

Рекомендовано к изданию Ученым советом
Института экономики и права
Казахского государственного национального университета имени аль-Фараби.

Рецензенты:

член-корреспондент НАН РК, доктор юридических наук, профессор *С.С. Сартаев*;

член-корреспондент НАН РК, доктор юридических наук, профессор *Г.С. Сапарғалиев*

Ибраева А.С., Ибраев Н.С.

Теория государства и права: Учебное пособие. – Алматы: Қазақ университеті, 2001. – 284 с.

Настоящее издание представляет собой учебный комплекс по теории государства и права, состоящий из краткого учебника, словаря основных понятий, тестовых заданий, составленных в соответствии с изложенными темами, а также рекомендуемой литературы.

Данное пособие является вторым дополненным изданием.

Для студентов юридических вузов и юридических колледжей, а также для аспирантов, преподавателей и широкого круга читателей.

© Ибраева А.С., Ибраев Н.С., 2001.
© Издательство “ Қазақ университеті ”, 2001.

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	4
Часть I. КУРС ЛЕКЦИЙ	5
Тема 1. Предмет и метод теории государства и права	5
Тема 2. Происхождение государства и права	8
Тема 3. Понятие и признаки государства.....	12
Тема 4. Сущность и функции государства.....	14
Тема 5. Механизм государства	17
Тема 6. Форма государства	19
Тема 7. Типы государства	22
Тема 8. Правовое государство и гражданское общество	24
Тема 9. Политическая система и государство	27
Тема 10. Понятие, сущность и функции права	29
Тема 11. Право в системе социальных норм	34
Тема 12. Источники права	37
Тема 13. Норма права	40
Тема 14. Система права	44
Тема 15. Правотворчество	47
Тема 16. Систематизация законодательства	49
Тема 17. Правоотношение	52
Тема 18. Реализация права	56
Тема 19. Толкование права	58
Тема 20. Правосознание и правовая культура	60
Тема 21. Правомерное поведение	62
Тема 22. Правонарушение и юридическая ответственность	64
Тема 23. Законность и правопорядок	68
Тема 24. Механизм правового регулирования.....	73
Тема 25. Личность, право и государство.....	78
Тема 26. Основные правовые системы современности.....	83
Тема 27. Правовая система Республики Казахстан.....	85
Тема 28. Форма государства Республики Казахстан.....	89
Тема 29. Экономика, право, политика, государство.....	92
Тема 30. Право, государство и глобальные проблемы человечества.....	93
 Часть II	
СЛОВАРЬ ОСНОВНЫХ ПОНЯТИЙ . ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА	98

ПРЕДИСЛОВИЕ

В системе юридических наук теория государства и права занимает особое место, являясь базовой методологической наукой для всех остальных юридических наук. Важность данной науки для формирования правового сознания и правовой культуры будущего юриста проявляется в ее целях. Целями изучения теории государства и права является усвоение комплекса общих знаний о государственно-правовых явлениях, получение представлений об основных категориях, отражающих особое свойство государства и права; уяснение значения общетеоретических знаний для последующей практической деятельности.

В силу этих обстоятельств данная юридическая дисциплина изучается на первом курсе юридических вузов, а на выпускном курсе по данному предмету проводится государственный экзамен.

Предмет учебной дисциплины “Теория государства и права” имеет свои особенности, поскольку здесь государство и право изучаются как абстрактные категории.

Теория рассматривает государство и право не в отдельно взятой стране в конкретную историческую эпоху, а в общих чертах и в историческом развитии. В сущности теория ориентируется прежде всего на современные, *наиболее развитые формы государственности и права*. Главная цель теории как учебной дисциплины состоит в разъяснении смысла, сущности и назначении государства и права с теоретических позиций.

Теория государства и права есть сложная юридическая наука, состоящая из двух частей – теории государства и теории права. Теория государства (общее учение о государстве) изучает типы, формы и функции государства.

Теория права – это наука, изучающая вопросы юридической догматики (источники права, виды правовых норм, правоотношение, правосознание, толкование права, юридическая ответственность и др.).

Эти части взаимосвязаны, связь между ними осуществляется посредством философии права. Философия права учит тому, каким должно быть право и при этом затрагивает основные понятия о государстве. Поэтому в основе всякой теории государства и права лежит определенная философско-правовая концепция.

В мире существовало и существует множество различных теорий государства и теорий права. Они изучают государственно-правовые явления с разных аспектов и предметами их исследований являются право, законы, судебные решения, представления людей о праве, психические переживания в связи с правом, политическая власть, государство, конституционная демократия и т.д.

В теории государства и права большое внимание уделяется уяснению основных принципов права, усвоению не только буквы, но и духа закона, умению правильно его толковать и применять. В условиях демократизации казахстанского общества и становления правового государства важное значение приобретает формирование, развитие и закрепление нового юридического мышления, общей и правовой культуры, высокого профессионализма, чувства ответственности и справедливости.

В основе современной теории государства и права лежит понимание права как естественного права и правового государства как института, подчиняющегося требованиям естественного права. Данное обстоятельство закреплено в Конституции Республики Казахстан.

Изучение студентами предмета “Теория государства и права” имеет важное значение для подготовки юристов высшей квалификации. Научное цельное понимание государственно-правовых явлений способствует правильному решению вопросов юридической практики.

Данное пособие написано в соответствии с государственными требованиями к минимуму содержания и уровню подготовки специалиста по специальности 0216 - правоведение, где в сжатой форме отражаются практически все теоретические основы изучаемого предмета. При написании данного учебного пособия были использованы различные учебники по теории государства и права, а также специальная юридическая литература, изданная в последнее

время. Авторы постарались учесть различные точки зрения по вопросам права и государства и на их основе выработать единое цельное понимание этих сложных общественных явлений. Авторы не претендуют на исключительность тех или иных теоретических положений, поскольку в процессе написания учебного пособия были использованы изданные в последнее время учебники по данному предмету.

Здесь также имеются тестовые задания по всем изложенным темам. Они составлены в соответствии с курсом лекций. Из нескольких ответов на предложенные вопросы только один является правильным. Поэтому для того, чтобы верно ответить на задания, необходимо основательно изучить весь курс лекций по теории государства и права.

Тестовые задания направлены на подробное уяснение смысла основных правовых понятий и категорий, служат одной из форм контроля за успеваемостью студентов. Такая форма контроля в виде тестирования проводится в Казахском государственном университете имени аль-Фараби.

В учебном пособии также дается словарь основных правовых понятий. Он, несомненно, послужит лучшему усвоению текста учебника.

В работе также предлагается перечень научной и учебной литературы по всем темам, изданными как российскими так и казахстанскими учеными.

Основная цель настоящей работы – дать краткое систематизированное изложение вопросов изучаемого курса, акцентировать внимание на спорные стороны вопросов, помочь в выработке навыков самостоятельного мышления и освоить формы самостоятельного контроля.

Данное учебное пособие издается повторно, с дополнениями и изменениями. По сравнению с первым изданием оно более объемно, поскольку сюда включен словарь основных понятий по данному предмету, а также список рекомендуемой литературы как казахстанского, так и российского издания. Авторы отдают отчет в том, что данный список рекомендуемой литературы не является исчерпывающим, поскольку современная юридическая наука развивается быстрыми темпами.

Данное учебное пособие рассчитано не только для студентов и преподавателей юридических вузов, но и для широкого круга читателей, желающих получить правовую информацию о государстве и праве, расширить свой кругозор.

КУРС ЛЕКЦИЙ

Тема 1.

ПРЕДМЕТ И МЕТОДЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

1. Система юридических наук
2. Предмет теории государства и права
3. Функции теории государства и права
4. Методы теории государства и права

Государство и право – это общественные явления, обусловленные возникновением, функционированием и развитием общества.

Проблемы возникновения, природы, сущности государства и права, их функционирования и отражения их в сознании людей относятся к разряду политических, поскольку оказывают влияние на политико-правовую жизнь общества.

В основе разграничения юридических наук лежит предметный критерий, то есть особый круг общественных явлений, который изучает данная наука. Но при этом учитывается связь государства и права с другими общественными феноменами (культурой, моралью, политикой).

Система юридических наук состоит из следующих частей:

– *общетеоретические и общесторические юридические науки*. К ним относятся теория государства и права, история государства и права, история политических и правовых учений;

– *отраслевые юридические науки*. Это конституционное право, гражданское право, уголовное право, административное право, семейное право, процессуальное право, трудовое право, финансовое право, международное право и др.;

– *межотраслевые юридические науки*. Это земельное право, экологическое право. Кроме того, сюда можно отнести такие юридические науки, как прокурорский надзор, криминология и др.;

– *прикладные юридические науки*. К ним относятся криминалистика, судебная медицина, юридическая психология и др.

Следует отметить, что система юридических наук – явление подвижное, изменяемое. Так в соответствии с общественными потребностями появляются новые отрасли права, исчезают старые. В свое время существовали такие отрасли, как колхозное право, совхозное право. На сегодня например, ставится вопрос о выделении таможенного права в самостоятельную отрасль права.

Среди юридических наук особое место занимает теория государства и права.

Особенности теории государства и права, как науки, состоят в том, что она является:

– во-первых, общественной наукой, предмет которой составляют общественные явления – государство и право. Этой особенностью теория государства и права отличается от ряда других наук (естественных, технических);

– во-вторых, политико-юридической наукой, изучающей такие общественные явления, которые непосредственно относятся к области политики, властной деятельности государства. Этой особенностью теория государства и права отличается от других общественных наук, непосредственно не изучающих государственно-правовую надстройку;

– в-третьих, общетеоретической наукой, изучающей основные и общие закономерности, общие черты государства и права. Этой особенностью она отличается от специальных юридических наук;

– в-четвертых, наукой методологического характера. Освещая общие закономерности государственно-правовой надстройки, она разрабатывает вопросы метода (т.е. способа изучения государственно-правовых явлений);

– в-пятых, это наука, имеющая базовый характер для всех остальных юридических наук. В рамках теории государства и права рассматриваются правовые явления, которые “пронизывают” все юридические дисциплины.

Таким образом, теория государства и права – это система обобщенных знаний об основных и общих закономерностях государства и права, об их сущности, назначении и развитии в обществе.

Предметом теории государства и права являются наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а также система основных правовых понятий и категорий.

При этом следует отметить, что теория государства и права изучает возникновение, развитие и функционирование не конкретного государства и права, а все общее и особенное, что присуще государству вообще, а также общие правовые понятия – такие, как норма права, правоотношение, правосознание, законность и др.

Теория государства и права как фундаментальная теоретическая наука выполняет ряд специфических функций:

1. *Онтологическая функция.* Выполняя эту функцию, теория государства и права отвечает на вопрос, что такое государство и право, как они возникли и что представляют собой в настоящее время.

2. *Гносеологическая функция (функция познания).* Выполняя эту функцию, теория государства и права вырабатывает теоретические приемы и способы познания, что в конечном итоге приводит к развитию правового познания.

3. *Эвристическая функция* (от греческого слова “эврика” – открытие). Теория государства и права исследует не только известные уже закономерности понятий государства и права и связанных с ними явлений, но и находит новые закономерности, порожденные реалиями общественной жизни.

4. *Методологическая функция.* Поскольку теория государства и права – фундаментальная наука, имеющая предмет изучения, она имеет способы и приемы исследования изучаемых понятий, которые в свою очередь являются составной частью юридической науки.

5. *Политико-управленческая функция.* Государство и право – это политические понятия, они необходимы для удержания политической власти в руках той или иной социальной прослойки. Для того, чтобы знать, как управлять государством, как пользоваться таким мощным средством воздействия на массы, как право, необходимо иметь научные основы внутренней и внешней политики, что и призвана делать теория государства и права.

6. *Идеологическая функция.* Под идеологией понимается система взглядов и принципов той или иной группы населения, общества, социального слоя. Иногда для большой группы населения или нации существует единая идеология. В качестве примера можно привести бывший СССР, где существовала только одна идеология – марксистско-ленинская. Если взять день сегодняшний, то в качестве примера можно привести США, где существует так называемая американская мечта, где каждый американец верит, что у него есть шанс стать преуспевающим человеком. При потере обществом идеологического ориентира в государстве начинают происходить смуты и волнения, резко вырастает кривая преступности. Поэтому теория государства и права вырабатывает своего рода рекомендации, которые следует применять для выработки у общества определенной правовой и политической культуры, не противоречащей политике, проводимой государством. Для этой цели государство может использовать различные средства и методы. Например, в Казахстане своего рода идеологической программой является послание Президента РК – 2030.

7. *Практически-организаторская функция.* Любое государство, каким бы развитым оно ни было, рано или поздно сталкивается с проблемами, на которые сразу ответ трудно найти. Тогда теория государства и права, основываясь на имеющемся практическом и теоретическом материале, дает рекомендации как решить ту или иную возникшую проблему. Например, если Казахстан в 1995 году отказался от института народных заседателей, чтобы обеспечить независимость судей, то теперь в связи с возникшими

сложностями в работе судебной системы, внесенными изменениями и дополнениями в Конституцию (ст.75 Конституции РК), закреплена возможность осуществления правосудия судом присяжных заседателей. Принять такое решение позволил накопившийся опыт работы судебной системы во всем мире, проанализированный и приспособленный для нашего государства.

8. *Прогностическая функция.* Как нам известно, предметом теории государства и права являются общие закономерности возникновения, функционирования и развития государства и права, их места в жизни общества и политической системе. Изучая эти закономерности, теория государства и права прогнозирует дальнейшее развитие этих понятий, изменение государственно-правовой сферы, что в свою очередь позволяет избежать непоправимых ошибок.

Следует отметить, что все функции теории государства и права тесно переплетены и взаимно дополняют друг друга. Лишь в своей совокупности они дают нам полное представление о назначении теории государства и права.

Методы теории государства

Предмет науки – это то, что она изучает.

Методы науки – это приемы, способы, подходы, которые используются ею для познания своего предмета и получения научных результатов.

Основным методом теории государства и права является *диалектический метод*. Теория государства и права в данном случае изучается с помощью трех законов диалектики:

1. Закон перехода количественных изменений в качественные. На практике это означает следующее – любое функционирующее государство по мере своего развития накапливает изменения во всей своей системе (в структуре правоохранительных органов и др.). Если до 1995 года в Казахстане следствие могли вести следователи прокуратуры, то по мере демократизации общества стало очевидным, что нельзя совмещать в одних руках следствие и надзор за ним. Вследствие этого был принят Указ Президента РК “О прокуратуре”, согласно которому у прокуратуры остались лишь функции надзора за следствием и дознанием в уголовном процессе.

2. Закон отрицания. Согласно данному закону, любое явление, которое сегодня отрицается, может быть завтра принято и воплощено в жизнь. Если до недавнего времени было общепринято полное вмешательство государства в дела общества, то в настоящий момент общество стремится ограничить это вмешательство.

3. Закон единства и борьбы противоположностей. Данный закон устанавливает, что в одном и том же месте в одно и то же время могут существовать взаимоисключающие явления. Например, в Республике Казахстан провозглашена система разделения властей. Однако, например, в систему Министерства юстиции входят суды, то есть судебная власть фактически зависит от исполнительной власти.

Следует отметить, что методы теории государства и права делятся на несколько видов.

Общенаучные методы:

а) *диалектический метод (диалектика – развитие);*

б) *метод восхождения* от абстрактного к конкретному и от конкретного к абстрактному (*метод анализа и синтеза*). Например, если взять абстрактное понятие “форма государства” и начать анализировать различные виды составных частей этого понятия, в частности – формы правления, то понятие “форма государства” начнет обрастать конкретными признаками и особенностями. Если же идти от конкретного к абстрактному, то, изучив различные виды правонарушений: уголовные, административные, гражданские, можно сформулировать общее понятие правонарушения;

в) *исторический метод*. Этот метод основан на том, что государство и право – это исторические, динамичные и развивающиеся явления, при изучении которых следует

учитывать исторические традиции и особенности той территории и населения, где функционируют рассматриваемые государство и право;

г) *системный метод*. Государство и право – это системные понятия, имеющие сложную структуру. Например, государство состоит из системы государственных органов, а право из отраслей права. Полностью признать государство и право можно, лишь рассматривая их как целую систему.

К *специальным и частнонаучным* методам теории государства и права относятся:

а) *формально-юридический метод*. Для этого метода характерно исследование внутренней структуры, источников, методов систематизации права. Для исследования государства он применяется, когда анализируются формы государства, а также его структура;

б) *метод сравнительного государствоведения и правоведения*. Метод основан на изучении системы государства и права различных стран;

в) *метод государственного и правового регулирования*. Он основан на следующем феномене: между различными государственными и правовыми явлениями существует определенное сходство, а потому, зная признаки одного из них, можно с достаточной точностью указать признаки другого;

г) *конкретно-социологический метод* основан на социологических исследованиях. При этом изучается общественное мнение, отношение общества к действующим законам и самому государству. Для него характерны такие приемы как:

- наблюдение;
- анкетирование;
- интервьюирование;
- эксперимент.

Следует отметить, что методы теории государства и права разнообразны, но в своей совокупности они способствуют познанию таких сложных явлений жизни общества, как государство и право.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. В чем особенности предмета теории государства и права?
2. Какие функции выполняет теория государства и права?
3. Назовите научные методы, используемые при изучении государственно-правовых явлений.
4. Из каких частей состоит система юридических наук?

Тема 2.

ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

По данным науки, наша планета образовалась примерно 4-5 млрд лет назад. Древний человек появился примерно 2 млн лет назад. На территории нашей республики, по данным археологов, первый человек появился около 1 млн лет назад. Человек – разумный *homo sapiens* – появился 40 тысяч лет назад. Первые государственные образования появились 4-5 тысяч лет до нашей эры. Соответственно, более 35 тысяч лет люди жили без государства.

Догосударственный период получил в науке название *первобытнообщинный строй* или *родовой строй*, поскольку люди жили *родами* – *большими группами, основанными на кровном родстве, совместном проживании и совместной трудовой деятельности*.

Первобытнообщинный строй был неразвитым обществом, где основными видами трудовой деятельности являлись собирательство, охота и рыболовство. Соответственно, орудия труда были примитивными, неразвитыми.

В первобытном обществе существовала социальная власть. Она основывалась прежде всего не на принуждении, а на добровольности. Люди исполняли свои обязанности добровольно, трудовая деятельность была едина для всех, добытая пища делилась поровну

между всеми членами рода, все были равны как в правах, обязанностях, так и в ответственности.

Основными органами управления в родовом обществе являлись вождь, советы старейшин и общее собрание всех членов рода, на которых решались важнейшие вопросы жизни рода, такие как вопросы войны и мира, усыновление чужих людей и др.

Каждый взрослый имел право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса.

Для оперативного управления избирался *старейшина* – наиболее уважаемый член рода. Эта должность была выборной и сменяемой, не давала никаких привилегий.

Старейшина был равен со всеми остальными членами рода и получал равную долю, как все. Его власть основывалась исключительно на авторитете, уважении к нему других членов рода. Для военного руководства избирался *военный вождь*. Также внутри рода образовывался совет старейшин.

Роды объединялись в племена, которые, в свою очередь, управлялись советами старейшин, представляющих соответствующие роды. Совет избирал *племенного вождя*. Эта должность также на ранних этапах общественного развития была сменяемой и не давала никаких привилегий.

Союз племен управлялся советом племенных вождей, который избирал *вождя союза*. С развитием общества вожди стали осуществлять свои функции пожизненно.

Можно выделить следующие основные характерные черты родового строя:

1. Наличие кровного родства, общей территории проживания и общей совместной хозяйственной деятельности у членов рода.

2. Наличие общего языка, общих традиций, обычаев.

3. Запрет на брачные отношения внутри рода. В казахском обществе этот запрет распространялся на родственников до “седьмого колена”, т.е. не только на близких, но и на дальних родственников.

4. Наличие общего места погребения.

5. Каждый род имел свое наименование.

6. Возглавлял род вождь или старейшина – наиболее авторитетный член рода, избираемый на общем собрании рода.

Таким образом можно утверждать, что *социальная власть* в догосударственный период была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления; распространялась только в рамках рода, выражала его волю, основывалась на кровных связях, а органами власти выступали родовые собрания, старейшины, вожди, которые первоначально не имели никаких привилегий.

Ф.Энгельс называл первобытное общество “первобытным коммунизмом”, “золотым веком человечества”.

