силу лишь после согласования и утверждения центральными органами власти соответствующих государств-участников конфедерации;

- 3) отсутствует система единого высшего законодательного органа;
- 4) отсутствует система единого гражданства;
- 5) страны-участники конфедерации самостоятельно в полной мере осуществляют международную деятельность;
- 6) присутствует принцип верховенства национального законодательства над конфедеративным законодательством;
- 7) существует право государств-участников конфедерации на свободный выход из союза или расторжение конфедеративного договора.

6.5 Содружество

Одной из относительно новых форм территориально-политической организации государства является содружество.

Содружество – это совокупность независимых государств, объединенных в союз для решения задач в определенных сферах жизни, который основан на наличии общих признаков (экономических, культурных) и скрепленный межгосударственным договором.

Степень политико-правового единства в содружестве значительно ниже, чем в конфедерации.

Содружество как форма государственного устройства имеет ряд формально-юридических признаков:

1. Факт создания наднациональных органов содружества координирующих действия государств-участников содружества;
2. Факт отсутствия у содружества суверенитета, т.к. он сохраняется за государствами-участниками содружества;
3. Факт отсутствия общих конституций и общей системы законодательства;
4. Факт сохранения гражданства стран-участниц содружества;
5. Факт совпадения всех интересов членов содружества;
6. Независимость денежной, судебной, правовой систем стран-участников содружества.

Содружество в целом выступает как переходная территориально-политическая форма, для которой характерны некоторая степень неустойчивости и вследствие этого непродолжительность существования.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «форма государственного устройства».
2. Дайте характеристику унитарному государству.
3. Охарактеризуйте понятие «федеративное государство».
4. Что такое «конфедерация»?
5. Раскройте понятие «содружество».

Тема №7. Государственный и политический режимы: основные понятия

Цель лекции: Изучить основные понятия государственного и политического режимов

Ключевые слова: право, государство, форма, режим, сущность, признак, система, общество, человек, понятие.

7.1 Особенности соотношения понятий «политический режим» и «государственный режим»

Главная задача социальной власти заключается в ее способности придавать процессу взаимодействия индивидов такие характеристики, как: целесообразность, разновидность, упорядоченность, предсказуемость, рациональность. В качестве разновидности социальной власти выступает политическая власть, которая призвана согласовывать взаимодействие существующих классов, социальных групп, политических партий, движений в сфере наиболее значимых их интересов, реализация которых не может осуществляться без участия государства. Это говорит о том, что государство осуществляет функцию упорядочивания общественных отношений посредством имеющихся различных средств и механизмов: принуждения, убеждения, насилия, страха и т.д.

Политический режим – это совокупность средств и методов реализации политической власти, которые определяют степень свободы и правового положения личности.

Политическая власть по своей природе многообразна, т.е. она различается по способам своего воздействия на: социум, поведение индивидов, групп, классов. Данное обстоятельство стало основанием для неоднозначного понимания термина «политический режим», использования в правовой науке кроме него такого понятия, как «государственный режим».

В классической юридической науке понятие «политический режим» трактуется на функциональном уровне, т.е. данное понятие выражает характер взаимосвязи государства и индивида, степень их взаимодействия.

В отечественной и зарубежной юридической науке зачастую происходит отождествление понятий «политический режим» и «государственный режим». Это дало воз-

возможность ввести в научный оборот такие понятия, как «государственно-правовой», «политико-правовой», «государственно-политический режим».

Например, одни ученые рассматривают государственно-правовой режим как совокупность средств и методов реализации власти, закрепленных в нормативно-правовых актах государства⁴. Другие ученые приравнивают политический режим с самой формой правления. В данном случае классификация политических режимов производится на основе соотношения и взаимодействия законодательной и исполнительной функции государства. Исходя из этих подходов, можно выделить режим, когда происходит слияние власти (в абсолютных монархиях), режим, при котором происходит разделение власти (в президентских республиках) и режим создания сотрудничества (в парламентских республиках и парламентских монархиях).

Многие западноевропейские ученые в качестве элементов политического режима рассматривают:

1. Особенности партийной системы, определяющей сущность режима;
2. Специфику избирательной системы;
3. Структуру системы институтов верховной власти;
4. Наличие принципа легитимности в деятельности системы органов государственной власти;
5. Совокупность способов и методов принятия политических решений;
6. Систему всех заинтересованных групп (группы давления, профсоюзы, лобби, которые создаются по профессиональным, этическим, религиозным интересам).

Государственный режим в отличие от политического режима представляет собой совокупность методов, форм и приемов реализации публичной власти через имеющиеся государственные механизмы. Здесь можно выделить как правовые методы (например, выбор избирательной системы, которая будет обеспечивать преимущества правящего класса), так и неправовые методы (факты насилия, ликвидация оппозиции, политический террор).

⁴См.: Матузов Н.И., Мальков А.В. Теория государства и права. – М., 1997. – 92 с.

7.2 Разновидности государственных режимов

При изучении взаимоотношений между государством и личностью встает вопрос исследования и анализа способов правления, методов, средств демократии и диктатуры, которые в совокупности определяют характер этих взаимоотношений. Это позволяет выделить государственные режимы двух типов: *автократические* (от греч. «*autokratēia*» – самовластие, самодержавие, характеризующееся неограниченной властью одного лица) и *демократические* (где власть принадлежит народу как единственному ее источнику).

В историческом процессе развития государств первым видом автократического государственного режима была деспотия (от греч. «*despotia*» – неограниченная власть). Примерами классических деспотий являются государства Древнего Востока (Древний Вавилон, Древняя Индия, Древний Иран). При деспотическом режиме полномочия главы государства (императора монарха, фараона) никак и никем не ограничены, т.е. ему принадлежит вся полнота светской и религиозной власти. В процессе реализации власти глава государства опирается на систему многочисленного бюрократического аппарата, который полностью подчиняется ему. Главными методами правления в таких государствах является насилие, т.е. глава подавляет любое проявление самостоятельности или недовольства, несогласия с его политикой.

Похожими чертами как разновидность государственного режима обладает *диктатура* (от лат. «*dictatura*» – неограниченная власть). Само понятие «диктатор» не всегда имело сравнение с насилием или жестокостью. Например, в Древнем Риме (V-I вв. до н.э.) диктатором являлось чрезвычайное должностное лицо, обладающее большими полномочиями. Избрание диктатора осуществлялось членами сената на срок шесть месяцев, и он в течение этого срока наделялся всей полнотой власти для управления государством. В большинстве случаев диктаторы избирались для осуществления какой-то «чрезвычайной задачи» (например, для организации проведения завоевательных войн или для защиты государства от внешних врагов).

Следующим видом государственного режима являет-

ся тирания (от греч. «tyrannis» – единоличное правление, установленное преимущественно насильственным путем), которая обычно связывается с незаконным захватом власти определенным лицом. Данный способ правления был распространен в Древней Греции в VII-VI вв. до н.э. В большинстве случаев тиран часто проводил реформы в интересах народных масс, тем самым обеспечивал себе поддержку с их стороны. Например, афинский тиран Писистрат (VI в. до н.э.) улучшал социально-экономические условия жизни уязвимых слоев населения и соблюдал положения демократической конституции Солона.

В период античности и средневековья в городах-полисах и городах-коммунах также существовали и демократические режимы. Наибольший расцвет данный режим получил в Афинах в V в. до н.э. Однако стоит сказать, что только граждане городов-государств обладали политическими и гражданскими правами и свободами. Граждане принимали активное участие в решении всех важных вопросов в полисе, собираясь для этого вместе на торговых площадях. Со временем демократический режим переживает упадок, т.к. наблюдался низкий уровень культуры большинства населения, было наглядно видно их безразличие к нуждам общества (это объясняется тем, что населению не платили за участие в обсуждении и решении существующих вопросов). Только начиная с периода Просвещения в Европе (начало XVIII в.) демократический режим получил особый статус, т.к. отражал интересы большинства и защищал права и свободы граждан.

7.3 Типология политических режимов

Начиная с XVIII в. появление политических партий, общественных движений и других организаций значительно расширило число участников политической жизни в государстве. В это время для обозначения способа правления стали использовать понятие «политический режим», т.к. это понятие более широко рассматривало содержание существующего режима, отражало его специфику. В юридической науке в качестве классификатора политических режимов в основном используют соотношение демократии

и диктатуры, т.к. это отражает степень свободы личности во всех сферах, гарантированность ее прав и свобод. Выделяются три основных политических режима: тоталитарный режим, авторитарный режим, демократический режим.

Тоталитаризм. Сам термин «тоталитаризм» происходит от средневекового латинского слова «totalis», что переводится как «целый», «полный».

Тоталитаризм – это политический режим, при котором осуществляется полный контроль и жесткая регламентация со стороны государства всех сфер жизнедеятельности общества (экономика, политика, социальная сфера). Сам термин «тоталитаризм», или «тоталитарный», ввел в политический лексикон известный итальянский политик, лидер фашистского движения в Италии Б. Муссолини (1883-1945).

Процессу возникновения тоталитаризма способствовали объективные процессы, которые получили развитие в конце XIX в. - начале XX в. Человечество вступало в индустриальную стадию развития, что обусловило создание сложной системы массовых коммуникаций. В этот период возникают технические возможности для политического и идеологического контроля над личностью и его поведением. Растущее разделение и специализация индустриального труда практически полностью разрушали традиционные формы жизни и сделали личность беззащитной перед реалиями рыночной экономики и жесткой конкуренции. Это дало толчок для усложнения общественных отношений и потребовало усиления роли государства в общественном управлении, которое являлось универсальным регулятором и организатором взаимодействия между членами общества.

В классической политической науке выделяются следующие признаки, присущие тоталитаризму:

1. Наличие единственной массовой партии;
2. Наличие одной идеологии, которая обладает полной монополией в государстве;
3. Полная зависимость средств массовой информации от воли государства;
4. Отсутствие средств вооруженной борьбы с существующим режимом;
5. Террор со стороны правоохранительных органов;
6. Наличие централизованной системы контроля и

управления экономикой страны.

Тоталитаризм имеет две основные разновидности:

1) Тоталитаризм «левого» толка (например, моделью такого режима были страны социализма);

2) Тоталитаризм «правого» толка (например, страны в которых доминировал японский, испанский и латиноамериканский фашизм, итальянский, германский национал-социализм).

Авторитаризм. Авторитаризм занимает «промежуточное» или «среднее» положение между тоталитаризмом и демократией.

При определении понятия «авторитаризм» наиболее значимым признаком является сам характер взаимоотношений между государством и личностью. Эти взаимоотношения построены в основном на принуждении, а не на убеждении. В данном случае авторитарный режим либерализирует практически все сферы общественной жизни, т.е. не стремится навязывать обществу одну официальную идеологию, а допускает ограниченный и контролируемый плюрализм в политической сфере.

Для более полного изучения авторитаризма можно привести одну из типологий авторитарных режимов, принадлежащую известному немецкому политологу Д. Берг-Шлоссеру, который выделяет следующие разновидности авторитаризма:

1. Традиционные абсолютистские монархии – политические режимы, в которых нет разделения власти на ветви, а вся система политической конкуренции сконцентрирована в руках маленькой группы лиц, представляющих интересы аристократического класса (например, в Непале и Марокко);

2. Традиционные авторитарные режимы олигархического типа. Данный вид режимов преобладает в государствах Латинской Америки. При таких режимах вся экономическая и политическая власть сосредоточена в руках определенных влиятельных семейств. Лидеры сменяют друг друга посредством переворотов или с помощью фальсификации итогов выборов (например, в Гватемале);

3. Гегемонистский авторитаризм новой олигархии. Данный режим выражает интересы компрадорской буржуазии, то есть той части буржуазии в экономически от-

сталых, зависимых странах, которая была посредником между национальным рынком и иностранным капиталом (например, в Тунисе);

4. Теократический авторитарный режим. При наличии данного режима вся политическая власть концентрируется в руках узкого круга духовенства (например, режим аятоллы Хомейни в Иране).

Демократия. Эволюция содержания термина «демократия» обуславливается развитием человеческого общества. В первоначальной форме демократия рассматривалась как прямое правление граждан, т.е. большинства. В античности демократия, как считали многие ученые, являлась «наихудшей» формой правления, т.к. в таких обществах большинство населения не обладало политической культурой и не могла эффективно решать возникающие государственные вопросы. Отсюда возникает такое понятие, как «охлократия», т.е. «власть толпы», которая порожидала тиранию.

Наиболее полное объяснение демократического режима становится возможным с периодом после Великой Французской революции. Это была отправная точка, когда демократия рассматривалась как направление общественной мысли, которое формировало главные цели социально-политических движений и отвергало монархию. Развитие концепции демократии связывается с появлением новых институтов гражданского общества, предметом изучения которых являлось обеспечение социального равенства индивидов.

Демократия как политический режим имеет ряд признаков, к ним можно отнести:

1. Наличие общераспространенной законности, которая основывается на подтверждении доверия народа к существующему режиму (выражается в форме периодических выборов);

2. Наличие конкуренции в политике (соревновательные выборы);

3. Развитая партийная система – политические партии являются основным механизмом, который облегчает процесс выражения воли народа через деятельность партий;

4. Наличие полной гарантированности со стороны государства политических, гражданских и социальных

прав личности.

7.4 Гибридные политические режимы

Современная юридическая наука рассматривает несколько разновидностей гибридных режимов. К ним можно отнести следующие режимы:

1. Диктабланда – гибридный политический режим, формирующийся «сверху» через процесс либерализации всей экономической сферы. При этом сохраняется монополия прежнего политического класса на всю власть. Однако процесс либерализации может сформировать гражданское общество и тогда в этом случае правящему классу придется идти на демократические преобразования в политической сфере либо установить авторитарные режимы (например, в Гватемале, Сальвадоре);

2. Демокрадура – гибридный политический режим, при котором существующий правящий класс проводит демократизацию всей политической жизни без либерализации экономической сферы. В данных условиях правящая партия может гарантировать себе победу на выборах посредством контроля за избирательным процессом через «недопущение» на них оппозиционных сил (например, в Кении, Того, Заире, Габоне и др.).

Вопросы для контроля:

1. Раскройте особенности соотношения понятий «политический режим» и «государственный режим».

2. Дайте характеристику разновидностям политического режима.

3. Раскройте содержание типологии политических режимов.

4. Назовите гибридные политические режимы.

5. К какому политическому режиму относит себя Республика Казахстан.

Тема №8. Механизм государства

Цель лекции: Изучить механизм государства и его особенности

Ключевые слова: право, государство, форма, механизм, орган, бюрократия, система, общество, человек, понятие.

8.1 Понятие «механизм государства». Признаки и структура механизма государства.

В юридической науке понятие «механизм государства» интерпретируется неоднозначно, т.к. существует плюрализм мнений различных ученых относительно этого понятия. Данный факт послужил причиной использования двух основных понятий – «механизм государства», «аппарат государства», которые используются для обозначения организационной структуры государства. Можно выделить несколько подходов к пониманию понятия «механизм государства»:

1. Согласно данному подходу, нерационально сравнивать механизм государства с таким понятием, как «политическая система», которое более широко охватывает специфику организационной структуры государства, т.к. включает в себя негосударственные организации, влияющие на всю политическую власть, и участвуют в ее реализации (различные экономические сообщества предпринимателей, средства массовой информации, учредителями которых являются частные лица и т.д.).

2. При данном подходе механизм государства отождествляется с таким понятием, как «аппарат государства». Но стоит отметить, что понятие «аппарат государства» больше отражает структурную организацию государственных органов, особенности порядка образования и их компетенцию, а термин «механизм государства», в свою очередь, больше акцентирует внимание на процессах взаимодействия системы органов государства.

Понятие «механизм государства» может использоваться как в широком, так и узком смыслах. В широком смысле механизм государства - это совокупность государственных органов, через деятельность которых осуществляются

задачи и функции государства, формируется весь государственный аппарат, система государственных учреждений и государственных предприятий (Рис. 3).



Рис. 3. Механизм государства в широком смысле

В узком смысле механизм государства имеет равное значение с понятием «государственный аппарат», первичным элементом (частью) которого выступает орган государства, созданный для выполнения возложенных на него задач и функций.

Для понятия «механизм государства» характерны определенные признаки, раскрывающие его содержание, к ним можно отнести:

1. Механизм государства - это совокупность государственных органов, деятельность которых основана на общности поставленных целей и задач, единстве принципов в организации их деятельности.

2. Все органы государства, которые составляют целостный механизм, работают как составные элементы четкой иерархической системы, основанной на принципе подчинения нижестоящих органов вышестоящим, действующим в пределах своей компетенции в соответствии с законодательством.

3. Механизм государства состоит из определенной группы граждан, которые подготовлены соответствующим образом для выполнения работы на качественном уровне, т.к. они представляют «лицо» государственной системы управления.

4. Каждый орган государства является относительно автономной и обособленной частью целостной системы и обладает определенными властными полномочиями, т.к.

создается государством, действует от его имени и строго по его поручению.

5. Органы государства для выполнения поставленных задач и функций обладают необходимыми средствами (материальными, информационными, организационными).

Таким образом, государственный механизм имеет следующую структуру:

1. Первичным элементом целостного государственно-го механизма выступает орган государства.

2. Все государственные органы, выполняющие одну и ту же функцию, составляют подсистему государственно-го механизма, т.к. они иерархически взаимосвязаны.

3. Формирование системы органов государства, порядок их функционирования и взаимодействия осуществляются на основе принципов, которые закреплены в законодательных актах государства: Конституции, законах и т.д.

4. Бюрократический аппарат, посредством которого осуществляются полномочия государственных органов. Он формируется из той части населения, которая способна выполнять возложенные на нее государственные задачи и функции (корпус государственных служащих).

8.2 Понятие, признаки, виды органов государства

Государственный орган – это составной элемент целостного механизма государства, который тесно связан с другими его частями, причем он обладает структурой, установленной законом, выполняет конкретные функции и наделен для этого определенными властными полномочиями.

Органы государства обладают специфическими признаками, к которым можно отнести:

1. Любой орган государства обладает определенными властными полномочиями, т.е. может осуществлять государственную власть и принимать значимые для общества решения и обеспечивать их реализацию. Система властных полномочий органа государства выражается в его компетенции, способности осуществлять от имени государства функции и решать поставленные задачи (например, издавать нормативно-правовые акты, обязательные для исполнения).

2. Орган государства – это относительно самостоятельная, структурно обособленная и юридически оформленная часть всего механизма государства, которая характеризуется четкой структурой и состоит из определенного количества государственных служащих.

3. Органы государства образуются в порядке, установленном законом, т.е. создаются только на основе действующего законодательства.

4. Государственный орган для осуществления своих функций обладает необходимым объемом материальных и организационных средств.

Вся система государственных органов классифицируется по определенным критериям, к которым можно отнести:

1. По *порядку создания* различают органы государства, выбираемые на свободных выборах всем населением (система выборных органов), либо органы, назначаемые каким-либо другим органом или должностным лицом (система назначаемых органов). К *выборным органам* относятся Парламент и Президент, к *назначаемым органам* – правительство, к органам, *получающим власть по наследству*, – монархи. По предложенному основанию различают органы *первичные* и производные от них – *вторичные*.

2. По *характеру компетенции* различают органы *общей* и *специальной компетенции*. Органы общей компетенции решают вопросы более сложного важного порядка (Парламент, правительство). Органы специальной компетенции решают вопросы, которые относятся к их сфере влияния (министерства, ведомства, агентства и т.д.).

3. По *положению в иерархической структуре аппарата государства* вся система органов государства делится на *высшие* и *местные* органы. Сфера полномочий высших органов распространяется на территорию всего государства. Местные органы действуют в пределах административно-территориальных единиц государства (области, города, районы).

4. По *способу принятия решений* различают *коллективные* и *единоначальные* органы. В коллективных органах решения принимаются путем большинства голосов его членов (Парламент). *Единоначальные* органы опираются на решения руководителя (Президент).

5. По характеру выполняемых задач выделяют четыре основные группы государственных органов: законодательные органы (Парламент); исполнительно-распорядительные органы (кабинет министерств, ведомства); судебные органы (Верховный суд); контрольные органы (правоохранительные органы).

8.3 Принципы организации и деятельности механизма государства

Система органов государства формируется и осуществляет свои прямые функции посредством определенных правил - *общих* и *частных* принципов, которые определяют специфику функционирования отдельных звеньев государственного аппарата.

К *общим принципам* можно отнести те принципы, на основе которых организуется и действует механизм государства в целом. К ним можно отнести:

1. Принцип гуманизма, который означает, что государство должно служить человеку, обществу, и создается для обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

2. Принцип народовластия, суть которого сводится к тому, что единственным источником власти и носителем суверенитета является только народ. Народ осуществляет власть либо непосредственно на референдумах, выборах, либо опосредованно, т.е. передавая ее на строго определенный срок своим представителям (депутатам), избираемым путем всеобщего голосования.

3. Принцип законности и конституционности. По данному принципу все органы государства и их должностные лица должны выполнять свои функции строго в соответствии с положениями Конституции и существующими законодательными актами, которые регламентируют их деятельность.

4. Принцип разделения власти. Данный принцип содержит в себе большое значение, суть которого выражена в потребности разделения государственной власти на ветви, что будет являться одним из критериев процесса формирования гражданского общества и демократического государства.

Частные принципы. Данная группа принципов отвечает специфическим требованиям, предъявляемым к раз-

личным элементам государственного аппарата, к ним можно отнести:

1. Принцип коллегиальности. Данный принцип преимущественно характерен для деятельности законодательных (Парламент) и высших судебных органов, в которых решения принимаются большинством членов этих органов.

2. Принцип единоначалия. Данный принцип относится к деятельности исполнительных органов власти (правительство), которые занимаются решением возникающих повседневных вопросов и поэтому требуют более высокого уровня оперативности.

8.4 Бюрократия: понятие и виды

Без развитой системы бюрократии (от фр. «bureau» – канцелярия, бюро и греч. «kratos» – власть, сила) механизм государства не в состоянии эффективно осуществлять функции и задачи государства. Если рассматривать бюрократию в массовом сознании, то она предстает как отрицательное явление, которое тормозит развитие государства. Однако с позиций научного осмысления понятие «бюрократия», с одной стороны, означает особый слой населения, который профессионально занимается управлением, а с другой стороны – определенную организацию государственного управления, действующую на основе полного соблюдения обязательных для всех правил управления.

Согласно мнению известного немецкого ученого М. Вебера, выделяются два типа бюрократической организации: патримониальная (иррациональная) бюрократия и рациональная бюрократия.

Патримониальная бюрократия

Патримониальный тип бюрократической организации государства – это система управления традиционным государством при наличии у правителя особого аппарата управления, выбранного по принципу доверия к избранным лицам. Патримониальный тип бюрократии имеет ряд признаков:

1. Патримониальный правитель, как правило, не устанавливая какого-либо постоянного разделения труда между чиновниками, наделяет их теми или иными полно-

мочиями от случая к случаю;

2. Отсутствуют четкие границы между сферами полномочий патримониальных чиновников.

3. Любой чиновник рассматривает свою власть как личную привилегию, что порождает у него мнение о необязательности совершения каких-либо действий, касающихся возложенных на него функций;

Рациональная бюрократия

Прямой противоположностью патримониальной является рациональная бюрократия, которая развивалась на Западе в условиях становления гражданского общества. Главной отличительной чертой рациональной бюрократии является наличие системы формальных правил, которые регулируют деятельность всего управленческого персонала. Система аппарата государства в данном случае функционирует на основе определенных принципов:

1. Аппарат чиновников подотчетен системе государственной власти, а личная их свобода достигается только в сфере их безличных должностных обязанностей;

2. Аппарат управления организован в соответствии четко установленной иерархией должностей;

3. Каждая должность обладает строго определенной сферой полномочий;

4. Чиновник (должностное лицо) занимает должность только на основе добровольного договорного соглашения, в котором оговорены все стороны взаимных отношений;

5. При поступлении на государственную службу все кандидаты отбираются на основании их специальной квалификации и назначаются на должность в соответствии с уровнем подготовки;

6. Материальным вознаграждением для чиновников служит постоянное денежное жалование в соответствии с их занимаемой должностью;

7. Наличие системы карьерного продвижения в соответствии с опытом и качеством выполнения работы;

8. Чиновник в своей деятельности подчиняется жесткой дисциплине и систематическому контролю;

9. Все взаимоотношения с населением осуществляются только в письменной форме - через канцелярию в соответствии с регламентом оказания государственной услуги.

Таким образом, можно сделать вывод, что такая ор-

ганизация управленческой деятельности достаточно эффективна, т.к. основана на разделении и специализации управленческого труда.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «механизм государства».
2. Раскройте содержание признаков и структуры механизма государства.
3. Охарактеризуйте понятие, признаки, виды органов государства.
4. Выделите принципы организации и деятельности механизма государства.
5. Дайте характеристику понятию «бюрократия».
6. Назовите основные виды бюрократии.

Тема №9. Типы государства

Цель лекции: Изучить основные типы государства и их особенности

Ключевые слова: право, государство, тип, вид, орган, типология, система, общество, человек, понятие.

9.1 Понятие «тип государства»

В теории государства и права понятие «тип государства» является одной из важнейших категорий в изучении природы и сущности государства. Данная категория на разных этапах человеческой жизни выражает социальное назначение государства, его роль и место в жизни общества, каждого индивида.

Назначение государства можно выразить в следующих особенностях его действия:

1. Социальный характер власти. Власть принадлежит определенным социальным классам или обществу в целом;
2. Деятельность органов высшей государственной власти направлена на реализацию узкоклассовых или общезначимых потребностей;
3. Соотношение государства и гражданского общества, т.е. уровень вмешательства государственной власти в частную жизнь индивида.

В правовой науке среди ученых понятие «тип государства» не обладает единым общим содержанием. Это объясняется тем, что при выделении типов государства обычно используются разные классификаторы: *социальные* и *формальные*. Например, западная правовая наука типологизирует государство на основе его формальных признаков: структуры институтов власти, способов формирования данных институтов власти, режимов взаимодействия властей. Отечественная юридическая школа в большей степени использует социальные признаки государства: принадлежность государственной власти определенным социальным классам, группам, индивиду, уровень взаимодействия государства и общества. Таким образом, для более полного изучения феномена государства в науке используется понятие «исторический тип государства», которое включает в себя систему признаков государства в

определенной общественно-экономической формации, отражающей его классовую сущность.

На протяжении всей истории человечества существовало множество государств, которые имели свои особенности и свой путь развития. Каждый исторический этап знаменовал для государства появление новых черт, которые были обусловлены уровнем культуры населения, экономическим развитием государства, совокупностью традиций и, наконец, географическим его положением. Все это вкуче влияло на само содержание государства и наложило отпечаток на его типологию.

Тип государства – это совокупность наиболее общих и устойчивых черт и признаков государства, которые отражают сущность, содержание и социальное назначение государства на определенном этапе его исторического развития.

На различных этапах исторического развития качественные изменения в характере и социальном назначении государства могут быть выявлены посредством определенных критериев, которые позволяют выделить типы государств. В юридической науке выделяются две типологии государств: формационная и цивилизационная.

9.2 Формационная типология государств

Формационная типологии государств является одной из наиболее распространенной типологией. Авторство этой типологии принадлежит К. Марксу и Ф. Энгельсу. Ключевым моментом в этой теории является материалистическое понимание исторического процесса, согласно которому причиной всех социальных изменений являются перемены в экономической системе, т.е. в способе производства всех материальных благ. Чтобы более понятно обозначить степень развития общества, они вводят понятие «формация» (от лат. «formatio» – образование), которое представляет собой ступень в историческом развитии общества, определяющую степень зрелости материального производства - уровень производительных сил и характер производственных отношений.

К. Маркс и Ф. Энгельс тип государства определяли, исходя из принадлежности государственной власти опре-

деленному классу, т.е. тому классу собственников, в руках которого находились средства производства. На основе данного признака каждой формации, можно было обозначить типы государств: 1) рабовладельческое, 2) феодальное, 3) буржуазное, 4) социалистическое.

При *рабовладельческом государстве* существовал принцип частной собственности рабовладельца-хозяина на средства производства, включая и самих рабов. Такие собственники постепенно стали монополизировать и сосредотачивать государственную власть в своих руках. Главное социальное назначение рабовладельческого государства заключалось в отстаивании интересов собственника. Все формы социальных протестов со стороны угнетенных масс жестоко подавлялись.

Феодальное государство имело ряд отличий от рабовладельческого, оно функционировало на основе следующих принципов:

1) наличие сословной иерархии – господства и подчинения низших сословий высшим (отношения сюзерена и вассала);

2) существовала зависимость властных полномочий сословий от размера феодальной собственности на землю;

3) действовало прикрепление крестьян к земле на юридической основе;

4) крестьяне обязаны были выплачивать в пользу церкви налог («церковная десятина»), а также несли воинскую повинность.

При *буржуазном государстве* существовал принцип формального равенства и отмена сословных привилегий. Вся частная собственность на средства производства условно поделила общество на два основных класса: буржуазию и пролетариат (рабочий класс). Пролетарии были лишены средств производства и вынуждены были продавать свою рабочую силу, на которой наживался имущий класс. Отсюда возникало недовольство со стороны пролетариата, что порождало использование силы государства как орудия классового господства буржуазии для подавления противоречий между этими классами.

Полной противоположностью буржуазного государства являлось *социалистическое государство*. По мнению

К. Маркса и Ф. Энгельса, это был высший тип государства, в котором управление должно быть возложено на самих трудящихся. Социалистическое государство основано на общественной собственности (частная собственность отсутствовала) на средства производства, что является ключевым моментом в развитии общественных отношений. Социалистическое государство призвано действовать только в интересах большинства, все проявления эксплуататорского класса должны подавляться, что даст возможность роста уровня производительности труда и общего народного благосостояния.

Главным достоинством формационного подхода является наличие развитой классовой структуры общества, т.е. авторы данного подхода смогли предложить единый классификатор типологии государств – принадлежность государственной власти конкретному классу.

Среди недостатков этого подхода можно выделить факт абсолютизации зависимости государства от экономики, а также наличие классового характера государственной власти, что «ущемляло» общесоциальные функции государства, которое являлось главным механизмом выражения и согласования интересов всего общества.

9.3 Цивилизационная типология государств

Цивилизационная типология государства опровергает абстрактное понимание линейного развития государства, которое преимущественно основано на его экономической составляющей. По данной типологии государства делятся на основе следующих критериев: географического религиозного, культурного и др. Система всех этих оснований можно объединить под общим понятием «цивилизация» (от лат. «civilis» - государственный, гражданский). Под цивилизацией понимается определенная *степень общественного развития*, которая обусловлена уровнем зрелости материальной и духовной культуры на определенном историческом отрезке. Авторами данного подхода являются В. Гумбольд (1764-1835), О. Шпенглер (1880-1936), А. Тойнби (1889-1975), М. Вебер, Й. Хайзинг (1887-1945), Х. Ортега-и-Гассет и др. Они рассматривали цивилизацию как целостную социокультурную систему, которая обладала определенными пространственно-временными рамками, а

также отражала степень технологического развития народов мира.

По данной типологии вся организация системы государственной власти, место и роль государства в жизни общества были обусловлены совокупностью ценностей и господствующей культурой. На основании этого можно выделить: *первичные* и *вторичные* цивилизации.

Первичные цивилизации – это локальные (внутренние) цивилизации Древнего Востока: шумерская, древнеегипетская, китайская, индийская, иранская. Они характеризовались особой ролью всех государственно-правовых институтов, которые являлись главными факторами организации жизнедеятельности общества. В таких государствах организация материального производства, создание и транслирование духовных ценностей, формирование классов, распределение произведенного прибавочного продукта было прерогативой государства. Для этого государство концентрировало в своих руках практически все имеющиеся ресурсы. Система власти опиралась на форму «восточной деспотии», т.е. развитый бюрократический аппарат и систему репрессивных органов. Преимущественное положение в системе власти занимал правитель, личность которого обожествлялась (Египет, Китай), а сам он являлся главой светской и духовной власти.

Вторичные цивилизации (западноевропейская, североамериканская, восточноевропейская и т.д.) имели свои «корни» от развитых государств Древней Греции и Древнего Рима. В таких государствах развитие общества происходило за счет постоянных изменений в орудиях производства, перемен в общественном разделении труда, зарождения частной собственности. Это послужило отправной точкой для формирования зачатков гражданского общества в виде свободной и независимой личности собственника-производителя. Роль государства сводится к созданию механизмов согласования интересов свободных индивидов. Исходя из этого, государство было ограничено в своих властных полномочиях и не являлось таким могущественным, как, например, в первичной цивилизации. Во вторичных цивилизациях присутствовало разделение светской и духовной власти, причем светская власть вы-

ражалась через ее разделение на законодательную, исполнительную и судебную.

Такую типологию государств можно сравнить с классификацией, которая выделяет *восточный* и *западный* типы государства. Однако стоит отметить, что сегодня сложно выделить в «чистой» форме ту или иную типологию, т.к. мировые глобализационные процессы изменили общее представление о мировых цивилизациях, которые влияют друг на друга и формируют общие представления о сущности государства.

9.4 Социентальная типология государств

Рассмотренные выше типологии государства не лишены недостатков и противоречий. Главным недостатком рассмотренных классификаций является *недооценка общесоциальной роли государства*, которая проявляется в той степени, когда государство должно учитывать все интересы общества или конкретной личности. В данном случае государство является механизмом реализации общезначимых интересов, направленных на создание условий благополучия всего социума. Отсюда следует, что типологию государства можно проводить на основе его уровня *сопоставления с обществом*. По данной классификации можно выделить: 1) полицейское государство, 2) правовое государство, 3) социальное государство.

Полицейское государство. С древности любое государство создавалось людьми для достижения общего блага, т.е. организации производственной деятельности человека, для защиты от внешних врагов, обеспечения правопорядка и личной безопасности. Однако постепенно особый слой людей, занятых управлением (государственный аппарат), или класс богатых собственников начинает использовать государственную власть для удовлетворения собственных групповых интересов. Само государство сравнивается с организованным меньшинством собственников, которое подавляет волю большинства. Причем, их узкие интересы выдаются за всеобщие, т.е. в развитии государства и всего общественного развития. Государство выражено в лице правителя-монарха, который дарует своим гражданам некоторые права и свободы. Воля государ-

ственной власти в лице правителя опиралась на ее Божественное происхождение.

Правовое государство. В XVII-XVIII вв. происходит переход от религиозного сознания к светскому сознанию, что позволило по-новому взглянуть на власть монарха. Государство перестает рассматриваться как результат Божественного промысла, а предстает как некий «договор» свободных граждан, который создается для удовлетворения общезначимых потребностей. Главной целью такого общественного договора является гарантированность естественных прав человека (право на жизнь, право на свободу и т.д.). Происходящие буржуазные революции XVII-XVIII вв. во Франции, Англии, США стали воплощением идеи *правового государства*.

Социальное государство. Данный тип государства стремился обеспечить каждого человека достойными условиями существования посредством распределения материальных и духовных благ на основе принципов социальной справедливости. Социальное государство направлено на заботу и ответственность за развитие всего общества, опираясь на успехи в области повышения эффективности производства, индивидуальной ответственности человека, развитие частной собственности и здоровой конкуренции.

9.5 Основные типы государств

В юридической науке основные типы государства имеют свои особенности и присущие им черты. Это дает нам основание представить типологию государства следующим образом:

1. Полицейское государство

Данный тип государства является одним из наиболее распространенных в мире. Он имеет различные разновидности: восточные деспотии, европейские абсолютные монархии (XV - XVIII вв.), тоталитарные государства XX в. в СССР, Германии, Италии, Японии и т.д.

Полицейское государство – это определенный тип государства, который характеризуется глобальной «опекой» над всем населением и применением в большей мере развитием карательных функций, которые осуществляет разветвленная система государственного насилия: армия, правоохранительные органы, тюрьмы.

2. Правовое государство

Теория правового государства берет начало с изучения естественных, неотчуждаемых прав, присущих каждому человеку от рождения: право на жизнь, право на свободу, право на собственность. Для обеспечения каждому человеку условий в равной мере пользоваться своими естественными правами государство создает общественные договоры (автором является английский ученый Дж. Локк). Правовое государство содержит в себе специфические черты:

1. Правовое государство отличается полной *гарантированностью* и *незыблемостью прав и свобод* граждан. Это означает, что правовое государство признает за каждой личностью определенную сферу свободы, в реализацию которой государство не вмешивается. Здесь действует принцип: «все, что не дозволено власти, ей запрещено»;

2. В правовом государстве все взаимоотношения личности и власти строятся на основе идеи *народного суверенитета*. Суверенитет народа означает, что только он является единственным источником государственной власти;

3. В правовом государстве действует *принцип разделения власти* на: законодательную, исполнительную и судебную. Данное разделение власти означает четкое разграничение властных полномочий, в целях недопущения сосредоточивания власти в одних руках;

4. Правовое государство характеризуется *верховенством права* во всех сферах жизни. Это означает, что все виды общественных отношений основываются на правовом регулировании и разрешении всех споров только в законном порядке;

5. В правовом государстве существует *взаимная ответственность государства и личности*. Этот вид ответственности носит правовой характер, т.к. государство, принимая законы, определяет меру свободы личности и границы собственного вмешательства в действия граждан.

3. Социальное государство

С развитием общественных отношений возникает необходимость нового осмысления взаимоотношений между государством и личностью. Возникает вопрос о «социальной» направленности государственных функций с целью удовлетворения интересов каждого индивида.

Социальное государство – это такое государство, которое стремится обеспечить каждому гражданину максимально благоприятные условия существования, возможность реализации своих индивидуальных способностей и всего потенциала, возможность обеспечить наивысший уровень социальной защищенности всех граждан.

Социальное государство имеет ряд признаков:

1. В социальном государстве достигается *достойный уровень жизни человека*. Это выражается в гарантированности государством предоставить каждому гражданину прожиточный минимум для достойного существования. Обычно прожиточный минимум высчитывается, исходя из стоимости наиболее важных наименований продуктов, товаров, услуг, которые необходимы для нормальной жизни человека;

2. В социальном государстве действует принцип *социального равенства*. Социальное равенство понимается как равенство начальных возможностей, а не равенство конечных результатов деятельности. Любая деятельность человека зависит от него самого, что говорит о личной ответственности за свою жизнь и судьбу;

3. Социальное государство стремится к *подъему благосостояния всего общества*. Здесь большая работа должна проводиться по изучению текущего благосостояния народа, что даст возможность разработать четкую программу по улучшению благосостояния всех социальных групп общества, особенно наиболее уязвимых (инвалиды, сироты, студенты и т.д.).

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «тип государства».
2. Охарактеризуйте формационную типологию государств.
3. Охарактеризуйте цивилизационную типологию государств.
4. Охарактеризуйте социентальную типологию государств.
5. Выделите основные типы государств.

Тема №10. Соотношение государства и гражданского общества

Цель лекции: Изучить особенности соотношения государства и гражданского общества

Ключевые слова: право, государство, гражданское общество, вид, орган, признак, система, общество, человек, понятие.

10.1 Понятие, признаки гражданского общества

Общеизвестно, что государство является политической формой выражения власти, в которую входят общезначимые интересы социальных групп, индивидов, общества в целом. В реальной жизни большинство людей занято удовлетворением самых разнообразных частных интересов и потребностей через повседневную жизнь, которая выступает в данном случае сферой реализации. Для удовлетворения своих частных интересов и потребностей общество создает систему неполитических институтов: семью, религиозные организации, частные средства массовой информации, учреждения культуры, научные, профессиональные союзы, объединения, ассоциации и т.д. (см. Рис. 4). Эти все категории и составляют систему гражданского общества.

Гражданское общество имеет ряд специфических признаков. К ним относятся:

1. Наличие сферы реализации частных, повседневных интересов людей;
2. Наличие и действие механизмов саморегуляции между добровольными ассоциациями граждан, которые создаются на свободных началах;
3. Наличие независимости и самостоятельности жизнедеятельности общества и индивида от влияния государства. Это закрепляется в Основном законе - Конституции, которая гарантирует осуществление неотчуждаемых прав и свобод личности;
4. Наличие способности гражданского общества посредством своих институтов эффективно контролировать государство, т.е. влиять на ход его развития;

5. Высокий уровень правовой культуры граждан, отсутствие проявлений правового нигилизма в сфере участия граждан в политической жизни общества.

Таким образом, можно сделать вывод, что *гражданское общество* - это совокупность существующих межличностных отношений в обществе, а также экономических, общественных, культурных, религиозных и иных структур, которые развиваются в социуме автономно, т.е. без вмешательства со стороны государства.



Рис. 4. Институты гражданского общества

10.2 Концепции гражданского общества в правовой науке

Одной из важнейших политических идей эпохи Нового времени была идея гражданского общества, которая, возникнув в середине XVII в. в Европе, прошла известную эволюцию в развитии и создала несколько отличных друг от друга концепций и интерпретаций.

В традиционной политической науке долгое время понятия «гражданское общество» и «государство» практически не различали, т.е. их использовали как равные.

Начиная с середины XVII в. возникали общественные процессы разграничения различных сфер социума, основным из которых являлся процесс обособления свободного и независимого индивида с его неотъемлемыми правами и свободами. Это породило в общественном сознании и науке *две тенденции* общественного прогресса. С одной стороны, рост стихийности и спонтанности в общественном развитии являлся формой отражения стремлений индивида к свободе и независимости от государства. Данный процесс становления независимых от государства сфер жизнедеятельности человека отразил само понятие «гражданское общество», выявил его содержательную составляющую. С другой стороны, возникшая потребность в упорядочении и обеспечении целостности всего общества, согласовании интересов между социальными группами индивидов выразило само понятие «государство».

В юридической науке процесс осмысления и поиска решения проблемы «баланса» общезначимых и частных интересов привел к появлению различных *интерпретаций* концепта гражданского общества.

1. *Либеральная концепция гражданского общества.* Данная концепция относится к временам Т. Гоббса и Дж. Локка, которые являются авторами понятия «гражданское общество». Они ввели в научный оборот это понятие для более полной характеристики этапов исторического развития человеческого общества, процесса перехода человека от природного к цивилизованному существованию. Основоположник теории либерализма Дж. Локк впервые поставил личность на более высший уровень, чем общество и государство, а свободу человека – выше всех других ценностей. Под свободой он понимал отсутствие какого-либо вмешательства со стороны государства в развитие личности, выражения его интересов. Все члены общества, по мнению Дж. Локка, должны заключить между собой общественный договор, который является основой создания гражданского общества. Свобода индивида выражалась также через *частную собственность*, являющейся гарантией его политической самостоятельности.

2. *Позитивно-либеральная концепция.*

Данная концепция гражданского общества связана с именем известного философа, юриста Г.В.Ф. Гегеля, кото-

рый рассматривал гражданское общество как совокупность индивидов, которые удовлетворяли свои повседневные потребности посредством трудовой деятельности. Основой гражданского общества он, так же как и Дж. Локк, считал наличие частной собственности. Однако движущей силой исторического прогресса было государство, а не гражданское общество. Гегель считал, что основой развития всего является Мировой Дух (само государство) и Абсолютная Идея (гражданское общество). Государство, по Гегелю, является олицетворением всех добродетелей, оно защищает человека от возможных случайностей, обеспечивает фактор справедливости и реализует всеобщность интересов. Гражданское общество и индивид полностью подчинены государству, т.к. именно государство придает органическую целостность отдельным индивидам и их группам.

3. *Марксистская концепция гражданского общества.* Авторами данной концепции были К. Маркс и Ф. Энгельс. Маркс полагал, что общество, как форма организации индивидов, является фундаментом всего человеческого общества, а жизнедеятельность индивидов – главным условием исторического развития. Эта мысль вытекала из материалистического понимания истории, суть которого сводилась к мнению о том, что эволюция общества является результатом развития материальных условий жизни.

Гражданское общество здесь предстает как совокупность материальных отношений между индивидами. Система экономических, производственных отношений индивидов (это отношения, в которые они вступают друг с другом в процессе производства) и соответствующие им производительные силы (средства производства, рабочая сила) составляют базис общества. Весь экономический базис обуславливает надстройку, которая выражается через систему политических институтов (в том числе государство), право, мораль, религию, искусство и т.д.

Таким образом, Маркс считал, что государство является инструментом политического господства класса, обладающего средствами производства (класс буржуазии). Марк боролся с этим классом, считая, что преодолеть разрыв между гражданским обществом и государством возможно путем создания нового типа общества – коммуни-

стического, т.е. государства, в котором свободное развитие абсолютно каждого индивида является условием развития общества в целом.

4. *Социал-демократическая концепция.*

Данная концепция основана на признании политики как фундамента гражданского общества. Посредством властных отношений политика проникает во все сферы общественной жизни, создает «образ» гражданского общества, оказывает воздействие на него. По мнению И. Шумпетера, государство должно участвовать в обеспечении функционирования всех гражданских институтов для более эффективного управления ими. Социал-демократы считали обязательным условием – государственное регулирование экономических, социальных и иных процессов (например, введение гарантий необходимого прожиточного минимума, страхования жизни и здоровья и т.п.).

10.3 Предпосылки возникновения гражданского общества

Появлению гражданского общества предшествовало наличие традиционного, сословно-кастового общества, в котором государство практически совпадало с имущими классами и было обособлено от основной массы населения.

В традиционном обществе существовало социальное неравенство, которое было закреплено в праве. Господствующая социальная группа имела четкую организацию, выражавшуюся в форме государства, которое поддерживало сословные границы и охраняло привилегии высших сословий, причем власть осуществлялась от их имени.

В сословных обществах государство регулировало различные стороны экономико-хозяйственной, бытовой, религиозной жизни людей. Существовавшая феодальная сословная система была в некоторой степени независима от государства, т.к. обладала материальными ресурсами и влияла на процесс государственного функционирования.

Со временем наличие *вертикальных* феодальных структур, которые выражали и закрепляли социальное неравенство в обществе, постепенно сменяется *горизонтальными* невластными связями, основанными на юридическом равенстве и договорных началах свободных личностей. Обособление гражданского общества от госу-

дарства становится возможным только при ликвидации сословного неравенства и разгосударствления общественных отношений. Для этого необходимо было создать новый тип государства, который характеризовался бы прямым участием населения в формировании властных отношений через выражение их воли и наличием у них неотъемлемых прав и свобод.

Начало этому процессу положило формирование *представительного* государства, которое выступало от имени всего общества, учитывало интересы каждого индивида. Чтобы создать такое государство, было необходимо законодательно признать юридическое равенство людей на основе наделения их правами и свободами. В этом направлении была проведена большая работа по созданию нового законодательства, отвечающего интересам общества. Эти изменения, безусловно, определили качественно новое социальное положение личности. Это дало возможность индивидам независимо от их социального происхождения и имущественного положения признаваться равными и полноправными участниками общественной жизни, влиять на ход развития государства, участвовать в ключевых моментах его деятельности.

Таким образом, *главным признаком* и фундаментом гражданского общества является наличие законодательного закрепления юридического равенства всех индивидов на основе наделения их правами и свободами, способности выражать свою волю. Независимость личности и общества способствовала появлению системы механизмов саморегуляции и саморазвития, созданию сферы невластных отношений свободных индивидов, которые обладали способностью и реальной возможностью реализовывать свои естественные права, свободу выбора, а также являться единственным законным источником власти.

10.4 Структура гражданского общества

В современной юридической науке гражданское общество рассматривается как сложная и многоуровневая система невластных связей и структур. Данная система включает в себя всю совокупность межличностных отношений, развивающихся независимо, т.е. без вмешательства

ства государства. В структуру гражданского общества входит разветвленная система независимых общественных институтов, посредством которых реализуются повседневные индивидуальные и коллективные потребности общества или индивида.

Всю совокупность возникающих повседневных интересов граждан можно условно разделить на определенные группы, характеризующиеся специфическими особенностями по отношению к индивиду или обществу.

1. Первая группа включает базовые потребности в пище, одежде, жилье, т.е. все то, что обеспечивает жизнедеятельность индивида. Данные потребности удовлетворяются благодаря наличию производственных отношений, которые составляют первый уровень межличностных взаимосвязей. Эти потребности реализуются посредством общественных институтов, выраженных в виде профессиональных, потребительских и иных объединений и ассоциаций.

2. Вторая группа содержит в себе социальные потребности, выраженные в виде продолжения рода, сохранения здоровья, процесса воспитания детей, духовного совершенствования, веры, информации и т.д. Эти потребности составляют второй уровень межличностных взаимосвязей. На данном уровне потребности удовлетворяются в рамках следующих институтов гражданского общества: семья, религиозные, образовательные и научные учреждения, творческие и спортивные сообщества и т.д.

3. Третья группа включает в себя потребности в *политическом участии* в жизни государства. Данные потребности связаны с индивидуальным выбором человека на основе его политических предпочтений и ценностных ориентаций. Третий уровень предполагает наличие у индивида сформированности конкретных политических позиций, основанных на степени его активности в политической жизни. Совокупность политических предпочтений индивидов и групп реализуются посредством групп интересов, политических партий, движений и т.д.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «гражданское общество».
2. Назовите признаки гражданского общества.
3. Назовите институты гражданского общества.
4. Выделите предпосылки возникновения гражданского общества.
5. Какова структура гражданского общества.

Тема №11. Политическая система: содержание, структура и функции

Цель лекции: Изучить содержание, структуру и функции политической системы

Ключевые слова: право, государство, политика, система, орган, признак, механизм, общество, человек, понятие.

11.1 Назначение политической системы в обществе

Человеческое общество всегда находится в процессе постоянных изменений, происходящих под влиянием различных факторов. По мере эволюции государства происходит усложнение социальных взаимосвязей людей, появляются совершенно новые потребности и удовлетворяющие их виды деятельности. Все это происходит на фоне изменений в сфере природы, растущих энергетических потребностей, форсированности международных условий существования современных государств мира. Возникает вопрос о поиске решений (механизмов) для обеспечения развития общества, способности быть готовым к вызовам времени. Ответ на данный вопрос находит свое отражение в выявлении механизмов адаптации, составляющих фундамент стабильности и жизнеспособности любого общества.

Среди таких механизмов важнейшим является *политика*. Политика в широком смысле как главная сфера деятельности государства формирует политическую систему, которая развивает способность общества реагировать на возникающие потребности индивидов, уметь адаптироваться к изменяющимся условиям своего функционирования.

Политическая система – это определенный механизм организации и функционирования политической власти, который состоит из совокупности политических институтов, выражающих общезначимые интересы всего общества, социальных групп и отдельных индивидов.

Наличие системы политических институтов означает появление новых потребностей общества, которые не могут быть удовлетворены только за счет индивидуальных ресурсов, поэтому государство выступает частью более

общей системы и вынуждено взаимодействовать с другими элементами политической системы для достижения стабильности и общего прогресса. В идеале это удастся, если политическая система достигает «компромисса» между социальными группами и властными органами государства.

Политическая система оказывает целенаправленное (властное) воздействие на совершенно различные стороны жизни общества только благодаря деятельности системы политических институтов и структур, а также выполнению людьми политических ролей по модели – «управляющие» и «управляемые». Специфика регулятивного воздействия системы механизмов политической системы на общественные отношения основана на ее способности преимущественно властным путем распределять ценности и ресурсы внутри общества, в обязательном порядке предписывать населению определенные заданные стандарты и нормы поведения. Это показывает, что политическая система содержит в себе все существующие в обществе типы политического взаимодействия, т.е. взаимодействие властвующего и подвластного.

11.2 Понятие «политическая система»

В связи с нарастающим пониманием системного характера политики в 50-60-е годы XX в. в политико-правовой науке был введен термин «политическая система».

До образования данного понятия для более полного описания властных отношений обычно использовался термин «тип правления», а более позднее – «система правления». Ученые, которые оперировали этими понятиями, по обыкновению сводили политику к изучению деятельности государства и его системы органов, при этом выделяя их в качестве главных субъектов властных отношений.

Позднее содержание данных понятий уже не отражало действительность, т.к. получили развитие процессы формирования и эволюции гражданского общества, наблюдалось появление независимой и самостоятельной личности с правами и свободами. Все это вкуче привело к тому, что гражданин стал не только подчиняться государству, но и влиять на него, создавая при этом совокупность

политических организаций (партий, движений и т.д.). Власть перестает быть монополией государства, а организация властных отношений приобретает более сложный характер, т.к. в них стали участвовать и негосударственные организации, представляющие интересы социальных масс.

Понятие «система» вводит в научный оборот в 20-е годы XX в. известный немецкий биолог *Л. фон Бергалан-фи* (1901-1972), который создал данный термин для обозначения процессов обмена веществ между клеткой и внешней средой. Он рассматривал всю систему как совокупность взаимозависимых и взаимосвязанных элементов, т.е. как *целостность*, которая состоит из «элементов, находящихся в постоянном взаимодействии». Данные отношения взаимозависимости означают, что, в случае если один элемент системы изменяется, то получает изменение и вся целостность. Это обуславливает зависимость системы от совершенно каждой «клетки», показывает важность функционирования каждого элемента.

Американский социолог Т. Парсонс переносит понятие «система» на изучение общества. В своих исследованиях он представил общество как взаимодействие *четырёх подсистем*: экономической, политической, социальной и духовной, находящихся в постоянных отношениях взаимозависимости и взаимообмена. Каждая такая подсистема выполняет строго определенные возложенные на нее функции и, в целом, обеспечивает жизнедеятельность всего общества.

Возникшая в середине XX в. *теория политической системы* была разработана известным американским политологом *Д. Истоном* (род. в 1917 г.). Данная теория выявляла роль политики в механизме адаптации общества к постоянно меняющимся условиям. По мнению автора данной теории, политика выступает как волевое распределение всех ценностей. Этот процесс осуществляется политической системой, которую можно рассматривать как совокупность взаимодействий по вопросам распределения всех ресурсов и ценностей в обществе и государстве.

Таким образом, в политико-правовой науке сложились две основные традиции в трактовке политической

системы: англо-американская (функциональная) и евроконтинентальная (институциональная).

Например, в американской политико-правовой науке политическая система трактуется более расширенно, т.е. вся политическая система понимается как совокупность социальных структур (государственных и негосударственных), которые в определенной мере участвуют в политической жизни государства. По мнению известного американского политолога Г. Алмонда (род. в 1912 г.), политическая система должна включать в себя, кроме политических институтов, совокупность социальных и экономических структур, исторические традиции и выработанные ценности общества. Европейская политическая наука, напротив, ограничивает политическую систему посредством политических структур, оказывающих влияние на модель политической системы

Таким образом, можно сделать вывод, что *политическая система общества* – это совокупность политических взаимодействий государственных и негосударственных организаций, институтов, участвующих в реализации политической власти, обусловленной экономическими, социокультурными, культурными факторами, которые влияют на ее содержание.

11.3 Структура политической системы

Любая политическая система как целостность имеет свою структуру и состоит из определенных подсистем, связанных друг с другом, что обеспечивает функционирование публичной власти.

В политико-правовой науке разные исследователи выделяют неодинаковое количество таких подсистем (элементов). Если в качестве основания для определения содержания этих подсистем взять за основу функцию, выполняемую каждым из этих элементов, то можно выделить следующие подсистемы (Рис. 5):

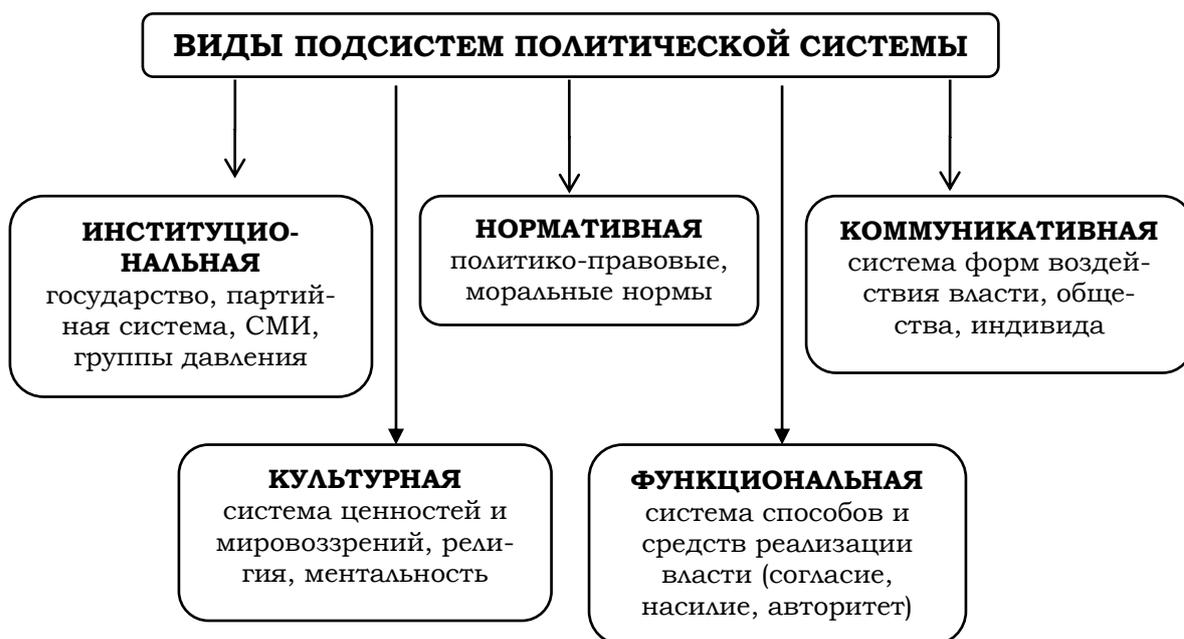


Рис. 5. Подсистемы политической системы

1. *Институциональная подсистема.* Данная подсистема включает в себя государство, многообразие политических партий, социально-экономические и общественные организации, а также возникающие между ними отношения. Все это вкуче образует политическую организацию всего общества.

Главная роль в этой подсистеме принадлежит государству, т.к. оно концентрирует в своих руках большинство ресурсов, что дает ей возможность обладать монополией на легитимное насилие и оказывать воздействие на практически все стороны общественной жизни. Формой выражения такого воздействия на общество является деятельность государственных органов власти, легитимное насилие осуществляется через деятельность системы правоохранительных органов. Решения государства носят для граждан общеобязательный характер, что позволяет придавать этим решениям признак целесообразности, разумности общественным изменениям, вырабатывать ориентацию на выражение общезначимых интересов.

2. *Нормативная подсистема.* Эта подсистема состоит из совокупности политико-правовых, моральных норм и

ценностей, традиций, обычаев, посредством которых политическая система оказывает преимущественное регулятивное воздействие на деятельность социальных институтов, само поведение граждан, т.е. устанавливает для них стандарты поведения. Поведение граждан во многом зависит также и от уровня их политико-правовой культуры, способности реализовать себя в обществе.

3. *Функциональная подсистема.* Представленная подсистема содержит в себе совокупность методов политической деятельности и способы осуществления властных полномочий. Данная подсистема составляет основу политического режима, главная задача которого - обеспечить процесс функционирования, преобразования и защиты механизмов власти в социуме. Процесс функционирования должен обеспечиваться через выработанные механизмы управления и способствовать эффективности принимаемых решений государственных органов.

4. *Коммуникативная подсистема.* Данная подсистема охватывает практически все формы политического взаимодействия внутри определенной системы, т.е. между институтами государства и политическими партиями, а также обеспечивает связи с политическими системами других государств.

10.4 Функции политической системы

В классической теории систем функция рассматривается как любое действие, которое направлено на поддержание системы в устойчивом состоянии и обеспечивает ее жизнеспособность.

Одной из общепризнанных классификаций функций политической системы является модель, предложенная современными американскими исследователями Г. Алмондом и Дж. Пауэллом. Авторы этой модели выделяют только те функции, действие каждой из которых удовлетворяет определенную потребность политической системы, а в совокупности они обеспечивают сохранение системы посредством ее изменения (см. Рис. 6).



Рис. 6. Функции политической системы

Через функцию *политической социализации* обеспечивается сохранение или поддержание действующей модели политической системы. Политическая социализация – это процесс приобретения индивидом политических знаний, ценностей, информации, которые присущи тому обществу, в котором живет этот индивид.

Жизнедеятельность любой системы обеспечивается ее способностью адаптироваться к изменяющимся условиям, приспособляться к окружающей среде и ее возможностям. Это обеспечивается *функцией адаптации*, которая может осуществляться посредством политического рекрутирования, то есть качества подготовки и отбора субъектов власти (политических лидеров, политической элиты), которые способны осуществлять поиск наиболее эффективных путей и методов решения актуальных проблем.

Особое значение имеет *функция реагирования*, посредством которой политическая система отвечает на возникающие импульсы, сигналы, идущие извне или изнутри данной системы. Уровень высокоразвитой реагирующей способности позволяет данной системе быстро адаптироваться к изменяющимся условиям и принимать соответствующие решения.

Экстракционная функция выражается в таких условиях, когда политическая система способна эффективно реагировать на возникающие требования при наличии у нее имеющихся ресурсов, которые она использует из внутренней или внешней (экономической, природной) среды.

В политической системе важно распределять полученные ресурсы так, чтобы обеспечить интеграцию и найти компромисс для интересов различных социальных групп внутри общества. Эту задачу отражает *распределительная (дистрибутивная) функция*, которая обеспечивает процесс распределения политической системой всех благ, услуг и статусов в той мере, которая позволяет определить развитие всего государства.

Политическая система, безусловно, оказывает исчерпывающее влияние на общество через систему управления, координации поведения индивидов и социальных групп. Этот процесс обеспечивается *регулирующей функцией* политической системы, осуществляющей управленческие действия. Данная функция реализуется посредством введения системы норм и правил, на основе которых происходит процесс взаимодействия между индивидами, социальными группами.

10.5 Типы политических систем

В современном мире существует многообразие политических систем, что указывает на тот факт, что на процесс формирования и функционирования любой политической системы оказывают влияние определенные факторы (культура, уровень экономического развития, уровень зрелости гражданского общества, геополитические условия). Наличие или преобладание тех или иных факторов отражает особенности и неповторимость политической системы. Типологизация политических систем осуществляется на основе учета различных признаков, характеризующих содержание той или иной системы. Одной из первых типологий является классификация, исходящая из *характера взаимоотношений политических систем с внешней средой*. По данному критерию их можно разделить на закрытые и открытые:

1. *закрытые политические системы* имеют совокупность определенных связей с внешней средой, но в то

же время они ограничены и невосприимчивы к ценностям других систем (например, СССР, Болгария);

2. *открытые политические системы* в активной мере производят обмен ресурсами со всем внешним миром и успешно осваивают передовые ценности других систем, т.е. они подвижны и динамичны (демократические государства Запада).

Также распространенной является классификация политических систем по признаку *политического режима*, т.е. когда типология производится на основе характера и способов взаимодействия между властью, обществом и личностью. По данному критерию можно выделить тоталитарные, авторитарные и демократические политические системы:

1. *Тоталитарная политическая система* характеризуется полным подчинением общества и личности господствующей власти, обеспечивающей регламентацию и контроль за всеми сферами жизни со стороны государства;

2. *Авторитарная политическая система* опирается на неограниченную власть одного лица или группы лиц, но при этом сохраняет за гражданами определенные экономические, гражданские и духовные свободы;

3. *Демократическая политическая система* подразумевает наличие приоритета прав личности, способов выражения его воли и свободный выбор, а также обеспечение контроля власти обществом.

В основу типологии политических систем может быть положен *классовый признак*, выражающий интересы определенного класса, формирующего политическую систему. Такая типология характерна для теории марксизма, рассматривающего политическую систему в качестве реального инструмента в руках определенного господствующего класса, обладающего экономическими ресурсами. По данному признаку можно выделить: *рабовладельческую, феодальную, капиталистическую и коммунистическую (социалистическую)* политическую систему.

В западной политико-правовой науке наиболее популярна типология политических систем, предложенная Г. Алмондом. Он различает все политические системы по *типу политической культуры* и *разделению политиче-*

ских ролей между всеми участниками политических процессов. В предложенной классификации Г. Алмонд выделяет четыре типа политических систем: англо-американскую, европейско-континентальную, доиндустриальную и частично индустриальную, тоталитарную.

Англо-американская политическая система (например, США, Великобритания) характеризуется высокой степенью разделения политических ролей и функций между всеми участниками (государство, партии, группы интересов и т.д.) политического процесса.

Европейско-континентальная политическая система (например, страны Западной Европы) характеризуется отсутствием единства в политической культуре, наличием противоположных ориентаций внутри национальных культур, системой идеалов и ценностей, присущих определенному классу, социальной группе.

Доиндустриальная и частично индустриальная политическая система имеет смешанную политическую культуру. Она содержит в себе локальные политические субкультуры, основанные на системе ценностей и традиций кланов, родов, общин, племен. Согласие или компромисс здесь достигается в основном через использование насилия, что приводит к концентрации власти и влияния в руках одного лица или узкого круга лиц.

Тоталитарная политическая система осуществляется на основе наличия приоритета классовых, национальных, религиозных ценностей. Вся власть в такой системе сконцентрирована в руках доминирующей правящей политической организации или отдельной группы лиц, контролирующей наиболее важные стороны деятельности общества и индивида.

Вопросы для контроля:

1. В чем назначение политической системы в обществе.
2. Дайте характеристику понятию «политическая система».
3. Раскройте структуру политической системы.
4. Назовите функции политической системы.
5. Выделите типы политических систем.

Тема №12. Соотношение государства и личности

Цель лекции: Изучить особенности соотношения государства и личности

Ключевые слова: право, государство, личность, система, орган, признак, механизм, общество, человек, соотношение.

12.1 Понятие «права человека»

Любое общество и государство создается индивидами для реализации своих повседневных и общезначимых интересов. В процессе взаимодействия друг с другом и государством индивиды стремятся придать этим взаимоотношениям устойчивый характер, который характеризовался бы определенными принципами и нормами. Для органичного сочетания интересов различных индивидов в их взаимоотношениях друг с другом и государством выступает критерий, именуемый *правами человека*.

Права человека – это совокупность неотъемлемых свойств человека, которые принадлежат ему с момента его рождения. Права человека следует рассматривать как естественные возможности личности, обеспечивающие его жизнь, человеческое достоинство и право на свободу деятельности в различных областях жизни общества.

Права человека обладают значимостью только тогда, когда гарантированы условия их реализации. Главным гарантом их осуществления выступает государство, но, как показывает исторический опыт, зачастую провозглашение прав и свобод в конституционных нормативных актах не означает тот факт, что государство строго следует тем обязательствам в области прав, которые оно на себя принимает. В данном случае права и свободы человека обладают сугубо декларативным характером, т.е. они не обеспечиваются юридическими, экономическими и социальными гарантиями. Так, в ст. 1 Конституции Республики Казахстан говорится: «Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы».

Такие понятия, как «права человека», «свобода», стали использоваться впервые в рабовладельческом обществе.

Так, например, в XXIV в. до н. э. понятие «свобода» использовалось царем Шумера, который установил «свободу» для своих подданных посредством «применения санкций к бессовестным сборщикам налогов, защиты вдов и сирот от несправедливых действий людей, обладавших властью, и прекращения практики закабаления храмовых слуг первосвященниками». В древней Греции полисная демократия предоставляла равные политические права всем своим гражданам, но социальная дифференциация вносила свои коррективы в структуру общественного устройства.

Более широкое значение понятие «права человека» получило в V-IV вв. до н.э., т.к. было органично связано с идеей естественного права. Впервые данное понятие стали употреблять древнегреческие философы *Ликофонт*, *Антифон*, *Алкидам*, которые отстаивали мысль о том, что все люди равны с момента рождения и имеют обусловленные природой одинаковые права.

В Средние века сама идея о правах человека теряет свое естественно-историческое обоснование и сменяется Божественным правом, которое утверждалось религией - христианством. Божественное происхождение обуславливало принципиальное равенство и свободу всех членов общества. Но на деле права человека были ограничены порядками феодальной системы, когда феодал концентрировал в себе властные полномочия и во многом влиял на волю и судьбу крестьянина.

В последующие века идея естественного права становится ядром идеологии буржуазных революций XVII-XVIII вв., о чем говорилось в Билле о правах Конституции США (1791 г.), во французской Декларации прав человека и гражданина (1789 г.), в Вирджинской декларации (1776 г.). Этот период характеризуется формированием целостной картины в области закрепления прав человека и созданием новой формы общественного сознания, главными ценностями которого выступали жизнь человека, его свобода и право выбора.

12.2 Международно-правовые акты о правах человека

На сегодняшний день в современном мире проблема изучения прав человека выходит за границы анализа от-

дельного государства. Возникает необходимость создания системы международно-правовых *стандартов* в сфере прав человека, которые должны придерживаться всеми государствами. В более «полном» виде права человека нашли свое отражение во Всеобщей декларации прав человека, которая была принята Генеральной ассамблеей ООН в декабре 1948 г. Данный документ, безусловно, не является обязательным для исполнения всеми государствами в мировом сообществе, но он носит рекомендательный характер, т.к. определяет «пороговое значение» в области обеспечения прав человека, ниже которого государство не должно опускаться, если утверждает себя цивилизованным демократическим государством.

Для более эффективного обеспечения условий и гарантий реализации прав и свобод, которые изложены во Всеобщей декларации прав человека, все международное сообщество разработало и приняло еще ряд нормативных документов, к которым можно отнести следующие:

1. Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.);
2. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.);
3. Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах (1966 г.).

Опираясь на данные нормативные акты, граждане, которые проживают в государствах, подписавших данные документы, получают возможность пользоваться всеми правами в равной мере, предусмотренными этими пактами. Факт подписания этих документов обязывает каждое государство привести свое национальное законодательство в соответствие с требованиями данных пактов. В случае, если будут нарушены политические или гражданские права гражданина, он имеет право обратиться непосредственно в Комитет по правам человека при ООН (при исчерпании всех внутренних средств правовой защиты внутри государства, где он проживает).

12.3 Права человека и права гражданина

Понятия «права человека» и «права гражданина» зачастую употребляются вместе, однако по содержанию они

не совпадают. Это обуславливается тем, что каждый индивид, вступая во взаимоотношения с государством и обществом в статусе человека и гражданина, преследует конкретные свои интересы.

Человек является «родовым существом», т.к. содержит в себе единство биологических, социальных и рациональных свойств, присущих ему как биологическому виду. У человека имеется набор основных потребностей, обусловленных его человеческой природой и находящихся вне зависимости от расовой, национальной, религиозной, политико-территориальной принадлежности. К данным потребностям можно отнести: пищу, одежду, жилище, обеспечение безопасности, свободное существование, духовное развитие. Набор прав человека проистекает из естественного права, т.е. они присущи всем людям с момента рождения независимо от того, являются ли они гражданами государства, в котором проживают, или нет. Совокупность прав человека характеризует его как представителя человеческого рода, обеспечивая ему нормальное существование.

Индивид в качестве гражданина проживает на определенной территории, это обуславливает его принадлежность к определенному государству. Принадлежность индивида к государству обеспечивается в существовании между ними устойчивых правовых связей, определяющих институт гражданства, порождающий взаимные права и обязанности между индивидом и государством. Права гражданина являются позитивными, т.к. не носят всеобъемлющего характера. Они включают в себя лишь те права, которые закреплены за лицом в силу его принадлежности к определенному государству. Данные права, как правило, получают отражение в системе нормативных актов государства. К таким актам, в первую очередь, следует отнести Конституцию и другие законодательные акты, в которых содержатся гарантии реализации и защиты прав гражданина.

В правовой науке отсутствует единый подход относительно источника прав человека. В данном случае существуют три основных подхода, раскрывающих природу прав человека.

1. *Естественно-исторический подход*, который на практике является наиболее распространенным. Согласно данному подходу, источником прав человека является совокупность неотъемлемых свойств каждого человека и его основополагающие потребности в обеспечении свободы, поддержании собственной безопасности, защиты чести и достоинства, сопротивлении проявлениям насилия. Эти существенные признаки являются неотчуждаемыми, т.е. даются человеку от рождения. Впервые они были закреплены в Декларации независимости США (1776 г.), во французской Декларации прав человека и гражданина (1789 г.).

2. *Юридический позитивизм*. Данный подход иначе объясняет природу прав человека. Положения этого подхода отрицают их естественный характер. Главным источником прав человека выступает само государство, оно определяет степень целесообразности и разумности введения тех или иных прав и свобод.

3. *Классовый подход (марксистский)*. Согласно данному подходу, природа прав человека определяется волей экономически господствующего класса. В данном случае права человека выражаются через степень свободы личности, которая является частью определенного класса, т.е. она не обладает полной автономией.