Нормативная регуляция общественных отношений в первобытный период характеризовалась тем, что социальные нормы по сути дела входили в саму жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени. Это было связано с несовершенством орудий труда, низкой его производительностью. Отсюда необходимость в совместном проживании, в общественной собственности на средства производства и в распределении продуктов на основе равенства, что оказывало существенное влияние на природу норм первобытного общества.

Первоначально нормы существовали в виде запретов – “табу”, которые постепенно перерастали в обычаи, позднее появились моральные нормы.

Первобытные нормы, правила поведения носят характер мононорм. *Мононормы* – это такие нормы, в которых сливаются черты обычаев морали, религий, традиций и привычек.

Можно выделить следующие признаки норм, существовавших в догосударственный период:

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

2) они существовали в поведении и сознании людей, не имея, как правило, письменной формы выражения;

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

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

5) они выражали интересы всех членов рода и племени.

Причины возникновения государства и права до сих пор носят дискуссионный характер. Из всех теорий возникновения государства и права на сегодняшний день наиболее разработанной остается марксистская теория, поскольку только она обладает научными и практическими доказательствами своей правоты, по крайней мере, сегодня. Марксистская теория связывает возникновение государства и права с развитием производства и появлением *частной собственности на землю, средства производства и другие блага*. Поскольку собственник стремился как-то оградить от посягательств свое имущество, то ему требовался некий аппарат насилия, способный оградить его от посягательств. Поскольку частная собственность появилась вследствие появившихся излишков благ, вызванных в свою очередь развитием средств производства, то, естественно, она начала сосредотачиваться в руках лиц, обладавших той или иной властью. Если говорить о первобытнообщинном строе, это были жрецы, вожди, военачальники и они самостоятельно начали устанавливать систему государственных органов, а также право, которое необходимо было соблюдать. В первую очередь внедрялся принцип “частная собственность священна”, что обществу было трудно понять после бывшей общественной собственности на землю. По-видимому, этим и объясняется крайняя жестокость наказаний за посягательство на чужую собственность.

Существует множество теорий возникновения государства и права, и, как правило, каждая из них имеет рациональное зерно, поэтому изучение всех теорий не только повышает юридическую культуру, но и ведет к более глубокому уяснению вопроса.

Основными теориями возникновения *государства* на сегодняшний день являются:

1. *Теологическая теория* (Форма Аквинский, все религии). Согласно данной теории, творец всего сущего на земле – бог. Государство существует вечно в силу божественной воли, как средство поддержания богом порядка на земле, хотя бы в определенных рамках.

2. *Патриархальная теория* (Аристотель, Фильмер, Михайловский). Данная теория зародилась в Древней Греции, но в определенной степени дошла и до наших дней. Согласно этой теории, люди есть существа общественные и стремятся к созданию семьи, где главным является отец семейства (патер фамилиас). Увеличение же числа семейств приводит к образованию государства.

3. *Теория общественного договора* (Т.Гоббс, Жан-Жак Руссо, Джон Локк, А.Радищев). Основой теории является утверждение о том, что общество в лице каждого своего члена заключает договор с государством, передавая ему как часть своих прав, так и права в отношении себя; например, право государства наказывать гражданина в случае совершения им правонарушения. Любой руководитель государства становится уполномоченным воли народа. Каждый гражданин подчиняется общей воле (воле государства), но в то же время является инициатором этой воли.

4. *Теория Гегеля о происхождении государства*. Немецкий философ Гегель выводил происхождение государства из требований разума и нравственности. По его мнению, государство есть высшая форма реализации нравственности. Каковы нравственность и развитие общества, такое государство общество и заслуживает. Государство – это цель, к которой должно стремиться общество, пиком же достижения этой цели является правовое государство.

5. *Теория насилия* (завоевания). Основоположниками данной теории являлись Каутский, Дюринг и др. Странники данной теории связывают возникновение государства с ведением захватнических войн. Государство образуется для удержания в подчинении поработанных народов и управления ими.

6. *Марксистская теория* (К.Маркс, Ф.Энгельс, В.И.Ленин). Данная теория связывает возникновение государства с развитием средств производства, разделением труда, возникновением частной собственности, расколом общества на классы и классовым антагонизмом. Государство есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий.

Тщательно изучив указанные теории, необходимо уяснить, что не стоит полностью отвергать ту или иную теорию, важно взять из нее все то рациональное, что в ней имеется.

Кроме того, необходимо понять и уяснить само назначение государства – оно призвано быть орудием примирения различных социальных и иных слоев населения.

Основными теориями возникновения *права* являются:

1. *Теологическая теория*. Определяет право как нечто божественное, вечное, но вместе с тем приспособленное для земных порядков.

2. *Теория естественного права*. Сторонники данной теории утверждают, что наряду с правом, устанавливаемым государством, существует и естественное право, вытекающее из природы человека.

3. *Историческая школа права*. Данная теория определяет право, как нечто возникающее и развивающееся исторически, с учетом национальных особенностей, а не утверждаемое законодателем.

4. *Нормативистская школа права*. Согласно данной теории право возникает само по себе и никаких причин правообразования не существует. Норма права подчиняется вышестоящей норме права, венчает же эту пирамиду некая норма права, законность которой не оспаривается.

5. *Психологическая теория права*. Усматривает причины правообразования в психике людей. Право – это психологическое желание людей закрепить правила поведения, одобряемые в обществе, ведь человек не терпит неопределенности.

6. *Марксистская теория права*. Сторонниками этой теории убедительно доказано, что корни права лежат в экономике и право зависит от экономического бизнеса. Право не может быть выше экономики, ведь именно экономика диктует, какие нормы права необходимы на данный момент. Однако связывание права с борьбой классов и видение в праве лишь воли господствующего класса излишне, так как все зависит скорее от типа общества и государства, ведь в правовом обществе право направлено не на подавление низших классов, а на развитие отношений в обществе и причем на равных условиях.

Особенности возникновения государства и права

Возникновение и формирование государства – это длительный процесс, который у различных народов пошел по-разному. Различают два исторических пути возникновения *государства*:

1. *Восточный путь возникновения государства* (Древний Восток, Африка, Америка). Этот путь характеризуется тем, что земельная община и коллективная собственность, как атрибуты родового строя, сосредоточившиеся в руках родоплеменной знати (жрецы, военачальники и др.) сохранились и при разложении родового строя. При этом общественные структуры управления превратились в государственные органы, а родоплеменная знать в чиновничий аппарат, земля же из общественной стала государственной.

2. *Европейский путь развития государства*. Для этого пути характерно было активное разложение первобытнообщинного строя, появление частной собственности, появление классов. По европейскому пути развития последовали Рим, Афины. Например, в Риме большое влияние на появление государства оказала борьба плебса и патрициев, в результате которой плебс добился демократических уступок.

Несмотря на разные пути возникновения государства, все они были обусловлены одним фактором – *разложением родового строя и необходимостью организованной государственной власти.*

Возникновение права также не носило одинаковый характер, в каждом государстве на его развитие оказывали влияние разные факторы. Существует два пути развития *права*:

1. *Восточный путь возникновения права* (Древний Восток). Здесь на право оказывали сильное влияние традиции, поэтому до сих пор в некоторых странах в качестве главного источника права используются нормы религии.

2. *Европейский путь возникновения права* (Англия). В этих странах кроме обычного права, также развивается формализованное законодательство и прецедентное право.

Однако общим фактором, обусловившим необходимость возникновения права, была необходимость урегулировать возникшие разного рода общественные отношения, которые не вмещались в рамки норм обычаев.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Назовите основные черты и особенности родового строя.
2. Почему Ф.Энгельс называл родовое общество “первобытным коммунизмом”?
3. Какие нормы регулировали отношения людей в родовом строе?
4. Какие существуют основные теории возникновения государства?
5. Назовите основные теории возникновения права.
6. Чем отличается восточный путь возникновения государства от западного пути?

Тема 3.

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ГОСУДАРСТВА

В настоящее время существует плюрализм в определении государства. Некоторыми учеными государство по-прежнему трактуется как продукт классовой непримиримости, другими – как средство урегулирования конфликтов между различными слоями общества. Этим определяется сущность государства: в первом случае – так называемая “полицейская” сущность государства, во втором – посредническая. В целом же *государство* определяется как *политическая организация публичной власти, действующая на определенной территории, на определенный круг лиц, издающая общеобязательные нормативно-правовые акты на своей территории и обладающая аппаратом насилия для обеспечения соблюдения этих актов.*

Можно сказать иначе, что государство - это особый аппарат публично-политической власти, главной задачей которого является управление обществом, обеспечение порядка в обществе, защита прав и свобод граждан.

Соотношение государства и общества выражается в том, что государство напрямую зависит от общества; любые изменения в обществе отражаются на государстве, на его структуре, организационных формах и методах осуществления государственной власти.

Социальным назначением государства является урегулирование любых противоречий в обществе, реакция на все происходящие в нем изменения, например, путем принятия новых законов. Если попытаться дать определение общества, то его можно было бы определить так: *общество – это продукт взаимодействия людей, определенный порядок их жизни, внутренне противоречивый организм, сущность которого заключается в многообразных (культурных, правовых и иных) связях между людьми, их объединениями и общностями.* Общество обладает социальной властью, часть которой делегирует созданному им государству. Социальная власть – это способность той или иной группы общества подчинять своей воле людей, используя при этом различные методы.

Существует два метода *социальной власти*:

1. *Неполитическая;*
2. *Политическая* (государственная).

Отличие государственной власти от неполитической власти заключается в том, что государственная власть общеобязательна и распространяется на весь круг индивидов в государстве, неполитическая (общественная) власть распространяется, как правило, лишь на тех индивидов, которые состоят в той или иной общественной группе.

Социальная власть – необходимый признак общества и государства, ее наличие позволяет им активно воздействовать на индивидов, направляя их в нужном направлении.

Понятие государства более широко раскрывается, когда раскрыты все его признаки, которые дают нам более углубленное представление о нем.

Признаки государства:

1. Территориальная организация населения и осуществление публичной власти в территориальных пределах. Любое государство имеет определенную территорию, закрепленную границами и определенный круг людей, проживающих на этой территории (население). При этом государственная власть распространяется лишь на территорию государства, если иное не предусмотрено международными соглашениями.

2. Наличие публичной (государственной) власти. Публичной эта власть называется, потому что она распространяется на все население государства, выступая от его имени. К публично-политической власти относятся органы власти и управления, а также специальный аппарат принуждения. Только государство включает такие структуры, как суд, прокуратура, органы внутренних дел и т.п., и материальные придатки (армия, тюрьмы и пр.), которые обеспечивают реализацию государственных решений, в том числе по необходимости и принудительными средствами.

3. Государственный суверенитет, т.е. независимость государства, как во внутренних, так и во внешних делах Суверенитет государственной власти заключается в следующем:

а) верховенство власти, которое выражается в том, что государственная власть является единственной властью, распространяющейся на всю территорию государства и его населения. Государственная власть может отменить и признать вне закона любую другую власть. Она должна обладать средствами и методами принуждения;

б) единство государственной власти, которое выражается в том, что существует единая система государственных органов;

в) независимость власти, которая выражается в исключительном праве государственной власти решать свои дела самостоятельно.

4. Наличие права, законов. Неразрывная связь государства и права. Любое государство проводит свою государственную политику, для претворения в жизнь которой необходимо закрепить ее в нормативно-правовом акте. Право при этом узаконивает не только само государство, но и его политику. Таким образом, формируется демократическое правовое государство.

5. Наличие налогов и налоговой системы. Налоги и сборы – это часть доходов населения, которая безвозмездно удерживается государством и расходуется на содержание публично-политической власти, государственного аппарата и на нужды всего общества в целом. При этом существует обратная связь между количеством налогов и количеством государственных органов. Чем больше государственный аппарат, тем больше налогов, – чем меньше государственный аппарат, тем меньше налогов.

Современные демократические государства постоянно стремятся к уменьшению количества государственных служащих, а налоги стремятся расходовать прежде всего на социальные нужды общества.

Например, в ст.1 Конституции РК закреплено, что Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы. Тем самым наше государство признает в качестве первоочередной задачи обеспечение социальных нужд всего общества.

Рассмотрев данные признаки, можно дать следующее определение государства. *Государство – это политическая организация суверенной публичной власти, издающая общеобязательные законы и иные акты, управляющая обществом на определенной*

территории, выполняющая общественно полезные функции и обладающая аппаратом принуждения для обеспечения исполнения государственной политики.

Методы осуществления государственной власти

Методы осуществления государственной власти – это приемы и способы, используемые ею для подчинения своей властной воле. При всем многообразии этих методов существуют и традиционные.

К традиционным методам осуществления государственной власти относятся:

1. *Метод убеждения.* При использовании этого метода идет активное давление идейно-нравственными средствами на волю индивида для формирования у него необходимых представлений. Как правило, в качестве идейно-нравственных средств используется идеология.

2. *Метод принуждения.* Государственное принуждение – это психологическое материальное или физическое (насильственное) воздействие государственной системы на личность с целью принудить ее действовать, как это предписывает система. Государственное принуждение бывает правовым и не правовым. Второе – это произвол государственных органов. Первое – это государственное принуждение, вид и мера которого определены правовыми нормами и в специальных процессуальных рамках.

Методы осуществления государственной власти разнообразны, но все они должны быть правовыми и предназначены только для общественно-полезных целей.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Выделите основные признаки государства.
2. Назовите главное отличие государства от других объединений и организаций.
3. Каковы основные методы осуществления государственной власти?

Тема 4.

СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

Сущность государства – это главное назначение государства, главный стержень в этом явлении. Сущность государства определяет его содержание, цели, функционирование, т.е. власть в государстве и ее принадлежность.

В любом государстве существует две противоречивые сущности – *классовая и общесоциальная.*

Рассмотрим *классовую* сущность государства. Государство как публичная власть возникает тогда, когда прежние органы самоуправления в родовом строе перестают исполнять управленческие функции. Общество социально расслаивается, а власть, ранее принадлежавшая всем его членам, приобретает политический характер и осуществляется прежде всего в интересах привилегированных социальных групп, классов. Таким образом *классовая сущность государства* выражается в том, что оно всегда осуществляет власть в интересах привилегированной части общества.

Однако государство заботиться не только об имущем классе, но и вынуждено заботиться о всем обществе в целом. Поскольку общество это единый организм, соответственно имущие классы не могут существовать без неимущих классов, без эксплуатируемых групп. Значит, любое государство должно осуществлять и всегда осуществляет *общесоциальные* функции, действует в интересах всего общества. Это, так называемая, *общесоциальная сущность государства.*

Любое государство является не только орудием подавления, машиной господства какого-то класса или социальной группы, но и представляет все общество, является средством его объединения, способом его интеграции.

В государстве всегда сочетаются узкоклассовые или групповые интересы господствующей верхушки и интересы всего общества.

Соотношение этих двух сущностных сторон в государстве в различных исторических условиях неодинаково, усиление одной из сторон приводит к ослаблению другой.

В наибольшей степени *классовая сущность* государства проявляется в рабовладельческом государстве, где раб являлся не субъектом права, а объектом права, вещью, собственностью рабовладельца.

По мере развития общества от рабовладения к феодализму, от феодализма к капитализму большую роль стала играть общесоциальная сторона государства. Особенно явственно *общесоциальная сущность* государства проявляется в современном западном обществе в виде высоких налогов на прибыль предпринимателей, государственного регулирования условий труда, широкого развития разнообразных социальных программ и т.д.

Увеличение общесоциальной роль государства приводит в значительной степени к смягчению социальных противоречий, снижается необходимость в мерах подавления классовых противников, повышается стабильность общества.

Современные развитые государства стремятся к увеличению общесоциальной стороны поскольку они заинтересованы прежде всего, в стабильности общества.

Таким образом, в любом государстве существуют две противоречивые сущности – классовая и общесоциальная.

Сущность государства проявляется через его функции.

Функции государства – это основные направления его деятельности, выражающие сущность и социальное назначение, цели и задачи государства по управлению обществом в присущих ему формах и присущими ему методами.

Функции государства не являются застывшими и неизменными, они динамичны, подвержены изменениям.

В зависимости от конкретно-исторических условий выделяются в качестве главных те или иные функции. Например, в восточно-азиатских государствах древнего периода главной функцией была функция организации общественных работ - строительство ирригационных сооружений. В кочевых государствах главной функцией была защита государства от внешней угрозы. В современных развитых демократических странах главной функцией является обеспечение прав и свобод граждан.

Отметим, что важнейшей функцией практически всех современных государств является *экологическая* функция. Это связано с глобальными масштабами деятельности человека, с его отрицательным воздействием на природу. Так, в мире опасный характер приобрела проблема загрязнения атмосферы, воды, земли, накопление огромных запасов смертоносного оружия.

Достаточно вспомнить Чернобыльскую ядерную катастрофу, аварию атомных подводных лодок в океанах и морях, например, российской подводной атомной лодки «Курск» в августе 2000 года в Баренцевом море; загрязнение Каспийского моря, повлекшие за собой массовую гибель каспийского тюленя; экологическую катастрофу Аральского моря и другие.

Эти действия людей угрожают существованию всего живого на земле, в том числе и самого человечества.

В юридической литературе существуют и другие классификации функций государства. Так, в учебнике «Общая теория права и государства» под редакцией В.К.Лазарева (Москва, 1996, С.283) выделяются четыре основные функции, которые осуществляются любым государством - экономическая, политическая, социальная, идеологическая. Другие же ученые выделяют три основные функции - законодательную, исполнительную и судебную, которым соответствуют три основные ветви власти - законодательная, исполнительная и судебная (иногда выделяется четвертая функция и соответствующая ей ветвь власти - надзорная).

Учитывая, однако, что данные точки зрения не получили большого распространения, предлагаем следующую классификацию функций государства.

1. По причинам возникновения:

Вытекающие из классовых противоречий;

Вытекающие из потребностей общества.

2. По направленности:

1. Внутренние:

а) охрана прав и свобод человека и гражданина;

б) охрана форм собственности;

в) обеспечение правопорядка;

г) экологическая;

д) экономическая;

е) социальная;

ж) развитие научно-технического прогресса;

з) налогообложение.

2. Внешние:

а) ведение захватнических войн;

б) защита страны от нападения извне, оборона страны;

в) поддержание мира;

г) взаимовыгодная торговля;

д) решение совместно с другими государствами мировых проблем.

3. По продолжительности действия:

а) постоянные, осуществляющиеся на всех этапах развития государства;

б) временные, т.е. функции государства, которые прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер.

4. По значению:

а) основные;

б) не основные.

Формы осуществления функций государства – это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции. Выделяют правовые и организационные формы. К *правовым* формам относятся:

а) правотворческая – это деятельность по подготовке и изданию нормативных актов;

б) правоприменительная – это деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права, повседневная работа по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

в) правоохранительная – это деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т.д.

К *организационным* формам относят:

а) организационно-регламентирующую – это текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов и т.п.;

б) организационно-хозяйственную – это оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухгалтером, статистикой, снабжением и т.п.;

в) организационно-идеологическую – это повседневная воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения и проч.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Охарактеризуйте сущность государства.

2. Какова сущность современных демократических государств?

3. Дайте определение функций государства и выделите их виды.

4. Каковы формы осуществления функций государства?

5. Каковы важнейшие функции современных демократических государств?

Тема 5. МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

В юридической литературе понятия “механизм государства” и “государственный аппарат” обычно употребляются как синонимы.

Механизм государства – это система государственных органов, призванных осуществлять задачи и функции государства. Содержание аппарата государства, всех его подразделений составляет управленческая, организационная работа, призванная обеспечить надлежащую организованность и эффективное функционирование всех сфер общественной жизни.

Формы этой деятельности во многом зависят от того, в какой мере используются в управлении законы, правовые механизмы. Исходя из этого, различаются следующие *формы деятельности государственного аппарата:*

1) *непосредственно управленческие* – это те, которые не имеют юридического характера, а состоят в выработке научных рекомендаций, передаче опыта и т.п.;

2) *правовые формы* – те, которые имеют правовой юридический характер, т.е. являются обязательными для всех субъектов и вызывают государственно-обязательные последствия.

К основным правовым формам деятельности аппарата государства относятся:

а) *правотворческая деятельность* – это деятельность по подготовке проектов нормативных актов, их принятию и изданию;

б) *правоисполнительная деятельность* – это деятельность по реализации юридических норм;

в) *правоохранительная деятельность* – это деятельность по контролю и надзору за соблюдением законов, привлечению виновных лиц к юридической ответственности и т.п.