12.4 Модели взаимодействия государства и личности в различных концепциях государства

Современная юридическая наука, раскрывая процесс соотношения прав, свобод и обязанностей личности в ее взаимоотношениях с государством, позволяет выделить определенные модели их взаимодействия, которые сменяли друг друга в ходе исторического развития. Совокупность этих моделей была обусловлена самой природой государства, выразившейся в уровне развития культуры, степени зрелости гражданского общества. Можно выделить следующие модели взаимодействия государства и личности:

1. *Патерналистская модель*. Данная модель взаимоотношений государства и личности изначально сложилась в странах Древнего Востока (Китай). Основоположником

этой модели был известный китайский философ Конфуций, который считал, что государство представляет собой большую патриархальную семью, в которой вся власть принадлежит «отцу» - правителю («сыну неба»), а его подданные - «дети» - лишены прав, должны выполнять различные функции и нести конкретные обязанности. В таком государстве установлена жесткая сословная иерархия, т.е. деление на старших («лучших и благородных мужей») и младших («простолюдинов»).

2. *Тоталитарная модель.* Согласно данной модели, процесс взаимодействия государства и личности основывается на полном подчинении личности государству. Например, по учению греческого философа Платона, личность отсутствует вне государства, т.к. государство является высшей формой человеческого общения. Такая модель была распространена в СССР, Италии, Германии.

3. *Либеральная модель.* Представленная модель опирается на принцип верховенства естественных и неотчуждаемых прав человека и закрепляется в законодательстве на таких условиях, которые могут обеспечить свободное развитие личности. В этом случае государство является результатом «общественного договора», который создан для того, чтобы гарантировать неотчуждаемость священных прав личности, поддерживать общественный порядок и согласие, т.е. государство выполняет роль «ночного сторожа», не вмешиваясь в дела автономной личности.

4. *Партиципаторная модель (модель участия).* Данная модель основывается на необходимости использования потенциала всего государства в целях обеспечения наиболее благоприятных условий свободного развития личности. Эта модель имеет две разновидности: светскую и религиозную.

Светская модель партиципации включает в себя положения о социальном государстве. Согласно данным положениям, государство должно проводить активную социальную политику, которая направлена на достижение «общественного компромисса», т.е. достижения гармонии интересов социальных групп. Для этого важно обеспечить всеобщую занятость населения, бороться с нищетой, разрабатывать социальные программы по поддержке уязви-

мых слоев населения. Такая модель успешно реализовывается в Японии, Швеции, Дании и т.д.

Католическая модель партиципации основывается на основных христианских ценностях: уважении государством личности как творения Бога; забота каждого гражданина о других гражданах, об обществе и государстве, в целом (принцип солидарности); помощь и поддержка со стороны государства всем нуждающимся (принцип субсидарности). Такая модель осуществлялась в Германии в лице деятельности Христианско-демократической партии.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «права человека».
2. Назовите международно-правовые акты о правах человека.
3. В чем суть соотношения понятий «права человека» и «права гражданина».
4. Какие существуют подходы относительно источника прав человека.
5. Раскройте содержание моделей взаимодействия государства и личности.

IV МОДУЛЬ «ТЕОРИЯ ПРАВА»

Тема №13. Нормы права

Цель лекции: Изучить понятия, структуру, разновидности норм права

Ключевые слова: право, государство, норма, система, орган, гипотеза, диспозиция, санкция, человек, соотношение.

13.1 Норма права: понятие и признаки

В процессе всей своей жизни человек стремится к удовлетворению собственных потребностей, для этого он вступает во взаимоотношения с другими индивидами. Для удовлетворения разнообразных человеческих потребностей необходимо, чтобы этот процесс осуществлялся по общепринятым правилам. Этими правилами являются *нормы*. Термин «норма» в переводе с латинского означает «руководящее начало», «правило», «образец».

В любом обществе существует множество норм, различных по своему содержанию, масштабу действия, обязательности, характеру санкций (последствий) за нарушение их требований. Данные нормы отличаются некоторой степенью неопределенности, допускают возможность выбора варианта поведения индивида и, по сути, не предполагают оказания строгих мер воздействия к нарушителю.

Норма права - это совокупность правил поведения, которые определяют границы возможного, запрещенного и должного поведения индивида, организаций, государства (см. Рис. 7).



Рис. 7. Норма права

Нормы права обладают отличительными признаками по сравнению с иными социальными нормами, т.к. обусловлены неразрывной связью с государством. К основным признакам нормы права можно отнести:

1. *Общеобязательность.* Любая норма права выступает общеобязательным правилом поведения людей в обществе. Общеобязательный характер правовой нормы выражается в том, что она является государственно-властным предписанием, которое создается для всех людей и олицетворяет государственную волю. Юридическая норма определяет общеобязательные границы возможного, должного и запрещенного поведения индивида, т.е. можно сказать, что она указывает, каким образом, в каком

направлении и в течение какого времени необходимо действовать индивиду.

2. *Государственное принуждение.* Норма права является правилом поведения, которое гарантировано возможностью государственного принуждения общественных норм и обеспечивает его эффективность. В этом случае важно отметить возможности механизма государственного принуждения, а не говорить о принудительном характере правовых норм. Нормы права не навязываются насильно, т.е. они не являются принудительными, т.к. выражаются в виде «компромисса» для всех социальных групп, классов.

3. *Неперсонифицированность.* Норма права отличается характером обращенности не к конкретному лицу, а к каждому гражданину, т.е. она не указывает конкретного исполнителя содержащегося в ней предписания. Система норм права рассчитывается на неопределенный круг уполномоченных и обязанных лиц, выражающих ее содержание.

4. *Формальная определенность.* Норма права закрепляется в официальном документе государства - определенном нормативно-правовом акте. Правовая норма представляет собой детализированные и четко выраженные в письменной форме правила поведения, а также четкие указания на последствия в случае нарушения этих правил.

5. *Предоставительно-обязывающий характер.* Норма права регулирует процесс взаимоотношений между индивидами посредством наделения одних правами и возложения на других обязанностей.

6. *Множественность действий.* По данному признаку норма права создается для постоянного неоднократного применения, т.е. стремится охватить практически каждого члена общества, кроме того, действие после ее использования не прекращается.

Таким образом, можно сделать вывод, что *норма права* – это определенное общеобязательное правило поведения, установленное или признанное государством, которое обеспечивается возможностью государственного принуждения, закреплено и опубликовано в официальных актах государства и регулирует возникающие взаимоотношения между отдельными лицами, органами и организациями.

13.2 Структура нормы права

Правовая норма является сложным образованием, состоящим из системы взаимосвязанных элементов. Данные элементы организованы определенным образом и составляют структуру норм права. Отсюда следует, что *структура нормы права* – это само ее содержание, т.е. внутреннее устройство, которое отражает способы и характер связи всех элементов, составляющих ее целостность.

Являясь четко выраженным детализированным определенным правилом поведения, любая правовая норма связывает в единое целое *условия действия* для соответствующего поведения индивида или сам процесс действия, а также *последствия*, которые наступают вследствие нарушения данного правила. Возникающая связь между этими факторами может быть логической, юридической, социальной. Это обстоятельство обуславливает выделение в правовой науке юридической, логической и социологической структур нормы права (см. Рис. 8)

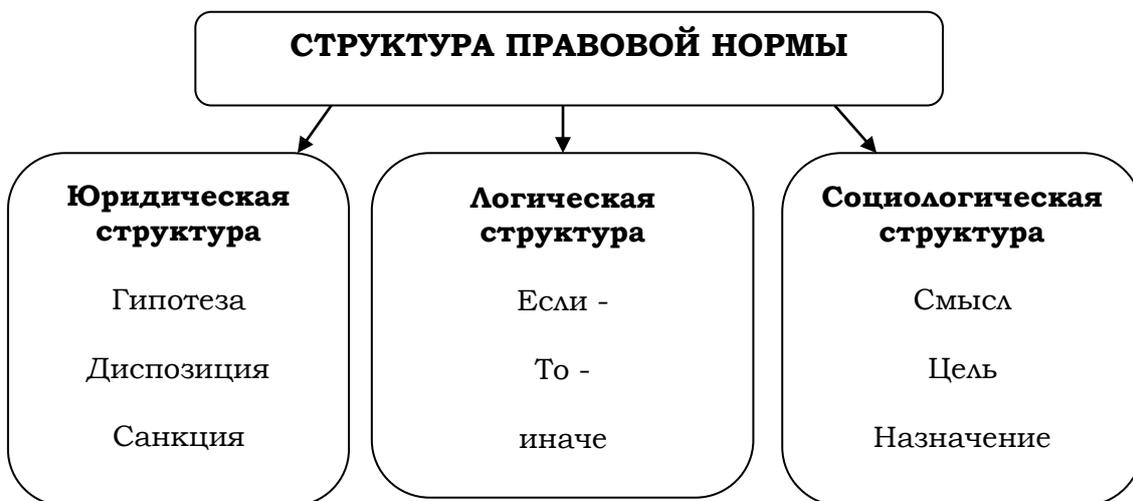


Рис. 8. Структура правовой нормы

Правовая норма обладает юридической структурой, которая содержит в себе три главных элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию.

Гипотеза – это первичная часть правовой нормы, которая указывает на конкретные условия (совокупность жизненных обстоятельств), наличие которых позволяет осуществить определенное правило поведения.

Гипотеза может быть: простой (если указано одно единственное обстоятельство, с которым связывается действие правила поведения); сложной (в которой содержатся два или более условий).

Диспозиция – это элемент правовой нормы, который содержит в себе само правило поведения, согласно которому все участники правоотношения должны осуществлять действие.

Обычно различают *простую* диспозицию, которая содержит только один вариант поведения, и *описательную* диспозицию, в которой правило поведения раскрывается посредством системы квалификационных признаков, оценочных понятий и определений.

Санкция – это элемент правовой нормы, который указывает на неблагоприятные последствия, наступающие у нарушителя определенного правила поведения – диспозиции (данные последствия имеют имущественный, моральный, психический, физический характер).

Логическая структура нормы права включает в себя три элемента. Данная структура выражена формулой:

- «если - то - иначе», где
- «если» - условия действия нормы права;
- «то» - содержание правила поведения;
- «иначе» - неблагоприятные последствия, которые наступают за нарушение правила.

Используя логическую структуру, можно логическим путем реконструировать саму норму права, изыскать недостающие элементы из других статей и нормативно-правовых актов.

В качестве примера использования логических операций рассмотрим установленную ст. 15 Конституции Республики Казахстан норму: «каждый имеет право на жизнь». Это означает, что никто не может быть произвольно лишен жизни. Обеспечение сохранения жизни предполагает проведение государством берегающей политики, направленной на сохранение человеческих ресурсов.

Социологическая структура правовой нормы также содержит три компонента: *смысл, цель, назначение* нормы. Социологическая структура коррелируется с юридической и логической структурами, но особо акцентирует

внимание на *социальных последствиях* действия нормы права применительно к конкретному субъекту права. Элементы данной структуры проявляются в процессе ее толкования и реализации, посредством которых правовая норма конкретизируется применительно к реальному субъекту и возникающим ситуациям.

13.3 Способы изложения норм права

В любой статье нормативно-правового акта содержатся элементы нормы права, которые формулируются и выражаются посредством различных терминов и определений. Форма изложения нормы права обладает большим теоретическим и практическим значением, т.к. изложение всех элементов правовой нормы в статье нормативно-правового акта в четкой и компактной форме облегчает процесс использования всех субъективных прав, соблюдение юридических обязанностей каждым гражданином.

Содержание в статье нормативно-правового акта всех трех элементов нормы права позволяет выделить три основных способа ее изложения: *прямой, отсылочный и бланкетный* (см. Рис. 9).



Рис. 9. Способы изложения норм права в нормативных актах

При *прямом способе* предполагается изложение в статье нормативно-правового акта всех трех элементов правовой нормы (гипотезы, диспозиции, санкции). Данным способом выражается содержание большинства правовых норм в силу более понятного изложения. Однако полнота и степень изложения трех элементов нормы права может различаться, поэтому в рамках прямого способа изложения выделяются еще два подвида изложения: простой и развернутый (описательный) способы.

Для *простого способа* изложения характерно отсутствие развернутых определений и квалификационных признаков в процессе раскрытия содержания элементов нормы. При *развернутом (описательном) способе* содержатся указания на совокупность понятий, признаков и определений, через которые раскрывается содержание того или иного элемента правовой нормы.

Отсылочный способ изложения указывает на тот факт, что статья нормативного акта содержит не все структурные элементы правовой нормы, однако имеется отсылка к другим статьям этого же нормативного акта, в которых можно обнаружить недостающую информацию.

Бланкетный (открытый) способ изложения подразумевает, что для понимания содержания всех трех элементов нормы права необходимо обращение не к конкретной статье рассматриваемого нормативного акта, а предусматривается в самом общем виде отсылка к другому нормативному акту (в целом виде или к его части) или к нескольким другим нормативным актам, содержащим необходимую информацию.

13.4 Разновидности норм права

В качестве основной классификации норм права, от которой производными являются все остальные современные типологии, традиционно считается *отраслевая классификация*. В связи с этим, исходя из особенностей отраслей права, различаются нормы *конституционного, гражданского, уголовного, семейного, административного* и т.д. права. Однако в юридической науке существуют и другие классификации норм права, которые в той или иной степени раскрывают их содержание.

Первоначально можно классифицировать нормы права, исходя из их *социального назначения*. Социальное назначение нормы права заключается в том, что она является определенным правилом поведения общего характера, регулирующим возникающие отношения между всеми субъектами права через установление взаимных прав и обязанностей, нарушение которых влечет за собой правовые последствия (система мер государственного принуждения).

Нормы права, содержащие правила поведения и меры принуждения, применительно к их нарушителям, называются *типичными нормами*. Стоит заметить, что в одной конкретной ситуации действие типичных норм обеспечивается *нетипичными (специализированными)* правовыми нормами, определяющими систему принципов и механизмов их действия, а также цели правового регулирования.

В наиболее отчетливой форме социальное назначение правовой нормы может быть выражено в *функциях* права. Типичные нормы в соответствии с функциями права делятся на: *регулятивные* и *охранительные*.

Регулятивные нормы устанавливают юридические права и обязанности для всех граждан, организаций, органов государства, а также условия их возникновения и действия, т.е. эти нормы рассчитаны на правомерное поведение всех участников правовых отношений. Регулятивные нормы в зависимости от характера правил поведения делятся на: *обязывающие*, *управомочивающие* и *запрещающие*.

Система *обязывающих* норм устанавливает обязанность для всех субъектов права совершать определенные положительные действия, т.е. данный вид норм предписывает активное обязательное поведение;

Система *управомочивающих* норм предоставляет всем субъектам права возможность совершать положительные действия для удовлетворения своих законных интересов;

Система *запрещающих* норм устанавливает для субъектов права запрет совершать недозволенные действия.

Охранительные нормы права определяют условия применения мер государственно-принудительного воздей-

ствия за неправомерное поведение субъектов правоотношений, а также указывает на характер и содержание данных мер.

Нетипичные (специализированные) нормы имеют вспомогательное значение, т.к. они не являются правилами поведения. Данный вид норм устанавливает отправные точки правового регулирования общественных отношений, задает цели, задачи, методы, принципы и пределы правовой регламентации, а также закрепляют правовые категории и понятия.

Среди нетипичных норм в зависимости от социального назначения можно выделить следующие нормы: обще-закрепительные, декларативные, дефинитивные, коллизионные и оперативные.

Основное назначение *обще-закрепительных норм* состоит в правовом закреплении существующих общественных отношений в определенной сфере.

Декларативные нормы – это определенные нормы, провозглашающие необходимость достижения конкретных целей и задач.

Главная задача *дефинитивных норм* состоит в том, что они формулируют основные юридические понятия (дефиниции) для более полного раскрытия их содержания.

Роль *коллизионных норм* состоит в определении самого порядка выбора нормы права из нескольких возможных норм. По обыкновению, коллизионные нормы устанавливают правила применения нормативно-правового акта во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Оперативные нормы устанавливают сроки и порядок вступления, пролонгации (продления) и прекращения действия нормативных актов.

По *юридической силе* различаются нормы права, которые обладают *высшей юридической силой*, которые изложены в законах, и нормы права, содержащиеся в *подзаконных* нормативных актах. Степень юридической силы нормы права определяет ее место в иерархии правовых норм.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «норма права».
2. Назовите признаки нормы права.
3. Раскройте структуру нормы права.
4. Охарактеризуйте способы изложения норм права.
5. Назовите разновидности норм права.

Тема №14. Типы права

Цель лекции: Изучить понятие «тип права» и типологию права

Ключевые слова: право, государство, норма, система, орган, тип, понятие, подход, человек, соотношение.

14.1 Понятие «тип права»

На протяжении всей человеческой эволюции право, выступающее как определенный порядок в обществе, не оставалось неизменным и не являлось политически нейтральным, а обеспечивало механизм взаимоотношений среди социальных групп и государства. Понимание роли и предназначения права в разной культурной среде различается, что отражает возникающие расхождения в системе духовных ценностей. Данные расхождения и разнообразие форм проявления права, возникающие в обществе в разные исторические эпохи, дают возможность выявлять устойчивые, типичные черты, отличающие право одного государства от другого, одной исторической эпохи от другой. Качественные изменения в общественной сфере позволяют говорить и о типах права, характеризующих содержание механизма соотношения права, государства и личности.

Тип права – это система наиболее общих и устойчивых черт и признаков права, которые присущи определенной исторической эпохе и конкретному обществу, отражающих его сущность, природу и социальное назначение.

Понятие «тип права» имеет свою специфику и выявляет содержание всей правовой системы, а именно отражает:

1. социальный характер общественного порядка, закрепленный в праве, т.е. показывает способность права регулировать социально полезные формы правомерного поведения индивидов и общества в целом;
2. характер действия права в сфере интересов социальных групп, индивидов или общества в целом;
3. способность права быть юридической формой гармоничного сочетания свободы и справедливости;

4. возможность обеспечения индивидам нормальных условий жизнедеятельности, посредством создания препятствий незаконным вмешательствам в сферу их правомерной деятельности через механизмы правового регулирования.

Понятие «тип права» имеет теоретическое значение, которое обусловлено его способностью выявить прогрессирующую логику и закономерности развития права, отразить возникающие изменения в его социальной ценности на разных исторических этапах в различных государствах. При этом на право во многом влияют различные факторы (политические, экономические, социальные, культурные и т.д.).

Практический смысл понятия «тип права», прежде всего, выражается в его способности прослеживать исторически меняющийся характер и роль права в жизни общества на всех этапах его развития. Данное понятие позволяет в конкретно-исторических типах права обнаруживать достоинства и недостатки процесса правового регулирования, а также выявляет возможность изменения правовых регуляторов с учетом использования мирового опыта. В разных странах на различных исторических этапах особо актуален опыт правовой регламентации для отдельно взятой личности в плане осознания самой ценности права, степени полезности и выгоды правомерного поведения для установления цивилизованных отношений с другими людьми.

Как известно, право как общественный порядок носит конкретно-исторический характер, т.е. на разных этапах эволюции оно будет приобретать разнообразные формы, конфигурации средств юридического воздействия и связанное с ними правопонимание. Отсюда следует, что наряду с родовым понятием «тип права» можно использовать видовое понятие «исторический тип права», которое представляет собой систему устойчивых черт, присущих праву определенного государства в разных этапах исторического развития, выражающих его сущность, природу и социальное назначение.

14.2 Типология права: основные критерии и подходы

Если рассматривать право как определенный порядок в обществе в историческом контексте, то можно выделить два способа обеспечения данного порядка. С одной стороны, данный порядок может быть основан на методе подчинения, подавления одной части общества другой. С другой стороны, базисом общественного порядка может быть определенный консенсус интересов различных социальных групп и формирование на этой основе общих интересов. В связи с этим право может быть как *средство навязывания* и проведения своей воли одной частью общества другой или может выступать *формой опосредования* и согласования различных интересов социальных групп, выражения воли большинства общества.

В соответствии с этим в правовой науке право типологизируется на основе двух подходов: *формационного* и *цивилизационного*.

1. *Формационный подход* выделяет типы права, исходя из обусловленности их способом материального производства, в основе которого лежит форма собственности на средства производства. Экономически господствующий класс-собственник закрепляет свою волю в праве (законе). В соответствии со способами производства выделяются следующие типы права: 1) *рабовладельческий*; 2) *феодальный*; 3) *капиталистический*; 4) *социалистический*. Они устанавливают социальный порядок, выгодный соответственно рабовладельцам, феодалам, буржуазии, пролетариату.

Формационная типология рассматривает право в качестве *средства насилия*, подавления неимущих классов имущими. Несмотря на свою историческую ограниченность и классовый характер, формационная типология права позволила выявить некоторые закономерности возникновения и эволюции права, показать значение и роль социальных факторов в качестве критериев выделения типов права: сущность и содержание права, его обусловленность экономическими и культурными факторами, направленность права на реализацию интересов конкретных классов, групп. Однако формационная классификация не учитывает специфику права в различных странах

и культурных средах.

2. *Цивилизационный подход* типологизирует право на основе его обусловленности совокупностью факторов (экономических, социальных, политических, географических и т.д.), главным из которых является степень зрелости культуры. Односторонняя зависимость права от экономики, существовавшая в формационной типологии, в этом случае преодолевается. Более того, право оказывает существенное обратное воздействие в связи с постепенным возрастанием его роли в обществе. В соответствии с цивилизационной классификацией в рамках одной исторической эпохи сосуществуют различные типы права. Классифицировать право можно по различным основаниям.

По *доминирующей системе ценностей* можно выделить:

1. *восточный* тип права, который не знает понятия субъективного права, поскольку в нем преобладают ценности равенства, корпоративности, социальных гарантий, а право понимается как обязанность;

2. *западный* тип права, который основан на ценностях индивидуальной свободы и прав, равную меру которых обязано гарантировать право;

3. *синтезный* тип права, соединяющий субъективные права и обязанности.

По историческим особенностям возникновения права, а также формальных признаков: его структуры, системы источников права, юридической техники. В этом случае тип права будет совпадать с разновидностью определенной правовой семьи: романо-германской, семьей общего права, семьей социалистического права, семьей религиозного права, семьей традиционного права и т.д.

По *источнику происхождения права*, в соответствии с которым право типологизируется на:

1. *естественное* право – социально-правовые притязания людей, удовлетворение которых позволяет им полноценно существовать; они даны человеку по факту рождения и не могут отчуждаться;

2. *позитивное* право – официально признанные возможности совершать определенные юридически значимые действия, которыми располагают люди, организации и которые гарантируются государством. Эти права устанавли-

вает либо санкционирует государство.

В рамках цивилизационного подхода часто общим *недостатком* всего множества классификаций типов права при выборе критериев является чрезмерный упор на формальные признаки (систему источников, структуру права, правовой стиль и т.д.) в противовес социальным (зрелости гражданского общества, характеру социальных отношений, политической и правовой культуре и т.д.).

В связи с этим представляется возможным вычленение типов права на основании *интегративного* классификатора – социального назначения и роли права, которые будут определяться *типом общества, типом правопонимания и составом субъектов права*. Эта типология позволяет выявить логику развития права как последовательную смену ее типов и возрастание его роли. Логика состоит в *расширении* масштаба *социальной свободы*, распространявшейся на все новые слои неимущего населения и в конечном счете на каждую личность.

Первоначально незрелость социальных отношений, обусловленных зависимостью личности от капризов природы и силы коллектива в *архаическом обществе*, не способствовала формированию идеи субъективного права. В качестве субъекта права выступали: община, племя, союз племен, имущие классы, поскольку лишь объединившиеся люди могли выжить и приспособиться к условиям существования. Методом «проб и ошибок» стихийно создавались правила (традиции, право), позволявшие адаптироваться к окружающей среде. Это было традиционное право, в котором право отождествлялось с обязанностью. Подобное понимание права характерно для древневосточного общества и отчасти древнегреческого.

В Древнем Риме уже было создано право, ориентированное на защиту интересов частных собственников, которые и признавались в качестве субъектов права. В этом случае право понималось как мера дозволенного поведения собственника-гражданина.

Средневековье принесло на смену архаичному обществу другую разновидность традиционного общества – *сословное*, с его классами-сословиями: духовенством, дворянством, обладавшими правами, и буржуазии, лишенной их. Сословное право понималось как *привилегия*, дарован-

ная монархом за выполнение различных *функций*. Близость к власти и наличие земли определяли правовой статус индивида лишь в качестве элемента сословия.

Процесс ликвидации клановых и сословных перегородок, происшедший в ходе буржуазных революций XVII-XVIII вв., привел к установлению формального равенства в условиях гражданского общества и утверждению права в качестве всеобщего и равного масштаба поведения независимо от социального происхождения и богатства. *Формальное право* означало лишь равенство возможностей, а не равенство результатов. Провозглашенные права были лишены материальных и иных гарантий, кроме судебной.

По мере создания экономических, социальных, культурных и политических условий промышленно развитые страны в конце XIX в. дополнили правовое равенство социальным. *Социальное право*, опирающееся на идею равенства всех перед законом, верховенство индивидуальных прав и свобод личности, гарантирует их каждому, обеспечивая социальную защищенность, справедливость, заботясь об интересах всего общества, а не правящего класса. В середине XX в. в странах мировой системы социализма сформировалось альтернативное формальному – социалистическое право, понимаемое как закрепленная в законе воля трудящихся, прежде всего, пролетариата. Оно ставило цель установить фактическое экономическое и социальное равенство. Однако вместе с распадом системы социализма в 90-е годы XX в. социалистическое право сохранилось лишь на Кубе, в КНР, КНДР, Вьетнаме.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «тип права».
2. Как выражается понятие «тип права» в теоретическом и практическом смыслах?
3. Что подразумевает типология права?
4. В чем суть формационного подхода к пониманию права?
5. Раскройте содержание цивилизационного подхода к пониманию права.

Тема №15. Формы (источники) права

Цель лекции: Изучить понятие «источник права» и его виды

Ключевые слова: право, государство, норма, система, орган, вид, понятие, источник, человек, соотношение.

15.1 Понятие «форма (источник) права»

Под сущностью права понимается воля общества или господствующего в нем класса, обладающего властными велениями, которые являются общеобязательными для всех. Характер общеобязательности формируется благодаря актам государственной власти, которые выступают формой выражения этой воли. По данной причине одним из главных признаков права является *формальная определенность*.

Возникающая потребность в формальной определенности вызвана тем фактом, что право закрепляет не единичные явления, а типичные, многократно повторяющиеся процессы в разнообразных сферах жизни человека. Государство закрепляет правила поведения в актах государственных органов, решениях судов, международных договорах, т.е. придает им общеобязательный характер, поскольку их обязательность обеспечивается возможностью применения механизма – государственного принуждения. Отсюда следует, что форма права показывает взаимосвязь права с государством, т.к. последнее придает правилам поведения общеобязательную силу посредством закрепления их в системе актов государственных органов.

В правовой науке существуют споры о том, какое из представленных понятий: «форма права» или «источник права» - передает правилу поведения качество правовой нормы и делает его общеобязательным, это объясняется многозначностью понятия «источник права». Можно выделить несколько его значений:

1. *Гносеологическое значение* заключается в том, что источник (форма) права определяется как источник познания (то место, откуда человек берет свои знания о праве). Это могут быть юридические памятники, например, Законы Ману в Индии, Законы царя Хаммурапи в Вавилоне, Законы хана Тауке в Казахском государстве и т.д.

2. *Материальное значение* заключается в выражении материальных условий жизни общества, обуславливающих содержание системы правовых норм. Например, уровень развития производства, определяющий характер потребностей людей.

3. *Идеологическое значение*, которое указывает на правовую идеологию, правосознание, формирующее определенное правопонимание в обществе.

4. *Юридическое значение*, которое отражает то, каким способом возникает право и что сообщает правилу поведения качество правовой нормы, обладающее общеобязательной силой через механизм государственного принуждения.

15.2 Виды источников (форм) права

Для более полного изучения природы и сущности источников права необходимо выделить их виды, которые отражают специфику действия и способы влияния на общественные отношения, а также взаимосвязи между обществом, государством и личностью.

Виды источников (форм) права можно представить следующим образом (см. Рис. 10):



Рис. 10. Виды источников (форм) права

Правовой обычай – это определенное правило поведения, которое складывается в результате постоянного его применения людьми и перешедшее уже в привычку, при этом соблюдение должно обеспечиваться государственным принуждением.

Стоит сказать, что обычай становится правовым в том случае, если возникает государство, т.к. в данном случае он может опираться на возможность применения принуждения со стороны государства и станет обязательным.

Например, французский юрист *Р. Давид* выделяет три вида обычаев в зависимости от их роли в правовой системе:

1. Обычаи, которые применяются *«в дополнение к закону»*, их назначение состоит в уточнении смысла оценочных понятий, которые используются в законе (например, злоупотребление правом, разумная цена);

2. Обычаи *«кроме закона»*, используемые в случае возникающих пробелов в системе законодательства;

3. Обычаи *«против закона»* – случаи, когда закон и обычай регулируют одно и то же общественное отношение, но по-разному.

Юридический прецедент. Обычно выделяют два вида прецедентов: судебный и административный.

Административный прецедент – это определенное решение, которое принято административным органом или административным судом по конкретному делу, используемому в качестве «образца» при рассмотрении в будущем аналогичных дел.

Судебный прецедент – это определенное решение суда, которое вынесено по конкретному делу, ставшее правилом для всех судов той же или низшей инстанции при решении в будущем аналогичных дел.

В западной юридической науке выделяются: *деклараторные прецеденты* (решения судов, на основе которых толкуются существующие нормы или просто повторяются); *креативные прецеденты* (восполняют пробелы в системе законодательства и создают новую правовую норму).

Нормативно-правовой акт. Данный источник права является наиболее распространенным видом источников права.

Нормативно-правовой акт – это определенный официальный документ, который создан и принят в установленном порядке уполномоченным на это государственным органом, содержащий систему общеобязательных правил поведения.

Среди системы нормативно-правовых актов главное положение занимает закон.

Закон - это определенный нормативно-правовой акт, принятый в особом порядке законодательным органом власти (парламентом), выражающий волю государства по наиболее важным вопросам общественного развития.

Принятый Закон обладает высшей юридической силой, т.е. имеет верховенство над всеми иными нормативно-правовыми актами (указами, постановлениями, решениями судов). Он содержит правовые нормы по важнейшим вопросам общественной жизни.

Все законы по *степени важности* и *юридической силе* разделяются на три вида: конституционные, органические и обычные.

1. к конституционным законам, прежде всего, относится Конституция (от лат. «constitutio» - устройство, установление) и производные от нее законы, которые затрагивают наиболее важные вопросы государственного и общественного развития;

2. органические законы в основном распространены в странах Западной Европы. Издание данных законов предусматривается конституциями этих государств, т.е. они регулируют деятельность системы органов государства;

3. совокупность обычных законов составляет свод текущего законодательства, они принимаются в установленном порядке и регулируют важные стороны жизни общества и развития государства.

Кроме наличия законов, к нормативно-правовым актам также относятся *подзаконные нормативные акты*. Они, как правило, не должны противоречить законам и принимаются только во исполнение законов. К ним можно отнести:

1. указы и распоряжения Президента, обязательные для исполнения на всей территории Республики Казахстан;

2. постановления и распоряжения Правительства по наиболее важным вопросам текущей жизни;

3. приказы и инструкции министерств и ведомств, которые содержат нормы права, регулирующие определенные сферы жизни общества.

15.3 Пределы действия нормативно-правовых актов

В современных условиях доминирующим источником (формой) права является нормативно-правовой акт - юридический акт, который принят в установленном порядке компетентными органами государства, с помощью которого устанавливается, изменяется или прекращается действие нормы права, содержащей совокупность правил общего характера.

Нормативно-правовой акт как один из главных источников права содержит ряд отличительных признаков:

1. издается уполномоченным государственным органом государства и носит государственно-властный характер;

2. посредством мер государственного принуждения обеспечивается исполнение установленных в нем правил поведения;

3. выступает актом правотворчества и принимается в установленном законом порядке, с четким соблюдением определенных требований и процедур;

4. содержит правила общего характера, которые адресованы конкретным лицам и рассчитаны на однократное действие;

5. обладает юридической силой – способностью реально порождать правовые обязательные последствия. В соответствии с юридической силой различают: законы и подзаконные нормативные акты;

6. имеет установленную форму, которая включает внешнюю структуру (реквизиты акта) и внутреннюю структуру (разделение текста акта на разделы, главы, статьи, параграфы, пункты, подпункты и т.д.).

Любой нормативно-правовой акт предусматривает наступление определенных юридически значимых последствий, составляющих содержание понятия «юридическое действие» нормативно-правового акта. Данное понятие включает в себя три элемента: действие во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Действие нормативно-правового акта во времени должно учитывать три основных обстоятельства:

1. момент вступления его в законную силу;

2. момент прекращения его действия;

3. применение установленных нормативным актом правовых норм к отношениям, возникшим до его вступления в законную силу.

Действие нормативно-правовых актов в пространстве ограничено территорией конкретного государства. Территорией государства считаются:

1. сухопутное пространство в пределах государственных границ;
2. внутренние воды (реки, озера);
3. территориальные воды;
4. континентальный шельф;
5. воздушное пространство над территорией государства;
6. гражданские и военные суда под флагом государства, находящиеся в нейтральных водах или международном воздушном пространстве;
7. территории посольств, миссий, консульств за рубежом.

Нормативно-правовые акты могут действовать как на всей территории государства (акты, издаваемые высшими органами государственной власти), так и на определенной ее части (это могут быть акты высших органов власти для определенных территорий).

Действие нормативно-правовых актов по кругу лиц опирается на общее правило, согласно которому в сферу правовой регламентации данных нормативных актов попадают все лица, пребывающие на территории государства: граждане, лица без гражданства, иностранцы, юридические лица, находящиеся на территории данного государства.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «форма (источник) права».
2. Назовите виды «форм (источников) права».
3. Раскройте содержание понятий: «нормативно-правовой акт».
4. Что такое «правовой обычай»?
5. Дайте определение понятию «судебный прецедент».
6. Определите пределы действия нормативно-правовых актов.

Тема №16. Правотворчество и законодательство: основные положения

Цель лекции: Изучить понятия «правотворчество» и «законодательство», выявить особенности данных понятий.

Ключевые слова: право, государство, норма, система, орган, вид, понятие, правотворчество, законодательство, соотношение.

16.1 Соотношение понятий: «правотворчество» и «законодательство»

Все нормативно-правовые акты создаются в результате правотворческой деятельности органов государства, которые наделены правом создавать правила поведения для регулирования общественных отношений.

Правотворчество – это определенная деятельность компетентных и уполномоченных государственных органов по созданию юридических норм или признанию действующих норм в обществе – правовыми, правил поведения посредством принятия нормативно-правовых актов.

Процесс правотворчества является важнейшим признаком любого государства, формой государственного управления обществом, т.к. для общества всегда необходимы четкие правила взаимоотношений между индивидами. Главный смысл и назначение правотворческой деятельности государства заключается в выработке определенных правил поведения и взаимоотношений, соответствующих интересам и потребностям общества и способствующих его развитию.

Правотворчество в своем содержании представляет собой процесс возведения воли общества во властные веления государства в форме нормативно-правовых актов, которые имеют общеобязательный характер.

Правотворчество обладает рядом признаков, к ним можно отнести:

1. Правотворчество – это сознательная, волевая деятельность уполномоченных государственных органов и должностных лиц государства по созданию правовых норм;
2. Любая правотворческая деятельность осуществляется только в рамках строго установленных законом процедур (этапы, стадии, приемы);

3. Результатом нормотворческой деятельности выступает создание нормативно-правовых актов, которые содержат общие правила поведения, обладающие обязательной силой и опирающиеся на механизм государственного принуждения;

4. Весь правотворческий процесс объективно обуславливается существующими в обществе политическими, экономическими, социальными и духовными отношениями;

5. Правотворчество является основным способом воздействия государства на общественные отношения, т.к. является главным средством придания праву юридической силы.

В юридической науке отсутствует единый подход к содержанию понятия «правотворчество». В основном для описания процесса создания нормативно-правовых актов используются такие понятия, как: «правообразование», «правотворчество», «законотворчество».

Правообразование – это более широкое понятие, которое отражает процесс возникновения и формирования права под воздействием объективных потребностей человека в данном праве.

Правотворчество - это составная часть правообразования, которая выражается под влиянием изменяющихся объективных условий. Отсюда возникает потребность в совершенствовании существующей системы права посредством сознательной и специализированной деятельности уполномоченных на то органов.

Законотворчество - это определенная деятельность по созданию и принятию законов, которая выступает особым видом правотворчества и относится к компетенции законодательных органов власти.

16.2 Виды и принципы правотворчества

Всю совокупность нормативно-правовых актов можно классифицировать по субъектам нормотворчества и способам придания актам юридической силы (см. Рис. 11).

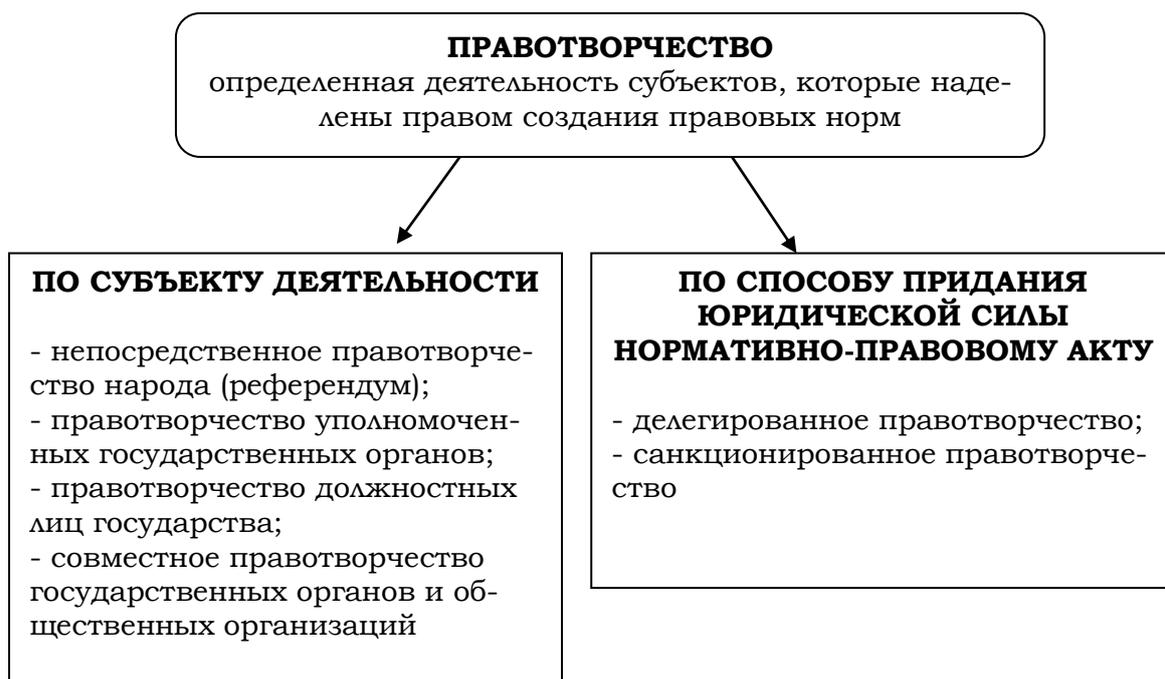


Рис. 11. Виды правотворчества

Наиболее распространенным и оперативным видом правотворчества в зависимости от его субъектов, является *правоустановительная* деятельность уполномоченных государственных органов. Данные органы в пределах своей компетенции издают нормативно-правовые акты (законы и подзаконные акты), которые составляют единую систему законодательства.

Совершенно другим видом правотворческой деятельности выступает *непосредственное правотворчество народа*, которое проводится в форме референдума (всенародное голосование) по важнейшим вопросам жизни общества, например, принятие Конституции, изменение формы правления, границ и т.д.

И, наконец, возможна *совместная правотворческая деятельность* уполномоченных государственных органов и общественных организаций по вопросам выработки нормативно-правовых актов.

Если рассматривать процесс правотворчества по *способу придания* нормативно-правовым актам юридической силы, то можно выделить:

1. *делегированное правотворчество*, в соответствии с которым правительство осуществляет право на определенную деятельность по поручению Парламента;

2. *санкционированное правотворчество*, которое представляет собой процесс придания характера юридической нормы определенному правилу поведения, существовавшему в обществе в форме обычая.

Все виды правотворческой деятельности осуществляются на основе определенных *принципов*:

1. *Принцип законности*. Данный принцип предполагает тот факт, что любой нормативно-правовой акт принимается государственным органом в строго установленном порядке, т.е. с соблюдением всех регламентационных процедур и в пределах своей компетенции.

2. *Принцип профессионализма*. Этот принцип выражен в том, что процессом создания нормативно-правовых актов должны заниматься специалисты: юристы, политологи, т.е. все те, кто обладает профессиональными знаниями и опытом правотворчества.

3. *Принцип гласности*. Данный принцип предполагает тот факт, что обсуждение принимаемых нормативно-правовых актов должно производиться открыто, т.е. с привлечением общественности, учитывая мнения и интересы различных социальных групп общества.

4. *Принцип научности*. Этот принцип занимает важное место и требует всестороннего обоснования, анализа законопроекта с точки зрения его целесообразности, качества и эффективности.

5. *Принцип планирования*. Правотворческая деятельность, как правило, должна равномерно распределяться в течение всего периода законотворческих работ. Это делается для того, чтобы избежать вероятности дублирования или принятия поспешных и непродуманных актов.

6. *Принцип строгой дифференциации правотворческой компетенции*. Данный принцип предполагает наличие системы разумного сочетания полномочий всех правотворческих органов с учетом их иерархии, системы сдержек и противовесов.

16.3 Законодательный процесс в Республике Казахстан

Выделяют следующие стадии законодательного процесса.

1. *Законодательная инициатива.* Субъектами законодательной инициативы выступают депутаты Парламента и Правительство. Все государственные органы (за исключением Правительства), граждане (за исключением депутатов Парламента), а также общественные объединения не обладают правом законодательной инициативы. Однако они могут разрабатывать проекты законов и вносить их в Мажилис (через депутатов и Правительство).

Необходимо выделить следующие принципы законодательной инициативы:

1) Принцип равенства всех субъектов законодательной инициативы. Данный принцип означает, что все субъекты имеют право вносить законопроект по любому вопросу, который отнесен к сфере законотворческой деятельности. Принцип равенства субъектов выражается также и в том, что все законопроекты должны рассматриваться в порядке очередности, т.е. независимо от занимаемого субъектами положения, должности или возраста. Если не соблюдать этот порядок, то это будет выглядеть нарушением права законодательной инициативы.

2) Принцип отсутствия препятствий для реализации законодательной инициативы. Данный принцип основан на том факте, что субъект права законодательной инициативы может реализовать свое право абсолютно в любой момент, при этом не согласовывая ни с кем свое желание.

3) Право законодательной инициативы должно реализовываться самим субъектом, обладающим этим правом, т.е. никто кроме депутатов не может вносить законопроекты. При этом правительство может вносить законопроекты только от своего имени.

4) Законопроект, который внесен субъектом права законодательной инициативы должен приниматься и рассматриваться Палатами Парламента Республики Казахстан). При этом Парламент не должен связывать свое решение с волей субъекта законодательной инициативы.

Существуют следующие формы осуществления права законодательной инициативы:

- процесс внесения проектов новых законов;
- процесс внесения проектов законов об изменениях, дополнениях и отмене действующих законов;
- процесс внесения проектов нормативных постановлений Парламента по вопросам введения в действие законов.

2. *Рассмотрение законопроекта.* Любой законопроект должен рассматриваться Мажилисом Парламента. Рассмотрение законопроекта должно сопровождаться качественным изучением его содержания и проверки на предмет наличия противоречий с другими нормативно-правовыми актами.

3. *Принятие закона.* Законопроект принимается Мажилисом Парламента путем большинства голосов. Конституционные законы принимаются путем большинства голосов (не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Мажилиса). После того, как законопроект принят, он передается в Сенат, где рассматривается в течение не более шестидесяти дней со дня получения Сенатом проекта. Принятый путем большинства голосов от общего числа депутатов Сената проект становится законом. Конституционные законы принимаются путем большинства голосов (не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Сената).

В случае отклонения проект должен быть возвращен в Мажилис. В случае, если Мажилис большинством в две трети голосов от общего числа депутатов снова одобрит проект, он передается в Сенат для его повторного обсуждения и голосования. В случае повторного отклонения Сенатом проект закона в течение той же сессии не может быть вновь внесен на рассмотрение.

Внесенные путем большинства голосов от общего числа депутатов Сената изменения и дополнения в законопроект направляются в Мажилис. В случае, если Мажилис путем большинства голосов от общего числа депутатов согласится с предложенными изменениями и дополнениями, то закон можно считать принятым. Если же Мажилис тем же большинством голосов возражает против внесенных Сенатом изменений и дополнений, то возникшие разногласия между палатами разрешаются путем согласительных процедур согласно законодательству.

4. *Подписание и обнародование закона.*

Законы, принятые Парламентом в течение десяти дней со дня их принятия, должны предоставляться на подпись Президенту, который в течение пятнадцати рабочих дней подписывает представленный закон и обнародует его (либо в случае необходимости возвращает закон или отдельные его статьи в Парламент для повторного обсуждения и голосования). Закон, невозвращенный в течение указанного срока, считается подписанным. Законы республики вступают в силу только после их подписания Президентом.

16.4 Понятие, виды, основные требования юридической техники

Содержание любого нормативно-правового акта излагается с помощью определенных правил, языковых средств, приемов формулирования, рассмотрения, принятия и обнародования юридических актов. Это становится возможным только с помощью юридической техники, которая регулирует данный процесс.

Юридическая техника – это система определенных правил, средств и приемов подготовки, разработки, оформления и систематизации нормативно-правового акта.

В зависимости от юридической силы и назначения нормативно-правовых актов выделяются три основных вида юридической техники:

1. *Законодательная (правотворческая) техника* – система правил, средств и приемов их систематизации. Главной целью использования данных правил является доведение рассматриваемого законодательства до высокого уровня качества, в котором будут отсутствовать пробелы, двусмысленные юридические формулировки, противоречивый характер нормативно-правовых актов;

2. *Правоприменительная (правореализационная) техника*. Она включает в себя систему набора правил, приемов и средств формулирования и принятия индивидуальных правовых актов (например, приговор суда, приказ ректора и т.д.);

3. *Интерпретационная техника* – определенная система правил, средств и приемов разъяснения смысла юридических норм, а также указаний по их применению.

На каждой стадии нормотворческой процедуры, включая все этапы разработки и формулирования норм права, построения, оформления и образования нормативно-правового акта, действуют определенные правила его внешнего изложения. Необходимо выделить основные три группы требований, которым должен соответствовать нормативно-правовой акт:

1. Еще на стадии разработки и формулирования нормативно-правового акта очень важно адекватно выразить волю законодателя с помощью использования юридических понятий и терминов. При подготовке нормативно-правовых актов законодатель должен опираться на определенные правила, к ним можно отнести:

1. Простота и доступность норм права для их понимания, конкретность, ясность и исчерпывающая полнота в содержании;

2. Единство терминологии, тождественность использования общеупотребительных, специальных и юридических терминов, обозначений в разных нормативно-правовых актах;

3. Использование юридических конструкций в соответствии с определенными правилами, которые позволяют избежать возможных противоречий, пробелов и коллизий в нормативно-правовом акте, т.е. достичь связи нормативных предписаний между собой;

4. Использование эффективных способов изложения элементов правовых норм (прямой, отсылочный, бланкетный) в конкретном нормативно-правовом акте;

5. Лаконичность и компактность изложения материала для исключения дублирования или включения в правовой акт однородного нормативного материала.

2. При изложении содержания нормативно-правового акта обычно используются определенные способы (приемы) формального выражения права: абстрактный и казуистический.

Абстрактный прием внешнего изложения права выражается в применении обобщенных родовых понятий для формулирования нормы права.

Казуистический способ обрисовывает систему возможных юридических фактов посредством указания на

конкретные, индивидуальные признаки и условия действия нормы права.

3. Юридическая техника включает в себя не только способы подготовки нормативно-правовых актов, но также и правила, средства их построения. Среди основных правил построения актов необходимо выделить:

1. Необходимую рубрикацию нормативного акта, т.е. деление текста на части (преамбула, раздел, глава, статья);

2. Отсутствие противоречий между элементами нормативно-правового акта, это достигается благодаря следованию определенным правилам – в самом начале нормативного акта излагаются нормы материального права, а только потом процессуального (первоначально прописываются общие нормы, потом – конкретизирующие нормы;

3. Логическую последовательность и однородность нормативного материала, включенного в акт;

4. Согласованность и непротиворечивость между нормативно-правовыми актами, которые регламентируют однородные и сходные общественные отношения.

Юридическая техника затрагивает и правила оформления и обнародования нормативно-правовых актов, к ним можно отнести:

1. в тексте нормативно-правового акта указываются его обязательные *реквизиты* (наименование, орган, издавший его, дата и место принятия, печать, необходимые подписи).

2. определяются *сроки введения в действие* принятого нормативно-правового акта и отмены ранее действовавших актов.

3. указывается официальный печатный орган, где будет опубликован полный текст нормативно-правового акта.

16.5 Понятие и структура системы законодательства

Если рассматривать систему законодательства, то для начала необходимо изучить понятие «законодательство».

Законодательство – система нормативно-правовых актов, которые формально закреплены в виде общеобязательных правил.

В юридической науке существуют две основные интерпретации законодательства, раскрывающие его содержание в широком и узком смыслах.

В широком смысле законодательство – это целостная система нормативно-правовых актов, которые издаются уполномоченными правотворческими органами управления во имя исполнения закона и функционирования всего государства.

В узком смысле законодательство связывается только с законами и законодательными актами, которые принимаются высшим представительным органом - Парламентом. В этом смысле законодательство опирается на принцип верховенства закона, учитывая особенности и юридическую силу законодательных и подзаконных актов.

Вся система законодательства может быть структурирована по определенным критериям (основаниям).

В зависимости от *предмета правового регулирования*, то есть специфики регулируемых общественных отношений, выделяются:

1. *Отраслевая (горизонтальная)* система законодательства. На основе данного критерия можно выделить отрасли законодательства, которые совпадают с одноименными отраслями системы права.

В рамках отраслевой системы законодательства выявляются *комплексные системы законодательства* на основе двух критериев:

1. Предмет правового регулирования, т.е. отношения в определенной сфере государственного управления – образование, здравоохранение, оборона, транспорт и т.д.;

2. Заимствование норм и институтов из других отраслей права (на основании этого выделяются: законодательство в сфере обороны, в сфере транспорта и т.д.);

3. *Вертикальная (иерархическая)* система законодательства, которая рассматривается в зависимости от юридической силы и положения в иерархии принявших их государственных органов.

По данным критериям вся система нормативно-правовых актов подразделяется на:

1. Законы, принимаемые высшими представительными органами государства или путем референдума, которые обладают высшей юридической силой;

2. Подзаконные акты, которые изданы во исполнение законов и не противоречат им.

16.6 Понятие и виды систематизации законодательства

Общеизвестно, что в процессе реализации правотворческой функции системой органов государства создается и принимается достаточно большое количество нормативно-правовых актов по различным вопросам. Для более эффективного применения этих актов необходимо упорядочивать, производить группировку, систематизацию действующих актов.

Систематизация законодательства – определенная целенаправленная деятельность по вопросам упорядочивания и совершенствования законодательства, приведения действующих актов в определенную систему посредством составления системы единых нормативных актов или их сборников.

В зависимости от того, на что направлена деятельность по упорядочению законодательства: на совершенствование содержания новых нормативно-правовых актов (внутренняя систематизация) или на совершенствование форм изложения норм без изменения их содержания (внешняя систематизация), выделяются следующие виды (формы) систематизаций: *инкорпорация, кодификация, консолидация.*

Инкорпорация – определенная форма систематизации, при наличии которой действующие нормативные акты объединяются в сборники или собрания в логическом порядке, т.е. без изменения их содержания, переработки и редактирования.

Существуют различные виды инкорпораций.

По субъектам, которые осуществляют инкорпорацию, и ее правовым последствиям выделяют: *официальную и неофициальную инкорпорацию.*

Официальная инкорпорация – процесс утверждения унифицированных сборников и собраний, инкорпорированных нормативно-правовых актов уполномоченными государственными органами, издавшими данные акты.

Неофициальная инкорпорация – процесс создания и издание унифицированных сборников организациями и

частными лицами по своей инициативе, т.е. без санкции уполномоченных на то государственных органов.

По способу упорядочивания нормативно-правовых актов выделяется: хронологическая и предметная (систематическая) инкорпорация:

Хронологическая инкорпорация – это объединение нормативных актов в сборники, которые регулируют однородную сферу общественных отношений;

Предметная инкорпорация – позволяет достаточно легко отыскать необходимый нормативный акт, что очень удобно для правоприменительных органов.

Кодификация - определенная форма систематизации, при которой происходит процесс коренной переработки действующего законодательства посредством создания и принятия новых кодифицированных актов.

В зависимости от цели и назначения выделяют следующие виды кодификаций:

1. *Всеобщая кодификация* – процесс создания сводных кодифицированных актов по основным отраслям законодательства;

2. *Комплексная кодификация* – процесс объединения норм различных отраслей права, которые регулируют основные сферы однородных общественных отношений;

3. *Отраслевая кодификация* – процесс систематизации актов отдельных отраслей права;

4. *Специальная кодификация* – процесс объединения норм определенного правового института или совокупности правовых институтов.

Консолидация – определенная форма систематизации, при которой происходит процесс объединения множества мелких нормативных актов, которые изданы по одному или нескольким взаимосвязанным вопросам в единый укрупненный нормативный акт.

Консолидация выполняет вспомогательную роль, т.к. не имеет самостоятельного значения, т.е. она устраняет множественность нормативных актов, их дублирование или чрезмерную раздробленность. Важное место консолидация занимает в сфере систематизации актов (приказы, инструкции) министерств и ведомств.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «правотворчество».
2. Раскройте понятие «законотворчество».
3. Назовите виды и принципы правотворчества.
4. Раскройте содержание законодательного процесса в Республике Казахстан.
5. Что такое юридическая техника?
6. Охарактеризуйте основные виды юридической техники.
7. Какие предъявляются требования к юридической технике?
8. Раскройте понятие «система законодательства».
9. Дайте характеристику структуры системы законодательства.
10. Раскройте понятие «систематизация законодательства».
11. Выделите основные виды систематизации законодательства.

Тема №17. Система права

Цель лекции: Изучить сущность и структуру системы права

Ключевые слова: право, государство, отрасль, термин, орган, вид, понятие, основание, классификация, система.

17.1 Понятие «система права». Признаки системы права

Общеизвестно, что право представляет собой определенную систему взаимосвязанных элементов (норм права, институтов права, отраслей права, подотраслей права). Каждый из этих элементов выполняет определенные функции в обществе. Взаимосвязь данных элементов права и отражает понятие «система права».

Система права – внутреннее строение права, которое отражает характер взаимосвязи его элементов (норм, институтов, отраслей, подотраслей), выделяемых в соответствии с предметом и методом правового регулирования.

Система права имеет ряд признаков, к которым можно отнести:

1. *Объективный характер*, т.е. когда система права возникает в соответствии с потребностями общественного развития;

2. *Целостность и структурированность*, т.е. система права состоит из взаимосвязанных элементов: норм права, правовых институтов, подотраслей и отраслей;

3. *Непротиворечивость и согласованность* системы права – выражается в том, что составляющие ее элементы находятся в отношениях взаимозависимости, взаимовлияния, соподчинения, координации;

4. Развитие системы права – характеризуется в способности системы права изменять свою внутреннюю организацию посредством *реагирования* на импульсы, которые поступают из внешней среды (потребности общества).

Система права обуславливается складывающимися в обществе социально-экономическими, политическими, духовными отношениями, т.е. она носит *объективный* характер. А система законодательства, в свою очередь,

определяется волей законодателя, т.е. имеет *субъективный* характер.

Стоит заметить, что термин «система права» нельзя отождествлять с понятием «*правовая система*», под которым подразумевается совокупность всех правовых явлений, которые существуют в обществе и указывают на особенности процесса правообразования.

17.2 Структура системы права

Совершенно любая система характеризуется определенной структурой, которая выступает как совокупность относительно автономных элементов, составляющих целостное образование. Для нормального функционирования этого образования необходимо обеспечить процесс взаимодействия всех элементов, которые поддерживают жизнеспособность системы.

В юридической литературе существуют разнообразные мнения о структуре системы права. Большая часть юристов под системой права подразумевают устойчивую взаимосвязь норм права, правовых институтов, подотраслей и отраслей права, при этом благодаря этому взаимодействию обеспечивается существование и самоподдержание системы (см. Рис. 12).



Рис. 12. Структура системы права

Норма права – определенное правило поведения, содержащееся в нормативно-правовом акте, которое носит общеобязательный характер, опирающийся на механизм государственного принуждения.

Правовая норма является *первичной* и *конечной* структурной составляющей права. Норма права первая испытывает на себе изменения, которые происходят в праве. Используя свой универсальный, проникающий характер, норма права распространяет свои свойства и на другие уровни системы, т.е. служит точкой отчета права. Норма права самостоятельно регулирует определенную сторону общественных отношений.

Правовой институт – это совокупность самостоятельных правовых норм, которые регулируют однородные общественные отношения, входящие в отрасли или подотрасли права.

Правовые институты бывают отраслевыми и межотраслевыми (комплексными). Так, например, институт залога выступает предметом регулирования гражданского права, а институт собственности содержит в себе нормы конституционного, гражданского, семейного, административного и других отраслей права.

Подотрасль права – система правовых институтов, которые регулируют взаимосвязанные родственные отношения одной и той же отрасли права.

Отрасль права – это определенная система взаимосвязанных между собой норм, которые регулируют общественные отношения какой-то одной области, обладающей качественным своеобразием, а также присущим ей методом правового регулирования.

Отрасль права – основной элемент всей системы права. Она представляет собой совокупность относительно самостоятельных в законе или кодексе юридических норм, позволяющих регулировать целые области жизнедеятельности общества.

17.3 Отрасли права

В систему права современного общества входит достаточно большое количество отраслей, которые классифицируются по различным критериям (основаниям). Опираясь на эти критерии, можно классифицировать отрасли в следующем виде:

1. По *масштабу действия норм права*, т.е. правовым последствиям, распространяемым на взаимоотношения между государствами или между членами общества. Здесь можно выделить международное и национальное право.

Международное право – это совокупность норм, которые выражают согласованную волю народа и регламентируют возникающие межгосударственные и внутригосударственные отношения.

Нормы и институты международного права, как правило, закрепляются в международных нормативных доку-

ментах (договорах, уставах, конвенциях, декларациях, резолюциях).

Выделяют *международное публичное право* и *международное частное право*.

К международному публичному праву относятся следующие отрасли: международное конституционное право, право международной ответственности, дипломатическое право и т.д.

Международное частное право регулирует возникающие внутригосударственные правоотношения с участием иностранных физических и юридических лиц. Оно содержит в себе следующие отрасли: международное гражданское право, международное авторское право, международное семейное право, международное трудовое право и т.д.

Система *национального права* любой страны мира представляет собой сложное образование, внутри которого существуют различные классификации. Общеизвестным является дифференциация отраслей по назначению норм права на следующие отрасли: *материальное* и *процессуальное* право.

Сам термин «материальное право» обычно обозначает правовые нормы, посредством которых государство влияет и регулирует общественные отношения. Нормы материального права закрепляют формы собственности, правовое положение лиц и имущества, определяют порядок обозначения системы государственных органов и т.д. К группе отраслей материального права можно отнести: конституционное право, административное право, уголовное право, гражданское право, земельное право, трудовое право, семейное право.

Понятие «процессуальное право» содержит в себе нормы, регулирующие отношения, которые возникают в процессе расследования различных преступлений. К группе отраслей процессуального права можно отнести: гражданско-процессуальное право, уголовно-процессуальное право, исправительно-трудовое право.

2. По *предмету правового регулирования* выделяют более десятка отраслей права. Однако их статус во многом отличен друг от друга. В зависимости от времени возникновения отрасли права выделяют: профилирующие (т.е.

первичные) отрасли и производные (т.е. специальные) отрасли.

К *профилирующим отраслям* можно отнести: конституционное право, уголовное право, административное право, гражданское право. Факт их формирования *предшествует* созданию других отраслей права, выделяемых из первичных. В профилирующих отраслях ясно показаны основные юридические режимы: императивный (т.е. административно-правовой) режим и диспозитивный (т.е. гражданско-правовой) режим.

Производные отрасли, напротив, обычно опираются на режимы профилирующих отраслей, приспособлявая их к особенностям общественных отношений, которые подлежат регулированию. Так, например, налоговое право использует императивный метод, а трудовое право – диспозитивный метод.

В правовой науке и юридической практике сохраняет актуальность классификация отраслей на *публичное* и *частное право*. Представленная классификация опирается на цель и общественное назначение правовых норм, которые составляют содержание данных отраслей.

Публичное право составляет совокупность отраслей, которые обеспечивают общий, государственный интерес (конституционное право, уголовное право, административное право).

Частное право содержит в себе отрасли, которые защищают частные интересы граждан и негосударственных объединений (гражданское право, семейное право, трудовое право).

Ряд авторов используют классификацию на основе *предметного единства отраслей* и выделяют: основные и комплексные отрасли права.

Основные отрасли – это совокупность отраслей, в состав которых не входят нормы и институты других отраслей (например, конституционное право, гражданское право, уголовное право и т.д.).

Комплексные отрасли содержат в себе нормы и институты, которые входят в различные отрасли права (предпринимательское, образовательное, налоговое право и т.д.).

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «система права».
2. Назовите признаки системы права.
3. Раскройте содержание структуры системы права.
4. Что такое «отрасль права»?
5. По каким критериям можно классифицировать отрасли права?

Тема №18. Правовые системы современности: виды и особенности

Цель лекции: Изучить виды и особенности правовых систем современности

Ключевые слова: право, государство, отрасль, система, орган, вид, понятие, правовая система, классификация, правовая семья.

18.1 Правовая система и правовая семья

В современном мире правовая карта имеет большое разнообразие. Она содержит в себе более 200 национальных правовых систем, которые существенным образом отличаются друг от друга. И это вполне закономерно, т.к. право конкретной страны развивается в рамках, присутствующих только ей социально-экономических, политических, историко-культурных и религиозных условиях. Процессом изучения национальных правовых систем посредством их сравнения с сопоставимым периодом занимается наука – *сравнительное правоведение (компаративистика)*. Для более качественного сопоставления процессов происхождения права, его социально-экономической, политической и культурной обусловленности принято использовать ряд понятий, отражающих содержание этого процесса.

Наиболее объемным понятием в сравнительном правоведении выступает «правовая система», т.к. она охватывает широкий круг правовых явлений и содержит нормативно-организационные, социокультурные и иные положения права.

В юридической науке под понятием «правовая система» подразумевается правовая действительность, которая включает в себя три группы правовых явлений:

1. Нормативная сторона: правовые нормы, принципы и институты;
2. Организационная сторона: система правовых учреждений;
3. Правовая культура: система правовых взглядов, концепций, идей, представлений, которые свойственны данному обществу.

Понимание правовой системы может выражаться в узком и широком смыслах.

В узком смысле правовая система представляется как национальное право конкретного государства.

В широком смысле правовая система понимается как совокупность всех правовых явлений, которые существуют в данном обществе в конкретный период (система правовые норм, отраслей, институтов права, законодательство, доктрина, правовая культура, правосознание, правопорядок и т.д.).

Таким образом, можно сделать вывод, что понятие «*правовая система*» показывает особенности процесса возникновения права и его развития под влиянием национальных, историко-культурных, религиозных и политических факторов.

Понятие «*правовая семья*» используется для обозначения правовых систем, которые имеют схожие правовые признаки (однородность источников права и его структуры) и исторические предпосылки ее формирования.

18.2 Типология правовых систем

По мнению известного французского правоведа *Р. Родьера*, существует множество классификаций правовых систем (наравне с числом компаративистов). Это объясняется тем, что каждый исследователь использует различные факторы в качестве критериев (оснований) типологии – расовые, религиозные и т.д. и даже включает такие критерии, как юридическая техника и правовой стиль.

Имеющиеся в юридической науке простые классификации обладали ограниченностью, т.к. в них типология опиралась на один критерий, что порождало большой разброс самих типов правовых семей. Этот факт заставил ряд авторов искать более сложные критерии, которые позволяли бы находить большее количество общих признаков. Итогом этих поисков явилась разработка трех основных классификаций (см. Рис. 13).



Рис. 13. Классификация правовых систем

В западной юридической науке получила распространение типология известного французского компаративиста Р. Давида, использующего два основных критерия: *правовую идеологию* и *юридическую технику*. Он выдвигает идею «трихотомии правовых систем», т.е. процесса преобладания *романо-германской, англосаксонской и социалистической* правовых систем, к которым присоединяются все остальные системы (религиозная, традиционная).

Известные немецкие правоведы *К. Цвайгерт* и *Х. Кейту* предлагают значительно большее число критериев, которые объединены одним общим собирательным понятием «правовой стиль». К основным критериям они относят:

- 1) происхождение правовой системы и ее эволюция;
- 2) оригинальность юридического мышления;
- 3) специфика системы правовых институтов;
- 4) исключительная природа источников права и набор способов их толкования;
- 5) своеобразие идеологии.

Достаточно интересную типологию предлагает *А.Х. Саидов*, который предпринимает попытку соединить *социально-экономический* (формационный) критерий с особенностями исторического развития правовых систем и их специфической структурой.

В имеющихся трех типологиях можно выделить некоторые *повторяющиеся критерии* (исторические условия формирования, источники права, структура прав), которые позволяют выявлять содержание основных правовых семей.

18.3 Романо-германская правовая семья

Романо-германская правовая система обладает достаточно длительной историей, которая неразрывно связана с системой права Древнего Рима, выступающей в роли самой развитой правовой системы в мире.

Романо-германская правовая система получила свое развитие в континентальной Европе в результате рецепции римского права. Началом развития этой системы можно считать период начиная с XIII в., до этого периода структурные элементы римского права имели характер

обычного права. Период Ренессанса (Возрождения) дал возможность осознать идею права и необходимость *приспособить* римское право к новым историческим условиям. Данная задача была возложена на ученых известных европейских университетов (Оксфорд, Кембридж и т.д.), которые занимались процессом кодификации и преподаванием римского права. В более поздний период римское право явилось фундаментом для формирования правовых систем современности. Романо-германское право было популярно не только в Европе, но и в некоторых частях США, африканских государствах, центральноазиатских странах.

Источники права. Первостепенным и основным источником права в странах романо-германской правовой семьи выступает *закон*. Все страны представленной правовой семьи являются странами так называемого «писаного права».

В странах романо-германской правовой семьи система источников имеет четкую *иерархию*. На высшей ступени этой иерархии стоят *конституции* или *конституционные законы*, обладающие высшей юридической силой и авторитетом. Остальные нормативные акты являются производными от них и не должны противоречить им.

«Писаное право» стран романо-германской правовой семьи содержит в себе большое количество *норм* и *предписаний*. Первоначальное значение составляют нормы, которые приняты во исполнение законов в случаях необходимости более подробной регламентации. В странах романо-германской правовой семьи установлена система четкого различия между системой нормативных актов, формулирующих правовые нормы, и системой простых административных циркуляров, которые указывают на то, как администрация рассматривает данную правовую норму и как она намерена ее применять.

В систему источников права романо-германской семьи входят *обычаи*. В судебной практике большинства стран обычаю придается большее значение. Это объясняется тем, что в некоторых случаях закон нуждается в дополнении обычаем. Используемые законодателем понятия также нуждаются в объяснении с точки зрения обычая.

Судебная практика. В большинстве стран романо-германской правовой семьи судебная практика не признается в качестве источника права. Однако стоит отметить, что роль судебных решений заметно возросла. Во многих странах романо-германской правовой семьи правоведа стремятся опираться на закон, а судьи открыто признают наличие у них власти по созданию правовых норм при наличии существующих пробелов в законах. Существует *правило*, суть которого выражается в следующих положениях: во-первых, судебная практика действует в определенных рамках, которые устанавливаются законодателем для функционирования права, тогда как деятельность самого законодателя заключается в создании данных рамок; во-вторых, правовая норма, которая создана судебной практикой, не имеет должного авторитета, которым обладают законодательные нормы.

Структура права

В правовых системах романо-германской семьи используется фундаментальное деление права на *публичное* и *частное*. Публичное право (как и частное право) во всех странах романо-германской правовой системы разделяется на одни и те же *основные отрасли* (конституционное право, административное право, уголовное право, гражданское право, трудовое право и т.д.).

Данная схожесть в делении выявляется и на более низшем уровне - системе правовых институтов и правовых норм. Этот факт можно объяснить тем, что континентальная Европа имела в тот период одну и ту же базу для обучения праву (римское право и каноническое право). При этом методология науки могла быть разнообразной, но применяемые понятия и термины были однородными.

18.4 Англо-американская правовая семья

Англо-американская правовая семья берет свое историческое начало в системе общего права Англии. Создание этой правовой семьи начинается в 1066 г. после завоевания Англии норманнами. До этого момента не существовала система общего права для всей Англии. Самой распространенной практикой выступали судебные прецеденты, т.е. правовые нормы, которые создавались в процессе работы королевских судов при решении конкретных дел,

причем они распространялись на всех подданных короля при разрешении аналогичных дел.

Впоследствии политически связанные с Англией страны начали заимствовать подобную правовую систему, но с некоторыми доработками. На сегодняшний день правовую семью общего права составляют более 40 стран (Англия, члены Британского Содружества, США и многие др.). Но стоит сказать, что существующий рационализм, который лежит в основе общего права, как раз и обеспечивает единство правовых систем развитых англоязычных западных стран, но имеет разное выражение в английском и американском праве.

Английское право

Исторически английское право в отличие от континентального формировалось более самостоятельно, т.е. *без влияния* на него римского права (рецепции), а также *без кодификаций*. В процессе своего развития английское право приспособлялось к меняющимся потребностям общества, при этом основывалось на сохранении традиций духа рационализма.

Источники английского права. В системе источников английского права доминирующее положение занимает судебный прецедент, который выражается в решениях высших судов по конкретным делам, рассматриваемых в будущем как «образец» при разрешении аналогичных дел. Этот факт обуславливается прагматическим характером самой доктрины английского права, содержание которой можно выразить формулой: «совокупность средств судебной защиты важнее права». В соответствии с данной формулой ни одно судебное разбирательство не может не подлежать контролю со стороны суда, который не имеет ограничений, кроме самого права.

Наиболее второстепенное значение в качестве источника права имеет *обычай*. Однако стоит отметить, что это не имеет отношения к конституционным обычаям (соглашениям), играющим важную роль в неписаной конституции Великобритании.

Структура английского права. В английском праве отсутствует деление на частное и публичное право или на гражданское или уголовное. Это обуславливается тем, что

право создавалось королевскими судами в процессе решения конкретных случаев. Решение любого конкретного спора, как правило, не преследовало цель создать правила общего характера. Отсюда следует, что в английском праве правовая норма носит менее общих и абстрактный характер, и по данной причине в английском праве кодификация не представляется возможной.

Американское право. Появления первых английских поселений на территории современных США относят к XVII в. Английские колонисты принесли с собой *общее право*, которое с 1608 г. применялось по принципу Кальвина, т.е. «в той мере, в какой его нормы соответствовали условиям колоний».

Основным источником права в США является *система законов*. Каждый год американским Конгрессом принимается до 10 тыс. законов и резолюций.

Одним из элементов, который отличает английское и американское право, является существование *писаной конституции*. Действующая американская Конституция была создана на основе Декларации независимости и выступает основой всех институтов и свобод США. Конституция - главный Закон страны, она как выражение общественного договора, объединяющего всех граждан и обосновывающего права властей.

Судебный прецедент. Он также служит источником права, но имеет наименьшее применение в судах, нежели в Англии. Действие судебного прецедента усложняется федеральной структурой страны. В США существуют две основные судебные системы: федеральная и суды штатов. К системе источников американского права относятся также *обычай, традиции*, которые восполняют пробелы в праве.

Структура американского права. Американское право по своей структуре относит себя к семье *общего права* с некоторыми модификациями, которые можно выразить так:

1. Во-первых, статутное право имеет больший приоритет перед прецедентным правом;
2. Во-вторых, в США имеются определенные различия между федеральным правом и правом отдельных штатов, чего нет в Англии.

Статутное право США имеет большое количество кодексов, охватывающих основные отрасли (трудовое право, финансовое право и т.д.). Но в то же время существует множество различий между правом штатов, связанных с законодательными решениями. Эти различия выступают следствием толкования общего права.