Структура механизма государства включает в себя государственные органы, государственные учреждения и предприятия, государственных служащих и организационно-финансовые средства, а также принудительную силу, необходимую для обеспечения деятельности государств.

Следует отметить, что государственные органы находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций.

Государственные учреждения и предприятия властными полномочиями не обладают (за исключением администраций), а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, культуры, науки, спорта и т.д.

Государственные служащие – это особый слой, категория людей, специально занимающихся управлением. Правовое положение государственных служащих регулируется специальным законом, в котором определяются права, обязанности и виды государственных служащих.

Основным структурным звеном механизма государства является государственный орган. *Государственный орган – это элемент механизма государства, участвующий в осуществлении функций государства и наделенный для этого властными полномочиями.* Орган государства состоит из государственных служащих, особым видом которых являются должностные лица. Содержание госслужащих возлагается на общество.

Орган государства обладает властными полномочиями, которые выражаются:

– в возможности издавать обязательные к исполнению нормативно-правовые акты;

– обеспечении исполнения актов органов государства различными методами.

Государственные органы классифицируются по различным основаниям:

1. *По способу возникновения:*

а) *первичные (представительные) органы*, например, наследственная монархия, парламент, президент. Эти органы никакими другими органами не создаются;

б) производные (правительство, прокуратура и др.). Создаются первичными органами, которые и наделяют их властными полномочиями.

2. *По объему властных полномочий:*

- а) высшие (правительство);
- б) местные (акимат).

3. *По широте компетенции:*

- а) общей компетенции (правительство);
- б) специальной компетенции (МВД).

4. *По принципу разделения властей:*

- а) законодательные (парламент);
- б) судебные (суды);
- в) исполнительные (министерство юстиции и др.).

5. *По порядку принятия решений:*

- а) коллегиальные (парламент, правительство и др.);
- б) единоличные (президент, министерство юстиции и др.)

Существуют принципы организации и деятельности государственного аппарата, которые едины для всех государственных органов.

Принципы – это исходные идеи, требования, основы, которые определяют основные подходы к формированию и функционированию государственных органов.

К ним относятся:

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

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

3) принцип разделения властей, который создает механизмы, сводящие к минимуму произвол со стороны властных органов и должностных лиц;

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

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

6) принцип профессионализма, который создает благоприятные условия для использования наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата;

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

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

9) принцип иерархичности, заключающийся в том, что органы государства занимают в государственном аппарате разные уровни.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение механизма государства.
2. Каковы формы деятельности государственного аппарата?
3. Что такое государственный орган? Назовите его отличительные признаки.

Тема 6. ФОРМА ГОСУДАРСТВА

Содержательными характеристиками любого государства являются территория, население, власть. Однако они весьма существенно отличаются друг от друга по

особенностям своей внутренней организации, что выражается в понятии «форма государства».

В теории государства и права часто употребляются категории «сущность» и «форма».

Сущность - это главное предназначение, основное свойство любого явления. *Форма* - это категория, выражающая устройство, структуру данного явления и его внешнее оформление, вид. Через форму проявляется сущность предмета или явления.

Категория «сущность государства» определяет, в чем заключается главное предназначение, цель, закономерное в государстве. Категория «форма государства» определяет *кто* и *как* правит в обществе, *как* устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, *как* объединено население на данной территории, *каким образом* оно связано через различные территориальные и политическое образования с государством в целом, с помощью *каких* методов и приемов осуществляется политическая власть, *каково* правовое положение личности в обществе, *каков* объем его прав и свобод. От формы государства в значительной степени зависит сама политическая жизнь в обществе, устойчивость государственных институтов.

На форму государства влияют различные факторы, такие как социально-экономические (главные факторы), природные, климатические, национально-исторические, религиозные, культурные и др.

Таким образом, ***форма государства – это организация государственной власти, выраженная в форме правления, в форме государственного устройства и в форме политического (государственного) режима.***

Форма правления

Форма правления – это способ организации верховной государственной власти, порядок образования ее органов, их взаимодействие между собой и населением, степень участия населения в их формировании.

Существуют две основные формы правления:

1. *Монархия.* Это форма правления, где высшая государственная власть принадлежит единоличному главе государства – монарху, который занимает престол по наследству и не несет ответственности перед населением. Первые государства на земле были по форме правления абсолютными монархиями.

Монархия бывает трех видов:

а) *неограниченная* (абсолютная) монархия. Монарх здесь единственный высший орган государства. Он держит в своих руках законодательную, исполнительную и судебную власть. В настоящий момент такую форму правления имеет Саудовская Аравия, Объединенные Арабские Эмираты.

б) при *ограниченной* монархии власть рассредоточена между монархом и другими органами, например, парламентом и судом. В настоящий момент такую форму правления имеет Великобритания. При этом монарх имеет формальную власть, реальная власть - в руках Парламента. Монарх является символом государства, его устойчивости и незыблемости. Однако он не может реально осуществлять власть на практике.

в) *дуалистическая монархия.* Здесь государственная власть равно делится между монархом и парламентом. Так, в дуалистических монархиях (Пруссия, Австрия, Италия, Румыния, Россия в прошлом) за монархом остаются исполнительная власть, право формировать правительство, назначать и смещать ответственных перед ним министров и иных должностных лиц, ему принадлежит право вето и право неограниченного роспуска парламента.

2. *Республика.* Эта форма правления, в которой высшая государственная власть принадлежит выборным органам, избираемым на определенный срок и несущим ответственность перед избирателями.

а) В *парламентской* республике парламент не только законодательный, но и контролирующий правительство орган. Президент – глава государства, но не глава

правительства. Правительство формируется партиями. Руководит правительством премьер-министр или он может называться иначе.

б) *Президентская республика* – это форма правления, где президент сам при некотором участии парламента формирует правительство, которое несет перед ним ответственность за свою деятельность. Такая форма правления существует в настоящий момент в США.

Существуют *смешанные парламентско-президентские* республики (Португалия), в которых правительство формируют совместно президент и парламент.

Форма государственного устройства

Это территориальная организация государства, соотношение государства как целого с его составными частями. Все государства по своему государственному устройству подразделяются на простые и сложные.

Простое или унитарное государство – это целостное централизованное государство, административно-территориальные единицы которого не имеют статуса государственных образований, не обладают суверенными правами (Казахстан).

В унитарном государстве существует единая система высших органов, единая система законодательства, единая судебная система, единое гражданство и одноканальная система налогов.

Сложное государство – это такое государство, части которого обладают той или иной степенью самостоятельности. К сложным государствам относятся империи, конфедерации, федерации, содружества и сообщества.

Империи – это насильственно создаваемые сложные государства, составные части которых зависят от верховной власти. Империи отличались тем, что у их составных частей никогда не было единого государственно-правового статуса. Например, в истории существовала Римская империя, Британская империя и др.

Конфедерация – это временный союз суверенных государств, образуемый для достижения определенных целей в пределах известного исторического периода. Цели могут быть разные, – и военная, и экономическая, и политическая. То есть, это союз суверенных государств, образуемый для достижения определенных целей (военных и др.) – США в 1776–1787 гг., СНГ (Содружество независимых государств) в настоящее время.

Суверенные государства, образовавшие конфедерацию, остаются субъектами международно-правового общения, продолжают иметь собственное гражданство, системы органов власти, управления и правосудия.

Федерация – это сложное союзное государство, части которого являются государственными образованиями, обладающими в той или иной степени суверенитетом. Федерация основана на принципе децентрализации.

В федерации наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации; в федерации используется двухканальная система налогов; одним из формальных признаков является наличие двойного гражданства. Федерации могут быть построены по территориальному либо по национально-государственному принципу. Например, США состоят из 51 субъекта федераций-штатов, Россия – 89 субъектов федерации (республики, округа, края и др.), Германия – более десятка субъектов федерации – земель.

Содружество – это организационное объединение государств, характеризующихся наличием общих признаков, определенной степенью однородности. Объединяющие их признаки касаются экономики, права, языка, культуры, религии. Члены содружества – это полностью независимые, суверенные государства, субъекты международных отношений.

Сообщество государств – это переходная форма к государственной организации общества. В основе сообщества, как правило, лежит межгосударственный договор, который в большинстве случаев усиливает интеграционные связи государств, входящих в сообщество и эволюционирует в сторону конфедеративного объединения.

Форма политического режима

1) это совокупность методов и приемов осуществления государственной власти, а также уровень политической свободы в обществе и характер правового положения личности в обществе.

2) политический режим бывает демократическим и антидемократическим.

При демократическом режиме права и свободы человека защищены и гарантированы. Власть реализуется в интересах личности и общества.

При антидемократическом режиме власть находится в руках реакции и осуществляется диктаторскими методами.

Признаки демократического режима:

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

б) решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;

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

г) доминируют методы убеждения, согласования, компромисса;

д) во всех сферах общественной жизни доминирует закон;

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

ж) политический плюрализм, в т. ч. многопартийность;

з) разделение властей и т.д.

Антидемократический режим имеет несколько разновидностей: тиранический, деспотический, фашистский, тоталитарный, авторитарный. **Антидемократическому режиму присущи следующие особенности или признаки:**

а) господство одной политической партии;

б) наличие одной официальной идеологии;

в) как правило, господство одной формы собственности;

г) сведение к минимуму или ликвидация каких бы то ни было политических прав и свобод;

д) резкое расслоение общества по сословным, кастовым и другим признакам;

е) низкий экономический уровень сословных слоев народа;

ж) акцент на карательные меры и принуждение;

з) агрессивность во внешней политике и т.д.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте понятие формы государства.
2. Каково значение категории «форма государства»?
3. Дайте понятие формы правления.
4. Чем республики отличаются от монархий?
5. Дайте понятие формы государственного устройства.
6. Раскройте понятие политического режима и назовите его виды.

Тема 7. ТИПЫ ГОСУДАРСТВА

Типологией государств называется научная классификация, отражающая логику исторического развития государств, позволяющая объединить их в группы на основе определенных критериев.

Существует два основных подхода к типологии государств: **формационный и цивилизационный.**

Формационный подход использует в качестве критерия категорию общественно-экономической формации, то есть исторический тип общества, основанный на том или ином способе производства.

Согласно формационной типологии существуют четыре типа государства:

- рабовладельческое;
- феодальное;
- буржуазное;
- социалистическое.

В настоящее время рассматривается такой тип государства как *восточное*, которое предшествовало рабовладельческому государству. Рассмотрим *типы государств* подробнее:

1. *Восточное государство* (Египет, Вавилон). Географические условия и природные условия этих государств требовали организации крупных ирригационных работ. Экономической основой являлась государственная собственность на землю и ирригационные сооружения.

Функции восточного государства:

- а) организация общественных работ;
- б) взимание податей;
- в) оборону своей территории или захват чужой;
- г) подавление сопротивления общинников и рабов.

Организация государственной власти была представлена в форме восточной деспотии, где вся власть принадлежала наследственному монарху, правящему при помощи сильного военного бюрократического аппарата.

2. *Рабовладельческое государство* (Древняя Греция, Древний Рим).

Экономический базис составляла собственность не только на орудия и средства производства, но и на работников (рабов). Основные классы – рабовладельцы и рабы. Существовала социальная прослойка – ремесленники и др.

Функции государства:

- а) охрана частной собственности рабовладельцев и создание условий для эксплуатации работников;
- б) подавление сопротивления рабов;
- в) идеологическое воздействие с целью поддержания дисциплины и порядка.

Форма организации государственной власти – унитарные монархии и республики.

3. *Феодальное государство.*

Экономическая основа – собственность феодалов на землю и неполная собственность на крепостных крестьян.

Основные классы – феодалы и крепостные крестьяне. Существовал и промежуточный класс – ремесленники и др.

Функции государства:

- а) охрана феодальной собственности;
- б) подавление сопротивления эксплуатируемых;
- в) защита от внешних нападений и ведение захватнических войн.

Форма организации государственной власти – монархия различных видов. Республиканская форма правления была лишь в городах-республиках (Генуя, Псков).

4. *Буржуазное (капиталистическое) государство.*

Экономическая основа – частная собственность на средства производства. Основные классы – буржуазия и рабочие. Существует также социальная прослойка – люмпен-пролетариат.

Функции государства:

а) экономическая, то есть государственное регулирование экономики путем активного вмешательства;

б) социальная (поддержка неимущих слоев населения и др.).

Форма организации государственной власти разнообразна (от республики до монархии).

5. Социалистическое государство.

Экономическая основа – общественная собственность на землю и др. Основной класс – рабочие и крестьяне. В качестве социальной прослойки выступает интеллигенция и др.

Функции государства:

а) охрана интересов государства, общества и трудящихся;

б) экономическая;

в) социальная.

Форма организации государственной власти – республика, федерация.

В зависимости от *политического режима* государства делятся на следующие виды:

1. *Тоталитарное государство*. В данном государстве власть в руках диктатора или правящей элиты, человек ничто перед государством. В этом государстве запрещено все, что не дозволено законом.

2. *Авторитарное государство* отличается от тоталитарного большей демократичностью, хотя и ограниченной.

3. *Либеральное государство* создает условия для раскрытия правового потенциала личности. Здесь действует принцип “Разрешено все, что не запрещено законом”.

4. *Демократическое государство*. В этом государстве граждане участвуют в делах государства, все важные государственные органы подконтрольны народу. Граждане обладают реальными правами и свободами. Государство служит личности и обществу.

В юридической науке существует другой подход к типологии государства, основанный на понятии “*цивилизации*”. *Цивилизация понимается как уровень общественного развития, материальной и духовной культуры, зависящий от религиозных, национальных, географических и других признаков*. В своем развитии цивилизации проходят несколько этапов:

первый – *локальные цивилизации*, каждая из которых имеет свою совокупность взаимосвязанных социальных институтов, включая государство (древнеегипетская, шумерская, индийская, эгейская и др.);

второй – *особенные цивилизации* (индийская, китайская, западно-европейская, восточно-европейская, исламская и др.) с соответствующими типами государств;

третий – *современная цивилизация*, с ее государственностью, которая в настоящее время только складывается и для которой характерно совместное существование традиционных и современных социально-политических структур.

Существуют различные основания для типологии цивилизаций и их государственности: хронологические, генетические, пространственные, религиозные.

При **цивилизационном подходе** тип государства определяется не столько объективно-материальными, сколько идеально-духовными, культурными факторами. А.Дж.Тойнби в книге «Цивилизация перед судом истории» (СПб, 1996, С.14) пишет, что культурный элемент представляет собой душу, кровь, лимфу, сущность цивилизации; в сравнении с ним экономический и тем более политический план кажется искусственным, несущественным, заурядным созданием природы и «движущих сил цивилизации».

Понятие цивилизации он сформировал как относительно и замкнутое и локальное состояние социума, отличающееся общностью религиозных, психологических, культурных, географических и иных признаков, два из которых остаются неизменными: религия и формы ее организации, а также степень удаленности от того места, где данное общество первоначально возникло. Из 21 цивилизации, считает А.Дж.Тойнби, сохранились лишь те, которые смогли последовательно освоить жизненную среду

развить духовное начало во всех видах человеческой деятельности (египетская, китайская, иранская, сирийская, мексиканская, западная, дальневосточная, православная, арабская и т.д.). Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках.

При цивилизационном подходе типология государств крайне затруднена. Поэтому наиболее общепринятым является выделение типов государства по формационному критерию.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Что такое типология государства?
2. Дайте характеристику формационного подхода к типологии государства.
3. Дайте характеристику цивилизационного подхода к типологии государства.

Тема 8. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО

Правовое государство – это такое государство, которое своей основной целью ставит правовую защищенность прав и свобод личности и общества, базируясь при этом на следующих принципах:

- а) приоритета права;
- б) правовой защищенности человека и гражданина;
- в) разделения властей;
- г) верховенства закона;
- д) единства права и закона;
- е) взаимной ответственности государства и личности;
- ж) наличия гражданского общества;
- и) высокой правовой культуры и высокого уровня правосознания общества;
- д) независимости судов;
- е) существование антимонополистических структур.

В правовом государстве деятельность всех субъектов должна строиться на взаимной ответственности и правовом равенстве. Поэтому в правовом государстве существуют следующие принципы деятельности субъектов:

- а) принцип “разрешено только то, что прямо указано в законе” – для государственных органов и должностных лиц;
- б) принцип “разрешено все, что прямо не запрещено законом” – для остальных субъектов права, в частности для граждан, юридических лиц и иных субъектов хозяйствования.

Цель правового государства – создание условий для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также последовательное связывание с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотребления властью, перерождения ее в диктатуру, деспотию.

Идея правового государства как идеального государства, в котором все подчиняются закону, праву, возникла еще в древности. Так, Платон в Диалоге “Законы” писал: “Я вижу близкую гибель того государства, где закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью. Там же, где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства и все блага, какие только могут даровать государствам боги”.

Основные принципы правового государства были сформулированы французским мыслителем Ш.Л. Монтескье в работах “О духе законов”, “Защита о духе закона”, английским философом Д. Локком в сочинении “Два трактата о государственном правлении”, немецкими философами И.Кантом в труде “Метафизические начала учения о праве”, Ф.Гегелем в работе “Философия права”.

Главным принципом правового государства является разделение властей в целях недопущения произвола, диктатуры, тирании.

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

Система “сдержек и противовесов”, установленная в конституции, представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной. Так, применительно к законодательной власти большую роль в системе противовесов играет Президент, который имеет право применить отлагательное вето при поспешных решениях законодателя; в отношении исполнительной власти сдерживающими являются сроки президентской власти, импичмент, вотум недоверия Правительству; со стороны парламента запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью; для судебной власти правоограничивающими средствами, выраженными в конституции, процессуальном законодательстве, являются следующие принципы: презумпция невиновности, право на защиту, равенство граждан перед законом и судом, гласность и состязательность процесса, отвод судей и т.п.

Импичмент – это выражение недоверия высшему должностному лицу, отстранение его от должности, привлечение его к юридической ответственности.

Так, в Конституции РК, в ст.47 п.4 закреплено, что импичмент (или отстранение от должности) Президенту РК может быть объявлен Парламентом только в случае государственной измены.

Основания для импичмента могут быть различными, но при этом должны быть четко закреплены в законах государства.

Также необходимо рассмотреть подробно и такой принцип, как взаимная ответственность государства и личности. В этом принципе выражаются нравственно-правовые начала в отношениях между государством как носителем политической власти и гражданином как участником ее осуществления.

Устанавливая в законах свободу общества и личности, само государство также устанавливает и границы своих действий. Посредством закона оно должно брать на себя обязательства, обеспечивающие справедливость и равенство в своих отношениях с гражданином, общественными организациями, другими государствами.

Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушение или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: ответственность Правительства перед представительными органами; дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением; импичмент и пр.

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

На тех же правовых началах строится и ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меру свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения. Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

Одним из главных признаков правового государства является наличие гражданского общества.

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

Гражданское общество является основой для правового государства. Без гражданского общества не будет правового государства.

Понятие “гражданское общество” было сформулировано такими великими мыслителями прошлого, как Аристотель, Цицерон, Г.Гроций, Т.Гоббс, Д.Локк, Гегель, К.Маркс и др.

Основной идеей в гражданском обществе является идея главенства человека в обществе, идея самостоятельности человека, способности его самому осуществлять свою деятельность, опираясь прежде всего на нравственные принципы, уважая право. Причем государство не должно вмешиваться в жизнь гражданского общества, и только в случае нарушения права допустимо вмешательство государства.

Если попытаться дать развернутую характеристику *гражданского общества*, то это *свободное демократическое правовое общество, ориентированное на конкретного человека, создающее атмосферу уважения к правовым традициям и законам, общегуманистическим идеалам, обеспечивающее свободу творческой и предпринимательской деятельности, создающее возможность достижения благополучия и реализации прав человека и гражданина, органично вырабатывающее механизмы ограничения и контроля за деятельностью государства.*

Гражданское общество как структура состоит из систем:

- а) социальной;
- б) экономической;
- в) политической;
- г) духовно-культурной;
- д) информационной.

Более подробная структура гражданского общества делится на следующие части:

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

Признаки гражданского общества:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- самоуправляемость;
- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;
- свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм;
- всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию;
- жизнедеятельность базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации);
- многоукладность экономики;

- легитимность и демократический характер власти;
- правовое государство;
- сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей и др.