18.5 Семья религиозного права

Существуют правовые системы, которые составляют семью религиозного права, т.е. они существуют в тех обществах, в которых право тесно переплетается с религией. К данной группе относятся страны, в которых доминирует мусульманское и индусское право.

Мусульманское право

Система мусульманского права сложилась в Арабском халифате в VII-X вв. и выразилась в религиозной форме, основанной на религии - исламе. Данная система норм общины верующих была зафиксирована в *шариате* (с пер. с араб. «шариа» - правильный путь). Шариат, который является *религиозным законом*, представляет собой систему обязательных к соблюдению норм и предписаний, которые установлены Аллахом и переданы им людям через пророка Мухаммеда. Шариат включает в себя следующие элементы:

1. *Религиозная догматика*, т.е. совокупность указаний, во что правоверный мусульманин должен верить;
2. *Исламская этика* – совокупность ценностей, идей и представлений;
3. *Практические нормы*, которые содержат два вида предписаний: 1) культовые, обрядовые предписания, которые устанавливают порядок исполнения религиозных обязанностей; 2) нормы, которые регулируют все иные стороны поведения мусульман.

Система источников мусульманского права содержит в себе следующие источники: Коран, Сунна, *иджма* и *кийяс*.

Главным источником мусульманского права является священная книга ислама – *Коран*, которая состоит из высказываний Аллаха, обращенных к последнему из его пророков и посланцев – Мухаммеду. Из содержания Корана выделяется одно из правил мусульманской юриспруден-

ции, суть которого заключается в том, что при *коллизии двух правовых норм* приоритет отдается той, применение которой *сопряжено с наименьшими усилиями*. Само применение права основывается на попытках *избежать причинения прямого вреда*, что связано с идеей справедливости и равенства.

Сунна. Она повествует о бытии пророка, по примеру которого должны следовать все правоверные мусульмане, и представляет собой сборник *адатов* - совокупности традиций, которые касаются действий и высказываний пророка Мухаммеда.

Способом восполнения пробелов в мусульманском праве является *иджма*. Она выступает как согласованное заключение знатоков ислама по вопросу обязанностей правоверных мусульман, которые поняли значение правовой истины. Такие заключения выводятся из Корана и Сунны: когда в них на поставленные вопросы прямо не указываются ответы.

Следующим источником мусульманского права является *кийяс*, т.е. суждения по принципу аналогии. Необходимость в данных суждениях возникает только в тех случаях, когда положения Корана, Сунны и *иджмы* не применимы к конкретному случаю, т.е. требуют использования аналогии.

Индусское право

Индусское право – это совокупность норм индусской общины, которая исповедует религию – индуизм. Индусское право в основном распространено в Индии, Пакистане, Бирме, Сингапуре, Малайзии и др. Одним из догматов индуизма является рассмотрение человека как определенной абстракции. Люди с момента рождения разделяются на *социальные категории*, которые наделены системой прав и обязанностей. При этом каждый член общества должен вести себя в соответствии с предписаниями социальной касты, к которой он принадлежит.

Система норм индусского права изложена в своеобразных книгах - *шастрах*. Индуизм проповедует идею о том, что мир содержится на трех основах (трех движущих силах в поведении людей): добродетели, интересе, удовольствиях. Выделяются следующие *шастры*, которые ре-

гулируют эти движущие силы: дхарма (добродетель), арtha (интерес), кама (удовольствие).

После того, как Индия в XVII в. была захвачена англичанами и превращена в колонию, индийское право во многом испытало влияние системы общего права и права справедливости. Это породило так называемый «*бюри-дизм*», который выражался в том, что индийское право применялось судами в строго ограниченных рамках, а процесс толкования норм права осуществлялся по английскому примеру. После того, как в Индии была провозглашена независимость – практически не осталось ни одного важного принципа права, который не был бы изменен системой нового законодательства.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «правовая система».
2. Раскройте понятие «правовая семья».
3. Охарактеризуйте содержание типологии правовых систем.
4. Раскройте содержание романо-германской правовой семьи.
5. Раскройте содержание англо-американской правовой семьи.
9. Раскройте содержание семьи религиозного права.

Тема №19. Правоотношения: понятие, признаки и содержание

Цель лекции: Изучить понятие, признаки и содержание правовых отношений.

Ключевые слова: право, государство, отрасль, система, орган, вид, понятие, правовая система, содержание, признак.

19.1 Понятие, признаки, состав правоотношений

Общеизвестно, что право является механизмом регулирования общественных отношений в государстве, т.е. оно упорядочивает, стабилизирует, изменяет, прекращает эти отношения. Все это делает их более цивилизованными и предсказуемыми, т.к. создает в них новое качество – превращает их в *правовые отношения*. Право имеет свойство воздействовать путем наделения различными полномочиями одних субъектов (дозволения, разрешения), а на других возлагает обязанности (долженствования, запреты), при этом устанавливая ответственность за нарушения своих предписаний.

Правоотношение – это определенная устойчивая правовая связь между участниками общественных отношений, урегулированная нормами права, которая заключается в наличии у них совокупности субъективных прав и юридических обязанностей, обеспечиваемых системой принудительных мер государственно-властного характера.

Правовые отношения обладают специфическими признаками, которые отличают их от других видов общественных отношений, к ним можно отнести:

1. Правоотношения - это отношения, которые урегулированы системой права. Их возникновение, прекращение и изменение обеспечивается только на основе норм права. Система правовых норм определяет круг участников правоотношений, объем прав и обязанностей, возложенных на каждого из них, а также виды мер ответственности за нарушение действующего законодательства в данной области.

2. Правоотношения обладают двусторонним, представительно-обязывающим характером. Данная двусторонняя связь возникает между участниками, сторонами

правоотношения, одна из которых является *управомоченной*, а другая – *обязанная*, исходя из предоставительно-обязывающего характера норм права.

3. Правовые отношения носят *идеологический* и *волевой характер*. Идеологический характер проявляется, прежде всего, в том, что процесс возникновения и изменения правоотношений проходит через правосознание, определяющее степень приоритетности правовой регламентации тех или иных социальных отношений и ее принципы. Волевой характер правоотношений проявляется в том, что наличие правовых норм представляется недостаточным для возникновения правовых отношений. Для этого необходима воля сторон, выраженная в их поведении.

4. Возникновение правовых отношений обуславливается наличием *правосубъектности* у сторон, т.е. их способности быть субъектами права. Без наличия правосубъектности невозможно возникновение субъективных прав и юридических обязанностей.

5. Процесс реализации прав и исполнение обязанностей участников правоотношений в случае необходимости обеспечиваются механизмом *государственного принуждения*. Необходимость принудительных мер государственно-властного характера может выражаться в пресечении незаконных правоотношений, применения к ним экономических, юридических санкций.

6. Правоотношения выступают как *разновидность общественных отношений*. Связь участников с системой взаимных прав и обязанностей возникает в конкретной социальной среде, предполагающей конкретную социальную установку.

Правоотношение – это сложное образование, которое состоит из входящих в него элементов. Структура правоотношения рассматривается на основе существующих подходов, раскрывающих ее содержание.

Один из подходов рассматривает структуру правоотношения как *идеологическую форму* сложившихся общественных отношений. Под влиянием права они приобретают *правовую форму*, на основании которой все участники наделяются субъективными правами и юридическими обязанностями. В данном случае структуру правоотношения образуют *субъективные юридические права и обязан-*

ности, составляющие правовое содержание правоотношения.

На основе другого подхода структура правоотношения представляется как единство *фактического материального содержания и юридической формы*. В данном случае в состав правоотношения включаются субъекты, объекты, а также содержание как система субъективных прав и юридических обязанностей.

19.2 Субъекты правоотношений

Субъекты правоотношений – это совокупность участников правовых отношений, которые наделены определенными юридическими правами и обязанностями.

В субъектном составе правоотношений обычно выделяют *три вида* субъектов: индивиды (физические лица), коллективы (юридические лица), само государство в целом.

Индивиды (физические лица) – определенные лица, которые исполняют возложенные на них обязанности и стремятся к удовлетворению своих потребностей. Среди физических лиц можно выделить следующие категории:

1. граждане государства;
2. иностранцы;
3. лица без гражданства (апатриды);
4. лица с двойным гражданством (бипатриды).

Коллективными субъектами правоотношений выступают *организации*, к которым можно отнести различные государственные органы, юридические лица, систему общественных организаций.

Государственные органы (законодательные, исполнительные, судебные и т.д.), выступающие субъектами права, имеют ряд особенностей:

1. Государственные органы наделяются властными полномочиями, которые выражаются в возможности издавать систему нормативно-правовых и индивидуально-правовых актов, а также обеспечивать их неукоснительное исполнение посредством материальных, организационных и принудительных механизмов;

2. Государственные органы осуществляют управленческую деятельность, т.е. образуют само государство, действуя от его имени и по его поручению.

Юридическое лицо – это определенная организация, которая обладает рядом имущественных, правовых и организационных признаков. К ним можно отнести:

1. наличие в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленного имущества;
2. наличие самостоятельного баланса или сметы;
3. способность отвечать по своим обязательствам своим имуществом;
4. способность приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права;
5. способность нести определенные обязанности;
6. способность выступать в качестве истца или ответчика в суде.

Для того чтобы быть субъектом правового отношения, индивид или коллектив (организация) должен содержать в себе *правосубъектность*, которая включает в себя три элемента: правоспособность, дееспособность, деликтоспособность.

Правоспособность субъекта – это его определенная способность иметь права и нести обязанности, которая закреплена в законе.

Правоспособность *юридических лиц* возникает с момента регистрации их Устава и прекращается вместе с его ликвидацией. Правоспособность *физических лиц* возникает с самого момента их рождения.

Существует *общая правоспособность*, т.е. возможность обладать совокупностью любых прав и обязанностей, которые предусмотрены действующим законодательством, и *отраслевая правоспособность*, т.е. возможность приобретать права и обязанности в определенных отраслях права.

Дееспособность – определенная способность лица своими действиями приобретать и осуществлять права и нести обязанности.

В юридической науке выделяется *полная, частичная, ограниченная дееспособность* лица. *Полная дееспособность* возникает лишь при достижении лицом 18-летнего возраста, т.е. после наступления факта совершеннолетия. *Частичная дееспособность* существует у малолетних лиц в возрасте от 6 до 14 лет. Данные лица имеют право само-

стоятельно совершать только мелкие бытовые сделки и сделки направленные на получение определенной выгоды, однако, которые не требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации. *Частичная дееспособность* возникает у лиц в возрасте от 14 до 18 лет.

Деликтоспособность - это определенная способность субъектов правоотношения нести юридическую ответственность за совершенные правонарушения в соответствии с действующим законодательством.

19.3 Содержание правоотношения

Главное *юридическое содержание* правоотношения составляет совокупность *прав* и *обязанностей* его субъектов, которые рассматриваются как возможность совершения определенных действий управомоченным лицом и необходимость действий или воздержание от них обязанного лица. Вместе с этим выделяют *фактическое содержание* правоотношения, включающее в себя *действие* (само поведение), в условиях которого осуществляются права и обязанности.

Содержание правоотношения можно выразить следующим образом (см. Рис. 14):



Рис. 14. Юридическое содержание правоотношений

Субъективное право - определенная мера возможного поведения управомоченного субъекта, носителя права, которая предоставляется государством и защищается им от нарушения.

Субъективное право имеет ряд признаков:

1. Выступает как возможное поведение, которое предполагает активные действия или, наоборот, воздержание от них;
2. Ограничено рамками юридической нормы, т.к. выражает меру возможного поведения;
3. Осуществляется сугубо в интересах управомоченного лица;
4. Обеспечивается совокупностью обязанностей другой стороны.

Субъективное право является сложным образованием, которое имеет определенную структуру. Можно выделить основные структурные элементы (или правомочия) субъективного права:

1. *право на собственные действия*, т.е. возможность проявления положительного поведения со стороны управомоченного лица;
2. *право требования*, т.е. возможность проявления требования соответствующего должного поведения от обязанного лица в целях удовлетворения собственных законных интересов;
3. *право притязания*, т.е. возможность применить определенные меры государственного принуждения в случаях неисполнения обязательств обязанной стороной;
4. *право пользования*, т.е. возможность использовать социальное благо на основе представленного права.

Юридическая обязанность – определенная мера должностного поведения субъекта правоотношения, которая способствует удовлетворению интересов управомоченной стороны в соответствии с нормами права.

Юридическая обязанность имеет ряд признаков. К ним можно отнести:

1. Она обладает необходимым должным поведением, специфика осуществления которого предписана самими нормами права;
2. Она обладает мерой должного поведения, которая осуществляется только в условиях правовой нормы;

3. Она обеспечивает должное поведение только в интересах управомоченного лица;

4. Ее исполнение обеспечивается наличием механизма государственного принуждения, а в случае неисполнения наступает юридическая ответственность.

Структура юридической обязанности выражается в наличии следующих ее элементов:

1. Наличие необходимости совершать совокупность определенных активных действий либо воздерживаться от них;

2. Наличие необходимости для обязанного лица реагировать на законные требования управомоченного лица, которые обращены к нему;

3. Наличие необходимости претерпевать определенные меры государственного принуждения за ненадлежащее исполнение требований управомоченного лица;

4. Наличие необходимости не препятствовать управомоченному лицу пользоваться тем благом, на которое он имеет право в соответствии с законом.

19.4 Объекты правоотношений

В процессе общественного развития практически все члены общества вступают в правовые отношения для удовлетворения своих различных интересов и потребностей по вопросам достижения материальных и духовных благ. Данные блага являются *объектами* правоотношений и достигаются посредством наличия совокупности субъективных прав и обязанностей.

Объект правоотношения – это определенное материальное или нематериальное благо или поведение индивида, по причине которого и возникает само правоотношение.

Некоторые юристы полагают, что объектами правоотношения могут выступать только *действия, поведение и поступки* человека, т.к. они подвержены воздействию механизма правового регулирования. По данной причине у всех правоотношений присутствует единый общий объект, этот факт дает возможность называть этот подход *монистическим*.

На основе другого подхода в качестве объектов правоотношений рассматриваются самые различные объекты:

система государственных институтов, объекты материального мира, совокупность социальных общностей и т.д. Данный подход можно назвать *плюралистическим*.

В юридической науке принято выделять следующие объекты в зависимости от *характера и вида правоотношений*:

1. система материальных благ (совокупность вещей, предметов, ценностей, результатов действий);
2. система интеллектуальных благ (совокупность произведений литературы, искусства, различные научные открытия, авторские изобретения и т.д.);
3. система нематериальных личных благ (жизнь человека, его честь, здоровье, достоинство, свобода и неприкосновенность личности);
4. специфика действий и само поведение субъектов;
5. различные ценные бумаги, совокупность официальных документов - акций, облигаций, векселей и т.д.

19.5 Понятие, признаки и виды юридических фактов

Как уже было сказано выше, правовые отношения представляют собой определенные устойчивые правовые связи, которые возникают, развиваются и прекращаются при наличии определенных обстоятельств (фактов). Например, в случае рождения ребенка для родителей возникают правовые отношения по вопросам его воспитания, развития и содержания.

Юридический факт – это совокупность определенных жизненных обстоятельств, с которыми правовые нормы связывают процесс возникновения, изменения и прекращения правовых отношений.

Юридический состав – система различных юридических фактов, которые вызывают наступление одного определенного последствия

Термин «юридический факт» содержит в себе два противоречивых положения, которые при этом неразрывно связаны между собой:

1. *материальный* (юридические факты – это сама действительность, т.е. события или действия);
2. *юридический* (в силу указаний норм права создаются определенные правовые последствия).

Юридические факты имеют ряд специфических признаков. К ним можно отнести:

1. По своему содержанию все юридические факты выступают реальными явлениями действительности, т.е. они обладают определенной степенью конкретности и индивидуальности.

2. Система юридических фактов – это совокупность таких обстоятельств, которые прямо или косвенно затрагивают права и интересы общества, государства, социальных групп, индивидов, и потому к ним применяется механизм правовой регламентации.

3. Система юридических фактов предусматривается нормами права, которые формируют их содержание.

4. Все юридические факты подвержены объективированию, т.е. выражаются вовне.

5. Действие юридических фактов вызывает определенные правовые последствия, которые предусмотрены законодательством.

Юридические факты можно классифицировать по различным критериям (основаниям):

1. По *характеру их связей с индивидуальной волей* юридические факты можно разделить на: юридические события и юридические действия.

Юридические события – это определенные обстоятельства, которые не зависят от воли людей, т.к. они являются юридическими фактами.

Юридические действия – это определенные юридические факты, зависящие от воли людей, т.к. совершаются от их лица и имени.

2. По *отношению к требованиям правовых норм* юридические факты делятся на: правомерные и неправомерные действия (правонарушения).

Правомерное действие – это определенное волевое поведение, соответствующее правовым предписаниям, т.е. оно согласовывается с содержанием прав и обязанностей субъектов.

Неправомерное действие – это определенное волевое поведение, не соответствующее правовым предписаниям, т.к. оно ущемляет субъективные права и не согласовывается с возложенными на лица юридическими обязанностями.

3. По *правовым последствиям* все юридические факты делятся на: *правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие*.

4. По *форме проявления* юридические факты делятся на: положительные и отрицательные.

Положительные – это факты, выражающие реально существовавшее или существующее на текущий момент явление действительности.

Отрицательные – это факты, которые выражают полное отсутствие определенных явлений, т.е. нормы права связывают правовые последствия не с наличием определенных обстоятельств, а с их отсутствием.

5. По *характеру действия* все юридические факты делятся на: факты однократного и факты непрерывного юридического действия (правовые состояния).

Факты однократного действия – это определенные обстоятельства, при которых нормы права связывают правовые последствия в текущем случае.

Правовые состояния – это определенные обстоятельства, существующие на протяжении продолжительного времени, т.е. они непрерывны или периодичны, при этом они порождают правовые последствия.

19.6 Виды правоотношений

Всю совокупность правоотношений можно поделить на отдельные виды в зависимости от их структуры. В правовой науке существуют следующие виды правоотношений, которые делятся на основании определенных критериев (оснований):

1. По *отраслевой направленности* все правоотношения делятся на: 1) административно-правовые; 2) уголовно-правовые; 3) гражданско-правовые и многие другие.

2. По *специфике поведения субъекта* выделяют:

1. Регулятивные правоотношения - это те отношения, которые реализуют регулятивную функцию права, содержащую статистическую и динамическую подфункции.

2. Охранительные правоотношения - это те отношения, которые осуществляют охранительную функцию права. Процесс их создания базируется на охранительных юридических нормах, через использование которых при-

меняются меры юридической ответственности и защиты субъективных прав.

3. По *степени конкретизации субъектов* правоотношений выделяют:

1. Относительные (двусторонне индивидуализированные) правоотношения – это те правоотношения, в содержании которых *поименно* определены все их субъекты.

2. Абсолютные (односторонне индивидуализированные) правоотношения – это те правоотношения, в содержании которых поименно определена только лишь одна сторона – сам носитель субъективного права, а другая обязательственная сторона - практически всегда меняется.

3. Общерегулятивные правоотношения - это те правоотношения, которые возникают непосредственно на основании закона и порождают у всех субъектов схожие права или обязанности.

4. По *характеру юридической обязанности* правоотношения делятся на:

1. Правоотношения «активного типа» – это такие отношения, которые выражают динамическую функцию права. Данные отношения обычно складываются на основе совокупности обязывающих норм и характеризуются обязанностью обязанной стороны совершать действия положительного характера.

2. Правоотношения «пассивного типа» – это такие отношения, которые выражают статическую функцию права. Данные отношения складываются на основании совокупности управомочивающих и запрещающих норм и характеризуются обязанностью воздерживаться от действий, которые запрещаются нормами права.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «правоотношение».
2. Выделите признаки и структуру правоотношений.
3. Охарактеризуйте содержание правоотношения.
4. Выделите объекты правоотношения.
5. Раскройте понятие «юридический факт».
6. Выделите признаки и виды юридических фактов.
7. На какие виды делятся правоотношения?

Тема №20. Реализация права

Цель лекции: Изучить содержание реализации права.

Ключевые слова: право, государство, отрасль, система, орган, вид, понятие, правовая система, содержание, реализация.

20.1 Понятие «реализация права». Формы реализации права

Право играет важную роль в жизни общества, т.к. выполняет определенные функции, суть которых сводится к упорядочиванию различных общественных отношений, обеспечению прав и исполнению обязанностей, которые предоставлены индивидам и органам государства. Но осуществление данных функций становится возможным лишь при условии реализации правовых предписаний в деятельности людей и организаций.

Понятие «реализация права» характеризуется *социальным поведением* субъектов права, посредством тех способов, с помощью которых он внедряет в практику предписания правовых норм.

Реализация права – это правомерное поведение, основанное на таких действиях, которые соответствуют правовым нормам.

Нормы права в зависимости от характера предписания бывают: запрещающими, обязывающими, управомочивающими.

В юриспруденции выделяются три непосредственные формы реализации права: *соблюдение, исполнение, использование* (см. Рис. 15).

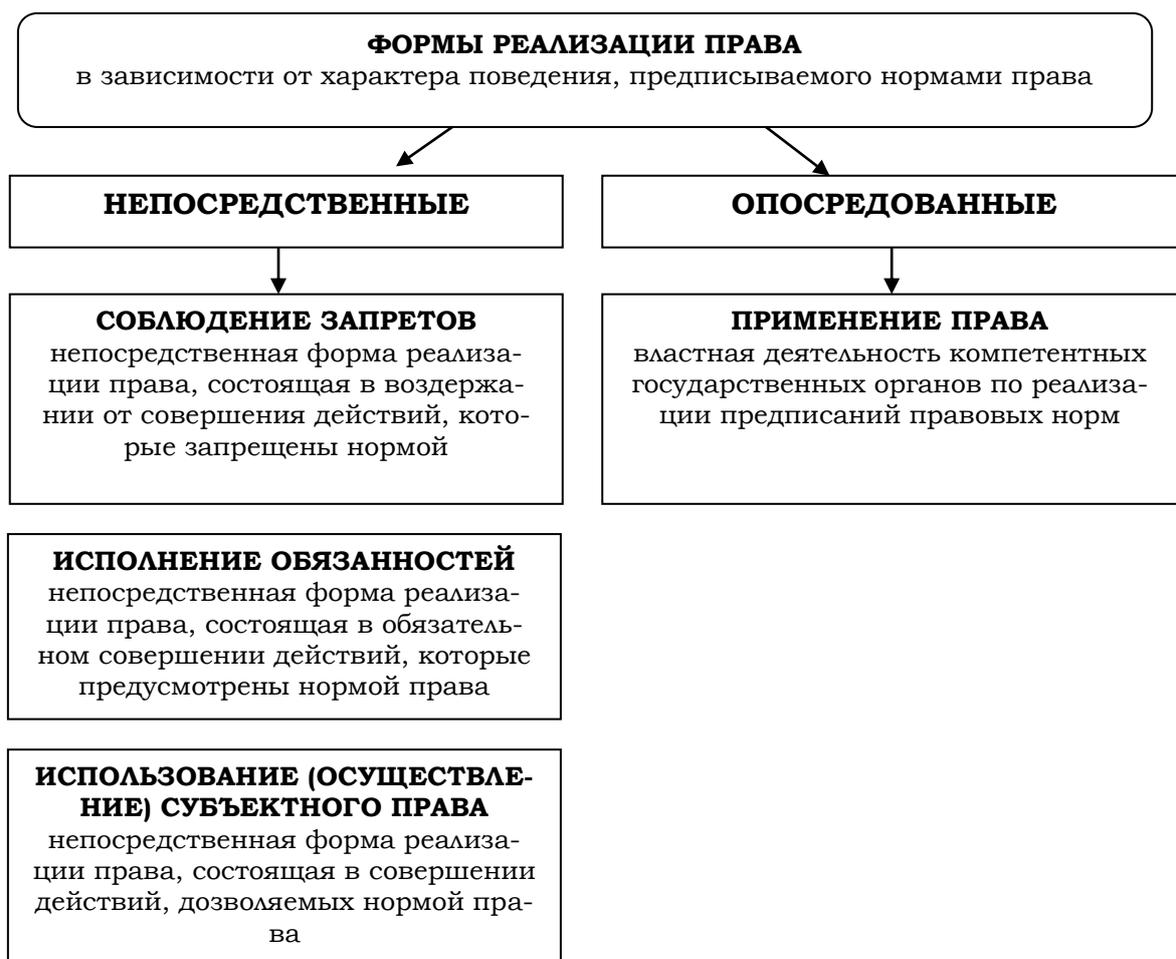


Рис. 15. Формы реализации права

Представленным трем непосредственным формам реализации права соответствуют *три способа правового регулирования* – запрет, обязывание и дозволение. Непосредственными данные формы реализации называют вследствие того, что субъекты права самостоятельно реализуют требования правовых норм и правомерного поведения.

Рассмотрим основные три непосредственные формы реализации права:

1. *Соблюдение запретов.* Содержание этой формы заключается в попытке воздержания от совершения действий, которые запрещены законом. Соблюдение запретов выступает *пассивной* формой реализации, которая основана на осознанном поведении лица или на его привычках, т.е. не требует активных действий со стороны субъектов права.

2. *Исполнение обязанностей* выражено в обязательном совершении определенных активных действий, которые предписываются нормами права. Данная форма реализации права свойственна тем нормам, которые устанавливают активные обязанности граждан, должностных лиц, государственных органов и общественных организаций.

3. *Использование (осуществление) прав* заключается в том, что присутствует реализация возможностей, которые предоставлены нормами права, т.к. право в субъективном смысле выступает мерой возможного поведения со стороны его носителя. В данной форме, например, претворяется в жизнь право собственника владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

В случаях, когда на основе взаимного согласия граждан реализация права не представляется возможной, появляется необходимость вмешательства со стороны государства (без этого функционирование норм права просто невозможно). В данном случае возникает особая форма реализации - процесс применения права.

20.2 Применение права как особая форма реализации

Зачастую для более полной реализации положений, закрепленных в нормах права, необходимо участие компетентных государственных органов, т.к. это позволит обеспечить высокую степень эффективности процесса реализации права. В данном случае уместно говорить об особой форме реализации права - его применении.

Применение права – это определенная властная деятельность компетентных государственных органов по вопросам реализации предписаний правовых норм, которые применяются к конкретной жизненной ситуации и индивидуально определенным лицам.

Процесс применения права имеет ряд специфических признаков. К ним можно отнести:

1. Правоприменительную деятельность – осуществляется только *уполномоченными компетентными государственными органами и должностными лицами*;

2. Процесс применения норм права – производится в *точном соответствии с действующими законами*. Любой

закон устанавливает процедуру правоприменительной деятельности, а также требования, которые предъявляются к итоговым актам;

3. Результатом правоприменительной деятельности выступает *разработка и издание индивидуального правового акта* (т.е. предписания);

4. Правоприменительная деятельность норм права носит *государственно-властный характер*. Субъекты правоприменительной деятельности наделяются государством определенными полномочиями, которые выражаются в их способностях принимать решения, обязательные для физических и юридических лиц.

Правовая наука выделяет *две основные формы* применения права в зависимости от исполняемых государством функций: оперативно-исполнительная и правоохранительная форма.

Оперативно-исполнительная форма применения права выступает властной исполнительно-распределительной деятельностью системы государственных органов по реализации предписаний норм права с помощью позитивного регулирования конкретных правоотношений, т.е. через факт издания индивидуальных актов.

Правоохранительная форма применения права выражена в деятельности компетентных государственных органов (например, суд, прокуратура, полиция) в области охраны и защиты права от возможных нарушений.

20.3 Акты применения права

Акт применения права – это определенный правовой акт официального порядка компетентного органа или должностного лица, который содержит индивидуальное, государственно-властное предписание и издается в точном соответствии с действующим законодательством на основе изученных обстоятельств конкретного дела, а также определяет права и обязанности или юридическую ответственность конкретного лица.

Акты применения права обладают рядом признаков, к которым можно отнести следующие:

1. Акты применения *издаются только компетентными органами* или должностными лицами;

2. Совокупность правоприменительных актов носит строго *индивидуальный характер*, т.е. они персонифицированы и адресованы определенным лицам, определяя их права, обязанности и юридическую ответственность;

3. Акты применения права носят *властный характер* и обеспечиваются механизмом государственного принуждения;

4. Акты применения права *должны быть строго законными*, т.е. выносятся только уполномоченными государственными органами или должностными лицами с соблюдением установленных законом процедур;

5. Совокупность правоприменительных актов выносятся строго в *установленной законом форме*.

Большая часть актов применения должна включать в себя определенные *обязательные элементы*:

1. *Вводная часть*, которая содержит наименование акта, органа, его издавшего (должностное лицо), а также время издания и адресат;

2. *Описательная часть*, в ней должны быть изложены фактические обстоятельства дела, а также перечисляются собранные доказательства;

3. *Мотивировочная часть*, в которой аргументируется и обосновывается принятое решение;

4. *Резолютивная часть*, в которой излагается принятое решение.

Система актов применения права достаточно разнообразна и может быть классифицирована на определенные виды по различным критериям (основаниям). Данная классификация может быть представлена следующим образом:

1. По *правоприменяющему субъекту* все акты применения делятся на:

- 1) акты представительных органов;
- 2) акты исполнительных органов;
- 3) акты правоохранительных органов;

2. По *характеру правового воздействия* акты применения подразделяются на:

1) регулятивные акты, которые устанавливают права и обязанности;

2) охранительные акты, которые устанавливают ответственность за правонарушения.

3. По *способу принятия* все акты применения права систематизируются на акты, которые приняты *коллективно*, и акты, принятые *единолично* органами исполнительной власти.

4. По *форме* акты применения делятся на:

1) акты-документы (например, приговоры, постановления, определения, приказы);

2) акты-действия – это устные распоряжения начальника и совокупность конклюдентных действий (например, жесты сотрудника дорожной полиции).

5. По *предмету правового регулирования* выделяют следующие акты применения:

1. совокупность конституционно-правовых актов;

2. совокупность административно-правовых актов;

3. совокупность уголовно-правовых актов.

6. По *характеру решения* выделяют акты:

1. запрещающие правоприменительные акты;

2. обязывающие правоприменительные акты;

3. управомочивающие правоприменительные акты.

20.4 Пробелы в праве. Правовой вакуум. Юридическая аналогия

Пробел в праве – это факт частичного или полного отсутствия определенной нормы, которая необходима для регламентации общественного отношения, подлежащего регулированию со стороны права.

Можно выделить определенные причины пробелов в праве. К ним относятся:

1. Возможные упущения и недоработки законодателя, в силу его некомпетентности, недальновидности, неспособности охватить формулировками и терминологией нормативно-правового акта общественные отношения, которые нуждаются в правовой регламентации;

2. Недостатки юридической техники, которые порождают несовершенство нормативно-правового регулирования;

3. Факт отставания законодательства от постоянно изменяющихся общественных отношений.

Правовой вакуум – это факт отсутствия правовых норм, регламентирующих неурегулированные ранее и

вновь возникшие общественные отношения, которые нуждаются в правовой регламентации.

Правовой вакуум как социальное явление имеет большое количество негативных последствий, которые отрицательно влияют на политические процессы и на уровень экономического развития.

Юридическая аналогия – это определенный процесс применения к общественным отношениям, которые требуют правового регулирования, но прямо не предусмотренных законом правовых норм, регулирующих схожие отношения (аналогия закона), а при отсутствии и таких норм – общих начал и принципов правового регулирования соответствующей отрасли права и правового института (аналогия права).

В правовой науке различают *два вида аналогии*: аналогия закона и аналогия права.

Аналогия закона - это факт принятия решения на основе правовой нормы, которая регулирует сходное отношение, при этом данное отношение является близким или родственным.

Аналогия права – это факт принятия решения по конкретному делу на основе имеющихся общих принципов права.

В юриспруденции существуют определенные *требования к использованию аналогий в праве*. К ним можно отнести:

1. Решение по аналогии допускается только при полном отсутствии или неполноте правовой нормы;
2. Необходимо присутствие наличия сходства в существенных в правовом отношении признаках исследуемых обстоятельств и обстоятельств, которые предусмотрены существующей нормой;
3. Выводы по аналогии недопустимы, в том случае если она прямо запрещается законом;
4. Выработанные в процессе использования аналогии предположения не должны противоречить действующему законодательству;
5. Решения по аналогии предполагают поиск нормы изначально в актах одноименной отрасли права, а затем, при ее отсутствии, возможно обращение к системе законодательства в целом.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «реализация права».
2. Выделите формы реализации права».
3. В чем заключается суть процесса применения права?
4. Назовите акты применения права.
5. Раскройте понятие «пробел в праве».
6. Раскройте понятие «правовой вакуум».
7. В чем заключается содержание юридической аналогии?

Тема №21. Толкование норм права

Цель лекции: Изучить особенности толкования норм права.

Ключевые слова: право, государство, отрасль, система, орган, вид, понятие, норма, содержание, толкование.

21.1 Толкование права: понятие, структура

Понятие «толкование» отражает процесс выявления воли законодателя, которая выражена в нормах права. В правовой науке отсутствует единое мнение по поводу содержания этого понятия. Некоторые ученые ограничивают его только лишь уяснением содержания правовой нормы, другие исследователи рассматривают толкование как процесс разъяснения содержания нормы права. Совершенно другое мнение высказывают некоторые правоведы, полагая, что под толкованием принято понимать процесс уяснения и разъяснения воли законодателя, которая заключена в правовой норме.

Толкование права - это определенная интеллектуально-волевая деятельность государственных органов, должностных лиц, общественных организаций, граждан, которая направлена на установление содержания норм права, а также раскрытие в них самой воли законодателя.

Главной целью толкования норм права является достижение правильного, точного и единообразного *понимания и применения* законов. Процесс толкования права выступает как сложный интеллектуальный процесс, который имеет определенную структуру и состоит из *двух этапов*: толкования-уяснения и толкования-разъяснения.

Толкование-уяснение – это определенный процесс понимания смысла и содержания нормы, осознания специфики для конкретного правоприменителя (должностного лица), который принимает правовое решение.

Толкование-разъяснение – это определенный процесс объяснения смысла и содержания нормы права, доведения его смысла до других адресатов правоприменения или для участников правоприменительного процесса.

Сама необходимость толкования обуславливается *объективными и субъективными причинами*:

1. Совокупность норм права носит общий, абстрактный характер, они распространяют свое действие на широкий круг субъектов и общественных отношений;

2. Система правовых норм, содержащаяся в нормативно-правовых актах, выражается через применение специфической терминологии, юридические конструкции, а также включает множество оценочных категорий, понятий, которые заимствованы из других научных отраслей;

3. В силу несовершенства и неадекватности использования законодательной техники, отсутствия ясного и понятного языка при изложении нормативных актов появляется потребность в толковании;

4. В силу расхождений между смыслом, который вкладывает законодатель в правовую норму, и смыслом, вытекающим из ее текста, появляется необходимость в толковании;

5. Наличие системного характера права, на основе которого правовые нормы способны регулировать общественные отношения только во взаимосвязи между собой, порождает необходимость толкования.

21.2 Классификация толкования по юридическим последствиям (по субъектам)

В зависимости от *правовых последствий*, к которым приводит процесс разъяснения, выделяются: *официальное* и *неофициальное* толкование.

1. Осуществление *официального толкования* возможно только уполномоченными на то *субъектами* - системой государственных органов, должностных лиц, общественных организаций. Результаты такого толкования закрепляются в специальных актах, которые имеют *обязательное значение* для всех субъектов права. Такой вид толкования является юридически значимым, т.е. вызывает определенные правовые последствия. Официальное толкование правовых норм бывает *аутентичным* (авторским) и *легальным* (разрешенным).

Аутентичное толкование заключается в том, что процесс разъяснения смысла применяемых норм права исходит от органа, который принял данные нормы.

Легальное (делегированное) толкование осуществляется государственными органами, которые не являются

правотворческими, однако им передано право толкования.

Официальное толкование также бывает *нормативным* (общим) и *казуальным* (индивидуальным).

Нормативное толкование заключается в том, что оно предназначено для общего руководства в процессе применения норм права и относится к неограниченному числу случаев, при этом распространяет свое действие на большой круг субъектов.

Казуальное толкование выражается в том, что оно обладает общеобязательным признаком, но имеет индивидуальный характер, т.е. сводится к толкованию правовых норм в конкретных случаях.

2. Неофициальное толкование предоставляется субъектами, которые *не обладают полномочиями* толковать правовые нормы. К таким субъектом можно отнести: различные общественные организации, научные учреждения, работники-практики.