В Республике Казахстан формирование правового государства и гражданского общества только начинается. Поэтому возникает множество проблем, решение которых зависит и от государства, и от общества, и конкретно от каждого человека.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Назовите имена мыслителей и их произведения, в которых были сформулированы основные идеи правового государства.
2. В чем суть и главная цель принципа разделения властей?
3. Охарактеризуйте систему сдержек и противовесов.
4. Что такое импичмент? Каковы основания предъявления импичмента Президенту РК?
5. Дайте определение понятию «гражданское общество».
6. Каково соотношение правового государства и гражданского общества?
7. Какова структура гражданского общества?
8. Назовите признаки гражданского общества.

Тема 9.

ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА И ГОСУДАРСТВО

Политическая система – это совокупность взаимо-действующих между собой норм, идей и основанных на них политических институтов, учреждений и действий, организующих политическую власть, взаимосвязь граждан и государства. Основным назначением этого многомерного образования является обеспечение целостности, единства действий людей в политике.

В литературе отмечается, что политическая система представляет собой диалектическое единство четырех сторон:

- 1) *институциональной* (государство, политические партии, социально-экономические и другие организации, образующие в совокупности политическую организацию общества);
- 2) *регулятивной* (право, политические нормы и традиции, некоторые нормы морали и т.д.);
- 3) *функциональной* (методы политической деятельности, составляющие основу политического режима);
- 4) *идеологической* (политическое сознание, прежде всего господствующая в данном обществе идеология).

Основываясь на таком подходе, в составе политической системы выделяются ее основные компоненты: политические и правовые нормы, политическая структура, политическая деятельность, политическое сознание и политическая культура.

1. *Политические и правовые нормы* – сложившиеся или установленные правила поведения, способы регуляции политических отношений, существующие и действующие в виде конституций, кодексов, законов, уставов, программ партий, политических традиций и процедур.

2. *Политическая структура* – совокупность политических, государственных организаций, институтов, учреждений и отношений между ними.

3. *Политическая деятельность* – разнообразные виды действий людей, направленных на обеспечение функционирования, преобразование и защиту системы осуществления политической власти в обществе.

4. *Политическое сознание и политическая культура* – имеется в виду многообразие проявлений духовности, отражающих деятельность механизмов политической власти и направляющих поведение людей в сфере политических отношений.

Политическая культура – это система ценностей, политических идей, символов, убеждений, принятых членами политической общности и используемых для регуляции их деятельности и отношений.

Политическая система общества – это система государственных и негосударственных социальных институтов, осуществляющих определенные политические функции. Такими институтами являются: государство, партии, профсоюзы и другие организации и движения, участвующие в той сфере общественной жизни, ядром которой являются *завоевание, удержание и использование власти*. Политическая система обеспечивает проведение внутренней и внешней политики, формирует, выражает и защищает интересы социальных слоев. Ее характер определяется главным образом той социальной средой, в которой возникает и функционирует политическая система.

Основными субъектами политической системы общества выступают государство, политические партии и общественные движения.

Государство занимает решающую роль в политической системе, поскольку государство обладает присущими ему специфическими признаками;

– *во-первых*, это способность к интеграции общества при наличии социальных различий вызываемой ими борьбы интересов;

– *во-вторых*, государство – это орган власти, правового принуждения, активно использующий санкции поощрения и наказания за соблюдение или нарушение установленных им норм, правил организации общественных отношений;

– *в-третьих*, правотворческая функция государства в обществе;

– *в-четвертых*, публичность государственной власти, профессионализация управления общими делами, добровольная или принудительная передача государственным органам и их служащим полномочий на управление другими людьми;

– *в-пятых*, специфичность и четкость границ политического пространства. Государство имеет географические пределы: территорию, на которую распространяется его власть, и юридический ореол – оно охватывает граждан – членов государства, имеющих по отношению к нему юридически закрепленные права и обязанности, платящих налоги, т.е. материально способствующих и обеспечивающих существование и деятельность государственных органов.

Основным субъектом политической системы также являются *политические партии*.

Назначение политической партии, делающее ее необходимым компонентом политической жизни в любой ее модификации, заключается:

– в осуществлении функции представительства интересов различных социальных групп, общностей на уровне общих интересов всей социальной целостности;

– в активной работе по интеграции социальной группы, входящей в сферу политических отношений;

– в снятии ее внутренних противоречий.

Партии имеют свою программу, систему целей, которые они активно пропагандируют и защищают, более или менее разветвленную организационную структуру, накладывают на своих членов определенные обязанности и формируют нормы поведения. Они поэтому служат мощным фактором повышения уровня организованности политической жизни, ее рационализации.

Партии могут быть:

– классовыми, т.е. представлять интересы социальных групп, различающихся по своему месту в структуре производственных отношений (крестьянские, рабочие, предпринимательские);

– национальными, религиозными, выражающими на государственном уровне специфические интересы той или иной этнической группы или конфессии; ставящие, как

правило, задачу обеспечения их приоритета в государстве (партия исламского возрождения, Союз русского народа и т.д.);

– проблемными, вызванными и подчиняющими свою программу и деятельность решению какой-либо социальной задачи, наиболее актуальной, острой, важной, требующей безотлагательного ответа (экономическая партия, партия мира или разоружения, земельной реформы и т.д.);

– государственно-патриотическими, ориентирующимися на мобилизацию представителей всех социальных слоев и групп на обеспечение целостности и стабильности государства;

– формирующимися вокруг популярности политической фигуры и действующими как группы его поддержки;

– так называемыми “гротескными партиями”, вроде “партии любителей пива”, видящими смысл своей деятельности в демонстрации самобытности пристрастий группы граждан, не претендующая на власть.

В движении, как правило, отсутствует жесткая централизованная организация, нет фиксированного членства, программу и доктрину заменяет цель или система политических целей.

Участником движения может быть любой человек, поддерживающий цель движения. В движении выбор форм собственного участия или поддержки его деятельности более широк. В современных условиях в развитии политической активности наблюдается тенденция предпочтения движений перед партиями, поскольку в партиях действует система отбора, обязательств и дисциплины. Многие важные политические проблемы решаются за счет активных усилий именно движений (экологические проблемы, борьба за мир, демократизацию общества).

Таким образом, главным субъектом политической системы является государство.

Взаимоотношения государства и общественных организаций показывают, насколько общи их конечные цели и задачи, едины принципы построения и функционирования. Эти взаимоотношения строятся по-разному в зависимости от места и роли тех или иных общественных формирований, от характера их деятельности, от стоящих перед ними целей и задач. Это сотрудничество, взаимопомощь, координация, руководство со стороны государства деятельностью некоторых общественных организаций, определение основного направления их деятельности, надзор и т.д. При этом сохраняется внутренняя самостоятельность общественных организаций, их относительная независимость в решении вопросов на основе принципов самоуправления и самодеятельности.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение политической системе.
2. Охарактеризуйте структуру политической системы.
3. Каковы основные признаки политических партий?
4. В чем особенности общественных движений?
5. Каковы взаимоотношения государства и общественных организаций?

Тема 10.

ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Понятие “право” является одним из сложных вопросов в юриспруденции. Для полного раскрытия феномена права необходимо отметить, что право как социальный феномен и регулятор общественных отношений появляется еще до государства. Поэтому термин “право” ассоциируется со словами “правда”, “справедливость”. И такое совпадение не случайно, поскольку основой права являются общечеловеческие идеи и ценности *справедливости, гуманизма, равенства, свободы*.

Право в широком смысле слова представляет собой порядок в обществе, основанный на этих общечеловеческих идеях и ценностях, обеспечиваемый сознанием человека и принудительной силой государства.

С появлением государства право обрело новую характеристику, и стало выражаться в виде писанных норм, обеспеченных силой государства.

В юридическом смысле *право* – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, гарантированных и санкционированных государством, регулирующих общественные отношения.

Признаки права:

а) *системность*, т.е. право состоит из связанных между собой в определенном порядке норм, правил поведения;

б) *общеобязательность*, т.е. право обязательно для всех субъектов, независимо от пола, возраста, национальности, имущества и т.д.;

в) *формальная определенность*, т.е. право всегда выражено в определенной форме – в виде официальных законов и иных актов;

г) *связь с государством*;

д) *волевой характер*, т.е. в праве всегда выражается воля общества, государства, определенного класса;

е) *регулятивность*, т.е. право является критерием правомерного и неправомерного, должного и возможного поведения субъектов.

Регулятивность права заключается также и в том, что государство официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуждения.

Право, будучи нормативным выражением государственной воли, регулирует общественные отношения в классовых, общесоциальных либо иных интересах. Большинство составляющих право норм носит представительско-обязывающий характер.

В правовых нормах моделируются возможные варианты поведения и даются образцы решения возможных дел.

Высшее общественное предназначение права заключается в том, чтобы обеспечивать, гарантировать в нормативном порядке свободу в обществе, утверждать справедливость, создавать оптимальные условия для преимущественного действия в обществе экономических и духовных факторов, исключая произвол и своеволие из общественной жизни.

В праве заключается большая ценность. *Ценность права* – это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом. Можно выделить следующие основные проявления *социальной ценности права*:

– право обладает инструментальной ценностью, придавая действиям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подконтрольность, внося тем самым элементы упорядоченности и порядка в общественные отношения, делает их цивилизованными;

– право оказывает воздействие на поведение и деятельность людей посредством согласования их специфических интересов, т.е. право не подавляет частный интерес, а наоборот, соотносит его с общественным интересом;

– право является выразителем и определителем свободы личности в обществе, при этом не обозначает свободу вообще, а определяет границы, меру этой свободы;

– право обладает способностью быть выразителем идеи справедливости, т.е. право выступает критерием правильного, справедливого распределения материальных благ, утверждает равенство всех граждан перед законом;

– право выступает источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития; особенно его ценность возрастает с историческим ходом

общественного развития, в условиях крушения тоталитарных режимов и утверждения новых рыночных механизмов;

– правовые подходы являются основой и единственно возможным средством решения проблем международного и межнационального характера.

Сущность права заключается в регулировании общественных отношений в условиях цивилизации – в достижении на нормативной основе такой стабильной организованности общества, при которой реализуются демократия, экономическая свобода, свобода личности.

При рассмотрении сущности права важно учитывать два аспекта: 1) формальный – то, что любое право есть прежде всего регулятор; 2) содержательный – то, чьи интересы обслуживает данный регулятор.

Можно выделить следующие подходы к сущности права:

– *классовый*, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса;

– *общесоциальный*, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества.

Необходимо различать объективное право и субъективное право.

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

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

Наряду с правом в юридическом значении (и объективным, и субъективным) существует еще и *естественное право*, которое охватывает такие, например, права, как право на жизнь, право на свободу. Права, относящиеся к естественным, существуют независимо от того, закреплены они где-нибудь или нет; они непосредственно вытекают из естественного порядка вещей, из самой жизни.

В отличие от естественного права, право в юридическом смысле (и объективное, и субъективное) предстает как *позитивное право*, т.е. выраженное в законах и других источниках.

Характерные черты позитивного права:

а) оно создается людьми или общественными образованиями – законодателями, судами, самими субъектами права, т.е. является результатом их творчества, целе-направленной волевой деятельности;

б) оно существует в виде законов и иных источников, т.е. особой, внешне выраженной реальности, а не просто в виде мысли, идеи.

Со времени возникновения права и в ходе его развития выявились две противоречивые и одновременно взаимосвязанные его стороны. Первая сторона – публично-правовая, вторая – частно-правовая.

Публичное право – это область государственных дел, т.е. устройство и деятельность государства как публичной власти, всех публичных институтов, построенных на началах власти и подчиненности, на отношениях субординации.

К публичному праву относятся такие отрасли права, как конституционное, уголовное, административное, процессуальное, финансовое право и др.

Частное право – это область частных дел, т.е. статуса свободной личности, институтов, построенных на началах автономии, юридического равенства субъектов, их несомподчиненности между собой.

К частному праву относятся гражданское право, частично семейное право и др.

В юридической науке существуют различные подходы к пониманию права. Их суть заключается в решении следующих вопросов. Что есть само право? Какую реальность оно отражает? Каковы сущность и назначение права в обществе?

Для глубокого познания права все определения, если они отражают хоть какую-то часть реалии, полезны. Для практического использования пригодно единое понимание права.

Среди различных подходов к пониманию права наиболее важными являются следующие.

Нормативистский подход. Его сторонники (Штаммлер, Новгородцев, Кельзен и др.) определяют право как совокупность охраняемых государством норм. В частности, для концепции Г.Кельзена характерным является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится основная (суверенная) норма, принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы. Данное учение Г.Кельзена получило название “чистое” учение о праве. Содержание нормативистского подхода к праву определяется во взгляде на действительность через призму принятых государством нормативных актов.

Естественно-правовая теория права. Сторонники этой теории права (Т.Гоббс, Д.Локк, А.Радищев и др.) полагали, что, кроме права, которое устанавливает государство, существует естественное право, присущее человеку от рождения. Это – право на жизнь, свободу, равенство, собственность и ряд других. И, следовательно, естественное право (сумма естественных, вечных, неотчуждаемых и неизменяемых прав человека) – это высшее право по отношению к действующему праву (законы, обычаи, прецеденты), это право, воплощающее в себе разум и вечную справедливость. В рамках данной теории разделяются право и закон, т.е. наряду с позитивным правом (законами, принимаемыми государством), существует высшее, подлинное, естественное право, свойственное человеку от рождения.

Теологическая теория в своем объяснении права опиралась на божественные книги, и в первую очередь на Библию. Представители данной теории (Аристотель, Фома Аквинский) полагали, что если естественные права принадлежат человеку от рождения, то они могут иметь и божественное происхождение.

Историческая школа права. Ее представители (Ф.Савиньи, Гуго, Г.Пухта и др.) утверждали, что право не создается законодателем, оно появляется самопроизвольно в результате развития народного духа, примерно так же, как появляется язык. Ученые-правоведы же должны уметь схватить и выразить проявления правового народного духа, изложить его положения в юридических формулах, а законодатель, найдя готовое право, должен превратить его в действующее законодательство.

Психологический подход. Представители (Л.И.Петражицкий, Росс, И.М.Рейснер и др.) наряду с нормами в понятие “право” включают и правовое сознание, правовые эмоции людей). Особенно широко психологический подход применялся в первые годы советской власти, когда еще не были выработаны новые законы и даже в декретах признавалось обращение судей к правовому сознанию при решении дел в интересах пролетарского государства.

Социологический подход. Представители социологической теории права (П.Эрлих, Л.Дюги, С.Н.Муромцев и др.) полагали, что право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов, т.е. отстаивали взгляды на право как на деятельность физических и юридических лиц, реализующих в той или иной степени свои правомочия. Правом объявлялась практика государственного строительства.

Марксистский подход. Представители марксистской теории (Маркс, Энгельс, Ленин и др.) понимали право как возведенную в закон волю экономически господствующего класса и содержание, выраженной в праве классовой воли, определяли характером материальных

производственных отношений, носителями которых выступали классы собственников основных средств производства, держащие в своих руках государственную власть.

Интегративный подход к пониманию права исходит из того, что вряд ли в действительности существует вполне совершенное право, и поэтому представители данного подхода, взяв из различных теорий самые рациональные, на их взгляд, стороны, вывели следующее определение: *Право – это совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их взаимоотношении друг с другом.*

Для полного понимания права необходимо также рассмотреть функции права. *Функции права – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.*

Условно можно выделить два критерия, которые лежат в основе классификации функций права:

1) это *внешние*, в соответствии с которыми выделяют социальные функции права – экономическую (право упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности и т.п.), политическую (регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.), воспитательную (отражает определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц);

2) *внутренние*, которые вытекают из самой природы права. Это регулятивная и охранительная функции.

Регулятивная функция права – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права в целях закрепления и содействия развитию отношений, соответствующих интересам общества, государства, личности.

В рамках этой функции выделяют две ее разновидности: регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам политических прав и свобод, которые зафиксированы в конституции.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем обеспечения активного поведения субъектов права. Она воплощена в институтах гражданского, административного, трудового права.

Охранительная функция – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных экономических, политических, национальных и личных отношений, их неприкосновенность, установление мер юридической защиты и юридической ответственности, порядка их возложения и исполнения.

Для полного понимания права как социального феномена необходимо рассмотреть принципы права.

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

Принципы права представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

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

Общеправовые принципы действуют во всех без исключения отраслях права.

К ним относятся:

- а) справедливость;
- б) юридическое равенство граждан перед законом и судом;
- в) гуманизм;

- г) демократизм;
- д) единство прав и обязанностей;
- е) сочетание убеждения и принуждения и др.

Межотраслевыми принципами являются также принципы, которые характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права. К ним относят: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности, принцип гласности судопроизводства и др.

Отраслевыми называются принципы, действующие только в рамках одной отрасли. К ним относятся: в гражданском праве - принцип равенства сторон в имущественных отношениях, принцип добровольности действий; в уголовном процессе - принципы или презумпция невиновности; в трудовом праве - принцип свободы труда и др.

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

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение права и выделите его основные признаки.
2. В чем заключается ценность права?
3. Какова сущность права?
4. Каково соотношение объективного и субъективного права?
5. Что относится к публичному праву?
6. В чем особенность частного права?
7. Охарактеризуйте различные научные подходы к пониманию права.
8. Выделите функции права.
9. Каково значение правовых принципов? Укажите их виды.

Тема 11.

ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ

Люди в процессе своей многовековой жизнедеятельности выработали множество различных норм и правил. Это моральные, правовые, политические, эстетические, корпоративные, религиозные обычаи, традиции, привычки, нравы, обряды, ритуалы и др. Нормы – это образцы, эталоны, правила поведения участников общественных отношений.

В юридической науке все действующие в обществе нормы подразделяются прежде всего на две основные группы – социальные и технические.

СОЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ ОБЩЕСТВА

Ритуалы

Моральные нормы

Обряды

Религиозные нормы

Обычаи

Политические нормы

Традиции Нормы права

Этические нормы

Социальные нормы – правила поведения, установленные обществом, они содержат указания, информацию о желательном или нежелательном поведении людей.

Под *техническими нормами* понимаются все национальные нормы, куда входят кроме сугубо технических, например, санитарно-гигиенические, экологические, биологические, физиологические и др. Но для краткости всех их принято именовать техническими в контексте соотношения с социальными.

Технические и социальные нормы взаимодействуют между собой. В частности, важнейшие для общества технические нормы поддерживаются правом и государством, становясь технико-юридическими правилами поведения, в силу чего они выступают общеобязательными, влекущими за собой определенные юридические последствия. Например, уголовное законодательство предусматривает ответственность за нарушение правил безопасности при производстве строительных работ. Также существуют правовые нормы эксплуатации транспорта.

Современные социальные нормы – это всевозможные способы, которые предназначены для того, чтобы жизнь в обществе не превращалась в беспорядок, была эффективной, комфортной, справедливой, полезной, ценной для каждого гражданина, групп людей, конкретных государств и всего человеческого сообщества в целом.

Каждый субъект правоотношения (человек) должен иметь знания о нормах, действующих в обществе и строить свою жизнь на их основе. Процесс изучения, усвоения и применения различных социальных норм называют социализацией.

Участвуя в различных группах, сообществах, человек приобретает социальный опыт, формируется как личность. Личность – это индивид, который действует на основе знания культурных норм, ясно представляет себя, свою роль среди других людей. В результате социального взросления (в процессе формирования личностных качеств) человек осмысливает себя как гражданин. Гражданин – это одна из основных характеристик человека, которая обозначает его принадлежность к определенному государству.

Схематически социализацию человека можно представить как жизненный путь, который начинается в семье и осуществляется в обществе и государстве. *Государство* – это одна из организаций общества, которая занимается регулированием совместной жизни людей. Гражданин и его интересы представляют главную заботу цивилизованного государства.

Нормы, которые направляют совместную жизнедеятельность людей, представлены в международных соглашениях (конвенциях); конституциях; уставах различных организаций, партий; кодексах; законах; моральных требованиях (предписаниях); религиозных обычаях; культурных традициях; политических обязательствах. С помощью этих норм устанавливается определенный порядок, иерархия (то есть соподчиненность одних другим). Действие норм наблюдается везде и повсюду, они регулируют разнообразные виды деятельности людей, в их взаимоотношениях между собой. Социальные нормы начинают функционировать с момента, когда человеческий плод еще находится в материнском организме и прекращается с событиями, связанными со смертью человека.

Чтобы создать нормальную жизнь для граждан государства, регулировать их взаимоотношения, а также отношения между государствами (между народами), имеются нормы права. Эти нормы закреплены в законах, кодексах, конвенциях (договорах) и иных правовых актах. В обществе действуют национальные (государственные) и международные (если данное государство разделяет их) нормы права. В свою очередь они обязательны для применения и исполнения всеми гражданами, организациями.

Наибольшее значение для правовых норм имеют нормы морали. *Мораль* – это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого.

В системе социальных норм нормы морали выступают самыми универсальными регуляторами общественных отношений с позиции добра и зла, справедливого и несправедливого и обеспечиваются мерами общественного воздействия.

Также право связано с религиозными нормами. *Религиозными нормами называются правила, установленные различными вероисповеданиями и обязательные для верующих.* Источниками религиозных норм являются Коран, Сунна, Иджма, Киас, Ветхий завет, Новый завет, религиозные книги буддистов и др. Эти нормы устанавливают правила организации и функционирования (деятельности) религиозных объединений.

Из истории развития человеческого общества видно, что религиозные нормы имели юридический характер, являлись регуляторами политических, государственных, гражданско-правовых, брачно-семейных и иных отношений.

Нормы, которые установлены религиозными организациями, соприкасаются с действующим правом в ряде отношений, а именно основной закон государства создает правовую основу деятельности религиозных организаций, гарантируя каждому свободно исповедовать любую религию. Религиозным объединениям может придаваться статус юридического лица.

Правовые нормы также связаны с нормами обычаев. *Обычаи – это сложившиеся в многовековой жизнедеятельности общества, передаваемые из поколения в поколение вошедшие в привычку нормы или правила поведения людей, исполняемые добровольно.*

Согласно ст. 3 Гражданского Кодекса Республики Казахстан обычаи делового оборота считаются источниками гражданского законодательства.

Обычаи менее связаны с правом, чем моральные нормы, но тем не менее обычаи также влияют на право.

Так, в казахском обществе кочевого периода обычаи были источником права. Государство санкционировало в виде правовых норм те или иные обычаи, придавало им общеобязательное значение. Ярким примером собрания правовых обычаев является свод законов хана Тауке «Жеті Жарлы».

Рассмотрим сходство и отличие права и обычая. Так, нормы права и обычаи являются регуляторами поведения людей, выражаются в виде общих, общеобязательных правил и указывают, какими должны или могут быть человеческие поступки по мнению определенных коллективов.

Вместе с тем обычаи и нормы права отличаются друг от друга по происхождению, форме выражения и способу обеспечения. Если обычаи появились с возникновением человеческого социума, то нормы права существуют в государственно-организованном обществе; если обычаи не закрепляются в специальных актах, а содержатся в сознании людей и передаются из поколения в поколение, то нормы права существуют в определенных формах и передаются через официальные каналы; если обычаи обеспечиваются силой общественного мнения, то нормы права реализуются с учетом возможности государственного принуждения.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Назовите виды социальных норм.
2. Какова роль и место правовых норм в системе социальных норм?
3. Каково влияние моральных норм на право?
4. Охарактеризуйте соотношение обычаев и правовых норм.
5. Каково соотношение религиозных и правовых норм?

Тема 12. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

В юридической науке часто используются различные философские категории – форма, сущность, функция, содержание. Так, под *формой* понимается внешнее выражение предмета или явления, отражающее его внутреннюю сущность.

Сущность – это основное назначение предмета или явления, показатель того, для чего оно необходимо, чему оно служит.

Функция – это основные направления деятельности данного явления или предмета, основные его назначения.

Содержание – это внутреннее содержимое предмета или явления, которое находится в рамках данной формы.

Право как общественное явление имеет внутреннюю и внешнюю форму. Внутренняя форма права – это его структура, система элементов, составляющих содержание данного явления.

Под внешней формой права понимается комплекс юридических источников, формально закрепляющих правовые явления и позволяющих адресатам правовых норм ознакомиться с их реальным содержанием и пользоваться ими.

Понятие “форма права” и “источник права” тесно связаны, но не совпадают. Если “форма права” показывает, как содержание права организовано и выражено вовне, то “источник права” – истоки формирования права, систему факторов, предопределяющих его содержание и формы выражения.

В связи с этим *источники права* можно разделить на материальные, идеальные и юридические.

Материальные – коренятся прежде всего в системе объективных потребностей общественного развития, в экономических отношениях.

Идеальные – идеологическое осознание законодателем объективных потребностей общественного развития и принятие на этой основе правовых норм.

Юридические – исходящие от государства или признаваемые им официально-документальные формы выражения и закрепления норм права, придания им юридического, общеобязательного значения.

В юридической литературе выделяются следующие источники права:

Правовой (санкционированный) обычай – одна из наиболее древних форм права. Правовой обычай – это правило поведения, которое в силу многократного повторения становится привычкой, передается из поколения в поколение и защищается принудительной силой государства. Истории известно много случаев, когда обычаи родового строя, трансформируясь, перерастали постепенно в санкционированные обычаи. Самыми распространенными обычаями при родовом строе были обычаи кровной мести и обычаи “око за око, зуб за зуб”, т.н. принцип “талиона”. Постепенно эти обычаи заменялись штрафом, а штраф по мере расслоения общества на группы уже приобретал дифференцированный характер.

В казахском обществе обычай служил основным источником права. Соответственно, в казахском обществе основной формой права являлся правовой или санкционированный обычай. Основным актом, где были сосредоточены правовые обычаи являлся свод законов хана Тауке «Жеті ЖарНьы».

Юридический или судебный прецедент – решение суда по конкретному делу, являющееся образцом при разрешении аналогичных дел, которому государство придает общеобязательную силу.

Судебный прецедент широко применяется в Англии, США, Индии и других странах. Это удачные, справедливые решения суда, которые являются эталоном при разрешении других аналогичных дел.

Прецедент может быть как судебным, так и административным. Он предоставляет судье или должностному лицу непростую возможность личного усмотрения, поскольку при отсутствии полной аналогии жизненных ситуаций именно они обладают правом оценивать степень аналогичности рассматриваемых обстоятельств.

Причем в прецеденте не обязательно все предшествующее решение, а лишь *суть правовой позиции* суда, вынесшего первоначальное решение или приговор.

Нормативный договор – это решение двух или более сторон, имеющее общеобязательное значение, гарантируемое силой государства.

Нормативные договоры получают все более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, международном и других отраслях права. Они бывают внутригосударственными и международными, учредительными и обычными, типовыми и текущими.

Наиболее распространенный пример – это коллективный договор между администрацией предприятия и профсоюзной организацией, представляющей трудовой коллектив. Он выполняет значительную роль при регулировании трудовых отношений.

Нормативные правовые акты являются основной и наиболее совершенной формой современного права.

Нормативно-правовой акт – это официальный документ, принятый компетентными органами государства и содержащий общеобязательные юридические нормы.

В зависимости от юридической силы нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты.

Закон – это нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый высшим законодательным органом в особом процедурном порядке.

Ведущее место Закона определяется следующими признаками:

1) Закон принимается, отменяется и изменяется только законодательными (представительными) органами государственной власти или непосредственно народом в порядке референдума;

2) Закон принимается в особом процессуальном порядке;

3) Все иные нормативно-правовые акты не должны противоречить законам, если есть такое противоречие, то действует закон;

4) Закон содержит нормы первичного исходного характера. Все иные акты производны от законов и призваны детализировать и конкретизировать нормы законов;

5) Закон регулирует наиболее важнейшие основополагающие отношения.

Законы делятся на конституционные и текущие.

Конституционные законы закрепляют основы общественно-го и государственного строя, служат юридической базой для текущего законодательства.

К ним относятся конституция и законы, вносящие в нее изменения и дополнения, а также законы, конкретизирующие ее содержание.

Конституция – это основной закон государства. Он занимает главное место в системе нормативно-правовых актов, является юридической базой всего законодательства.

Перечень конституционных законов исчерпывающе определен Конституцией.

Текущие (обычные) *законы* принимаются на основе и во исполнение конституционных законов, составляют текущее законодательство и регулируют различные стороны экономической, политической, культурной жизни страны.

Подзаконные нормативно-правовые акты – это акты, принимаемые исполнительно-распорядительными органами государства на основе и во исполнение законов. К ним относятся:

– указы президента;

– постановления и решения правительства;

– нормативные акты министерств, ведомств, комитетов в виде инструкций, положений, приказов и другие;

– нормативные акты местных исполнительных органов;

– локальные нормативные акты, т.е. акты, принимаемые организациями, предприятиями, учреждениями.

Действие нормативно-правовых актов во времени,

в пространстве и по кругу лиц

Нормативно-правовые акты действуют во *времени* следующим образом:

Моментом начала действия нормативного акта является истечение определенного срока после его опубликования (как правило, 10 дней).

Также моментом начала действия некоторых актов является момент их принятия или официального опубликования, если об этом прямо говорится в акте.

Время вступления нормативно-правового акта в действие может быть указано в нем самом, в специально принятом по этому поводу акте. Например, ныне действующий ГК РК (общая часть) был принят в декабре 1994 года, а вступил в силу 1 марта 1995 года.

Прекращение действия нормативных актов связывается со следующими обстоятельствами:

- 1) истечением срока действия, на который был принят тот или иной акт;
- 2) в связи с прямой отменой нормативного акта;
- 3) в связи с принятием нового акта.

Вновь принятый нормативный акт, как правило, распространяет свое действие на те общественные отношения, которые возникли после его принятия.

Закон обратной силы не имеет. Это значит, что закон не действует на те отношения, которые возникли до его принятия. Однако существуют исключения из этого правила:

- 1) когда в самом нормативном акте указано, что его предписания распространяются на общественные отношения, возникшие до его принятия;
- 2) когда нормативный акт смягчает уголовную ответственность;
- 3) когда нормативный акт отменяет уголовную ответственность.

Под *пространством* понимается часть земной поверхности в пределах государственных границ, ее недра, внутренние и территориальные воды, воздушное пространство над ними, территории военных и иных судов в открытом море, летательные аппараты, а также территории посольств.

В теории права существует также понятие “экстерриториальность”.

Экстерриториальность действия нормативных актов означает распространение правовых актов за пределы территории государства. Например, при рассмотрении судом определенных внешнеэкономических сделок, по некоторым делам о наследстве допускается использование иностранного законодательства.

Круг лиц включает в себя граждан, лиц без гражданства и иностранцев. По общему правилу нормативные акты распространяются на всех лиц, находящихся на территории государства, одинаково.

Из этого правила есть исключения.

Так свои особенности имеет действие нормативных актов на иностранцев и лиц без гражданства. Им не предоставляются некоторые права и не возлагаются определенные обязанности (право избирать и быть избранными в государственные органы, обязанность служить в вооруженных силах и др.)

Представители иностранных государств (главы государств и правительств, дипломатический персонал посольств, другие иностранные граждане наделяются правом дипломатического иммунитета (экстерриториальности)). Вопрос об их уголовной и административной ответственности за правонарушения, совершенные на территории РК, решается дипломатическим путем.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Что понимается под формой права?
2. Каково соотношение категорий «форма права» и «источник права»?
3. Назовите виды форм права и охарактеризуйте каждый вид.

4. В чем особенность правовых обычаев как источников права?
5. Дайте определение судебного прецедента.
6. Дайте определение нормативно-правового акта и охарактеризуйте его виды.
7. В чем заключается высшая сила закона?
8. Дайте определение подзаконного акта.
9. Каково действие нормативно-правового акта во времени, пространстве и по кругу лиц?

Тема 13. НОРМА ПРАВА

Право состоит из действующих в данном обществе юридических или правовых норм (норм права).

Юридическая норма – первичная “клеточка” права, первичный “кирпичик”, из которого состоит здание права. Также можно сказать, что *норма права есть частица содержания права, исходный структурный элемент его системы.* Однако из этого положения не следует, что понятия права и нормы права совпадают. Право и единичная правовая норма соотносятся между собой как общее и отдельное, которые наряду с чертами сходства имеют и свои особенности.

Отдельно взятая правовая норма или группа норм еще не есть право. Право – это система правовых норм, которая в наиболее полном и общем виде выражает в этих нормах государственную волю, ее общечеловеческий и классовый характер, пронизана едиными закономерностями и принципами, обусловленными экономической, политической и духовной структурой общества. Любая единичная правовая норма приобретает качество, свойственное праву в целом, лишь будучи включенной в его общую систему.

В то же время норма права относительно самостоятельное явление, обладающее собственными специфическими особенностями.

Признаки правовой нормы

1. Норма права исходит от государства и является официальным выражением государственной воли.

2. Формальная определенность нормы права, которая проявляется в том, что правовая норма издается и санкционируется государством и выражается в определенной, строго установленной форме (письменной).

Формальная определенность связана также со структурой нормы права – специфическим внутренним строением и ее представительско-обязывающим характером.

3. Норма права охраняется от нарушений принудительной силой государства.

Именно возможность государственного принуждения как гарантия реализации, охраны от нарушения – специфический признак правовой нормы.

4. Нормы права складываются из двух разновидностей общеобязательных правовых предписаний:

- 1) правил поведения;
- 2) исходных (отправных, учредительных) норм.

Правила поведения – это непосредственно регулятивные нормы. Они устанавливают вид и меру возможного и должного поведения участников общественных отношений, их взаимные субъективные права и юридические обязанности. Такие правила поведения составляют большую часть правовых норм.

Исходные (отправные, учредительные) нормы – это нормы-принципы, нормы-дефиниции и т.д. Они представляют собой нормы опосредованного регулирования. Они устанавливают общие начала, исходные положения и направления правового регулирования.

5. Норма права является государственным регулятором общественных отношений.

Норма права – предписание общего характера и рассчитана не на отдельное, разовое отношение, не на конкретных лиц, а на множество сходных отношений и на множество неперсонифицированных адресатов, подпадающих под условия ее действия.

Правовая норма отражает и регулирует наиболее типичные, многократно повторяемые отношения между людьми, в упорядочении которых непосредственно заинтересовано и участвует государство. Например, отношения по поводу собственности, политической власти, управления, правосудия, охраны прав и свобод граждан, организации труда, борьбы с преступностью.

6. Норма права – выступает и как модель, эталон, мера, масштаб должного или возможного, разрешаемого или запрещенного поведения людей, и как критерий оценки правомерного и неправомерного, законного и противозаконного поведения.

Таким образом, можно дать следующее определение нормы права.

Норма права – это установленное государством или санкционированное им общеобязательное правило поведения, соответствующее основным правовым принципам и обеспечиваемое при необходимости принудительной силой государства.

Норма права состоит из:

гипотезы, которая определяет условия и обстоятельства, при которых применяется данная правовая норма. Гипотеза отвечает на вопросы – кто, где, когда, при каких условиях. Гипотеза может быть абсолютно определенной, относительно определенной и недостаточно определенной;

диспозиции, которая содержит правило поведения, создает субъективные права и юридические обязанности. Диспозиция есть наиболее важная часть правовой нормы. Она отвечает на вопросы – что делать, чего не надо делать. Диспозиция может быть абсолютно определенной, относительно определенной и недостаточно определенной;

санкции, которая определяет меру государственного принуждения, применяемую к субъекту, за нарушение нормы права и указывает на неблагоприятные юридические последствия, которые должен претерпеть нарушитель. Санкция отвечает на вопрос – какие последствия могут наступить в случае нарушения правовой нормы (т.е. гипотезы или диспозиции). Санкции бывают абсолютно определенные, относительно определенные, простые, альтернативные, кумулятивные. Таким образом, гипотеза – это указание на условия, при которых возникают права и обязанности; диспозиция – это указание на права и обязанности, санкции – это указание на неблагоприятные последствия, наступающие при нарушении правовой нормы.

Логическая формула правовой нормы может быть представлена следующим образом: “Если (гипотеза)... то (диспозиция)”... иначе (санкция)”. Например, ст.9. Закона РК о браке и семье гласит: “Для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста“. В логическом виде эта норма может быть сформулирована так: если есть совершеннолетние лица и у них есть добровольное согласие, то они могут вступить в брак. В случае нарушения какого-либо из условий нормы (вступление в брак с несовершеннолетним, принуждение вступления в брак) наступает юридическая ответственность.

Классификация норм права, т.е. подразделение на виды, способствует более глубокому их познанию, выявлению у них каких-то специфических, особенных признаков, отличающих их друг от друга.

Классификация норм права может быть осуществлена по разным признакам, основаниям:

а) по предмету правового регулирования, т.е. в зависимости от регулируемых отношений нормы права подразделяются на отрасли: нормы конституционного, гражданского, уголовного, административного, семейного и т.п. права.

б) по специфическим юридическим функциям или по их роли в правовом регулировании нормы права подразделяются на регулятивные, охранительные и специализированные (или нормы специального действия).

Регулятивные нормы - это нормы рассчитанные на регулирование нормальных, желательных или допускаемых в данном обществе отношений, составляющих основную массу отношений. Они регулируют правомерные действия, устанавливают позитивные, положительные права и обязанности, вытекающие из характера этих отношений. Регулятивные нормы подразделяются на управомочивающие, обязывающие и запрещающие.

Охранительные (или правоохранительные) нормы рассчитаны на отклоняющиеся от нормы поведения, неправомерные, правонарушающие действия. Они охраняют от нарушений существующие в обществе общепризнанные ценности, нормальные отношения, охраняют, следовательно, и регулятивные нормы.

Охранительные нормы предусматривают меры реагирования на нарушения субъективных прав и обязанностей, устанавливают меры принуждения, юридической ответственности за правонарушения, меры защиты нарушенных прав.

Специализированные нормы - или нормы специального действия, это нормы о нормах. Они регулируют не психологическое поведение субъектов, а отношение к другим нормам. Они предписывают, как следует понимать другие нормы, термины, в них содержащиеся, и какие нормы следует применять в тех или иных ситуациях. К их числу относятся дефинитивные, коллизионные и оперативные нормы.

Дефинитивные нормы (дефиниция - определение) содержат легальные определение терминов, встречающихся в других нормах. Они, следовательно, предписывают, как следует понимать соответствующие термины.

Например, Ст.1 Закона РК “О браке и семье“ называется “Основные понятия, используемые в настоящем законе“. В данной статье содержатся нормы определяющие такие понятия как брак, фиктивный брак, семья, детство и т.д.

Коллизионные нормы - рассчитаны на случай коллизий, столкновений норм права, на случаи, когда две или более нормы несовпадающего содержания регулируют один и тот же случай. Коллизионная норма преписывает, какую из двух норм следует применять в том или ином случае.

Коллизионная норма - это своеобразный механизм “саморегулирования“ в системе права, призванный тем самым способствовать единству и согласованности правил. Правотворческий процесс постоянен. Нормы издаются, дополняются, изменяются постоянно в разное время органами разного иерархического уровня, органами разной территориальной сферы. Отсюда возможны несогласованности, столкновения норм, т.е. могут возникнуть ситуации, когда две или более нормы претендуют на применение к одному и тому же факту, обстоятельству. Такая ситуация называется коллизией норм. Именно на эти случаи рассчитаны коллизионные нормы. Коллизионные нормы предписывают, какая из норм должна быть применена в тех или иных случаях.

Выделяются темпоральные пространственные и иерархические коллизионные нормы т.е. Темпоральные коллизионные нормы это те нормы, которые разрешают коллизии между нормами разного времени действия. Например, в уголовно-процессуальном праве имеется норма, которые гласит, что при расследовании и рассмотрении уголовных дел применяются процессуальные нормы времени рассмотрения дела, а не времени совершения преступления.

Пространственные коллизионные нормы разрешают коллизии между нормами, действующими в разных пространствах.

Например, в гражданском праве существует норма, согласно которой к форме сделки применяется закон места совершения сделки, но, скажем, не места рассмотрения спора.

Иерархические коллизионные нормы разрешают коллизии между нормами разного иерархического уровня. Здесь действует общий принцип *lex superior derogat legi inferiori* (закон высшего порядка отменяет действие закона (нормативного акта) низшего порядка).

В случаях когда спор возникает между общей и специальной нормой действует следующий принцип - специальная норма отменяет действие общей *lex specialis derogat legi generali*.