Неофициальное толкование подразделяется на: обыденное, профессиональное и доктринальное.

Обыденное толкование осуществляется любым субъектом права. В данном случае его точность напрямую зависит от уровня правосознания субъектов, которые осознают правовую реальность в форме совокупности правовых представлений, переживаний, эмоций.

Профессиональное толкование норм права производится в основном юристами-практиками: судьями, адвокатами, прокурорами. Данный вид толкования можно определить по профессиональным признакам, а не по уровню глубины, степени научности разъяснений смысла и содержания норм права.

Доктринальное толкование в основном дается различными учеными, специалистами в области права в научных статьях, монографиях, обсуждениях. Данное толкование базируется на знания в области особенностей закономерностей правового регулирования, обобщения мирового опыта и поэтому отличается высокой степенью убедительности.

21.3 Классификация по способам толкования права

Способ толкования – это система приемов и средств, которые позволяют уяснить смысл и содержание нормы права, а также выраженной в ней воли законодателя.

В правовой науке выделяются следующие способы толкования:

1. *Грамматическое толкование* – заключается в том, что процесс уяснения смысла правовой нормы происходит на основе анализа текста нормативно-правового акта, т.е. его буквального содержания (на основе терминологического и грамматического анализа).

2. *Логическое толкование* заключается в том, что процесс уяснения смысла и содержания нормы права производится путем анализа внутренних связей между элементами нормативного акта, на основе логической структуры правовых предписаний, т.е. посредством использования законов логики.

3. *Систематическое толкование* заключается в том, что процесс уяснения смысла правовой нормы происходит с учетом ее места и значения в общей системе права, определенной отрасли права, правовом институте или связи с иными нормами.

4. *Историко-политическое толкование* заключается в том, что процесс уяснения смысла правовой нормы производится на основе учета исторических обстоятельств и условий ее принятия, включая цели, которые преследует законодатель.

5. *Специально-юридическое толкование* заключается в уяснении самой воли законодателя, которая выражена в правовой норме, причем этот процесс происходит посредством анализа совокупности специальных юридических понятий, категорий, конструкций на основе профессиональных знаний юриспруденции и особенностей законодательной техники.

6. *Телеологическое (целевое) толкование* заключается в том, что процесс уяснения смысла нормы права происходит посредством понимания целей ее издания.

21.4 Классификация по объему толкования

В зависимости от *объема* полученного результата в правовой науке выделяются: буквальное (адекватное), расширительное (распространительное) и ограничительное толкование. Рассмотрим каждое из них:

1. *Буквальное (адекватное) толкование* заключается в том, что смысл, который вкладывает законодатель в определенную норму права, полностью совпадает со смыслом, который вытекает из текста правовой нормы. Большинство норм права толкуются буквально.

2. *Расширительное (распространительное) толкование* состоит в том, что смысл, который вкладывает законодатель в правовую норму, обладает большей «широтой», чем ее текстуальное выражение.

3. *Ограничительное толкование* заключается в том, что смысл, который вкладывает законодатель в норму права, уже содержится в ее текстуальном выражении.

Стоит заметить, что ограничительное и расширительное (распространительное) толкования выступают показателем несовершенства действующего законодательства, а также низкого уровня правовой культуры законодателя, его неспособности к предупреждению возможных расхождений между текстовым и действительным содержанием юридической нормы.

21.5 Акты толкования права

Все результаты толкования, чтобы обладать общеобязательным характером, должны быть формально закреплены в официальных актах государственных органов (должностных лиц). Данные акты принято называть интерпретационными.

Акты официального толкования норм права - это совокупность правовых актов, которые приняты компетентными государственными органами (должностными лицами) и содержат в себе разъяснения правовых норм.

Система интерпретационных актов имеет отличительные признаки:

1. Данные акты не устанавливают новых норм права, а также не отменяют и не изменяют действующие правовые нормы;

2. Данные акты имеют юридическую силу и практическое значение только в течение срока действия толкуемых норм права;

3. Данные акты обладают государственной обязательностью, что обуславливается наличием у издавших их органов государственно-властных полномочий;

4. Данные акты содержат в себе указания на то, каким образом следует понимать и применять действующие нормы права;

5. Данные акты адресованы только правоприменительным органам, а не субъектам, действия которых регламентируются нормой права.

Всю систему интерпретационных актов можно классифицировать по разным критериям (основаниям):

1. По *отраслям права* можно выделить конституционно-правовые, уголовно-правовые, гражданско-правовые интерпретационные акты.

2. По *субъектам издания* все интерпретационные акты бывают аутентичными или легальными.

3. По *внешней форме* все интерпретационные акты бывают письменными и устными. *Письменные акты* толкования обладают внутренней и внешней структурой, а также реквизитами (кто издал данный акт, когда, к каким нормам права относится, когда данный акт вступил в действие).

4. По *юридической значимости* выделяются акты нормативного и казуального толкования. Акты *нормативного* толкования распространяют свое действие на неопределенный круг субъектов и рассчитаны на неоднократное их применение, в данном смысле они носят общеобязательный характер. *Казуальные* акты относятся к конкретным случаям и касаются конкретных лиц, что дает возможность их определять как индивидуальные.

5. По *юридической силе* акта толкования и сфере его действия выделяют интерпретационные акты *исполнительно-распорядительных, законодательных и судебных органов, органов прокуратуры* и т.д.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «толкование права».
2. Какова структура толкования права.
3. Охарактеризуйте классификацию толкования по юридическим последствиям (по субъектам).
4. Раскройте содержание классификации по способам толкования права.
5. Раскройте содержание классификации по объему толкования.
6. Раскройте понятие «акт толкования права».
7. На какие виды делятся акты толкования права?

Тема №22. Правовая культура и правосознание

Цель лекции: Изучить особенности правосознания и правовой культуры.

Ключевые слова: право, государство, отрасль, система, орган, вид, понятие, культура, правосознание, правовая культура.

22.1 Правосознание: понятие, признаки, функции

Правосознание - это система взаимосвязанных идей, концепций, теорий, представлений, чувств, настроений, которые выражают отношение общества, социальных групп, индивидов как в отношении действующего права и правовых явлений, так и в отношении желаемого правового порядка.

Важной частью правосознания являются ценностные правовые ориентации, посредством которых оно оказывает влияние на поведение людей. Они создаются как система оценок и предпочтений правовых явлений, в основе которых лежат уже имеющиеся знания, составляющие содержание правовых установок. Данные правовые установки преобразовываются в систему убеждений, когда эмоционально-волевая сторона переходит в активную жизненную позицию.

Правосознание, которое выступает способом духовного осознания правовой действительности на основе изменений в сторону достижения желаемого правового порядка, содержит ряд признаков (см. Рис. 16):

1. Правосознание является специфической формой общественного сознания, в которой все области развития (экономика, политика, социальная сфера) осознаются как правовые;

2. В содержание правосознания входят различные идеи, концепции, теории, чувства, настроения, эмоции, которые формируются на основе отношения общества к действующему и желаемому праву;

3. Правосознание содержит в себе как отношение к прошлому и действующему праву, так и общие представления о желаемом правовом порядке;

4. Правосознание является источником права, кото-

рое составляет систему общепризнанных идеалов, представлений, ценностей, идей;

5. Носителями правосознания являются субъекты права;

6. Правосознание - это непосредственная внутренняя основа правового поведения, которая определяет намерения людей, т.е. их отношение к различным объектам и институтам правовой действительности.



Рис. 16. Структура, функции, разновидности правосознания

Кроме того, правосознание как неотъемлемая часть деятельности по созданию, реализации и применению права выполняет определенные функции:

1. *Познавательная функция* заключается в том, что правосознание познает и отражает совокупность правовых явлений в форме правовых знаний. Данные знания потом оформляются в понятия, определения, термины.

2. *Оценочная функция* заключается в том, что правосознание не только отражает правовые явления и процессы, но и формирует само отношение к ним в форме системы предпочтений и оценок.

3. *Регулятивная функция* правосознания заключается в том, что она обеспечивает процесс формирования поведенческой реакции индивида, при этом данная реакция может выражаться в форме правомерного или противоправного поведения.

4. *Прогностическая функция* правосознания состоит в способностях предвидеть вероятные колебания в системе ценностных ориентаций, т.е. предсказывать характер поведенческих реакций на определенные нормативно-правовые акты.

22.2 Структура правосознания

Структура правосознания опирается на процесс восприятия правовых явлений, формирование правовых установок и ориентаций индивида. Данный процесс может осуществляться на *двух уровнях*: правовая психология и правовая идеология. Рассмотрим их более подробно.

1. *Правовая психология* - это система чувств, эмоций, переживаний, настроений, стереотипов, на базе которых формируется само отношение общества или конкретной социальной группы к системе права.

Все представления о явлениях правовой жизни складываются, как правило, в результате ежедневного общения и взаимодействия всех членов общества. Содержание правовой психологии выражено в совокупности *психологических реакций* человека на право, существующее законодательство, а также действия государства. Данные реакции могут представлять собой определенную степень удовлетворения или переживания, а также одобрения, равнодушия или недовольства теми или иными запретами, обязываниями, дозволениями, которые закреплены в праве.

Правовая идеология – это совокупность правовых идей, концепций, теорий, принципов, которые выражают осознанное отношение общества, социальных групп, индивидов к праву. Правовая идеология характеризуется целенаправленным и целостным осознанием системы права.

Некоторая часть правоведов выделяет третий уровень правосознания - *поведенческий*. Сюда относят систему привычек, установок, ценностей, ориентаций.

К сожалению, стоит констатировать, что недостаточный уровень формирования правовой идеологии в большинстве стран постсоветского пространства стал одной из главных причин возникновения правового нигилизма, который проявляется как со стороны должностных лиц, государственных органов, так и со стороны отдельных индивидов.

22.3 Виды правосознания

Процесс усвоения правовых идей, принципов, теорий во многом отличается у различных социальных групп и индивидов. Это выражается, прежде всего, в уровне готовности одних лиц к правомерному поведению и фактах неправомерного поведения другими лицами. Отсюда следует, что правосознание представляется в различных видах. Классификация разновидностей правосознания происходит на основе различных критериев (основаниях):

1. По *субъекту-носителю* (т.е. по признаку того, кто является носителем системы правовых идей, взглядов, переживаний) выделяются: *индивидуальное, групповое и общественное правосознание*.

Индивидуальное правосознание – это совокупность юридических знаний и оценок происходящих правовых явлений, которые свойственны для отдельно взятой личности. Формами проявления индивидуального правосознания являются: приспособление индивида к существующей правовой системе, законопослушание, несогласие с существующей правовой системой, полное безразличие к действующему праву.

Групповое правосознание отражает интересы определенных классов, профессиональных групп, которые объединены в партии, движения, общественные организации.

Общественное правосознание включает в себя совокупность правовых идей, принципов, теорий, которые признаются большинством общества и обладают наибольшим авторитетом.

2. По глубине отражения правовой реальности выделяются: обыденное, научное и профессиональное правосознание.

Обыденное правосознание – это текущее отношение к существующему праву и законности, которое складывается на основе возникающих стереотипов, настроений, переживаний.

Научное правосознание – это система теорий, концепций, взглядов, которые отражают особенности закономерностей развития правовой сферы.

Профессиональное правосознание представляет собой совокупность убеждений, традиций, стереотипов, которые формируются в основном у специалистов-практиков в юридической сфере.

22.4 Типы правосознания

Содержание системы правовых установок и ценностных ориентаций, которые доминируют в обществе, позволяют выделить два типа правосознания: *юридическое мировоззрение и правовой нигилизм*.

1. *Юридическое мировоззрение* – определенный тип правосознания, который содержит в себе сам факт уважительного отношения к праву, веру в его способность разрешать возникающие социальные конфликты, готовность к соблюдению и исполнению законов.

2. Другим противоположным отношением к праву выступает *правовой нигилизм* – определенный тип правосознания, который основан на негативном, отрицательном отношении к действующему праву и законодательству.

Такое неуважительное отношение к праву встречается в обществах, где сами идеи прав и индивидуальных свобод представляются не востребуемыми и не являются главной ценностью для всех людей.

Одной из главных причин распространения такого явления, как правовой нигилизм, является наличие *правового невежества*, т.е. полного или частичного отсутствия элементарных знаний о праве.

Для того, чтобы эффективно бороться с правовым нигилизмом, необходимо проводить ряд мер:

1. Повышение уровня правовой культуры среди всего населения;

2. Совершенствование системы законодательства на предмет его соответствия реальному положению дел;
3. Развитие системы юридического образования;
4. Системная работа в области борьбы с коррупцией.

22.5 Правовая культура: понятие, структура, функции, виды.

Изначально понятие «культура» имело отношение к процессу возделывания (культивирования) земли. Затем в XVIII в. термин «культура» стал употребляться для характеристики людей, их манер, уровня этикета. Культура стала представлять собой систему *убеждений, ценностей и форм их выражения*.

На современном этапе культура отражает *уровень и качество* развития общественной жизни, который имеет место в деятельности человека. Одной из разновидностей культуры выступает правовая культура, которая в юриспруденции понимается в широком и узком смыслах.

В широком смысле правовая культура содержит в себе совокупность правовых явлений и институтов: систему законодательства, юридических учреждений, деятельность органов государства (юридическая практика), правовое поведение граждан, состояние правосознания общества.

Правовая культура общества - это определенное состояние правовой жизни, выраженное в уровне развития правовой деятельности, уровне качества системы нормативно-правовых актов, степени реализации прав и свобод личности и ее правовой активности.

Для более полного изучения феномена правовой культуры необходимо подробно изучить ее структуру, функции и виды (см. Рис. 17).

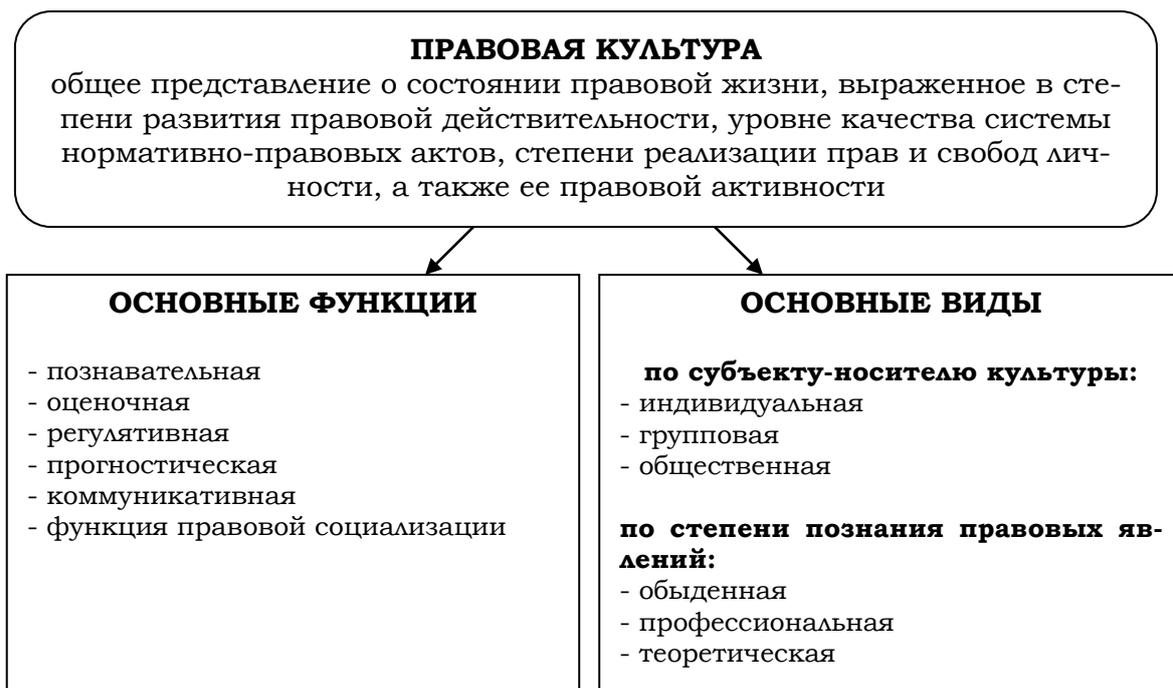


Рис. 17. Функции и виды правовой культуры

Структура правовой культуры выступает как процесс взаимодействия различных элементов позитивного правового поведения (деятельности) индивидов или общества в целом. Их можно условно разделить на три основные части:

1. познавательный (гносеологический);
2. ценностно-ориентационный;
3. деятельностный (поведенческий).

Познавательные элементы включают правовую информированность людей, их юридическую образованность, знание законодательства.

Ценностно-ориентационные элементы включают систему правовых установок, правовых ценностных ориентаций, которые переходят в личностную структуру поведения и определяют направленность правовой активности, а также готовность личности позитивно воспринимать поступающую правовую информацию, давать ей оценку и действовать на основе сформулированного отношения.

Деятельностные элементы включают в себя устойчивые формы правомерного поведения, которые направ-

лены на соблюдение, исполнение, использование совокупности субъективных прав и юридических обязанностей.

Правовая культура обладает рядом *функций*. К ним можно отнести:

1. *Познавательную функцию* – заключается в обеспечении процесса формирования у населения общих представлений о государстве, праве, гражданском обществе, на базе которых они вступают в правоотношения.

2. *Регулятивную функцию* – имеет направленность на обеспечение устойчивого функционирования общества посредством предписания индивидам и социальным группам определенных стандартов общественно полезного поведения.

3. *Функцию правовой социализации* – заключается в ее способности обеспечить процесс передачи накопленного опыта и культуры следующему поколению в целях более эффективного использования своих субъективных прав и соблюдения юридических обязанностей.

4. *Оценочную функцию* – заключается в создании целостного отношения индивида к существующим правовым явлениям на базе сформированных представлений, идеалов и принципов.

5. *Прогностическую функцию* – заключается в способности предвидеть вероятные изменения в развитии правовой системы, системе законодательства, юридической практике, а также способности определять средства для достижения важнейших правовых целей.

Виды правовой культуры. По носителям правовой культуры можно выделить: правовую культуру личности, группы и общества.

1. *Индивидуальная* правовая культура заключается в процессе приобретения знаний и понимания ценности права, а также юридической подготовке личности к восприятию позитивных изменений в системе законодательства.

2. Являясь представителем определенной социальной группы (рабочие, интеллигенция, юристы, студенты и т.д.), личность испытывает на себе воздействие ценностных правовых ориентаций группы, которые составляют *правовую субкультуру*. Процесс интеграции субкультур социальных групп в единую правовую культуру общества про-

изводится большинством населения на базе системы общепризнанных ценностей

3. Правовая культура общества проявляется в гарантиях субъективных прав и свобод, степени правовой активности граждан, наличию уважения к правосудию, их готовности соблюдать и исполнять законы.

По степени познания правовых явлений и их использования в практической правовой деятельности выделяются: *обыденный, профессиональный и теоретический* уровень правовой культуры.

1. *Обыденный уровень* правовой культуры характеризуется степенью участия личности в правоотношениях на уровне здравого смысла, эмоциональных переживаний. Он выражается в применении субъективных прав и соблюдении юридических обязанностей.

2. *Профессиональный уровень* правовой культуры проявляется в процессе творчества определенных лиц (законодателей, судей, адвокатов, правоприменителей), которые занимаются правовой деятельностью.

3. *Теоретический уровень* правовой культуры проявляется в целостном осмыслении основных направлений развития права, изучении его природы и сущности, особенностей структуры правовых институтов.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «правосознание».
2. Каковы признаки и функции правосознания?
3. Охарактеризуйте структуру правосознания.
4. Выделите основные виды правосознания.
5. Какие существуют типы правосознания?
6. Раскройте понятие «правовая культура».
7. Раскройте структуру правовой культуры.
8. Выделите основные функции правовой культуры.
9. Назовите основные виды правовой культуры.

Тема №23. Правомерное поведение и правонарушение: основные понятия

Цель лекции: Изучить сущность правомерного поведения и правонарушения.

Ключевые слова: право, государство, правонарушение, система, орган, вид, понятие, норма, поведение, правомерность.

23.1 Понятие и признаки правового поведения

В связи с тем, что общество вырабатывает различные критерии оценки поведения каждого индивида в тех или иных областях совместной деятельности, право стремится к общественной оценке отношений, которые складываются в разных сферах, и при этом использует собственные правовые критерии. Право регулирует не все виды отношений в обществе, а только те, которые находятся в области правовой регламентации - *поведение* их в этих сферах именуется *правовым*.

Правовое поведение имеет ряд *общесоциальных и юридических признаков*:

1. Правовое поведение обладает *социальной значимостью*, которая выражена в его оценке со стороны общества, причем здесь присутствует общественно полезное или общественно вредное поведение лица, которое зависит от степени соответствия его поступков с существующими нормами и ценностями.

2. Правовое поведение обладает *субъективностью*. Субъективная сторона поведения человека выражается в самом отношении человека к своим поступкам и последствиям, которые они порождают, на основе сравнения данных действий с доминирующими в обществе ценностями.

3. Правовое поведение характеризуется *правовой регламентацией*, которая означает наличие соответствий или противоречий правовым предписаниям. Правовая регламентация включает в себя возможность механизма государственного принуждения в случаях нарушений требований правовых норм.

4. Правовое поведение характеризуется наступлением *юридических последствий* - правомерных и неправомерных.

5. Правовое поведение *подконтрольно государству* посредством деятельности системы правоохранительных и правоприменительных органов.

23.2 Понятие, признаки и разновидности правомерного поведения

Правомерное поведение – это определенное поведение, соответствующее требованиям норм права.

Правомерное поведение имеет ряд специфических признаков:

1. уровень общественной (социальной) полезности;
2. наличие соответствия нормам права;
3. наличие подконтрольности сознанию и воле человека.

Правомерное поведение выступает содержанием правопорядка, т.е. предпосылкой нормального общества, в котором оно содействует поддержанию его стабильности и эффективному развитию. Система обязательных признаков правомерного поведения составляет его состав:

1. субъект;
2. субъективная сторона (позитивная мотивация поведения);
3. объект (совокупность материальных и духовных благ);
4. объективная сторона (наличие соответствия деяний нормам права и общественно полезный результат).

Правомерное поведение содержит в себе большое количество форм внешнего проявления и выражения, которые необходимо классифицировать по различным критериям (основаниям):

1. По *целеполаганию и связи с волей субъекта* правомерное поведение делится на два вида - *юридические поступки* и *юридические акты*.

Юридические поступки – это определенные действия лица, вызывающие наступление правовых (юридических) последствий, при этом независимо от их предвидения лицом, которое совершило эти действия.

Юридические акты – это определенная форма поведения субъекта права, которая направлена на достижение желаемых правовых результатов.

2. По *характеру самого акта поведения* выделяются: *правомерное действие* и *правомерное бездействие*.

3. По *мотивам поведения* правомерное поведение делится на:

1) *социально активное* правомерное поведение, которое выражается в процессе реализации норм права на основе фактического осознания их ценности и безоговорочного убеждения в необходимости их исполнения и соблюдения;

2) *позитивное* правомерное поведение, в рамках первичных устоев, служебных инструкций;

3) *конформистское* правомерное поведение, которое характеризуется пассивным соблюдением права, основанном на прямом следовании стереотипам, подражании;

4) *маргинальное* правомерное поведение, которое основано на страхе перед возможностью применения мер государственного принуждения.

4. По *формам реализации предписаний норм права* выделяются:

1) *правомерное использование*

2) *правомерное исполнение*

3) *правомерное соблюдение*

4) *правомерное применение*

5. По *отраслям права* различаются следующие виды правомерного поведения:

1) *гражданско-правовое*;

2) *конституционно-правовое*;

3) *административно-правовое*

4) *уголовно-правовое* и т.д.

23.3 Понятие «правонарушение» и его признаки

Правонарушение – это определенное общественно опасное (т.е. посягающее на интересы личности, государства и общества в целом), противоправное (т.е. нарушающее нормы права), виновное деяние (действие или бездействие), которое совершено достигшим установленного законом возраста лицом и влечет определенную юри-

дическую ответственность (т.е. применение к нему мер общественного либо государственного принуждения).

Правонарушение имеет ряд признаков:

1. Правонарушение по своему характеру является *общественно опасным явлением*, т.к. наносит определенный вред или создает опасность такого вреда для личности, общества или государства.

2. Правонарушение противоречит нормам права и совершается в противовес им, т.е. обладает такой чертой, как *противоправность*.

3. *Правонарушение* выражается в факте совершения запрещенных законом определенных действий или, наоборот, в бездействии, т.е. в *несовершении действий, которые предписаны законом*.

4. Правонарушение – это исключительно *виновное поведение* субъекта права, т.е. когда у него была возможность выбора модели должного поведения: совершать или не совершать правонарушение.

5. Правонарушение – это определенное деяние *деликтоспособного лица*, т.е. лица, которое способно нести юридическую ответственность.

6. Правонарушение имеет свои последствия, а именно *применение к правонарушителю мер общественного воздействия* или механизмов *государственного принуждения*.

23.4 Состав правонарушения

Любое правонарушение по своей структуре характеризуется наличием совокупности необходимых и достаточных объективных и субъективных признаков, именуемые в правовой науке юридическим составом правонарушения.

Юридический состав правонарушения – это система необходимых и достаточных (с позиций законодателя) объективных и субъективных признаков, которые доказывают признание противоправного деяния как правонарушения.

Юридический состав правонарушения содержит в себе четыре главных элемента:

1. объект правонарушения;
2. объективная сторона правонарушения;
3. субъект правонарушения;

4. субъективная сторона правонарушения.

Объектом правонарушения выступают признаки, которые характеризуют *направленность* правонарушения. В качестве объекта правонарушения можно выделить общественные отношения, которым непосредственно наносится определенный вред или создается угроза его причинения, т.е. объектом правонарушения являются общественные отношения, которые охраняются правом от возможного нанесения им ущерба.

Объективной стороной правонарушения является совокупность внешних признаков, посредством которых осуществляется правонарушение или проявляется вовне, к этим признакам можно отнести:

1. *деяния (действия или бездействия)*, которым оно совершается;

2. *вред*, который наступает в результате определенного деяния (действия или бездействия);

3. *причинная связь* между действием и порожденным им вредом;

4. *место, время, способ, обстановка* совершения определенного деяния (действия или бездействия).

Субъект правонарушения - это определенное лицо (физическое или юридическое), которое совершило противоправное деяние и имеет такие признаки, как правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Субъективной стороной правонарушения выступает психическое отношение субъекта к совершенному деянию (действию или бездействию) и его последствиям. К *основным* признакам субъективной стороны можно отнести вину, мотив и цель. При этом среди них основным признаком является вина, а мотив и цель относятся к факультативным признакам.

Вина – это определенное внутреннее (психическое) отношение лица к совершенному правонарушению, т.е. сознавало ли лицо сам характер совершаемого правонарушения и степень его общественной опасности (интеллектуальный момент вины), и желало ли лицо совершить данное правонарушение (волевой момент вины).

Вина имеет две основные формы – *умышленную* и *неосторожную*. В свою очередь, умысел делится на: *прямой* и *косвенный*, а неосторожная вина может выступать

как *преступная самонадеянность* и *преступная небрежность*.

23.5 Виды правонарушений

Всю совокупность правонарушений необходимо классифицировать по определенным критериям (основаниям), которые характеризуют особенности и способы выражения правонарушений. Все правонарушения можно разделить на определенные виды.

По *характеру и степени общественной опасности* правонарушения делятся на: *проступки* и *преступления*.

Преступления отличаются от проступков тем, что обладают более высокой степенью социальной (общественной) вредности.

Проступки по своему характеру не обладают однородностью и в зависимости от сферы общественных отношений на которые они посягают, подразделяются на следующие виды:

1. *Административные проступки* – это совокупность определенных виновных противоправных деяний лица, посягающего на отношения, которые складываются в области исполнительной и распорядительной деятельности системы государственных органов власти.

2. *Дисциплинарные проступки* – это определенные правонарушения, которые наносят вред внутренней организации деятельности различных предприятий, учреждений и т.д.

3. *Гражданские правонарушения (деликты)* - это совокупность противоправных виновных деяний, которые совершаются физическими или юридическими лицами в сфере имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений (например, авторское право, имя, честь, достоинство).

4. *Материальные проступки* – это определенные правонарушения, которые связаны с фактом причинения вреда предприятию со стороны работников в процессе или в связи с исполнением их прямых трудовых обязанностей.

5. *Финансовые проступки* - это совокупность противоправных виновных деяний, которые совершены в финансовой сфере (например, умышленное уклонение от уплаты налогов и других обязательных платежей в бюд-

жет).

6. *Семейные проступки* – это совокупность виновных противоправных деяний в сфере семейно-брачных отношений (например, уклонение от уплаты алиментов и т.д.).

7. *Процессуальные проступки* – это определенные противоправные виновные действия со стороны участников процесса (например, неявка по вызову полномочного должностного лица свидетеля без уважительных на то причин).

8. *Международные правонарушения* – совокупность виновных, противоречащих нормам международного права или собственным обязательствам деяний субъектов международного права, которые причиняют определенный вред другому субъекту (группе субъектов).

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «правовое поведение».
2. Выделите признаки правового поведения.
3. Раскройте понятие «правомерное поведение».
4. Назовите основные признаки и виды правомерного поведения.
5. Раскройте понятие «правонарушение».
6. Выделите признаки правонарушения.
7. Что такое «состав правонарушения»?
8. Охарактеризуйте основные виды правонарушений.

Тема №24. Юридическая ответственность

Цель лекции: Изучить содержание юридической ответственности.

Ключевые слова: право, государство, правонарушение, система, орган, вид, понятие, норма, поведение, юридическая ответственность.

24.1 Понятие и признаки юридической ответственности

Особой разновидностью социальной ответственности выступает юридическая ответственность, которая проявляется в различных сферах жизни. Юридическая ответственность является одним из правовых механизмов по ограничению и пресечению противоправного поведения и стимулированию общественно полезных действий членов общества. Лица, которые совершили правонарушение, подлежат юридической ответственности, т.е. в отношении них должны быть применены меры государственного воздействия, влекущие неблагоприятные последствия для них. Юридическая ответственность должна сопровождаться отрицательными последствиями (в сфере личных и имущественных интересов) для виновного лица.

Юридическая ответственность – это совокупность механизмов применения мер государственного принуждения к правонарушителю за совершенное им противоправное деяние (действие или бездействие), которое связано с претерпеванием лишений личного или имущественного характера виновным лицом.

Юридическая ответственность имеет ряд специфических признаков:

1. Юридическая ответственность заключается в факте наступления для правонарушителя определенных *неблагоприятных последствий* (ограничений, лишений) *личного* (лишение свободы), *имущественного* (конфискация имущества, штраф), *организационного* (лишение права занимать определенные должности) характера.

2. Юридическая ответственность *налагается только от имени государства* принудительно, т.е. вопреки согласию правонарушителя.

3. Юридическая ответственность *налагается только за виновно совершенное правонарушение.*

4. Юридическая ответственность *сочетается с публичным государственным осуждением, т.е. порицанием поведения правонарушителя.*

5. Юридическая ответственность преследует также цели *предупреждения новых правонарушений* как со стороны виновного лица, так и со стороны других лиц.

24.2 Реализация юридической ответственности: цели, функции, основания

Юридическая ответственность является мерой государственного принуждения и, соответственно, преследует *определенные цели* в обществе:

1. Юридическая ответственность обеспечивает защиту правопорядка, охрану существующего строя и общественных отношений, посредством наказания виновного;

2. Юридическая ответственность способствует процессу воспитания граждан в духе уважения к праву;

3. Юридическая ответственность направлена на восстановление социальной справедливости;

4. Юридическая ответственность имеет цель – предупреждение совершения новых правонарушений.

Юридическая ответственность осуществляет определенные *функции*, к которым можно отнести:

1. *Штрафная (карательная)* функция, заключается в наказании правонарушителя в виде причинения ему определенных материальных, духовных, личных лишений.

2. *Превентивная* функция, смысл которой заключается в предупреждении новых правонарушений.

3. *Воспитательная* функция заключается в формировании у всех граждан веры в справедливость и ощущения защищенности в условиях правового порядка

4. *Правовосстановительная (компенсационная)* функция, которая выражается в возмещении нанесенного преступником имущественного ущерба за совершенное правонарушение.

Юридическая ответственность наступает при наличии определенных обстоятельств, которые составляют основания юридической ответственности. Можно выделить: *фактические и правовые основания.*

Фактическим основанием наступления юридической ответственности является сам факт совершения правонарушения, которое содержит юридически значимые признаки состава правонарушения.

Для реального осуществления юридической ответственности необходимы следующие *правовые основания*:

1) *факт совершения правонарушения*, которое содержит в себе юридически значимые признаки состава правонарушения;

2) *норма права*, которая предусматривает возможность применения мер ответственности за противоправное деяние (действие или бездействие);

3) *деликтоспособность лица*, совершившего противоправное деяние (действие или бездействие);

4) *правоприменительный акт* – определенное решение компетентного органа (например, приговор суда), решением которого возлагается юридическая ответственность, а также определяются объем и форма мер принуждения к виновному лицу.

24.3 Принципы и виды юридической ответственности

Процесс реализации целей и функций юридической ответственности может осуществляться на основе определенных принципов. К ним можно отнести:

1. *Принцип законности*, который заключается в соблюдении и исполнении законов в процессе реализации юридической ответственности.

2. *Принцип справедливости*, который состоит в том, что назначаемое наказание должно быть *соразмерно* содеянному преступлению.

3. *Принцип неотвратимости*, который означает, что любое правонарушение неизбежно влечет определенную ответственность виновного лица.

4. *Принцип целесообразности*, который предполагает наличие соответствия избираемой меры воздействия в отношении нарушителя целям юридической ответственности.

5. *Принцип гуманизма*, который заключается в гуманном (человечном) отношении к личности виновного лица, уважении его достоинства.

В правовой науке существует общепринятая классификация юридической ответственности в зависимости от того, в какой отрасли права были нарушены нормы, и какой вид правонарушения был совершен. Данную классификацию можно представить следующим образом:

1. *Уголовно-правовая ответственность*. Данный вид ответственности наступает за преступления, которые предусмотрены уголовным законом (УК РК) и влекут наиболее жесткие меры государственного принуждения (например, лишение свободы, смертная казнь).

2. *Административно-правовая ответственность* предусматривается за совершение определенных проступков, которые наиболее приближены к преступлениям, но не являются ими, т.е. степень их общественной опасности во многом ниже по сравнению с преступлениями.

3. *Дисциплинарная ответственность* наступает в случаях нарушения дисциплины (например, трудовой) в соответствии с установленными правилами внутреннего трудового распорядка или с дисциплинарным уставом.

4. *Материальная ответственность* связана, прежде всего, с причинением ущерба предприятию со стороны работника. Материальная ответственность бывает *полной* или *ограниченной*.

5. *Гражданско-правовая ответственность* выступает механизмом применения к одной стороне (например, должнику) в интересах другой стороны (например, кредитора) определенных мер воздействия установленных договором, которые влекут, как правило, невыгодные последствия имущественного характера (например, возмещение убытков, возмещение вреда и т.д.) для стороны-нарушителя.

6. *Финансовая ответственность* наступает в случаях нарушения установленных правил обращения с денежными средствами (например, штрафы, арест банковского счета и др.).

7. *Семейная ответственность* обычно применяется за совершенные проступки в сфере семейно-брачных отношений (например, лишение родительских прав, расторжение брака и др.).

8. *Процессуальная ответственность* наступает за нарушение установленных законом правил производства уголовных и гражданских дел, ведения судебного процесса.

24.4 Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность

При наличии совершенного правонарушения неотвратимость наказания не порождает наступление юридической ответственности. Отечественное законодательство специально оговаривает в уголовном законе (Уголовном Кодексе РК) определенные обстоятельства, при которых юридическая ответственность исключается. Среди данных обстоятельств можно выделить:

1. *невменяемость* (ст. 16 УК РК) – факт неспособности лица отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими в момент совершения правонарушения, при этом это обуславливается присутствием слабоумия или болезненным состоянием психики;

2. *необходимая оборона* (ст. 32 УК РК) – состоит в защите лицом своих прав и законных интересов от преступных посягательств со стороны других лиц;

3. *причинение вреда при задержании лица, которое совершило преступление* (ст. 33 УК РК);

4. *крайняя необходимость* (ст. 34 УК РК) – это определенное противоправное деяние (действие или бездействие), которое совершено для устранения возникшей опасности, угрожающей интересам личности, общества, государства;

5. *физическое или психическое принуждение* (ст. 37 УК РК);

6. *обоснованный риск* (ст. 36 УК РК);

7. *исполнение приказа или распоряжения* (ст. 38 УК РК).