Таким образом, нормы права классифицируются:

- по предмету правового регулирования на нормы уголовного права, нормы гражданского права и др.;
- по юридической силе на нормы законов и нормы подзаконных актов;
- по характеру содержащихся предписаний или по характеру диспозиции - обязывающие, запрещающие, управомачивающие *Управомачивающие* – это нормы, предоставляющие субъекту право на совершение тех или иных действий. *Запрещающие* – это нормы, устанавливающие обязанность субъекта воздерживаться от совершения тех или иных действий. *Обязывающие* – это нормы, возлагающие на субъекта обязанность совершать действия определенного содержания.
- по форме выраженных предписаний - императивные и диспозитивные. *Императивные* – это нормы, выраженные в категорических предписаниях и действующие независимо от усмотрения субъектов права. *Диспозитивные* – это нормы, содержащие свободу усмотрения.
- по кругу субъектов, на которых распространяются нормы они делятся на общие, специальные, исключительные;
- по действию норм права во времени делятся на постоянные, временные и чрезвычайные;
- по действию норм права в пространстве на акты высших органов власти и акты местных органов самоуправления, содержащие правовые нормы;
- по совокупности делятся на нормы материального и процессуального права.

Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта

Норма права находит свое выражение в *статьях нормативно-правовых актов*.

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

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве ее формы.

Излагая правила поведения, законодатель может все три элемента логической структуры нормы права включить в одну статью нормативного акта; в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм; элементы норм права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов; элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного и того же нормативного акта.

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

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

б) *отсылочный способ* – имеет место тогда, когда статья нормативного акта, не излагая всей нормы, отсылает к другой статье этого же нормативного акта;

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

Правотворческий орган руководствуется необходимостью обеспечить нормам права вид логически стройной системы и подчиняет ей язык нормативно-правовых актов. Это ставит перед ним ряд специальных задач: придать нормам права вид логического развертывания от одной нормы к другой как движение от общего к конкретному; избежать повторений в различных нормах права одних и тех же юридически значимых положений; добиться логической ясности языка нормативного акта, выразить норму права наиболее экономными средствами; исключить самоочевидные и общеизвестные положения, факты, условия. Решать эти задачи приходится постоянно и поэтому происходит несовпадение статьи нормативного акта и нормы права.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Охарактеризуйте особенности нормы права.
2. Какова внутренняя структура нормы права?
3. Выделите основные виды норм права.
4. Охарактеризуйте соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта.
5. Проанализируйте приведенные статьи из некоторых нормативных актов и ответьте на вопросы: К какому виду относится та или иная норма? Какие виды элементов имеют эти нормы?

а) Ст.15 Конституции РК

1. Каждый имеет право на жизнь
2. Никто не вправе произвольно лишать человека жизни. Смертная казнь устанавливается законом как исключительная мера наказания за особо тяжкие преступления с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании.

б) Ст.15 Закона о браке и семье. Расторжение брака.

1. Брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обеих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.
2. Расторжение брака без согласия жены невозможно в период ее беременности и в течении первого года жизни ребенка.

в) Ст. 35 Конституции РК

1. Уплата законно установленных налогов, сборов и иных обязательных платежей является долгом и обязанностью каждого.

г) Ст. 33 ГК РК. Понятие юридического лица.

1. Юридическим лицом признается организация, которая имеет на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

2. Юридическое лицо имеет печать со своим наименованием.

Тема 14. СИСТЕМА ПРАВА

Система права – внутреннее строение права, выражающееся в единстве и согласованности всех действующих правовых норм и их логическом распределении по отраслям, подотраслям и правовым институтам.

Система права состоит из:

- а) правовой нормы;
- б) отраслей права;
- в) подотраслей права;
- г) правовых институтов.

Система права – это строение самого права, его подразделение на нормы отрасли, подотрасли и институты. Системное устройство права означает, что оно представляет собой целостное образование, состоящее из множества элементов, находящихся между собой в определенной иерархической связи.

Основные черты системы права:

- 1) ее первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования – институты, подотрасли, отрасли.
- 2) ее элементы не противоречивы, внутренние согласованы, взаимосвязаны, что придает ей целостность и единство.

3) она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами.

4) имеет объективный характер, так как зависит от объективно существующих отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей. Если предмет отвечает на вопрос, что регулирует право, то метод – как регулирует. Метод правового регулирования – это совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений. Выделяют следующие основные методы правового регулирования:

1) *императивный* – метод властных предписаний, субординации, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;

2) *диспозитивный* – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях;

3) *поощрительный* – метод вознаграждения за определенное заслуженное поведение;

4) *рекомендательный* – метод совета осуществления конкретного желательного для общества и государства поведения.

Рассмотрим структурные элементы системы права.

Правовая норма – это единичное общеобязательное правило поведения, регулирующее общественное отношение, гарантируемое и санкционируемое государством и выраженное в статьях нормативных актов.

Институт права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений. Институт права – это сравнительно небольшая устойчивая совокупность правовых норм. Правовые институты призваны регламентировать отдельные участки, фрагменты, стороны общественной жизни. Институт – составная часть, блок, звено отрасли. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Например, в уголовном праве – институт назначения наказания, институт освобождения от уголовной ответственности; в семейном праве – институт брака, институт усыновления, институт развода; в гражданском праве – институт договора купли-продажи, институт юридического лица, институт исковой давности и т.д.

Все институты функционируют в тесной взаимосвязи друг с другом – как внутри данной отрасли, так и вне ее¹. Существуют комплексные сложные правовые институты – это более крупная совокупность правовых норм, имеющая в своем составе более мелкие самостоятельные образования, называемые субинститутами. Например, институт поставки в гражданском праве включает в себя институт штрафа, неустойки, ответственности.

Юридическим критерием для обособления той или иной совокупности в конкретный правовой институт служат три признака:

1) юридическое единство правовых норм;

2) полнота регулирования определенной совокупности общественных отношений;

3) обособление норм, образующих правовой институт, в главах, разделах, частях и иных структурных единицах законов и других нормативно-правовых актов.

Отрасль права – это наиболее крупная часть системы права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих качественно однородную сферу общественных отношений присущим ей методом правового регулирования.

Подотрасль права по сравнению с отраслью права объединяет меньшие группы правовых норм и регулирует родственные общественные отношения. Например, предпринимательское право – это подотрасль гражданского права, налоговое право – это подотрасль финансового права.

Признаки отрасли права:

– каждая отрасль имеет свой предмет;

– имеет свое законодательство, как правило, самостоятельные кодексы;

– имеет свой особый юридический режим, регламентирующий правовое положение субъектов права, устанавливающий способы реализации прав и обязанностей и

государственно-правовые меры, направленные на неукоснительную реализацию правовых норм.

Классификация отраслей права:

1) профилирующие, базовые отрасли, охватывающие главные правовые режимы; причем над всей системой отраслей права стоит конституционное право, затем материальные отрасли – гражданское, административное, уголовное право и соответствующие им процессуальные отрасли – гражданско-процессуальное право, административно-процессуальное и уголовно-процессуальное право;

2) специальные отрасли, где правовые режимы приспособлены к особым сферам общества: трудовое право, земельное, финансовое право, право социального обеспечения, семейное право.

3) комплексные отрасли, для которых характерно соединение разнородных институтов профилирующих и специальных отраслей: аграрное право, экологическое право, торговое право, прокурорский надзор, морское право.

В юридической литературе выделяют следующие отрасли права:

- 1) конституционное (государственное) право;
- 2) гражданское право;
- 3) административное право;
- 4) уголовное право;
- 5) земельное право;
- 6) трудовое право;
- 7) семейно-брачное право;
- 8) уголовно-процессуальное право;
- 9) аграрное (сельскохозяйственное) право;
- 10) уголовно-исполнительное право;
- 11) экологическое (природоохранное) право;
- 12) финансовое право;
- 13) гражданско-процессуальное право;
- 14) международное право.

Среди формирующихся можно назвать отрасли предпринимательского, налогового, таможенного, муниципального, компьютерного, космического права.

Дать характеристику основных отраслей права - это значит рассмотреть конкретный предмет и доминирующий метод правового регулирования конституционного, административного, гражданского, уголовного, семейно-брачного, трудового и др. права. Рассмотрим некоторые отрасли права.

Конституционное право - ведущая отрасль права, предметом регулирования которой являются основы конституционного строя, правовое положение личности, форма правления и государственное устройство. Доминирующий метод - императивный.

Гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения. Основной метод - диспозитивный.

Административное право регулирует управленческие отношения, возникающие в процессе исполнительно-распорядительной деятельности органов государства. Преобладающий метод - императивный.

Уголовное право охраняет от преступных посягательств права и свободы человека и гражданина, конституционный строй, частную и государственную собственность и др. Господствующий метод - императивный.

Семейно-брачное право регулирует отношения, возникающие вследствие создания брака, а также отношения между членами семьи. Основной метод - диспозитивный.

Трудовое право регулирует отношения, возникающие в сфере труда и трудовой деятельности. Основной метод - императивный.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение системы права и охарактеризуйте ее элементы.
2. Проведите классификацию основных отраслей права.
3. Что такое правовой институт?
4. Дайте краткую характеристику основных отраслей права.

Тема 15. ПРАВотВОРЧЕСТВО

Правотворчество является одним из важнейших направлений государственной деятельности. В юридической науке правотворчество понимается в двух аспектах. В узком смысле под правотворчеством понимается непосредственно сам процесс создания правовых норм компетентными органами. В широком смысле правотворчество – это процесс, который начинается с момента правотворческого замысла и до практической реализации правовой нормы (подготовка, принятие, опубликование и т.д.).

Несмотря на различие в подходах к пониманию *правотворчества*, это *всегда деятельность уполномоченных органов по разработке, переработке и изданию определенных нормативных актов*.

Правотворческая деятельность состоит из 2-х основных частей.

Первая – включает в себе организационные вопросы правотворчества, не связанные с юридически значимыми действиями (подготовка проекта нормативного акта, его обсуждение и т.д.)

Вторая – в своей основе опирается на правовые начала, а точкой отсчета ее функционирования служит решение о подготовке проекта нормативного акта.

Обе части неразрывно связаны между собой и в общем контексте представляют целостную процедуру по подготовке, официальному обсуждению, принятию и опубликованию правового документа. Соответственно этому в процессе правотворчества выделяют две основные стадии.

Первая – предусматривает предварительное формирование государственной воли при составлении проекта нормативного акта. Все действия на этой стадии носят подготовительный характер и не порождают правовых последствий.

Вторая стадия – официальное закрепление государственной воли в нормах права, которая превращает проект нормативного акта в правовой акт, имеющий общеобязательный характер.

Правотворчество характеризуется следующими особенностями:

- представляет собой деятельность активную, творческую, государственную;
- основная его продукция – юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах;
- важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения;
- уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов – показатель цивилизованности и демократии общества.

Таким образом, *правотворчество – это особая форма государственной деятельности по созданию, изменению и отмене правовых норм, основанная на познании объективных социальных потребностей и интересов общества. Правотворческий процесс основывается на определенных принципах, к числу которых можно отнести следующие: демократизм, гласность, профессионализм, законность, связь с правоприменительной практикой.*

Рассмотрим эти *принципы*:

1) демократизм – характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе;

2) гласность – означает открытость правотворческого процесса для широкой общественности;

3) профессионализм – заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди – юристы, управленцы, экономисты и др.;

4) законность – данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции и иных законов;

5) научность – в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуации, объективные потребности развития общества.

Для выявления этих параметров используются различные социально-правовые эксперименты, социологические опросы, анкетирование и т.д. Только с учетом указанных факторов принятые правовые предписания будут обоснованными и эффективными.

6) связь с правоприменительной практикой – без связи с правоприменителем законодательный орган не будет знать результата своего труда, не сможет судить об эффективности принятых правовых решений, корректировать свою работу. Правоприменительная практика выявляет все недостатки и просчеты законодателя, раскрывает правотворческие потребности.

В зависимости от субъектов, правотворчество подразделяется на следующие виды:

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

2) непосредственная правоустановительная деятельность полномочных государственных органов;

3) санкционирование государственными органами норм, которые сложились независимо от них в виде обычая или выработаны негосударственными организациями.

Законодательный процесс выступает составной частью правотворчества. Суть законотворчества – это принятие высшим законодательным органом (парламентом) нормативно-правовых актов, обладающих высшей юридической силой. Он включает в себя четыре основные стадии:

- 1) законодательную инициативу;
- 2) обсуждение законопроекта;
- 3) принятие закона;
- 4) опубликование закона.

Все эти моменты нашли свое отражение в Конституции РК.

Законодательная инициатива – право компетентных органов, общественных организаций и лиц возбуждать перед парламентом вопрос об издании, изменении или отмене закона либо иного акта, поступление которого влечет за собой обязательное рассмотрение его парламентом. Это право выражается в форме предложений или готового законопроекта, которые высший законодательный орган обязан принять к своему производству. Такие предложения должны иметь необходимые обеспечения.

Согласно ст. 61 Конституции РК право законодательной инициативы принадлежит депутатам Парламента РК, Правительству РК и реализуется исключительно в Мажилисе.

Обсуждение законопроекта происходит вначале в Мажилисе. Законопроект, рассмотренный и одобренный большинством голосов от общего числа депутатов Мажилиса, передается в Сенат, где рассматривается не более шестидесяти дней. Принятый большинством голосов от общего числа депутатов Сената проект становится законом и в течении 10 дней представляется президенту на подпись.

Законы Республики Казахстан вступают в силу после их подписания Президентом Республики. Президент РК подписывает закон в течении пятнадцати дней, обнародует либо возвращает закон или отдельные его статьи для повторного обсуждения и голосования.

Если Парламент большинством в две трети голосов от общего числа депутатов каждой из Палат подтвердит ранее принятое решение, президент в течении 7 дней подписывает закон. Если возражения Президента не преодолены, закон считается непринятым или принятым в редакции, предложенной Президентом.

Изменения и дополнения в Конституцию РК вносятся большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа депутатов каждой из Палат.

Конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным Конституцией, большинством не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов каждой из Палат.

Проведение не менее 2-х чтений по вопросам внесения изменений и дополнений в Конституцию, принятия конституционных законов или внесения в них изменений и дополнений обязательно (ст. 62 Конституции РК).

Все законы подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания Президентом РК.

Законы вступают в силу по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Все законы публикуются в официальных источниках – газете “Казахстанская правда” или “Собрании законодательства РК”.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение правотворчества.
2. Чем законодательство отличается от правотворчества?
3. Охарактеризуйте принципы правотворчества.
4. Каковы субъекты правотворчества?
5. Дайте характеристику законодательного процесса.
6. Кому принадлежит право законодательной инициативы в Республике Казахстан, согласно ст. 61 Конституции РК?
7. Каков порядок принятия законов по Конституции РК?

Тема 16. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

В каждом государстве существует большое количество различных правовых норм и нормативных актов. Для удобного пользования ими необходимо постоянно приводить их в определенную систему. Такая деятельность выражается в понятии “*систематизация законодательства*”, т.е. *упорядочение нормативных актов в целях удобства пользования ими на практике*. В юридической науке существуют в основном три вида систематизации законодательства: инкорпорация, кодификация и консолидация.

Инкорпорация – это сбор и объединение нормативного материала в единые сборники или собрания в определенном порядке (алфавитном, хронологическом, по субъектам).

При инкорпорации нормативный материал размещается полностью или частично в разного рода сборниках. При этом содержание актов не меняется, хотя форма изложения их сути иногда может меняться.

При инкорпорации правовой акт изменяется не по содержанию, а внешне: в первоначальный текст вносятся официальные изменения; исключаются статьи и пункты, потерявшие силу, имевшие временное значение, а также содержащие явные противоречия и т. п.

Юридическая сила актов, подвергшихся инкорпоративной переработке, сохраняется с момента их принятия. По субъектам, проводящим инкорпорацию, различают *официальную, официозную* (полуофициальную) и *неофициальную* инкорпорацию.

Официальная инкорпорация проводится уполномоченными на то государственными органами. Официальная инкорпорация – это способ опубликования и переиздания действующих правовых норм. Следовательно, официальная инкорпорация – это официальный источник законодательства. Она бывает хронологической и предметной.

Хронологическая официальная инкорпорация предполагает приведение нормативных актов в определенный порядок в процессе их официального опубликования.

Предметная официальная инкорпорация – более сложный вид систематизации, в результате которой создаются тома Собрания действующих нормативных актов высших органов государственной власти и управления, расположенных по предметному принципу со строго тематической направленностью. Например, объединение нормативных актов, регулирующих государственное устройство, административную ответственность, отношения в той или иной отрасли народного хозяйства.

Неофициальная инкорпорация проводится отдельными ведомствами, научными и учебными заведениями, частными лицами без специального поручения и контроля правотворческого органа. Поэтому неофициальные инкорпорационные сборники нельзя расценивать в качестве источника законодательства, формы опубликования нормативных актов. На них нельзя ссылаться в процессе правотворчества и применения права.

Кодификация – наиболее сложная и совершенная форма систематизации, представляющая собой деятельность, направленную на коренную, (как внешнюю, так и внутреннюю,) переработку действующего законодательства путем подготовки и принятия нового кодификационного акта.

В результате кодификации существующие правовые нормы сводятся в единый, цельный акт, который принимается соответствующими государственными органами. Формами кодификации являются основы, кодексы, уставы, положения и т.д. Например, Конституция – это главный кодифицированный акт. Кроме того, в Республике Казахстан в настоящее время действуют следующие кодексы – Гражданский, Уголовный, Таможенный, Налоговый, Уголовно-процессуальный, Гражданско-процессуальный и др. Также следует отметить Правила дорожного движения, Устав железных дорог и др.

В кодифицированных актах объединены различные правовые нормы, институты, регламентирующие разнородные общественные отношения определенной правовой отрасли. Эти акты отличаются целостностью и устойчивостью. Все текущее законодательство ориентировано на них и им соподчинено.

Отличительные черты кодификации:

1. Кодификация осуществляется только уполномоченными государственными органами и носит официальный характер.

2. В результате кодификации объединяются несколько актов, различные нормы и создается новый как по форме, так и по содержанию правовой акт. Его текст подлинный, официальный, на него должны ссылаться правоприменительные органы.

3. Кодификация осуществляется периодически, в зависимости от накопления нормативного материала и объективной необходимости.

Различают отраслевую и специальную кодификацию.

Отраслевая кодификация представляет собой объединение нормативного материала какой-то определенной отрасли или подотрасли законодательства (Гражданский кодекс РК, Уголовный кодекс РК и др.).

Специальная кодификация объединяет нормы определенного правового института либо нескольких правовых институтов (Водный кодекс РК, Горный кодекс РК, Лесной кодекс РК и др.).

Консолидация - объединение нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их *относительности* к одному виду деятельности (охрана природы, образование, охрана правопорядка и др.). Особенность консолидации в том, что она является «компромиссной» систематизацией, сочетающей в себе черты инкорпорации и кодификации. Консолидация используется зачастую как промежуточный этап, когда отсутствует возможность кодификации.

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

Основным объектом юридической техники является текст правовых актов. При подготовке и принятии юридических предписаний очень важно, чтобы содержание (дух) и форма (буква) соответствовали друг другу, чтобы не было дублирования, неясности, противоречий и двусмысленности.

Цель юридической техники - привести в систему правовой материал, совершенствовать язык правового акта, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно развитость юридической техники символизирует собой определенный уровень правовой культуры конкретного общества.

Можно привести в качестве примера общеизвестную фразу «Казнить нельзя помиловать». В зависимости от положения запятой меняется смысл данного предложения. Так, «Казнить, нельзя помиловать» означает приговор смертной казни.

Текст «Казнить нельзя, помиловать» означает совершенно иное - отменить смертную казнь. Юридическая техника и призвана для того, чтобы не было двусмысленности в толковании, чтобы юридический текст был точным, ясным. Поэтому в юридическом тексте важно все, вплоть до запятой.

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

К техническим правилам относят:

- а) ясность и четкость, простоту и доступность языка правовых актов;
- б) сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;
- в) последовательность в изложении юридической информации;
- г) взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

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

Для того, чтобы квалифицированно пользоваться юридической техникой, нужно в полной мере обладать всей суммой юридических знаний.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Назовите виды систематизации законодательных актов.
2. Какие субъекты имеют право проводить кодификацию и инкорпорацию?
3. Какова главная цель систематизации законодательства?
4. Дайте определение юридической технике. В чем ее значение?

Тема 17. ПРАВООТНОШЕНИЕ

Правовые отношения в самом общем смысле можно определить как общественные отношения, урегулированные правом.

Правоотношения – следствие, результат действия права как социального и государственного института. В догосударственном (родовом) обществе правоотношений не было, поскольку не было права. Это значит, что правоотношения немыслимы вне права или

без права. Есть лишь отношения, объективно требующие или не требующие правового опосредования.

Все общественные отношения можно разделить на 3 группы:

- 1) регулируемые правом или правоотношения;
- 2) не регулируемые правом и, значит не имеющие юридической формы;
- 3) частично регулируемые. В основе такого деления лежат три критерия: социальная необходимость, государственная заинтересованность и возможность внешнего контроля.

Таким образом, любое правоотношение есть общественное отношение, но не всякое общественное отношение есть правоотношение.

В обществе непрерывно действует, пульсирует сложнейшая сеть горизонтальных и вертикальных правоотношений. Люди порой даже не замечают, что являются их участниками – настолько они естественны, привычны, необходимы. Одни из них более или менее постоянны, другие переменны (учеба, работа, семья), третьи возникают и тут же прекращаются (разнообразные мелкие сделки: купля-продажа, пользование транспортом, услугами социально-культурных и хозяйственно-бытовых учреждений, участие в гражданском обороте).

Ни один человек не может оставаться вне правоотношений, не вступать в них в своей повседневной жизни и деятельности, так как без этого он не мог бы реализовать многие свои права и возможности, удовлетворить интересы, потребности. Правоотношения составляют основную сферу общественной цивилизованной жизни. Везде, где действует право, его нормы, постоянно возникают, прекращаются или изменяются правоотношения. Особенно они развиты в гражданском обществе, правовом государстве. Они сопровождают человека на протяжении всей его жизни. Вот почему правоотношения – одна из центральных проблем правовой науки, теории права.

От той или иной трактовки зависит решение многих других юридических вопросов, поскольку правовые отношения – один из главных каналов перевода права на социальную действительность, интересы людей и их объединений.

Признаки правоотношений:

1. Они возникают, прекращаются или изменяются только на основе правовых норм. Нет нормы права – нет и правоотношения. Они представляют собой некоторое единство, целостность.

2. Правоотношение – это взаимная связь между субъектами, в результате которой субъекты наделяются взаимными юридическими правами и обязанностями, которые в правовой науке принято называть субъективными. Эта связь и есть собственно правоотношение, в рамках которого праву одной стороны соответствует обязанность другой стороны, и наоборот.

3. Правоотношение – это всегда двусторонняя или многосторонняя связь. В большинстве правоотношений каждый из их участников одновременно обладает правом и несет обязанность.

4. Правоотношение носят волевой характер. Это проявляется двояко. Во-первых, через нормы права отражается государственная воля; во-вторых, в силу того, что правоотношение не может наступить без волеизъявления его участников, по крайней мере одного из них. Необходим волевой акт или действие, дающее начало правоотношению.

5. Правоотношения охраняются и гарантируются государством.

6. Правовые отношения отличаются строгой определенностью сторон, т.е. субъектов и персонализацией их прав и обязанностей. Правоотношение всегда конкретное отношение “кого-то” с “кем-то”.

Таким образом, *правоотношение – это возникающая на основе права и находящаяся под охраной государства особая правовая связь между участниками, в результате которой между ними возникают взаимные юридические права и обязанности.*

Виды правовых отношений.

Правоотношения бывают различных видов. Так, **по отраслевому признаку** они делятся на государственные, административные, финансовые, гражданские, семейные и т.д.

По **функциям права** различают регулятивные и охранительные правоотношения.

Первые возникают из правомерных действий субъектов, вторые из противоправных, связанных с применением государственного принуждения.

По **субъектам правоотношения** делятся на абсолютные, относительные и общерегулятивные.

В абсолютных точно определена одна сторона, например собственник вещи, которому противостоят все те, кто с ним соприкасается или может соприкоснуться, и которые обязаны уважать это его право, не чинить никаких препятствий его реализации. В этом смысле, например, право собственности является абсолютным.

В относительных правоотношениях строго определены обе стороны (например, должник – кредитор, продавец – покупатель). Их можно назвать поименно.

По **характеру обязанностей** правоотношения делятся на активные и пассивные. В активных – обязанность заключается в необходимости совершить определенные действия в пользу управомоченного. В пассивных, напротив, она сводится к воздержанию от нежелательного для контрагента поведения. По **количеству субъектов** различают простые правоотношения (между двумя субъектами) и сложные (между несколькими и даже неограниченным числом); кратковременные и долго-временные.

Предпосылки возникновения правоотношений.

Правоотношения могут возникать и функционировать лишь при определенных предпосылках. Различают общие и специальные (юридические) предпосылки. К общим предпосылкам относятся наличие не менее двух субъектов, наличие интересов, потребностей субъектов правоотношений.

Юридические предпосылки – это наличие нормы права, наличие правдееспособности субъектов и наличие юридического факта.

Субъекты правоотношений – это участники, или стороны правоотношений, обладающие правдееспособностью.

Правоспособность – это признаваемая государством общая возможность иметь предусмотренные законом права и обязанности, способность быть их носителем.

У людей правоспособность возникает с момента рождения и прекращается со смертью.

Правоспособность лица никто не может ограничить, и никто не может быть ее лишен. Правоспособность признается априори как безусловная и бесспорная аксиома – нечто само собой разумеющееся.

Дееспособность – это способность лица иметь права и обязанности, своими действиями осуществлять их, а также нести ответственность за последствия своих действий.

Дееспособность лица зависит от возраста и психического состояния лица, в то время как правоспособность не зависит от указанных обстоятельств. Дееспособность в полном объеме наступает с момента совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста.

Дееспособностью не обладают малолетние дети до 14 лет и душевнобольные лица, которые могут их осуществлять. За них выступают их законные представители – родители, опекуны, попечители.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать необходимые гражданские сделки только с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей. Однако они вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществлять авторские и изобретательские права, вносить вклады в кредитные учреждения.

Ограничение дееспособности производится судом в случаях признания лица **хроническим алкоголиком и наркоманом, а также душевнобольным лицом.**

Деликтоспособность – способность лица отвечать за правонарушения (деликты). Деликтоспособность наступает с определенного возраста. Например, уголовная ответствен-

ность за умышленные преступления наступает с 14 лет. Понятие деликтоспособности в целом входит в понятие дееспособности. Однако такое расчленение необходимо, поскольку способствует более глубокому уяснению этих категорий.

Правоспособность и дееспособность вместе взятые называются **правосубъектностью (или праводееспособностью)**.

Правосубъектность, в целом, является одной из обязательных юридических предпосылок правоотношений. *Правосубъектность – это возможность или способность лица быть субъектом права со всеми вытекающими отсюда последствиями.*

Структура правоотношения

Правоотношение - это сложная правовая связь, состоящая из трех элементов - субъектов, объекта и содержания.

1. Субъекты правоотношений, т.е. лица или стороны, вступающие в правовую связь.
2. Объекты правоотношений - те реальные материальные и нематериальные блага, ради которых возникают правоотношения.
3. Содержание правоотношений т.е. взаимные права и юридические обязанности, которые возникают у субъектов правоотношений.

Рассмотрим подробнее элементы правоотношений.

1. Субъекты правоотношений делятся на физические и юридические лица.

Физические лица – это граждане государства, лица без гражданства и иностранцы.

Юридические лица – это учреждения, предприятия, организации. Признаки юридического лица сформулированы в ст.33 Гражданского кодекса РК и выражаются в следующем. Юридическое лицо обладает:

- имущественной обособленностью;
- способностью от своего имени приобретать соответствующие права и нести обязанности;
- правом быть истцом и ответчиком в суде;
- внутренним единством.
- собственным именем, адресом.
- способностью отвечать за свои действия собственным имуществом.

Само понятие юридического лица имеет значение главным образом в гражданском праве, т.е. в имущественных, обязательственных отношениях.

Правоспособность и дееспособность юридических лиц возникают одновременно с момента регистрации в государственном органе и оканчиваются также одновременно с момента ликвидации.

К юридическим лицам относятся: государство в целом; государственные органы, учреждения и организации; общественные организации; политические партии; трудовые коллективы; иные хозяйствующие субъекты.

2. Объекты правоотношений – это то, на что направлены действия участников правоотношений. Иными словами, объект – это то, ради чего возникло правоотношение. Объектам правоотношения являются реальные общественные отношения, регулируемые правом.

Человек как таковой может быть лишь субъектом, но не объектом права и правоотношения.

Общим объектом (предметом) правового регулирования являются общественные отношения.

В зависимости от характера и видов правоотношений их объектами выступают:

1. Материальные блага (вещи, предметы, ценности).
2. Нематериальные личные блага (права и свободы человека).
3. Поведение, действия субъектов, разного рода услуги и их результаты.
4. Продукты духовного творчества.
5. Ценные бумаги, официальные документы.

3. Юридическое содержание правоотношений состоит из субъективного права и юридической обязанности.

Субъективное право – это гарантируемые законом вид и мера возможного или дозволенного поведения лица, реализация которой зависит от воли и сознания субъекта.

Юридическая обязанность – это вид и мера должного или требуемого поведения. В основе субъективного права лежит юридически обеспеченная возможность; в основе обязанности – юридически закрепленная необходимость. Носитель возможности называется управомоченным, носитель обязанности – правообязанным.

Субъективное право включает в себя следующие элементы:

- 1) право на собственные действия, или *право – поведение*.
- 2) возможность или *право требовать* от правообязанного лица соответствующего поведения, т.е. *право на чужие действия*;
- 3) возможность или *право обжаловать* действия противостоящей стороны в случае неисполнения им своих обязанностей, т.е. *право – притязание*;
- 4) возможность или *право пользоваться* на основе данного права определенным социальным благом, т.е. *право-пользование*.

Иными словами, субъективное право может выступать как право-поведение, право-требование, право-притязание и право-пользование.

Структура юридической обязанности соответствует структуре субъективного права и включает в себя следующие компоненты:

- 1) необходимость лица *совершать* определенные действия или воздержаться от них;
- 2) необходимость правообязанного лица *отреагировать* на обращенные к нему законные требования управомоченного;
- 3) необходимость *нести ответственность* за неисполнение этих требований;
- 4) необходимость *не препятствовать* контрагенту пользоваться тем благом, в отношении которого он имеет право.

В реальности чаще всего каждая из сторон в правоотношении обладает и субъективными правами и юридическими обязанностями одновременно. Нередко субъективные права и юридические обязанности носят слитный характер, т.е. совпадают. Иными словами, возможность действовать, предоставленная лицу юридическими нормами, является его обязанностью, составляет для него определенную общественную необходимость действовать.

Таковы полномочия органов государства и должностных лиц, составляющие одновременно их обязанности и права. Они образуют компетенцию органов государства и должностных лиц. Осуществление прав в отношении граждан, предприятий и организаций составляет обязанность должностного лица по отношению к государству и его нормам.

Основанием для наступления правоотношений является юридический факт.

Юридический факт – это конкретное жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Эти обстоятельства указываются в *гипотезах* правовых норм, и, когда они возникают в реальной жизни, это приводит к тому, что у определенных субъектов появляются, изменяются или прекращаются взаимные права и обязанности.

Юридические факты бывают *правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие*.

По волевому критерию юридические факты делятся на правовые *действия* и правовые *события*.

Действия – это акты поведения, поступки людей, находящиеся под контролем их сознания. Не все действия являются правовыми. Лишь определенные действия, с которыми норма права связывает наступление юридических последствий, могут быть правовыми.

Такие действия могут быть правомерными, т.е. соответствующими правовым предписаниям, и неправомерными, т.е. нарушающими правовые нормы.

Правомерные действия делятся на *юридические акты* и *юридические поступки*.

Правовые события – события, которые не зависят от воли и сознания людей, с ними закон связывает определенные юридические последствия. Это в основном природные явления: землетрясения, наводнения и другие стихийные бедствия, истечение определенного срока, достижение установленного законом возраста, естественная смерть человека и др.

Нередко для возникновения, изменения или прекращения правоотношений требуется множество юридических фактов. Такое сочетание называется *юридическим составом*. Например, для возникновения правоотношения между студентом и вузом необходим документ об окончании школы, медицинская справка о состоянии здоровья, сдача вступительных экзаменов или собеседования, заключение договора и принятие приказа о зачислении в вуз.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. В чем особенность правовых отношений как вида общественных отношений?
2. Назовите виды правоотношений.
3. Какова структура правоотношений?
4. Раскройте юридические предпосылки правоотношений.
5. Дайте определение субъектам правоотношений и назовите их виды.
6. В чем различие таких понятий как субъект права и субъект правоотношений?
7. Назовите признаки и виды юридических лиц.
8. Раскройте содержание правоотношений.
9. Дайте определение субъективного права и выделите его структурные элементы.
10. Какова связь субъективных прав и юридических обязанностей?

Тема 18. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

Реализации права предшествует правотворческая деятельность государства. Правотворчество и правоприменение – это два взаимосвязанных явления. Реализовать правовую норму значит воплотить в жизнь ее предписания, выраженную в ней волю законодателя, создать нужную модель поведения.

Формы реализации права:

1. Соблюдение. Это такая форма реализации права, когда участники общественных отношений не допускают нарушения законов и других нормативно-правовых актов.

2. Исполнение. Адресуется участникам правоотношений, которые обязаны выполнить предписания законов, путем выполнения их указаний.

3. При использовании права субъекты реализуют предоставленные им законом права. Использование права направлено на осуществление правомочий лица, и, следовательно, по его усмотрению здесь может иметь место как активное, так и пассивное поведение.

Эти три формы реализации права, в ходе которых юридические нормы претворяются в жизнь непосредственно действиями самих субъектов общественных отношений, принято называть формами непосредственной реализации права. В таких формах реализуются многие нормы права, но не все.

Существуют жизненные ситуации, когда соблюдения, использования и исполнения оказывается недостаточно для обеспечения полной реализации юридических норм и требуется вмешательство в этот процесс компетентных органов, наделенных государственно-властными полномочиями. Например, зачисление на учебу в ВУЗ, прием на работу, начисление пенсии, выполнение обязанности воинской службы и др.

Применение права – это властная организующая деятельность компетентных органов по реализации норм права в конкретном случае, в результате которого выносятся индивидуально-правовой акт (акт применения права).

Путем применения государство в своей деятельности осуществляет две основные функции: а) организацию выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование посредством индивидуальных актов; б) охрану и защиту права от нарушения.

Соответственно выделяются две *формы применения права*: оперативно-исполнительная и правоохранительная.

Признаки применения права:

1. Организующая властная деятельность государства и общественных организаций. Она связана с особыми приемами разрешения жизненных ситуаций, требует профессиональных знаний, навыков. Учитывая это, государство наделяет специальных субъектов властными полномочиями для осуществления такой деятельности. Это государственные органы, должностные лица, общественные организации, трудовые коллективы.

Граждане не являются субъектами правоприменения, поскольку государство не уполномочило их на эту деятельность.

2. Применение права осуществляется в рамках конкретных правовых отношений.

3. Деятельность осуществляется в особых, установленных процессуальным законом формах.

4. В результате правоприменения выносится индивидуальный правовой акт (акт применения права).

Существуют следующие *стадии применения права*:

а) установление фактических обстоятельств дела;

б) установление юридической основы дела. Сюда относится подбор правовой нормы, проверка его подлинности, толкование нормы права;

в) принятие решения по делу.

Акт применения права – это официальное решение компетентного органа по конкретному юридическому делу. Акты применения права чрезвычайно разнообразны.

Виды актов применения:

1. по субъектам, осуществляющим применение права:

а) акты государственных органов и общественных организаций;

б) акты главы государства – Президента РК;

в) акты органов управления;

г) акты органов правосудия;

д) акты органов прокуратуры;

е) акты коллегиальные и единоличные;

2. по форме правоприменительной деятельности:

а) исполнительные акты;

б) правоохранительные акты;

3. по форме внешнего выражения:

а) акты-документы – надлежаще оформленное решение конкретного органа, составленное в письменной форме. В основном, акты-документы состоят из четырех составных частей – вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

б) акты-действия – это действия субъектов правоприменения, которые обладают властной силой и влекут юридические последствия (устные распоряжения руководителя органа, жесты милиционера, осуществляющего регулирование движения транспорта и пешеходов).

4. по времени:

а) акты однократного действия (наложение штрафа);

б) длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

Пробелы в праве и пути их устранения

В практике правоприменения возникают случаи, когда определенные обстоятельства, имеющие юридический характер, не урегулированы нормами права. Подобное состояние называется пробелом в праве.

Пробелы в праве это отсутствие в действующей системе законодательства нормы права, необходимой для решения вопроса, требующего правового регулирования.

Существуют следующие методы, способы преодоления, выполнения пробелов в праве:

1. Аналогия закона – применение в процессе применения сходной правовой нормы.
2. Аналогия права – решение конкретного дела на основе общих принципов права (гуманизм, справедливость, равенство перед законом и др.).

Аналогия закона и аналогия права должны применяться в исключительных случаях.

В уголовном праве аналогия права и аналогия закона запрещаются, поскольку действует непреложный принцип “нет преступления без указания на то в законе”, что служит гарантией защиты личности. В других отраслях права аналогия допускается, а в таких, как гражданское и гражданско-процессуальное право, она прямо закреплена.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение реализации права и раскройте его формы.
2. В чем главное предназначение права и каковы его основные функции?
3. Каковы особенности применения права? Кто может быть субъектом применения права?
4. Назовите стадии применения права.
5. Раскройте структуру акта применения.
6. В чем причина существования пробелов в праве? Назовите пути их устранения.
7. В какой отрасли права запрещена аналогия права и аналогия закона?

Тема 19. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

Толкование правовых норм – это сложный волевой процесс, цель которого установить точный смысл нормы права.

Объектом толкования являются законы и подзаконные акты. Толкование состоит из двух частей – уяснения и разъяснения.

Толкование-уяснение – это внутренний мыслительный процесс, происходящий в сознании субъекта, применяющего норму права. Это уяснение для себя и внутри себя, поэтому оно не имеет внешних форм выражения. Уяснение является необходимым условием реализации права во всех формах: при соблюдении, исполнении, использовании. Оно всегда предшествует разъяснению.

Толкование-разъяснение – адресовано не себе, а другим участникам отношений. При разъяснении результаты находят выражение в письменной форме: официальный акт, документ, правовой акт, либо в устной: совет, рекомендация.

Таким образом, разъяснение права есть объяснение и изложение смысла государственной воли в нормативно-правовых актах.

Виды толкования:

1. По субъектам:

а) официальное – оно дается уполномоченными на то субъектами: государственными органами, должностными лицами, общественными организациями. Официальное толкование юридически значимо, вызывает правовые последствия.

Официальное толкование бывает нормативным и казуальным, аутентическим и легальным.

Нормативное толкование не ведет к созданию новых правовых норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Имеет общий характер и призвано обеспечить единообразие в понимании и применении норм права.

Казуальное толкование не имеет общего характера, не общеобязательно по значению, а сводится лишь к толкованию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю. Оно дается компетентным органом по поводу рассмотрения конкретного дела и обязательно лишь для него.

Аутентичное толкование означает, что разъяснение смысла применяемых норм исходит от принявшего их органа.

Легальное толкование осуществляется теми субъектами, которым это поручено. Легальное толкование имеет подзаконный характер;

б) неофициальное толкование – это разъяснение правовых норм, даваемых не уполномоченными на то субъектами. Оно не является общеобязательным и юридически значимым, не влечет юридических последствий.

Неофициальное толкование делится на обыденное, профессиональное, доктринальное (научное).

2. По способам различают следующие виды толкования:

а) грамматическое – анализ текста нормативного акта, выяснение значения юридических терминов;

б) логическое – исследуется логическая связь отдельных положений закона с правилами логики;

в) систематическое – уяснение содержания правовых норм в их взаимной связи, с их местом и значением в данном нормативном акте, институте, отрасли права в целом;

г) специально-юридическое – основывается на профессио-нальных знаниях юридической науки и законодательной техники;

д) историко-политическое – выясняется законодательная воля в связи с исторической обстановкой издания акта, расстановкой политических сил и др.

3. По объему различают:

а) адекватное (буквальное) толкование – здесь “дух” и “буква” закона совпадают, т.е. словесное выражение нормы права и ее действительный смысл идентичны;

б) расширительное – действительный смысл и содержание правовой нормы шире, чем ее словесное выражение;

в) ограничительное – действительный смысл нормы права уже, чем ее словесное выражение.