24.5 Основания освобождения от уголовной ответственности

Изучению оснований, исключающих уголовную ответственность, выделено отдельное место в правовой науке. Современное уголовное законодательство в силу развития общественных отношений претерпевает определенные изменения, направленные на гуманизацию всего уголовного законодательства, соответствия его мировым требованиям.

К юридическим основаниям, которые *исключают* наступление юридической ответственности, можно отне-

сти:

1. к моменту рассмотрения дела в суде изменение обстановки, т.е. лицо или совершенное им деяние перестали носить общественно опасный характер (ст. 70 УК РК);

2. истечение сроков давности обвинительного приговора (ст. 77 УК РК);

3. деятельное раскаяние виновного лица (ст. 65 УК РК);

4. примирение с потерпевшим и возмещение ему причиненного вреда (выполнение процессуального соглашения) (ст. 67 УК РК).

5. акт амнистии (ст. 78 УК РК).

Особый случай – *помилование* (ст. 78 УК РК). Помилование, как правило, не исключает юридической ответственности. Актом помилования лицо, которое осуждено за преступление, может быть полностью освобождено от дальнейшего отбывания наказания или назначенное ему наказание может быть частично или полностью сокращено (заменено) более мягким видом наказания. Также с лица, которое уже отбыло наказание, актом помилования возможно снятие судимости в установленном законом порядке.

Стоит отметить, что существует *принцип презумпции невиновности*, который гарантирует защиту от наступления необоснованной юридической ответственности. В Конституции РК данный принцип закреплен в качестве важной процессуальной гарантии прав человека (ст. 77). Презумпция невиновности заключается в том, что лицо считается невиновным в совершении правонарушения, до того момента пока его вина не будет полностью доказана правомочными органами в установленном законом порядке. Презумпция невиновности может быть опровергнута только посредством доказывания со стороны органов обвинения предусмотренными законом средствами и в установленной законом форме.

Принцип презумпции невиновности базируется на том, что всякое возникающее сомнение должно истолковываться в пользу лица, которое обвиняется в совершении правонарушения. Презумпция невиновности – это один из фундаментальных демократических принципов, который обеспечивает процесс охраны прав и свобод личности и исключает необоснованность юридической ответственности.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «юридическая ответственность».
2. Выделите признаки юридической ответственности.
3. Каковы цели, функции и основания реализации юридической ответственности?
4. Выделите принципы и виды юридической ответственности.
5. Назовите обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
6. Выделите основания освобождения от уголовной ответственности.

Тема №25. Законность и правопорядок

Цель лекции: Изучить содержание законности и правопорядка.

Ключевые слова: право, государство, правонарушение, система, орган, вид, понятие, норма, правопорядок, законность.

25.1 Основные подходы в науке к понятию «законность»

Ценность права для общества заключается в том, что оно воплощается в поведении людей, в деятельности должностных лиц, которые применяют право в правовых отношениях. Процесс урегулированности взаимодействий между людьми, индивидами и государством выражается посредством понятия «законность». В юридической науке понятие «законность» интерпретируется на основании определенных подходов, к которым можно отнести следующие:

1. *Функциональный подход.* Последователи данного подхода рассматривали понятие «законность» в узком смысле, т.е. как определенный *метод государственного руководства обществом*, который основан на всеобщем соблюдении правовых предписаний; и в широком смысле – как принцип или совокупность требований в области неукоснительного соблюдения и исполнения всеми субъектами права действующего законодательства.

2. *Нормативный подход.* Сторонники данного подхода интерпретировали законность как процесс правильного соблюдения, исполнения, использования и применения совокупности правовых норм всеми участниками правоотношений.

Правореализующая и правоприменительная деятельность сама по себе не тождественна законности, т.к. законность – это отражение уровня правовой жизни общества, включая состояние правовой деятельности органов государства и граждан. Нормативное понимание законности уделяет внимание исполнению норм права, при этом оставляя в стороне вопрос о самом содержании правовых норм. Отсюда следует, что любой акт, который исходит от

государства, по сути, может являться и неправовым, т.е. антигуманным, но требующим неукоснительной реализации.

3. Понятие «законность» выступает как комплексная категория, изучение и анализ которой возможен в рамках *системного подхода*, вбирающего в себя предшествующие определения законности. В рамках системного анализа законность характеризуется *всеми проявлениями права* в обществе, итогом которых является урегулированность общественных отношений в целом на основе принципа социальной справедливости и верховенства прав человека.

При системном подходе *законность* – это определенный режим общественно-политической жизни, который основан на правовом характере ее организации и выражающийся в требовании точного, строгого и неукоснительного соблюдения и исполнения всеми органами государства, должностными лицами и гражданами действующей системы правовых актов.

25.2 Принципы, требования, функции законности

Совокупность принципов законности выражается в виде основных идей, начал, которые раскрывают содержание законности как состояния правомерности общественных отношений, а также законосообразности поведения индивидов. К основным принципам законности можно отнести:

1. Принцип *«верховенства закона»*. Любой закон выступает как акт высшего законодательного органа, который непосредственно выражает волю народа и занимает доминирующее положение в системе нормативно-правовых актов.

2. Принцип *«единства законности»*. Данный принцип базируется на системе единообразного понимания и применения законов на всей территории государства.

3. Принцип *«всеобщности законности»*. Все требования, которые содержатся в законе, должны распространяться на всех субъектов права без исключений.

4. Принцип *«гарантированности основных прав и свобод человека»*. Данный принцип основан на необходимости обеспечения приоритета прав индивида и его гарантий государством.

5. Принцип «целесообразности». Этот принцип выражает соотношение целей и средств их реализации в деятельности государства.

6. Принцип «неотвратимости наказания». Данный принцип говорит о том, что любое противоправное деяние должно быть раскрыто в срок, а лица, виновные в его совершении, должны понести соответствующее справедливое наказание.

Вся совокупность принципов законности выражается в определенной *системе требований*, предъявляемых ко всем субъектам права. Требования в зависимости от субъектов правоотношений бывают двух видов: 1) требования, которые обращены к органам государственной власти и должностным лицам; 2) требования, которые адресованы к самим гражданам и организациям.

Требования законности – это определенные юридические предписания, которые обращены к органам государственной власти и всем гражданам, исполнение которых делает законными все издаваемые акты и действия.

Все требования вытекают из принципов законности и задают направления их реализации. Например, принцип верховенства закона создает ряд требований:

1. Абсолютно все законы и иные нормативные акты должны соответствовать главному закону государства – Конституции;

2. Совокупность подзаконных актов не должна противоречить законам, а должна приниматься в строго установленном законом порядке и форме;

3. Все правоприменительные акты должны быть в полном соответствии с законами и изданными в соответствии с ними подзаконными актами.

Значение и роль законности можно выразить в ее *функциях*, к которым необходимо отнести:

1. Законность как принцип деятельности всех субъектов права и метод государственного управления обществом обеспечивает *эффективность* механизма правового регулирования;

2. Законность *формирует* необходимые условия для создания системы законодательства, которая соответствует самой природе общественных отношений, главным це-

лям общественного прогресса, совокупности идей свободы, гуманизма и справедливости;

3. Законность как режим общественной жизни дает возможность создать условия четкой *реализации* всех прав и свобод посредством установления материальных, организационных и правовых мер, которые гарантируют их защиту.

25.3 Гарантии законности

Гарантии законности представляют собой систему объективных и субъективных условий, а также специальных юридических способов и средств, посредством которых обеспечивается режим законности.

По *характеру воздействия* факторов на создание режима законности гарантии законности можно условно поделить на две основные группы: *общие условия* и *специальные* юридические средства.

Общие условия оказывают воздействие на процесс формирования законосообразности поведения личности, через создание определенных предпосылок для укрепления режима законности. В категорию общих условий включаются:

1. *Экономические условия*, рассматривающие общее состояние экономического развития общества, организацию системы хозяйствования, степень устойчивости денежной системы;

2. *Политические условия* включают текущее состояние государственной власти, степень ее легальности и легитимности, ее способность реагировать на потребности общества, а также уровень политической культуры и наличие институтов гражданского общества;

3. *Духовные условия* включают в себя уровень духовной и правовой культуры, наличие системы правовых ценностных ориентаций, эффективность организации правового обучения и воспитания;

4. *Социальные условия* содержат уровень и качество жизни всего населения, степень их социальной защищенности;

5. *Правовые условия* включают уровень и эффективность системы законодательства, которое должно адекватно

ватно отражать тенденции общественного развития, сам механизм реализации юридических норм, а также средства правовой регуляции.

Систему специальных юридических гарантий составляет совокупность специальных средств, посредством которых происходит конкретизация процесса влияния общих условий на общественные отношения.

Юридические гарантии – это система условий и средств, которые закреплены в действующем законодательстве, выраженные в организационно-правовой деятельности государства по их применению для обеспечения режима законности, соблюдения и защиты прав и свобод личности.

Среди юридических гарантий можно выделить:

1. Средства *предупреждения правонарушений*, роль которых выражается в своевременном предотвращении возможных правонарушений (например, досмотр на границе);

2. Средства *обнаружения правонарушений*, которые направлены на выявление правонарушений органами предварительного расследования и прокуратуры;

3. Средства *пресечения правонарушений* (задержание, арест, подписка о невыезде и т.д.);

4. Система мер по *защите и восстановлению* нарушенных прав или устранению последствий правонарушений;

5. *Юридическая ответственность* (мера государственного принуждения за совершенное определенным лицом правонарушение);

6. *Процессуальные гарантии* (наличие эффективного механизма в области реализации правовых норм);

7. *Гарантии правосудия* (наличие независимой судебной власти, которая может своевременно разрешать гражданские и уголовные дела);

8. *Организационные гарантии* (контроль и надзор за процессом реализации законности, рационализация организации работы всех правоохранительных органов).

25.4 Правопорядок: понятие, признаки, структура

В теории права при изучении понятия «правопорядок» важно учитывать специфику системы упорядоченно-

сти общественных отношений. Данная упорядоченность выражается на основе реализации норм права, т.е. является итогом правового регулирования взаимоотношений между людьми. Здесь уместно говорить о правопорядке, который одновременно выступает как цель правового регулирования и как его результат.

Правопорядок – это определенное состояние фактической упорядоченности и организованности всей общественной жизни, основанной на доминировании права и законности.

Правопорядок как системное образование включает в себя множество взаимодействующих элементов, которые связаны между собой отношениями взаимовлияния и взаимозависимости. К этим элементам можно отнести:

1. *Совокупность субъектов* (участников) правопорядка с их разнообразной функциональной нагрузкой, системой иерархической соподчиненности;

2. Система *актов реализации права*, содержащая различные качественные характеристики;

3. Система *отношений и связей* между всеми участниками и их свойствами;

4. Система *урегулированного, упорядоченного взаимодействия* элементов правопорядка, которые образуют единый целостный организм.

Правовой порядок общества обладает определенными признаками, к которым можно отнести:

1. Правопорядок является определенным состоянием упорядоченности общественных отношений, что предусмотрено нормами права;

2. Правопорядок является результатом реализации правовых норм, т.е. проведение в жизнь принципа законности;

3. В содержание правопорядка включена такая упорядоченность общественных отношений, которая выражается лишь в правомерном поведении их участников;

4. Правовой порядок имеет пределы, которые обусловлены содержанием конкретного вида правовых отношений;

5. Правопорядок обеспечивается со стороны государства.

Правопорядок – это системное образование, которое имеет сложную структуру, содержащую нормативно-правовую основу, правовую структуру общества и правомерное поведение.

1. *Нормативно-правовая основа* правопорядка включает: право и законность. Система нормативно-правовых актов определяет состав участников правоотношений, методы регулирования поведения индивидов, процедуры их взаимодействия, а также требования, предъявляемые к участникам правоотношений.

2. *Правовая структура общества* – это система участников правоотношений, которые наделены совокупностью субъективных прав и юридических обязанностей, закрепленных в официальных актах государства.

3. *Правомерное поведение* всех субъектов права в пределах правоотношений выступает как фактический результат действия права и реализации идей и принципов законности. Правомерное поведение является юридическим содержанием правопорядка.

25.5 Принципы правопорядка

Правопорядок является не только целью, но и результатом правового регулирования со стороны государства, т.к. он отражает правовое положение и взаимоотношения участников общественных взаимодействий.

Существуют определенные принципы правопорядка, которые отражают его содержание. К ним можно отнести:

1. *Принцип конституционности* – выражается в том, что правопорядок полностью подчинен положениям Конституции, т.е. он обеспечивает ее реализацию.

2. *Принцип государственной гарантированности стабильности и упорядоченности общественных отношений* – выражается в том, что существующий правопорядок полностью обеспечивается государством и охраняется им от нарушений.

3. *Принцип устойчивости* – выражен в стабильности общественных отношений, форм общественных связей, в условиях которых осуществляется правомерное поведение индивидов, социальных групп.

4. *Принцип организованности* – выражен в том, что правопорядок формируется только при организующей роли государства.

5. *Принцип формальной определенности* – который указывает на то, что правопорядок связан с самим правом и возникает на базе конкретных правовых предписаний, которые формально закреплены в законах и иных нормативно-правовых актах государства.

6. *Принцип системности*, включающий реальные правоотношения, которые складываются в обществе, они не являются единичными и разрозненными действиями субъектов права, а выступает как система отношений.

Вопросы для контроля:

1. Раскройте понятие «законность».
2. Выделите основные принципы, требования, функции законности.
3. Раскройте понятие «гарантии законности».
4. Раскройте понятие «правопорядок».
5. Выделите признаки и структуру правопорядка.
6. Охарактеризуйте основные принципы правопорядка.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Современная отечественная система образования переживает период интенсивного развития и интеграции в мировое образовательное пространство. Внедрение кредитной системы обучения требует повсеместного обновления методической и методологической базы в учебном процессе. Одним из главных структурных элементов новой образовательной системы является разработка учебной и учебно-методической литературы, которая будет соответствовать инновационным формам преподавания. Это относится и к дисциплине «Теория государства и права», являющейся фундаментальным курсом в изучении юридической науки.

Любая учебная и учебно-методическая литература должна быть ориентирована на преобладание самостоятельной работы студента, поэтому структурная организация учебного материала данного пособия выстроена следующим образом: основные понятия, вопросы для самоконтроля, основная и дополнительная учебная литература, в т.ч. электронные источники), тестовые задания (итоговый контроль).

Учебное пособие подобного рода – это, безусловно, серьезный риск и серьезная ответственность перед читателями, поскольку в любом юридическом учебнике (учебном пособии) излагаются мировоззренческие взгляды различных авторов со своими авторскими подходами и собственным видением изучаемых разделов юридической науки.

Представленное пособие не претендует быть исключительным изданием, раскрывающим весь курс теории государства права, но будет оказывать реальную помощь для студентов, изучающих данную дисциплину.

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Основные источники:

1. Теория государства и права: учебное пособие. Аюпова З.К. - 3-е изд., испр.и доп. – Алматы: Book Plus, 2013.
2. Теория государства и права. Учебник. А.В. Малько, Н.И. Матузов. – М.: Дело, 2013.
3. Теория государства и права. Учебник. Под ред. М.Н. Марченко. – М.: Зерцало-М, 2013.
4. Теория государства и права: учебное пособие. Власов В.И., Власова Г.Б. – 2-е изд. – Ростов-н/Д: Феникс, 2012.
5. Актуальные проблемы теории государства и права: учебное пособие. Габрелян Э.В. – М.: Проспект, 2014.
6. Общая теория государства и права. В 3-х томах. Байтин М.И. – М.: Инфра-М, 2016.
7. Государство и прав: учебное пособие. Алексеев С.С. – М.: Проспект, 2015.
8. Теория государства и права. Енгибарян Р.В. – М.: Норма, 2015.
9. Теория государства и права: учебник для бакалавров. Марченко М.Н., Дерябина Е.М. – М.: Проспект, 2015.
10. Теория государства и права: учебник для вузов. Рассказов А.П. – М.: Инфра-М, 2016.

Дополнительные источники:

1. Источники права: учебное пособие. Марченко М.Н. – М.: Проспект, 2013.
2. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебно-методическое пособие. Малько А.В. – М.: Дело, 2016.
3. Правоведение в вопросах и ответах: учебное пособие. Марченко М.Н., Дерябина Е.М. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015.
4. Теория государства и права в схемах и определениях: учебное пособие. Радько Т.Н. – М.: Проспект, 2017.
5. Теория государства и права. Конспект лекций. Жинкин С.А. – М.: Феникс, 2017.
6. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебное пособие. Марченко М.Н. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015.

7. Теория государства и права. Схемы с комментариями: учебное пособие. Марченко М.Н. – М.: Проспект, 2017.
8. Теория государства и права: учебник. Венгеров А.Б. – М.: Омега-Л, 2017.
9. Теория государства и права в схемах и определениях: учебное пособие. Радько Т.Н. – М.: Проспект, 2015.
10. Теория государств и права. Учебник. Старков О.В. – М.: Дашков и К°, 2012.
11. Теория государства и права. Конспект лекций: учебное пособие. Романенкова Е.Н. – М.: Проспект, 2015.
12. Теория государства и права. Учебник для бакалавриата. Кулапов В.А. – М.: КноРус, 2017.
13. Теория государства и права. Схемы с комментариями: учебное пособие. Марченко М.Н., Дерябина Е.М. – М.: Проспект, 2015.
14. Теория государства и права. Учебник для бакалавриата. Мухаев Р.Т. – М.: Юрайт, 2017.
15. Теория государства и права. Учебник для бакалавров. Редько Т.Н., Лазарев В.В., Морозова Л.А. – М.: Проспект, 2015.
16. Теория государства и права: учебное пособие. Клепицкая Т.А. – М.: РИОР, 2016.
17. Теория государства и права. Учебник. Схемы. Хрестоматия. Марченко М.Н. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015.
18. Теория государства и права: учебное пособие. Малько А.В. – М.: Инфра-М, 2016.
19. Теория государства и права: учебное пособие. Власенко Н.А. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015.
20. Теория государства и права. Учебник. Чашин А.Н. – М.: Дело и сервис, 2016.
21. Теория государства и права. Учебник. Марченко М.Н. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015.
22. Теория государства и права. Ильин И.А. – М.: Зерцало, 2014.
23. Философия права. Курс лекций в 2-х томах: учебное пособие. Отв. ред. Марченко М.Н. – М.: Проспект, 2015.
24. Теория государства и права: краткий учебный курс. Нерсесянц В.С. – М.: Норма, 2017.
25. Хрестоматия по теории государства и права. Радько Т.Н. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015.

Электронные источники:

1. Теория государства и права. Марченко М.Н.: 2-е изд., перераб. и доп. – М.: 2004. – 640 с.
www.alleng.ru/d/jur/jur051.htm
2. Юридический словарь
<http://www.vseslova.ru/index.php?dictionary=law>
3. Учебник по теории государства и права под ред. Пиголкина А.С. – М.: 2006. – 613 с.
<http://www.alleng.ru/d/jur/jur205.htm>
4. Теория государства и права: Курс лекций. – Матузова Н.И., Малько А.В.
<http://www.bibliotekar.ru/teoria-gosudarstva-i-prava-1/>
5. Информационно-правовая система нормативно-правовых актов Республики Казахстан «Әділет».
<http://adilet.zan.kz/rus>
6. Ибраева А.С. Теория государства и права: учебное пособие. – А., 2008. – 128 с.
<http://www.twirpx.com/file/192401/>

ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»

1. Выделите отраслевые юридические науки:
 - А) конституционное право, уголовное право, гражданское право;
 - В) криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия;
 - С) теория государства и права, история государства и права;
 - Д) криминология, юридическая психология, правовая статистика;
 - Е) религиоведение, философия, логика.

2. Что из перечисленного можно отнести к государственно-правовым явлениям?
 - А) обычаи, мораль, религия;
 - В) политическая идеология, политическая культура;
 - С) культура, традиции, этика;
 - Д) экономика, способ производства материальных благ, налоговая система;
 - Е) законность, уровень правосознания, система правоотношений.

3. Что является системой методов, совокупностью способов и приемов исследования?
 - А) методология;
 - В) теорема;
 - С) гипотеза;
 - Д) концепция;
 - Е) парадигма.

4. Назовите метод, способный раскрыть структуру сложных общественных явлений (например, государство и право), а также выявить связи между их элементами и составными компонентами в процессе их взаимодействия:
 - А) сравнительно-исторический;
 - В) конкретно-социологический;
 - С) системно-структурный;
 - Д) логический;
 - Е) метод синтеза (анализа).

5. Выделите вид власти:
- A) экономическая власть;
 - B) социальная власть;
 - C) религиозная власть;
 - D) политическая власть;
 - E) все ответы правильные.
6. Теория государства и права как наука является...
- A) отраслевой наукой;
 - B) историко-теоретической наукой;
 - C) наукой, изучающей зарубежное государство и право;
 - D) межотраслевой наукой;
 - E) прикладной юридической наукой.
7. Философская категория, позволяющая выявить природное, глубинное в изучении государства как объекта исследования теории государства и права...
- A) субстанция;
 - B) сущность;
 - C) свойство;
 - D) содержание;
 - E) принцип.
8. Что называется публично-политическим отношением государства и подчинением между различными субъектами, которое опирается на метод «государственное принуждение»?
- A) религиозная власть;
 - B) государственная власть;
 - C) политическая власть;
 - D) социальная власть;
 - E) экономическая власть.
9. В историко-материалистическом учении выделить следующие причины и факторы возникновения государства:
- A) доминирование системы патриарха, зарождение религии;
 - B) появление денег, городов (полисов) и ремесел;
 - C) появление класса торговцев, развитие системы обмена товаров;
 - D) образование прибавочного продукта, выделение частной

собственности, разделение общества на социальные классы развитие производительных сил, общественное разделение труда;

Е) глобальные изменения климата.

10. Назовите наиболее современный подход к определению понятия «государство»:

А) теологический;

В) кибернетический;

С) социологический;

Д) классический;

Е) психологический.

11. Сущность договорной теории происхождения государства?

А) государство есть продукт добровольного соглашения людей, объединившихся для совместного проживания и развития;

В) государство есть результат возникающих противоречий в обществе в результате появления прибавочного продукта, частной собственности и социальных классов;

С) государство возникает по воле Бога, наивысшего разума;

Д) государство возникает в результате глобальных климатических изменений на Земле;

Е) государство возникло вместе с появлением самого человека.

12. Назовите концепцию происхождения государства, представителями которой являлись Фома Аквинский и Маритэн.

А) ирригационная теория;

В) теологическая теория;

С) естественно-правовая теория;

Д) классовая теория;

Е) договорная теория.

13. Что является правилом поведения, которое сложилось вследствие фактического его применения в течение определенного времени и обеспечиваемое силой общественного мнения в устной форме?

- A) право;
- B) система обычаев;
- C) система норм;
- D) система политических норм;
- E) система экономических норм.

14. Основателями какой теории происхождения государства являются К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин?

- A) патриархальной теории;
- B) теологической теории;
- C) классовой теории;
- D) договорной теории;
- E) естественно-правовой теории.

15. Назовите первичную форму организации жизни людей, в которой роль женщины была доминирующей в обществе

- A) варварство;
- B) патриархат;
- C) цивилизация;
- D) матриархат;
- E) дикость.

16. Что такое мононормы?

- A) система норм морали;
- B) система норм права, содержащихся в текстах законов;
- C) система обычаев в первобытном обществе;
- D) система религиозных норм;
- E) система норм нравственности.

17. Как можно назвать устойчивую общность, организацию людей, основанную на кровном родстве, совместном проживании и совместном ведении хозяйства?

- A) племя;
- B) социальный класс;
- C) социум;

- D) государство;
- E) род.

18. Что является восприятием и осознанием личностью, социальной группой, обществом в целом системы политики, политических процессов, происходящих с государстве?

- A) политическая культура;
- B) политическое сознание;
- C) политическая власть;
- D) политическая система;
- E) правовая культура.

19. Назовите теорию о происхождении государства, которая наиболее объективно отражает процесс его возникновения и развития:

- A) психологическая теория;
- B) теологическая теория;
- C) патриархальная теория;
- D) историко-материалистическая теория;
- E) договорная теория.

20. Метод активного давления на волю и поведение индивида посредством идейно-нравственных средств для формирования у него необходимых представлений о действительности:

- A) метод рекомендаций;
- B) метод поощрения;
- C) метод принуждения;
- D) метод убеждения;
- E) метод психологического воздействия.

21. Назовите основные признаки государства:

- A) армия, система правоохранительных органов, национальная валюта;
- B) народ, власть, система обычаев;
- C) развитая система политических партий, общественных организаций.
- D) государственный суверенитет, система аппарата власти и управления, налоговая система;
- E) наличие столицы, символика.

22. Назовите признак, который отличает государство от всевозможных политических организаций в обществе:

- А) наличие государственной собственности;
- В) исключительное прав на разработку и издание обще-обязательных нормативно-правовых актов;
- С) полная монополия на освоение космического простран-ства в государственных целях;
- Д) наличие системы конституционных актов;
- Е) взаимодействие государства с международными орга-низациями.

23. Метод психологического, материального или физиче-ского воздействия государственной системы на личность с целью принудить его действовать в интересах государ-ства:

- А) метод поощрения;
- В) метод убеждения;
- С) метод рекомендаций;
- Д) метод принуждения;
- Е) метод психологического воздействия.

24. Назовите признак государства, который выражается в верховенстве государственной власти внутри государства и полной независимости вне его территории:

- А) правоспособность;
- В) дееспособность;
- С) государственный суверенитет;
- Д) правотворчество;
- Е) правосубъектность.

25. Что такое публично-политическая власть?

- А) совокупность нормативно-правовых актов;
- В) система государственных органов управляющих обще-ством;
- С) система норм права, обычаев, морали;
- Д) система общественных организаций, принимающих ак-тивное участие в политической жизни государства;
- Е) система политических организаций, партий, которые борются за власть.

26. Для чего необходимы налоги, сборы, система государственных пошлин и т.д.?

- А) для обеспечения деятельности общественных организаций;
- В) для обеспечения интересов всего общества;
- С) для обеспечения независимости политических партий;
- Д) для содержания многочисленного аппарата государственных служащих, представляющего политическую власть (армия, правоохранительные органы, и т.д.);
- Е) для обеспечения интересов отдельных лиц.

27. Что является единственным, официальным представителем всего общества и населения, объединяемого по признаку гражданства?

- А) общественная организация;
- В) политическая партия;
- С) государство;
- Д) государственный орган;
- Е) институты гражданского общества.

28. Как можно охарактеризовать «Состояние власти, когда все граждане государства признают право данной власти предписывать им тот или иной способ поведения (правила) при полной законности происхождения власти и способа ее установления»?

- А) публичность власти;
- В) легитимность власти;
- С) популярность власти;
- Д) единство власти;
- Е) гуманизм власти.

29. Назовите один из основных признаков государства:

- А) наличие городов и столицы государства;
- В) большое количество населения;
- С) религиозная составляющая;
- Д) наличие только частной собственности;
- Е) территориальное деление населения.

30. При абсолютном отсутствии в обществе власти, государственной системы управления и развитой правовой системы возникает:

- А) монархия;
- В) тирания;
- С) республика;
- Д) анархия;
- Е) деспотия.

31. Как можно охарактеризовать попытку разделения территории государства на суверенные части, автономные образования от государства?

- А) либерализм;
- В) социализм;
- С) сепаратизм
- Д) демократизм;
- Е) коммунизм.

32. Что можно отнести к безвозмездному изъятию части заработка у человека в пользу государства?

- А) государственная пошлина;
- В) арест;
- С) конфискация;
- Д) вынужденное изъятие;
- Е) текущий налог.

33. Что не относится к основным функциям государства:

- А) регулирование внешней политики;
- В) исключительное право на разработку и издание общеобязательных нормативных актов;
- С) обеспечение правопорядка в обществе;
- Д) сбор налогов с населения;
- Е) урегулирование отношений дружбы, взаимопомощи, родственных отношений между населением.

34. Для какой теории происхождения государства можно отнести данное определение: «Государство есть аппарат, машина для подавления одних классов другими»?

- А) теологическая теория;
- В) классовая теория;

- С) договорная теория;
- Д) психологическая теория;
- Е) теория «государство - ночной сторож».

35. Назовите наиболее подходящую характеристику государства с позиций его исключительной роли и общественного назначения:

- А) государство – средство достижения компромиссов, объединяющее всех людей на основе нормативно-правовых актов.
- В) государство – средство общения и взаимодействия людей между собой;
- С) государство – механизм для подавления правонарушений в обществе;
- Д) государство – правовая действительность и нравственный идеал;
- Е) государство – машина для подавления одного социального класса другим.

36. Раскройте понятие «функции государства»:

- А) система методов и приёмов осуществления государственной власти;
- В) динамическая сторона деятельности государства, основные направления его деятельности во всех сферах;
- С) совокупность способов организации государственной власти;
- Д) структура государства и его особенности;
- Е) совокупность признаков государства.

37. Назовите функцию государства, которая присуща любому его типу:

- А) обороны страны;
- В) религиозная;
- С) воспитательная;
- Д) хозяйственно-организаторская;
- Е) мировоззренческая.

38. Назовите функцию государства, которая в будущем может стать самой приоритетной:

- А) прагматическая;

- В) прогностическая;
- С) воспитательная;
- Д) ирригационная;
- Е) защита прав и свобод человека и гражданина.

39. В чем содержание правоохранительной функции государств на современном этапе?

- А) государство системно борется с правонарушениями в обществе и защищает права и свободы граждан;
- В) государство оказывает влияние на развитие всех форм собственности;
- С) государство разрабатывает и реализует экономическую политику страны;
- Д) государство охраняет незыблемость границ, представляет интересы страны за ее пределами;
- Е) государство стимулирует благосостояние социально незащищенных слоев, развивает систему образования и медицины.

40. Назовите внутреннюю функцию государства:

- А) миротворческая функция;
- В) интеграционная функция;
- С) социальная функция;
- Д) оборонительная функция;
- Е) функция сотрудничества в решении глобальных проблем на международной арене;

41. Назовите внешнюю функцию государства:

- А) оборонительная функция;
- В) функция защиты прав и свобод граждан
- С) функция сбора налога;
- Д) функция развития государственной системы управления;
- Е) социальная функция.

42. Назовите основную функцию, осуществляемую органами прокуратуры:

- А) судебная функция;
- В) законодательная функция;
- С) контрольно-надзорная функция;

- D) исполнительная функция;
- E) политическая функция.

43. Выделите основную экономическую функцию современного государства:

- A) создание основных условий, обеспечивающих достойную жизнь и благосостояние населения;
- B) обеспечение планового хозяйственного развития страны, создание оптимальных экономических условий для интеграции в единое экономическое пространство;
- C) организация работы системы образования и науки;
- D) управление внешней и внутренней политикой;
- E) обеспечение правопорядка и соблюдение законности в деятельности государственных органов власти.

44. Назовите методы, применяемые государством при осуществлении своих функций?

- A) метод поощрения;
- B) метод рекомендаций;
- C) метод убеждения;
- D) метод принуждения;
- E) все перечисленные методы.

45. Как вы можете охарактеризовать следующее определение: «Организация, элемент системы государственного аппарата, наделенное для этого государственно-властной компетенцией для осуществления функций государства»?

- A) государственное предприятие;
- B) религиозное объединение;
- C) политическая организация;
- D) государственный орган;
- E) механизм государства.

46. Назовите орган, который относится к представительным органам законодательной власти?

- A) Верховный суд;
- B) правительство;
- C) министерства по направлениям;
- D) конституционный совет;
- E) Парламент.

47. Как вы можете охарактеризовать следующее определение: «Всенародное голосование по возникающим важным вопросам общественной, государственной жизни»?

- A) социальный опрос;
- B) референдум;
- C) анкетирование;
- D) внеочередные выборы;
- E) импичмент.

48. Все государственные органы в соответствии с принципом разделения властей делятся на:

- A) постоянные и временные;
- B) высшие и низшие;
- C) общей и специальной компетенции;
- D) законодательные, исполнительные и судебные;
- E) коллегиальные и единоначальные.

49. Что такое «аристократия»?

- A) власть неимущих;
- B) власть наиболее богатых представителей общества;
- C) власть одного человека;
- D) власть народа или большинства;
- E) власть избранных.

50. Понятие «форма государства» включает в себя:

- A) систему методов осуществления государственной власти;
- B) систему взаимоотношения общества с государственной властью;
- C) систему способов организации государственной власти;
- D) систему способов государственного устройства;
- E) все вышеназванные понятия.

51. Что такое «федерация»?

- A) международная организация, объединяющая несколько государств, целью которых является сохранение политической независимости;
- B) сложное государственное образование, члены которого в определенной мере обладают государственным суверенитетом в рамках законодательства;
- C) целостное неделимое государство, члены которого не обладают экономической свободой;

- D) союз государств, объединенный для решения общих военных целей;
- E) межгосударственное образование, которое создано для достижения совместных целей.

52. Назовите признак, который характеризует республиканскую форму правления:

- A) безграничное пользование властью;
- B) установленный порядок престолонаследия в интересах народа;
- C) отсутствие ответственности главы государства перед населением;
- D) передача верховной власти по системе престолонаследования;
- E) выборность и ограничение власти главы государства и других верховных органов власти определенным сроком и зависимость их от электората.

53. Какие из представленных современных государств имеют ограниченную монархическую форму правления?

- A) Швеция, Япония;
- B) Япония, Россия;
- C) Швеция, Германия;
- D) Англия, Франция;
- E) Италия, Англия.

54. Выделите признак, характеризующий тоталитарный политический режим:

- A) демократические принципы и гласность в деятельности органов государственной власти;
- B) полная зависимость от государства всех сфер жизни общества;
- C) система выборности органов власти народом;
- D) принцип обязательности решений верховных органов власти для нижестоящих органов государства по системе иерархии;
- E) ограниченность власти нормативно-правовыми актами.

55. Назовите форму правления, при которой глава государства занимает пост по наследству и его власть полностью независима от воли избирателей?

- А) республика;
- В) аристократия;
- С) тирания;
- Д) демократия;
- Е) монархия.

56. Какая форма правления характеризуется следующими признаками: 1) внепарламентский метод избрания президента; 2) ответственность правительства перед президентом; 3) соединение в руках президента полномочий главы государства и главы правительства; 4) отсутствие института ответственности правительства перед парламентом?

- А) ограниченная монархия;
- В) парламентская республика;
- С) абсолютная монархия;
- Д) президентская республика;
- Е) смешанная форма правления.

57. Как вы можете охарактеризовать следующее определение: «Единое и целостное государство, в котором присутствуют административно-территориальные единицы, не обладающие политической самостоятельностью»?

- А) федерация;
- В) республика;
- С) монархия;
- Д) унитарное государство;
- Е) конфедерация.

58. Охарактеризуйте следующее определение: «Совокупность методов и приемов осуществления государственной власти, влияющих на характер правового положения индивида»:

- А) форма государства;
- В) система государственного управления;
- С) правовая система;
- Д) политическая система;
- Е) политико-правовой режим.

59. Выделите признак, характеризующий авторитарный политический режим:

- А) минимизация роли парламента в управлении государством;
- В) сосредоточение больших властных полномочий в руках государства;
- С) ограничение деятельности выборных органов власти;
- Д) исключение или полное ограничение прав и свобод граждан;
- Е) все вышеперечисленные признаки.

60. Что такое «светское государство»?

- А) государство, которое защищает одну религию и ущемляет права людей на свободу выбора вероисповедания;
- В) государство, которое не признает господствующей ни одну религию, равно относится ко всем существующим, допускает существование различных видов религий на принципах свободы выбора вероисповедания;
- С) государство, которое полностью поддерживает религию в области управления;
- Д) государство, которое категорически запрещает все виды религий в обществе;
- Е) государство, которое не признает влияние религии на общество.

61. Назовите форму государственного устройства в Великобритании:

- А) монархия;
- В) республика;
- С) конфедерация;
- Д) унитарное государство;
- Е) федерация.

62. Аристотель выделял наилучшую из наихудших форм правления государства. Назовите ее.

- А) деспотия;
- В) олигархия;
- С) тирания;
- Д) демократия;
- Е) аристократия.

63. Какая форма правления государства считается самой первой из известных?

- А) ограниченная монархия;
- В) парламентская республика;
- С) президентская республика;
- Д) абсолютная монархия;
- Е) смешанная форма правления.

64. Назовите критерии и факторы, которые относятся к содержанию цивилизационного подхода в типологии государства:

- А) географические и климатические условия;
- В) классовая борьба и классовые противоречия;
- С) уровень и динамика развития производительных сил общества;
- Д) совокупность социально-экономических условий, включающих религиозные и этнические положения, состояние свободы личности во всех его проявлениях;
- Е) совокупность национальных особенностей и традиций.

65. К какому типу права можно отнести факт, когда представители определенного эксплуатируемого класса не признаются субъектами права?

- А) буржуазное право;
- В) современное право;
- С) феодальное право;
- Д) рабовладельческое право;
- Е) право азиатского способа производства.

66. Назовите тип права, при котором впервые был закреплен принцип правового равенства:

- А) рабовладельческое право;
- В) феодальное право;
- С) буржуазное право;
- Д) социалистическое право;
- Е) современное право.

67. Как называется институт досрочного освобождения от должности в случае нарушения закона высшими должностными лицами, в том числе Президентом?

- А) импичмент;

- В) право «вето»;
- С) вотум недоверия;
- Д) право неприкосновенности;
- Е) право досрочного роспуска.

68. Выделите признак правового государства:

- А) монархическая форма правления;
- В) республиканская форма правления;
- С) полиэтническая структура государства;
- Д) наличие системы границ государства;
- Е) верховенство закона, защита прав и свобод личности.

69. Назовите главную цель правового государства:

- А) достижение полной независимости государства во внешней и внутренней политике;
- В) создание условий, обеспечивающих достойную жизнь каждого члена общества, свободу в развитии личности, формирование институтов гражданского общества;
- С) развитие пенсионной системы;
- Д) увеличение количества государственных служащих;
- Е) динамика развития экономики страны.

70. Что означает принцип «верховенство закона» при правовом государстве?

- А) граждане страны должны проявлять уважение к законам;
- В) государственные должностные лица должны подчиняться законам;
- С) все законы должны соответствовать идее «господства права»;
- Д) на основе закона должны приниматься все нормативно-правовые акты;
- Е) все вышеперечисленное.

71. Что означает принцип «системы сдержек и противовесов властей» в правовом государстве?

- А) невмешательство всех видов власти (законодательной, исполнительной, судебной) в деятельность друг друга в процессе их взаимодействия;
- В) подчинение судебной власти исполнительной;
- С) уважение граждан страны к правовой системе, законам;

- Д) качество реализации правовых норм и эффективность работы государственных органов;
- Е) подчинение всех видов власти одному лицу.

72. В условиях формирования рыночных отношений какова роль государства?

- А) государство должно осуществлять только социальные функции и не вмешиваться в рынок;
- В) государство должно участвовать во всех экономических процессах, стимулировать развитие рынка путем развития налоговой системы, системы доступных кредитов, законов, защищающих интересы всех граждан;
- С) государство не вмешивается в рыночные отношения;
- Д) государство не влияет на качество рыночных отношений;
- Е) система рыночной экономики должна развиваться автономно от государства.

73. Какое утверждение является неверным?

- А) правовое государство – это государство, в котором первичной целью является защита прав и свобод граждан;
- В) правовое государство – это государство, в котором проявляется уважение к праву;
- С) правовое государство – это государство, в котором успешно реализуются институты гражданского общества;
- Д) правовое государство – это такое государство, в котором интересы государства превалируют над интересами человека;
- Е) правовое государство – это государство, в котором присутствует принцип разделения властей.

74. Назовите органы, которые входят в систему государственного аппарата:

- А) представительные органы власти, исполнительно-распорядительные органы, органы правосудия;
- В) профсоюзы и политические партии;
- С) общественные организации;
- Д) неправительственные организации;
- Е) независимые международные органы.

75. В политической системе общества какова роль государства?

- А) государство на вторых ролях;
- В) государство полностью нейтрально по отношению к политической системе общества;
- С) государство имеет доминирующую роль в политической системе общества;
- Д) государство не вмешивается в политическую систему общества;
- Е) государство играет роль равного партнера в целях усиления и развития политической системы общества.

76. Главной целью политической партии является:

- А) влияние на политическую систему общества;
- В) постоянная борьба за государственную власть;
- С) увеличение количества членов партии;
- Д) изменение существующей правовой системы;
- Е) лоббирование интересов узких кругов общества.

77. Назовите признак, не относящийся к политической партии:

- А) наличие автономной территории;
- В) единство в организации;
- С) наличие программы партии;
- Д) наличие четких политических целей;
- Е) наличие членов партии.

78. Назовите главный принцип права, который выражается в признании жизни человека, его прав и свобод высшей ценностью:

- А) принцип законности;
- В) принцип равенства;
- С) принцип свободы;
- Д) принцип справедливости;
- Е) принцип гуманизма права.

79. Как вы можете охарактеризовать следующее определение: «Это везде и всегда наличное, извне преданное человеку право, являющееся природным и абсолютным, един-

ственным и безусловным критерием правового характера всех требований, установленных государством»:

- A) «живое» право;
- B) объективное право;
- C) субъективное право;
- D) естественное право;
- E) позитивное право.

80. Назовите нормативные регуляторы, для которых характерны формальная определенность и общеобязательная нормативность?

- A) корпоративные нормы;
- B) политические нормы;
- C) права (правовые норм);
- D) система обычаев;
- E) моральные нормы.

81. Как называется признак права, который указывает на то, что нормы права взаимосвязаны и согласованы?

- A) принцип формальной определенности;
- B) системный характер права.
- C) регулятивный характер права;
- D) принцип гарантий государством;
- E) волевой характер права.

82. Принцип, согласно которому лицо считается невиновным, пока его виновность не будет доказана приговором суда в установленном законом порядке –

- A) принцип презумпции невиновности;
- B) принцип неприкосновенности личности;
- C) принцип деликтоспособности;
- D) принцип статуса личности;
- E) принцип правоспособности.

83. Что означает нормативный характер права?

- A) право выступает как совокупность норм, правил поведения, находящихся в постоянном динамическом состоянии;
- B) право выражает государственную волю общества, ее классовый и общечеловеческий характер;

- С) право выступает государственным регулятором общественных отношений;
- Д) право санкционируется самим государством и охраняется им от возможных нарушений;
- Е) право выражается в виде совокупности юридических норм, официально признаваемых и действующих в данном государстве.

84. Что означает волевой характер права?

- А) право выступает государственным регулятором общественных отношений;
- В) право выражается в виде совокупности официально признаваемых и действующих в данном государстве юридических норм;
- С) право выступает как совокупность норм, правил поведения, находящихся в постоянном динамическом состоянии;
- Д) право выражает государственную волю общества, ее общечеловеческий и классовый характер;
- Е) право санкционируется или издается государством и охраняется им от возможных нарушений.

85. Какие характерные особенности правовых норм отличают их от других социальных норм?

- А) формальная определенность;
- В) неперсонофицированность адресата;
- С) регулятивность и гарантированность государством;
- Д) нормативность и общеобязательность;
- Е) все выперечисленные признаки.

86. Возможность государственно-принудительного осуществления характерна для социальной нормы...

- А) норма права;
- В) обычай;
- С) моральная норма;
- Д) религиозная норма;
- Е) традиция.

87. Каковы отличительные признаки норм морали?

- А) нормы морали, которые не выражаются в письменной форме;

- В) нормы морали, которые не содержат детализированных, точных правил, т.е. имеют признак абстрактности;
- С) нормы морали, которые регулируют поведение посредством моральной оценки;
- Д) нормы морали, которые формируются в сознании людей;
- Е) все вышеперечисленные признаки.

88. В чем заключается взаимодействие права и морали?

- А) требования права и морали во многом совпадают (мораль осуждает преступление);
- В) в процессе упорядочения общественных отношений они поддерживают друг друга;
- С) в сфере регулирования правосудия, в деятельности органов правопорядка право и мораль эффективно взаимодействуют друг с другом;
- Д) в глазах окружающих людей один и тот же поступок получает как правовую, так и моральную оценку;
- Е) все вышеперечисленное.

89. Выделите главный признак норм общественных организаций (корпоративных норм):

- А) корпоративные нормы защищаются правоохранительными органами от возможных нарушений;
- В) корпоративные нормы являются необходимым элементом содержания нормативно-правовых актов;
- С) корпоративные нормы подлежат безусловному исполнению всеми членами общества без исключения;
- Д) корпоративные нормы в обязательном порядке санкционируются самим государством;
- Е) корпоративные нормы распространяют свое действие на ограниченный круг лиц, т.е. членов конкретной общественной организации.

90. Что такое судебный прецедент?

- А) признак права;
- В) акт применения права;
- С) источник (форма) права;
- Д) функция права;
- Е) акт толкования права.

91. Дайте определение понятию «закон»:

- А) некий «договор» между сторонами, обеспечиваемый взаимным согласием сторон;
- В) соглашение всех членов общества на добровольной основе;
- С) нормативно-правовой акт высшей юридической силы;
- Д) на многократной основе повторяемый порядок в обществе;
- Е) официальный документ, принимаемый любыми государственными органами.

92. Что такое «правовой обычай»?

- А) юридическая обязанность индивида (вид и мера необходимого поведения);
- В) определенное правило поведения, которое стало привычкой в силу многократного повторения;
- С) определенное правило поведения, которое соответствует общему представлению о справедливости;
- Д) субъективное право (вид и мера возможного поведения);
- Е) правило поведения, осуществляемое в принудительном порядке.

93. Как можно охарактеризовать: «Принятое судом решение, служащее в будущем эталоном (примером) при решении аналогичных дел»?

- А) нормативно-правовой акт;
- В) обычай;
- С) закон;
- Д) судебный прецедент;
- Е) правило.

94. Что является политико-правовой связью человека и государства, в результате действия которой у обоих субъектов возникают взаимные права и обязанности?

- А) правосубъектность;
- В) гражданство;
- С) правовой статус;
- Д) правоспособность;
- Е) дееспособность.

95. Как называется принцип права, который закрепляет равные права и возможности, равную ответственность и недопустимость всякой дискриминации по каким-либо признакам?

- А) принцип равенства перед законом и судом;
- В) принцип гуманизма;
- С) принцип правосубъектности;
- Д) принцип демократизма;
- Е) принцип свободы действий.

96. Как можно охарактеризовать следующее определение: «совокупность прав и свобод, а также обязанностей личности, определяющих его положение в государственно-организованном обществе»?

- А) правосубъектность;
- В) правовой статус;
- С) правоспособность;
- Д) дееспособность;
- Е) правоспособность.

97. Что такое «правосубъектность»?

- А) деликтоспособность всех участников правовых отношений;
- В) правоспособность всех участников правоотношений;
- С) дееспособность всех участников правоотношений;
- Д) способность лица иметь и осуществлять непосредственно или через своих представителей субъективные права и юридические обязанности, то есть выступать субъектом правоотношения;
- Е) неспособность лица иметь и осуществлять непосредственно или через своих представителей субъективные права и юридические обязанности, то есть выступать субъектом правоотношения.

98. Назовите элемент правоотношения, который включает три основных правомочия: 1) возможность управомоченного лица выразить определённое поведение; 2) возможность требовать от обязанного лица совершения определённых действий; 3) путём обращения в компетентные ор-

ганы государства возможность принудительного осуществления обязанностей:

- А) физическое лицо;
- В) юридическое лицо;
- С) юридическая ответственность;
- Д) объективное право;
- Е) субъективное право.

99. Назовите субъекты права, у которых одновременно возникает правоспособность и дееспособность?

- А) физические лица;
- В) юридические лица;
- С) в отдельных случаях у физических лиц;
- Д) в отдельных случаях у юридических лиц;
- Е) в обоих случаях.

100. Что такое «деликтоспособность»?

- А) способность лица создать семью;
- В) способность лица за совершённое правонарушение самостоятельно нести юридическую ответственность;
- С) способность лица иметь права и обязанности;
- Д) способность всех государственных органов совершать действия правового характера;
- Е) неспособность лица иметь права и обязанности.

101. Что является устойчивой и согласованной связью правоотношений, основанных на принципах законности?

- А) пакт;
- В) компромисс;
- С) соглашение;
- Д) договор;
- Е) правопорядок.

102. Дайте определение понятию «законность»:

- А) основное требование точного, строгого и неуклонного соблюдения, исполнения действующего законодательства всеми субъектами;
- В) совокупность правил, обеспечивающих упорядоченность общественных отношений;
- С) правомерное поведение всех участников общественных отношений;

- D) неправомерное поведение всех участников общественных отношений;
- E) упорядоченная система общественных отношений, основанная на правовой основе.

103. Из чего состоит правонарушение?

- A) гипотезы и диспозиции;
- B) санкции;
- C) причины и следствия;
- D) прав и обязанностей участников правоотношений;
- E) объективной и субъективной стороны.

104. Назовите отличие проступка от преступления:

- A) отличается уровнем необходимой обороны;
- B) отличается виной;
- C) отличается умыслом;
- D) отличается степенью общественной опасности;
- E) отличается по признаку неосторожности.

105. Выделите основание наступления юридической ответственности лица:

- A) факт любого правонарушения;
- B) незнание гражданами закона;
- C) наличие юридического факта совершения правонарушения;
- D) факт нарушения морально-этических норм;
- E) наличие основания субъектов права заключить сделку.

106. Что такое «юридическая ответственность»?

- A) основополагающие принципы права;
- B) общественное отношение;
- C) обязанность субъекта правонарушения претерпевать неблагоприятные последствия, предусмотренные нормами права;
- D) деяние (действие или бездействие);
- E) требование неукоснительного соблюдения закона всеми сторонами.

107. Назовите сферу общественной жизни, где совершаются административные правонарушения:

- А) в сфере отношений, которые связаны с имуществом, материальными благами;
- В) в трудовой сфере;
- С) в сфере отношений, которые связаны с государственным управлением и общественным порядком;
- Д) в сфере отношений, которые связаны с дисциплиной в армии и военнослужащими в целом;
- Е) в сфере отношений, которые связаны с профессиональной деятельностью сотрудников правоохранительных органов.

108. Назовите характеристику, которая наиболее полно отражает содержание правового социального государства:

- А) механизм для подавления сопротивления угнетенных классов;
- В) средство подчинения воли меньшинства большинству;
- С) мера тотального контроля общества государством;
- Д) выраженная политическая организация экономически доминирующего класса в обществе;
- Е) средство социального компромисса и взаимного согласия общества и государства.

109. Назовите главный принцип организации и деятельности правового государства:

- А) система однопартийности;
- В) система централизации власти;
- С) система защиты прав и свобод человека;
- Д) система плановой экономики;
- Е) система передачи власти от одного лица другому.

110. Назовите единственного носителя суверенной власти в государстве:

- А) политические партии;
- В) общество (народ);
- С) экономические союзы;
- Д) государство;
- Е) общественные организации.

111. Назовите основополагающий признак гражданского общества:

- А) экономические преимущества одного класса перед другим;
- В) доминирование одной идеологии;
- С) в интересах государства ограничение прав и свобод всех граждан;
- Д) административно-командные методы управления экономическим развитием;
- Е) преобладание частных интересов, свобода развития личности.

112. Что такое «узурпация власти»?

- А) система конкурсного отбора на службу в органы государственной власти;
- В) система организации государственного механизма;
- С) контроль за деятельностью общественных объединений;
- Д) насильственный захват власти одним лицом или одним органом;
- Е) принцип легитимности власти.

113. Выделите основные направления деятельности, которые могли развивать гражданское общество и правовое государство:

- А) расширение международного сотрудничества (экономический союз);
- В) углубление и расширение демократических процессов через укрепление гарантий прав и свобод граждан;
- С) усиление мощи обороноспособности страны;
- Д) продвижение к международному рынку;
- Е) система развития науки и образования.

114. Назовите разновидности правовой культуры:

- А) индивидуальное, общественное, групповое;
- В) прогностическое, познавательное, регулятивное;
- С) профессиональное, обыденное, практическое;
- Д) научное, общественное, групповое;
- Е) государственное, индивидуальное, групповое.

115. Назовите форму государственного устройства в Республике Казахстан:

- А) субъект федерации;
- В) унитарное государство;
- С) конфедерация;
- Д) автономная республика;
- Е) федерация.

116. Назовите политический режим в государстве, при котором не допускается деятельность каких-либо оппозиционных партий и движений, в обществе присутствует одна государственная идеология:

- А) антидемократический;
- В) демократический;
- С) конституционный;
- Д) либеральный;
- Е) социалистический.

117. Как можно охарактеризовать следующее определение: «система групп давления на различные органы власти с целью обеспечения интересов влиятельных сил, обладающих экономическими и политическими ресурсами?»

- А) протекционизм;
- В) лоббизм;
- С) патронат;
- Д) сепаратизм;
- Е) коррупция.

118. Как можно охарактеризовать следующее определение: «Форма влияния на управленческие решения в процессе правотворчества и правоприменения в интересах определенных общественных групп?»

- А) систематизация;
- В) меритократия;
- С) оппортунизм;
- Д) лоббизм;
- Е) аналитика.

119. К какому понятию можно отнести следующее определение: «система идей, концепций, теорий, взглядов, в которых выражено отношение каждого человека и общества в целом к действующей правовой системе?»

- А) правовой нигилизм;
- В) правовая культура;
- С) правовой этатизм;
- Д) правовое воспитание;
- Е) правовое сознание.

120. Назовите основные элементы политической системы:

- А) политическое сознание и политическая культура;
- В) политическая деятельность;
- С) политические институты;
- Д) политические и правовые нормы;
- Е) все вышеперечисленные.

КЛЮЧИ К ТЕСТАМ

1	A	25	B	49	E	73	D	97	D
2	E	26	D	50	E	74	A	98	E
3	A	27	C	51	B	75	E	99	B
4	C	28	B	52	E	76	B	100	B
5	E	29	E	53	A	77	A	101	E
6	B	30	D	54	B	78	C	102	A
7	D	31	C	55	E	79	D	103	E
8	B	32	C	56	D	80	C	104	D
9	D	33	E	57	D	81	B	105	C
10	B	34	B	58	E	82	A	106	C
11	A	35	A	59	E	83	E	107	C
12	B	36	B	60	B	84	D	108	E
13	B	37	A	61	A	85	E	109	C
14	C	38	E	62	B	86	A	110	B
15	D	39	A	63	D	87	E	111	E
16	C	40	C	64	E	88	E	112	D
17	E	41	A	65	D	89	E	113	B
18	B	42	C	66	C	90	C	114	A
19	D	43	B	67	A	91	C	115	B
20	D	44	E	68	E	92	B	116	A
21	D	45	D	69	B	93	D	117	B
22	B	46	E	70	E	94	B	118	D
23	D	47	B	71	A	95	A	119	B
24	C	48	D	72	B	96	A	120	E

ГЛОССАРИЙ

1. Акт применения права – это определенное властное решение уполномоченного органа государственной власти или должностного лица по текущему юридическому делу, направленное на регулирование общественных отношений.

2. Активное избирательное право – неотъемлемое право избирать в органы местного самоуправления и органы государственной власти.

3. Акционерное общество – общество, ведущее хозяйство, имеющее уставный капитал, который разделен на определенное число акций.

4. Антидемократический режим (авторитарный и тоталитарный) – политический режим, который характеризуется устранением политических прав и свобод, отстранением народа от государственной власти, отсутствием права выбирать и быть избранным.

5. Апатриды – определенные лица без гражданства.

6. Арест имущества – определенное действие налогового или таможенного органа с санкции (разрешения) прокурора по ограничению права собственности налогоплательщика-организации в отношении его имущества.

7. Беженец – определённое лицо, которое не имеет гражданства, прибывшее или имеющее намерение прибыть на территорию государства в силу вынужденных обстоятельств (в силу преследования или насилия по признаку национальной или расовой принадлежности, вероисповедания, языка, по политическим убеждениям).

8. Бипатриды – лица, имеющие двойное (множественное) гражданство.

9. Бюджет – форма образования и расходования фонда денежных средств (ресурсов), которые предназначены для финансового обеспечения основных задач и функций государства.

10. Бюджетный процесс – деятельность органов государственной власти и участников бюджетного процесса, регламентируемая нормами права, содержание которой заключается в составлении, рассмотрении и утверждении проектов бюджетов, а также контроль (отчетность) за их исполнением.

11. Выборы – определённая форма прямого волеизъявления всех граждан, которое осуществляется в соответствии с действующим законодательством в целях формирования системы органов государственной власти.

12. Гарантии прав и свобод человека и гражданина – система институтов, правовых норм, способов, средств, механизмов и процедур, которые могут обеспечить охрану и защиту конституционных прав и свобод человека и гражданина в государстве.

13. Гипотеза – это элемент (часть) любой правовой нормы, который указывает на конкретные условия (жизненные обстоятельства), при наличии (отсутствии) которых реализуется данная норма.

14. Гражданско-правовой договор – это соглашение двумя или несколькими лицами, предметом которого выступают положения, касающиеся установления, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей сторон.

15. Гражданско-правовая ответственность – обязательства для правонарушителя, содержание которых сводится к претерпеванию неблагоприятных имущественных последствий вследствие совершенного им гражданского правонарушения, выразившегося в нарушении норм объективного гражданского права.

16. Гражданство – это некая устойчивая юридическая связь человека с государством, которая выражается в совокупности их взаимных прав и обязанностей, а также ответственности друг перед другом. Эта связь основана на признании и уважении основных прав и свобод человека.

17. Гражданское общество – это демократическое, свободное, правовое общество, главной ценностью которого является уважение и соблюдение неотъемлемых прав и свобод личности.

18. Гражданское право – это одна из отраслей права, суть которой сводится к регулированию имущественных отношений и связанных с ними личных неимущественных отношений.

19. Государство – это организованная публично-правовая общность людей, проживающих на одной территории, которая построена на общих началах власти и осу-

ществляющая свою деятельность посредством специально-го государственного аппарата на основе действующей правовой системы.

20. Государственный орган – это одно лицо или организованная группа лиц, которая осуществляет какую-либо функцию или задачу от имени государства и для этого наделено определенными властными полномочиями.

21. Властные полномочия – это возможность принимать решения, которые обязательны для исполнения другими правовыми субъектами в соответствии с законом или иным нормативным правовым актом.

22. Государственный суверенитет – это власть внутри государства, ограниченная правом, а также осуществляемая от имени народа воля (решение) в рамках международных отношений.

23. Дееспособность – это определенная способность лица осуществлять свои субъективные права и юридические обязанности от своего имени.

24. Деликтоспособность – это определенная способность лица отвечать за свои деяния (действия и бездействия), например, за совершенные им преступления.

25. Демократия (от греч. demos – «народ» и kratos – «власть») – совокупность гражданских и политических прав человека, а также его активное участие в формировании и деятельности системы органов государственной власти.

26. Демократическое государство – это государство, деятельность которого направлена на улучшение благосостояния всех граждан, а проводимые реформы выражают волю народа как единственного источника власти.

27. Диспозиция – элемент правовой нормы, содержание которого указывает на само правило поведения и его значение.

28. Загс – государственный орган записи актов гражданского состояния, представляющий интересы государства и осуществляющий государственную регистрацию актов гражданского состояния населения.

29. Закон – это нормативный правовой акт высшей юридической силы, принятый органами законодательной власти в особом порядке, регулирующий в различных областях определенные общественные отношения.

30. Заработная плата – материальное вознаграждение за определенный труд работника в зависимости от его квалификации, количества, качества и условий выполняемой работы.

31. Избирательное право – важнейший институт конституционного права, выраженный как совокупность юридических норм, которые регулируют сам процесс избрания кандидатов в представительные органы власти, а также на выборные должности.

32. Инкорпорация – это процесс систематизации нормативных актов, объединенных в определенном порядке (алфавитном, хронологическом или предметном) в единые собрания или сборники.

33. Иностраный гражданин – определенное лицо, которое не является гражданином Республики Казахстан, т.е. имеет гражданство другого иностранного государства.

34. Интеллектуальная собственность – совокупность исключительных прав лица на результаты его интеллектуальной деятельности.

35. Источник права – это форма выражения правовых норм внешнего характера, посредством которой ее нормативное содержание получает признак формальной определенности и общеобязательности.

36. Кодификация – это определенная деятельность нормотворческих органов государственной власти, которая направлена на создание нового нормативно-правового акта, регулирующего общественные отношения.

37. Коллективный договор – юридический акт, который включает в себя положения, регулирующие социально-трудовые отношения в организации между работниками (профсоюз) и работодателем в лице его представителей.

38. Коллективный трудовой спор – возникшие разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по вопросам установления и изменения условий труда, увеличения уровня заработной платы работников, заключения, изменения или выполнения коллективных договоров в соответствии с действующим законодательством.

39. Конституция – это Основной Закон государства, имеющий высшую юридическую силу, который утвержден

высшим органом государственной власти или принятый на основе проведенного референдума, устанавливающий основные принципы деятельности и организации государственной власти, а также основу правового положения личности в государстве.

40. Конституционный строй – это совокупность общественных отношений, действующих на системном уровне, основанных на полном подчинении государственной власти основным принципам и положениям, прописанным в Конституции страны.

41. Конституционный контроль – определенная деятельность государственных органов (Конституционный совет) по проверке, выявлению, констатации и устранению возникающих несоответствий нормативных правовых актов (законов) и действий государственных должностных лиц Конституции государства.

42. Конституционное право – это основная (базовая) отрасль системы права, регулирующая отношения, которые устанавливают общие принципы организации и деятельности государственной власти и конституционный правовой статус личности в государстве.

43. Конфедерация (от латинского «confoederatio» – сообщество) – союз нескольких независимых, самостоятельных государств, образованный и действующий на основе договора, для достижения определенных общих целей (экономических, политических и т.д.), а также решения общих задач в пользу создания наиболее благоприятных условий для эффективной деятельности данных государств.

44. Метод правового регулирования – это совокупность юридических средств и способов выполнения и обеспечения предписаний юридических норм.

45. Монархия – это одна из форм правления, в которой вся верховная власть сосредоточена в руках одного лица (монарха) и передается по принципу прямого престолонаследия.

46. Мораль – это система взглядов, концепций и представлений о смысле жизни, справедливости, чести, долге и соответствующих им принципов и норм поведения людей, которые направлены на выражение и осуществле-

ние имеющихся человеческих идеалов, обеспечиваемых собственными убеждениями человека, его личным мнением, а также мнением общественности.

47. Налог – общеобязательный, безвозмездный платеж, который взимается с различных организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств, для финансового обеспечения (содержания) деятельности государства.

48. Налоговая система – система налогов, сборов, пошлин и других обязательных платежей, взимаемых в пользу государства в установленном законом порядке.

49. Налоговое право – отрасль права, которая представляет собой систему финансово-правовых норм, регулирующих общественные отношения, связанные с установлением, введением и взиманием налогов с соответствующих субъектов согласно действующему законодательству.

50. Налоговые отношения – общественные отношения, которые складываются между государством и налогоплательщиками, предметом которых выступают установление, введение и взимание налогов, предусмотренные действующим законодательством

51. Недвижимость – определенные объекты, которые неразрывно связаны с землей и перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их прямому назначению.

52. Нормативно-правовой акт – это официальный письменный документ, созданный в результате деятельности (нормотворческой) органов государственной власти и управления или на основе всенародного волеизъявления (референдума), в котором содержатся нормы права, регулирующие общественные отношения.

53. Нормы труда – это совокупность норм выработки, времени и обслуживания, которые устанавливаются для работников в соответствии с достигнутым уровнем технологий и организации производства.

54. Объект налогообложения – совокупность экономических оснований, имеющих количественную, стоимостную или физическую характеристику (прибыль, имущество, доход, стоимость реализованных товаров, стои-

мость выполненных работ или оказанных услуг), с наличием которых налогоплательщика связывает возникновение обязанности по уплате налога в соответствии с действующим законодательством.

55. Объект правоотношений – это то, на что направлено данное правоотношение, т.е. это то, по поводу чего возникает взаимодействие человека и любой организации.

56. Оптация – возможность в случае изменения государственной границы выбора гражданства в соответствии с международным законодательством.

57. Пассивное избирательное право – это право быть избранным на основании закона в органы государственной власти.

58. Право – это совокупность норм (правил поведения), регулирующих общественные отношения и защищаемых государством от возможных нарушений.

59. Правовая культура – как совокупность норм, ценностей, юридических институтов, процессов и форм, выполняющих функцию социоправовой ориентации людей в конкретном обществе (цивилизации).

60. Правовое государство – это государство, в котором в полной мере обеспечивается господство права, действует принцип равенства всех перед законом и судом, принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной властей, а также высшей ценностью является человек и его жизнь.

61. Правоотношение – это вид общественных отношений, в которых субъекты (участники) взаимосвязаны юридическими правами и обязанностями, складывающимися в процессе их детальности.

62. Правоспособность – это определенная способность физического или юридического лица иметь совокупность субъективных прав (возникают с момента рождения человека).

63. Правосознание – это разновидность общественного сознания, выражающее отношение индивида к правовой действительности, т.е. ко всей правовой системе в государстве.

64. Правосубъектность – это определенная способность физического или юридического лица быть субъектом

в системе права или субъектом возникающих правоотношений в обществе.

65. Правовой статус личности – это положение человека в обществе, которое закреплено в юридической форме.

66. Правовой институт – это элемент какой-либо отрасли права, включающий в себя совокупность правовых норм, регулирующих определенные общественные отношения.

67. Политическая партия – вид общественного объединения, которое создано для привлечения всех граждан к политической жизни общества через процесс формирования и выражения их политической воли, а также борьбы за политическую власть в государстве.

68. Политический режим – это совокупность методов и приемов осуществления всех форм государственной власти, которая характеризует общую политическую обстановку в государстве.

69. Правосудие – это определенный вид юридической деятельности, возложенный на судебную власть и осуществляемый ее в законном порядке.

70. Правомерное поведение – это некое общественно полезное действие или бездействие, которое соответствует юридическим предписаниям.

71. Правонарушение – это определенное виновное противоправное деяние (действие или бездействие), которое направлено на сам порядок отношений, установленных в обществе.

72. Правоохранительная деятельность – это деятельность специальных органов государственной власти, направленная на охрану общественных отношений, которая регулируется соответствующими правовыми нормами.

73. Применение права – это специальная властная правовая деятельность, которая осуществляется специальными органами государственной власти (должностными лицами) в области реализации предписаний правовых норм в строго установленном процессуальном порядке.

74. Принцип законности – это неуклонное и строгое следование законам абсолютно всех субъектов правоотношений, выраженных в процессе правоприменительной деятельности.

75. Преступление – это определённое совершенное общественно опасное деяние (действие или бездействие), которое запрещено уголовным законом под угрозой правовых последствий (наказания).

76. Предпринимательская деятельность – это деятельность, которая направлена на систематическое получение прибыли (дохода), осуществляемая в рамках действующего законодательства.

77. Пробел в праве – это полное или частичное отсутствие в действующей правовой системе нормы права, значение которой сводится к решению вопроса, требующего правового регулирования.

78. Публичное право – это совокупность правовых норм и отношений, регулирующая государственную деятельность в публично-правовой сфере (административное право, уголовное право, гражданское право), т.е. там, где присутствует государственный интерес.

79. Работник – определенное физическое лицо, которое вступило в трудовые отношения с работодателем на основании трудового договора.

80. Работодатель – определенное физическое лицо или организация (юридическое лицо), которое вступило в трудовые отношения с работником на основании трудового договора.

81. Рабочее время – выделенное время, в период которого работник на основании правил внутреннего трудового распорядка организации и условий трудового договора должен выполнять возложенные на него трудовые обязанности в соответствии с законами и иными нормативно-правовыми актами, регулирующими этот процесс.

82. Реализация норм права – это определенный процесс реального (фактического) осуществления предписаний правовых норм в правомерном поведении каждого гражданина, должностного лица и иного субъекта права.

83. Реторсия – вероятная ответная мера государства на ущемление или ограничение прав его субъектов на территории другого государства. Референдум – открытая форма прямого волеизъявления всех граждан государства в области наиболее важных вопросов государственного и местного значения, которая осуществляется путем голосо-

вания граждан, обладающих конституционным правом на участие в референдуме.

84. Республика – это одна из форм правления, в которой на основе всенародного голосования избираются народом высшие органы государственной власти.

85. Санкция – элемент юридической нормы, который указывает на определенные правовые последствия, возникающие в результате нарушения правовой нормы (ответственность за несоблюдение нормы права, мера наказания).

86. Система права – это совокупность правовых норм, которая характеризуется целостностью и внутренним единством, а также призвана поддерживать порядок в обществе в целях обеспечения свободы и развития личности.

87. Систематизация законодательства – это система, согласно которой происходит процесс упорядочивания совокупности нормативно-правовых актов, т.е. приведение их в единую систему.

88. Состав преступления – это система установленных уголовным законодательством объективных и субъективных признаков, которые характеризуют общественно опасное деяние (действие или бездействие) как преступление.

89. Статут – термин, взятый из теории «англосаксонского права», который обозначает закон или правопорядок.

90. Страхование – правовые отношения, предметом которых является защита имущественных и личных интересов физических или юридических лиц при наступлении страховых случаев путем выплаты денежных средств, сохраняющихся в страховых фондах в установленном законом порядке.

91. Трудовой договор – определенное соглашение между работодателем и работником, согласно которому работодатель обязуется предоставить работнику работу, обеспечить все необходимые условия труда, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату за выполненные работы, а работник обязуется выполнять обозначенные договором трудовые функции и со-

блюдают правила внутреннего трудового распорядка в соответствии с действующим законодательством.

92. Толкование права – это определённый процесс изучения и познания права, который заключается в разъяснении и уяснении содержания и смысла совокупности его норм, выраженных в законодательных или иных нормативно-правовых актах.

93. Тоталитарный режим (от латинского «totalis» - «полный, весь») – режим государства, в котором наблюдается полный, т.е. тотальный, контроль со стороны государства практически над всеми сферами жизни общества.

94. Финансовое право – самостоятельная отрасль системы права, которая представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в области финансовой деятельности государства.

95. Форма государства – это комплекс внешних характеристик государства, которые определяют порядок формирования и осуществления всех форм государственной власти.

96. Форма государственного устройства – это определённая административно-территориальная организация государства, выраженная во взаимоотношениях между его составными элементами.

97. Форма правления – это система организации высшей государственной власти, а также сам порядок образования и функционирования ее органов.

98. Функции государства – это совокупность основных направлений деятельности государства, представляющих интересы государства на международной арене и условия развития инфраструктуры государства.

99. Уголовное право – это самостоятельная отрасль системы права, регулирующая правовые отношения, связанные с совершением противоправного деяния (действия или бездействия) и применением мер уголовного наказания.

100. Унитарное государство (от латинского «unitas» - «единство») – это исключительно единое государство, которое не имеет в своем составе иных государственных образований.

101. Условия труда – это комплекс факторов трудового процесса и производственной среды, которые оказы-

вают влияние на уровень работоспособности и здоровья работников.

102. Учреждение – определенная организация, как правило, некоммерческого характера, финансируемая собственником (полностью или частично), которая создана для осуществления управленческих, социальных, культурных или иных функций.

103. Частное право – это совокупность правовых норм и отношений, регулирующих негосударственную деятельность.

104. Юридическая норма – это общеобязательное правило поведения формально определенного характера, которое официально установлено, т.е. санкционировано самим государством и носит представительско-обязывающий характер.

105. Юридические факты – это совокупность фактических, жизненных обстоятельств, которые необходимы для возникновения, изменения и прекращения правовых отношений.

106. Юридический конфликт – определенный спор (разногласие) между находящимися в правовых отношениях субъектами, по вопросам, касающимся материальных или нематериальных благ и интересов.

107. Юридическая ответственность – это особое юридическое состояние, в силу которого определенное лицо за совершенное правонарушение обязано претерпевать лишения и ограничения государственно-принудительного характера.

108. Юридические доказательства – это совокупность фактов, имеющих юридическое значение, установленных в предусмотренном законодательством порядке.

109. Юридическое лицо – это определенная организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и способна отвечать по своим обязательствам за него, а также от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, выступать истцом или ответчиком в суде.

А.С. Ахметов

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебное пособие

для студентов специальности 5В011500 «Основы права и экономики»

Подписано в печать 02.06.2017 г.
Формат 29,7×42 ¹/₂. Бумага офсетная.
Гарнитура Bookman Old Style.
Объем 10,4 усл. печ. л. Тираж 100 экз.
Заказ №1071

Редакционно-издательский отдел
Павлодарского государственного педагогического института
140002, г. Павлодар, ул. Мира, 60
www.ppi.kz