Согласно ст. 72 Конституции РК Конституционный Совет дает официальное толкование норм Конституции.

Рассмотрим более подробно толкование-разъяснение. От толкования-уяснения последнее отличается тем, что оно либо дается компетентным государственным органом или уполномоченной на то общественной организацией, либо содержится в высказываниях отдельных лиц.

Данное толкование различается по субъектам - официальное и неофициальное.

В процессе толкования смысл нормы не может исказиться. Разъяснение не должно изменять содержание правовой нормы и преследует только одну цель: выявить волю законодателя.

Толкование - одна из стадий процесса применения норм права, но оно может быть самостоятельным актом, преследующим цель укрепления законности. В качестве примера толкования как самостоятельного процесса можно привести деятельность Конституционного совета РК по разъяснению смысла норм Конституции РК. В результате такого официального толкования Конституционный совет принимает самостоятельный акт толкования.

Фактически результатом толкования должна быть полная определенность смысла нормативного акта, которая заключается в его точности, безоговорочности, отсутствии

каких-либо параллельных решений; не следует допускать выводы «и то, и другое», «и да, и нет».

В процессе толкования правовых норм большое значение имеют акты толкования - интерпретационные акты, которые содержат конкретизирующие нормативные предписания, разъясняющие юридические нормы. Они действуют в единстве с теми нормативными актами, в которых содержатся толкуемые юридические нормы. Акты толкования зависят от них и в принципе разделяют их судьбу.

В теории государства и права различаются два вида актов толкования:

интерпретационные акты правотворчества - нормативные юридические акты, изданные в порядке аутентичного или легального толкования;

интерпретационные акты правоприменения - специфические правовые акты, содержащие правила применения норм права, сформулированные в результате обобщения опыта их жизнедеятельности.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Раскройте смысл толкования права.
2. Выделите виды толкования права.
3. В чем суть толкования-разъяснения?
4. Как вы понимаете выражение «Конституционный Совет РК дает официальное толкование норм Конституции РК»?

Тема 20.

ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА. ПРАВОВОЙ НИГИЛИЗМ

Правосознание – явление идеальное, принадлежит к сфере общественного и индивидуального сознания. Правосознание представляет сферу или область сознания, отражающую правовую действительность в форме юридических знаний и оценочных отношений к праву и практике его реализации, социально-правовых установок и ценностных ориентаций, регулирующих поведение людей в юридически значимых ситуациях.

Иначе говоря, *правосознание – это совокупность взглядов, идей, представлений и чувств, выражающих отношение людей, социальных общностей к действующему и желаемому праву.*

Функции правосознания:

- а) познавательная;
- б) оценочная;
- в) регулятивная.

Познавательная функция правосознания заключается в том, что через правосознание происходит познание жизни.

Оценочная функция правосознания состоит в том, что с помощью правосознания дается оценка конкретным жизненным обстоятельствам как юридически значимым.

Можно выделить 4 основных вида оценочных отношений:

- к праву и законодательству (его принципам, нормам, институтам);
- к правовому поведению окружающих и к объектам деятельности (преступности, преступлениям, преступникам);
- к правоохранительным органам;
- к своему правовому поведению (самооценка).

Регулятивная функция правосознания реализуется через систему мотивов, ценностных ориентаций, правовых установок, которые выступают специфическими регуляторами поведения и имеют особые механизмы формирования.

Особую роль здесь имеет правовая установка – готовность, предрасположенность субъекта к правомерному или противоправному поведению, которая складывается под влиянием ряда социальных и психофизиологических факторов.

Структура правосознания состоит из двух основных элементов: правовой психологии и правовой идеологии.

Правовая психология – выступает в виде чувств, эмоций, переживаний, настроений, привычек, стереотипов, которые возникают у людей в связи с существующими юридическими нормами и практикой их реализации. Это наиболее “распространенная” форма осознания права, присущая в той или иной степени всем общественным отношениям, возникшим с участием юридического элемента.

Правовая идеология – это совокупность юридических идей, теорий, взглядов, которые в концептуальном, система-тизированном виде отражают и оценивают правовую реальность. Правовая идеология характеризуется целенаправленным, как правило, научным либо философским осмыслением права как целостного социального института.

В сфере идеологии и через идеологию находят отражение потребности и интересы прежде всего социальных групп, классов, народов, государства, мирового сообщества в целом.

Примерами правовой идеологии как способа правового осознания действительности могут служить гегелевская философия права, естественно-правовая, позитивистская, марксистская доктрина государства и права, многие современные концепции правосознания.

На сегодня доктрина правового государства является идеологической основой для развития многих государств, в том числе и Республики Казахстан. Без политико-правовой идеологии немисливо современное цивилизованное общество. Так, примерами высокоидеологических документов могут служить Конституция США, Конституция ФРГ, французская Декларация прав человека и гражданина 1789 г., которые выступают идеологическим фундаментом демократии и правовых систем западных стран.

Таким образом, национальная правовая идеология – показатель высоты правового сознания общества, она характеризует важнейшие культурно-правовые ценности, которые служат своего рода “пропуском” в семью цивилизованных народов мира.

Виды правового сознания:

1. По субъектам:

- индивидуальное;
- групповое;
- общественное.

2. По глубине отражения правовой деятельности:

- обыденное (эмпирическое) правосознание – массовые представления людей о праве;
- профессиональное правосознание – понятия, представления, идеи, убеждения, традиции, стереотипы, складывающиеся в среде профессионалов-юристов;
- научное правосознание – идеи, концепции, взгляды, выражающие систематизированное, теоретическое освоение права.

Важнейшим признаком правового государства, обязательным условием его построения является наличие высокой правовой культуры населения, профессиональной культуры правоохранителей и других должностных лиц.

Правовая культура – это качественное состояние правовой жизни общества, которое выражается в достигнутом уровне совершенства правовых актов, правовой и правопримени-тельной деятельности, правосознания и правового развития личности, а также в степени свободы ее поведения и взаимной ответственности государства и личности, положительно влияющих на общественное развитие и поддержание самих условий существования общества.

Правовая культура личности – это знание, понимание и уважение права, проявляющееся в осознанном исполнении его предписаний.

Антиподом правовой культуры является *правовой нигилизм*, выражающийся в девальвации права и законности, игнорировании законов или в недооценке их

регулирующей, социальной роли. *Правовой нигилизм представляет собой направление общественно-политической мысли, отрицающей социальную и личностную ценность права и считающей его наименее совершенным способом регулирования общественных отношений.*

Существуют различные формы правового нигилизма – от равнодушного, безразличного отношения к роли и значению права через скептическое отношение к его потенциальным возможностям до полного неверия в право и негативного отношения к нему.

Формы проявления правового нигилизма:

1. Прямые умышленные нарушения действующих законов и иных нормативно-правовых актов.
2. Повсеместное массовое несоблюдение и неисполнение юридических предписаний.
3. Издание противоречащих друг другу правовых актов.
4. Подмена законности политической, идеологической или прагматической целесообразностью.
5. Нарушения прав человека, особенно таких, как право на жизнь, честь, достоинство, и т.д.
6. Разрыв между формальными требованиями права и правовой реальностью, в котором эти требования не выполняются.

Основные пути преодоления правового нигилизма – это повышение общей и правовой культуры граждан, их морального и правового сознания; совершенствование законодательства; профилактика правонарушений и прежде всего преступлений; упрочение законности и правопорядка, государственной дисциплины; уважение и всемерная защита прав личности; массовое просвещение и правовое воспитание населения; подготовка высококвалифицированных кадров юристов; проведение правовой реформы и в конечном итоге, выход общества из глубокого системного кризиса – социального, экономического, политического, духовного и нравственного.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Раскройте понятие правосознание и его значение для права.
2. Какие функции выполняются правосознанием?
3. Раскройте элементы правосознания.
4. Как понимается термин «правовая культура»? Какова связь правовой культуры и правового государства?
5. Выделите причины правового нигилизма.
6. Какова опасность правового нигилизма для общества и государства?

Тема 21.

ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ

Правовое поведение – это поведение, урегулированное нормами права. Оценивая поступки человека через призму права, государство декретирует 3 основных варианта его поведения – юридически безразличное, правомерное и неправомерное.

Правомерное поведение находит выражение как в положительном действии – активном исполнении, использовании и соблюдении, так и в положительном бездействии, когда человек воздерживается от совершения противоправных действий.

Правомерное поведение – это связь правосознания и человека с его действиями, в результате которого он не нарушает предписания правовых норм.

В зависимости от уровня правосознания правомерное поведение можно разделить на следующие виды:

1. Маргинальное (маргинал – пограничный, проме-жуточный) правомерное поведение – такое поведение, основанное прежде всего на боязни юридического наказания и на личных

расчетах. Лица с маргинальным поведением в любую минуту могут легко переступить закон, в случае удобной ситуации нарушить правовые требования. Маргинальному поведению присущи апатия, агрессивность, неудовлетворенность сложившейся обстановкой.

2. Конформистское правомерное поведение – поведение, основанное на конформистском подчинении правовым требованиям (“как все, так и я”). Здесь поведение основано на соблюдении правовых норм без их глубокого осознания.

3. Позитивное, положительное правомерное поведение – это поведение основано на глубоком убеждении в справедливости действующих норм права, на уважении и знании права, проявляется оно в привычном исполнении права без внутренней борьбы мотивов.

Такой вид правомерного поведения наиболее желателен в цивилизованном обществе.

4. Социально активное правомерное поведение – это поведение, основанное не только на глубоком убеждении в необходимости, ценности права, на уважении права, но критическом (в положительном смысле) отношении к правовым нормам. В случае необходимости человек, обладающий таким видом правомерного поведения приложит все усилия для изменения или отмены несовершенных, противоречащих идеям права законам и иным нормативно-правовым актам. Такой вид правомерного поведения должен быть присущ лицам, занимающим ответственные должности, руководителям организаций, высшим должностным лицам, депутатам Парламента, лидерам общественных движений, политических партий и другим лицам.

В целом всему обществу должно быть присуще позитивное правомерное поведение, основанное на осознанном, уважительном отношении к праву.

Можно отметить следующие признаки правомерного поведения:

- оно находится в установленных законодательством рамках (формальный аспект);
- оно социально полезно, не противоречит общественным интересам и целям, что составляет его объективную сторону (содержательный аспект);
- является осознанным, что составляет его субъективную сторону.

Также по степени социальной значимости правомерное поведение подразделяется на:

- 1) необходимое (служба в армии, уплата налогов, исполнение законов и др.);
- 2) желательное (научное и художественное творчество, получение высшего образования и др.);
- 3) допустимое (отправление религиозных культов и др.).

В современных демократических государствах большинство граждан обладает правомерным поведением. При этом правомерное поведение становится привычкой, т.е. субъект не нарушает предписаний права, исполняет правовые требования без внутренней борьбы мотивов, в силу сформированного глубокого убеждения в справедливости и правоте права, в силу привычки.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Выделите особенности правомерного поведения.
2. От чего в большей степени зависит правомерность поведения?
3. Раскройте виды правомерного поведения.

Тема 22.

ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Правонарушение – это деяние лиц, которые нарушают или не соблюдают правовые требования.

Всякое деяние человека квалифицируется как правонарушение при условии его общественной опасности.

Если деяние (действие или бездействие) лица не представляет опасности для общества, то оно не может быть отнесено к числу правонарушений. Понятие общественной опасности деяния включает в себя два момента: наличие вреда и его общественную оценку.

Правонарушение – это виновное противоправное действие (бездействие) лица, причиняющее вред обществу, государству или личности, за которое следует юридическая ответственность.

Признаки правонарушения:

а) Общественная вредность, опасность – основной объективный признак, определяющая черта правонарушения и его основополагающее объективное основание, ограничивающее правомерное от противоправного. Общественная вредность или опасность правонарушения состоит в том, что оно посягает на важные ценности общества, условия его существования.

б) Противоправность – есть юридическое выражение общественной опасности деяния, его вредности для общества. Границы противоправности и меру ответственности за их нарушение устанавливает государство. Любое правонарушение противоправно, но не всякое противоправное деяние является правонарушением. Так, не являются правонарушением противоправные действия малолетних и душевнобольных лиц. Любое правонарушение противоправно, но не всякое противоправное деяние является правонарушением. Так, не являются правонарушением противоправные действия малолетних и душевнобольных лиц.

в) Виновность – т.е. правонарушение есть результат свободного волеизъявления правонарушителя, есть виновное поведение. Если у индивида нет свободы выбора, если он не способен опознать противоправность своего поведения, то это не правонарушение, а объективно противоправное деяние. Следовательно, лицо не будет привлечено к юридической ответственности.

г) Деяние в форме действия или бездействия. Бездействие является правонарушением в случаях, когда лицо было обязано выполнять юридические требования, но не выполнило их.

д) Наказуемость, т.е. возможность применения принудительных мер со стороны государства.

В зависимости от степени социальной опасности, вредности, правонарушения делятся на преступления и проступки.

Преступления отличаются максимальной степенью общественной опасности (вредности). Они посягают на наиболее значимые, существенные интересы общества, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. Закон устанавливает за преступления наиболее суровые меры наказания.

Не является преступлением деяние, имеющее все формальные признаки преступления, но в силу своей малозначительности не представляющее общественной опасности.

Проступки – это правонарушения, которые отличаются меньшей степенью социальной вредности и общественной опасности, совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательств и юридические последствия.

Для определения степени общественной опасности используются следующие критерии:

а) значимость общественного отношения, ставшего объектом посягательств;

б) размер причиненного ущерба;

в) способ, время и место совершения противоправного деяния;

г) личность правонарушителя.

Проступки классифицируются:

1. Гражданско-правовые нарушения норм права в сфере имущественных и некоторых личных неимущественных отношений.

2. Административные правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства.

3. Дисциплинарные – правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений, организаций.

4. Процессуальные нарушения, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия (неявка свидетеля в суд).

Юридический состав правонарушения – это система признаков правонарушения, необходимых для возложения юридической ответственности.

В юридической науке выделяются следующие элементы правонарушения:

1. *Субъект правонарушения* – лицо, совершившее виновное, противоправное деяние. Субъектом признается лицо, обладающее деликто-способностью.

2. *Объект правонарушения* – это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом выступают общественные отношения, а видовым – жизнь, честь, здоровье.

3. *Объективная сторона правонарушения* – это внешнее проявление противоправного деяния.

Элементами объективной стороны являются само деяние, полученный вредный результат, причинно-следственная связь между деянием и наступившим вредным результатом.

Деяние – поведение, находящееся под контролем воли и разума человека и выражающееся в действии или бездействии.

Не являются правонарушением деяние человека, совершенные против его воли под влиянием физического принуждения.

Противоправность деяния – выражается путем прямых, косвенных запретов и путем разложения в правовой норме положительного правомерного поведения.

Вред – неблагоприятные последствия, могут быть имущественного, неимущественного, организационного, личного и иного характера. В объективную сторону также включаются место и время совершения правонарушения.

4. *Субъективная сторона правонарушения* – это совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступают *вина, мотив* и *цель*.

Выделяют 2 формы вины – умысел и неосторожность.

Умысел проявляется в том, что лицо не только осознает противоправность своего деяния и возможность наступления вредных последствий, но и желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) возможность наступления этих последствий.

Неосторожность делится на *преступную небрежность* и *преступную самонадеянность*.

При преступной небрежности лицо не отдаёт себе отчета в противоправности своего деяния, не предвидит его последствий.

При самонадеянности лицо осознает противоправность своего деяния, предвидит его вред и опасный результат, но легкомысленно надеется его предотвратить.

Мотив – внутреннее побуждение к правонарушению.

Цель – конечный результат, к которому стремится правонарушитель, совершая противоправное деяние.

С виной тесно связано понятие казус-факт, который возникает не в связи с волей и желанием лица.

В случае совершения правонарушения возникает юридическая ответственность в виде особого правоотношения между государством и правонарушителем, в результате которой на правонарушителя возлагаются определенные меры принуждения или ограничения.

Юридическая ответственность – это необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения в случае совершения правонарушения.

Признаки юридической ответственности:

- а) устанавливается государством в виде правовых предписаний;
- б) выступает в качестве реализации санкции правовой нормы;
- в) основана на государственном принуждении;
- г) возникает только в результате совершения правонарушений;
- д) выражается в негативных последствиях для лица, совершившего правонарушение;
- е) связана с возложением обязанности;

- ж) реализуется в процессуальной форме;
- з) применяется компетентными государственными органами.

5. Виды юридической ответственности:

а) в зависимости от отрасли, к которой относится юридическая ответственность:

- административная – наступает в случае совершения проступка административного характера и выражается в форме взысканий или штрафов;
- гражданская – возникает в результате нарушения договорных обязательств;
- уголовная – применяется только в результате совершения преступления;
- материальная – возникает при нанесении вреда или ущерба каким-либо государственным предприятиям, учреждениям, организации.
- дисциплинарная – возникает в результате нарушения воинского, трудового, учебного порядка в форме выговоров и замечаний.

б) в зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность;

- судом;
- государственными органами управления;
- другими структурами.

Рассмотрим также *цель, функции и принципы юридической ответственности*.

Цель позволяет глубже познать сущность юридической ответственности, показывает те результаты, которые достигаются с помощью данного правового средства. Основной целью юридической ответственности является обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Функции юридической ответственности определяют цель и вытекают из нее.

- *Штрафная функция* - карательная реакция государства на правонарушение, выражается в наказании виновного лица, путем причинения ему личных имущественных либо организационных обременений или лишений и созданий неблагоприятных последствий;

- *Правовосстановительная функция* - позволяет взыскать с виновного причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери, обеспечивая интерес управомоченного субъекта;

- *Воспитательная функция* - формирование у субъектов мотивов к правомерному поведению, предупреждение правонарушений.

Эти функции содействуют достижению целей юридической ответственности.

Принципы юридической ответственности - это главные начала, идеи, положения на которых основывается данный институт.

Можно выделить следующие принципы юридической ответственности:

а) справедливость - она выражается в соразмерности наказания совершенному правонарушению; в недопущении установления уголовных санкций за проступки; отрицание обратной силы закона, закрепляющего либо усиливающего ответственность; возложение на виновного за одно нарушение лишь одного вида наказания и др.

б) законность - юридическая ответственность возлагается на виновное лицо строго по закону и за деяния, предусмотренные законом;

в) обоснованность - означает необходимость объективно, всесторонне и аргументировано исследовать обстоятельства дела, установить факт совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующую норму права.

г) неотвратимость - неизбежность наступления юридической ответственности за правонарушение; действенность, качественность и полнота раскрытия правонарушений; обязательная и эффективная карательная реакция со стороны государства в отношении виновных лиц.

е) целесообразность - соответствие наказания целям юридической ответственности, индивидуализации санкций; учет различных обстоятельств совершенного деяния (как смягчающих, так и отягчающих).

Наряду с юридической ответственностью применяются и другие виды государственного принуждения, осуществляемые на основе и в рамках права: меры защиты, меры пресечения, принудительные меры воспитательного воздействия, принудительные меры медицинского характера.

Если юридическая ответственность связана с возложением новой, дополнительной юридической обязанности (например, лишение свободы), то меры защиты — с выполнением «старой» обязанности, той, которая была возложена на данного субъекта. Цель мер защиты — не карать, а лишь восстановить нарушенное право без привлечения нарушителя к ответственности (например, принудительное взыскание алиментов на содержание детей).

Меры пресечения (подписка о невыезде, задержание и т. п.), а также иные процессуальные меры, направленные на обеспечение нормального производства по уголовным, административным, гражданским делам (личный досмотр, освидетельствование, принудительные обыски и пр.), в отличие от мер юридической ответственности применяются лишь с целью предупредить правонарушение. Ввиду того, что в данном случае нет правонарушения, не может быть и кары.

Не характеризуются карой и принудительно-профилактические меры (например, ограничение свободы передвижения в случае карантина); принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний; принудительные меры медицинского характера, применяемые к душевнобольным нарушителям; реквизиция (принудительное изъятие имущества у собственников, в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости), применяемая в исключительных, экстренных ситуациях (в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер).

Однако, существуют обстоятельства когда был нанесен вред для общества, личности, или государства, но при этом лицо не привлекается к юридической ответственности. Это обстоятельства, исключающие противоправность деяния. К ним относятся:

- 1) невменяемость (когда лицо не может отдавать отчета в своих действиях);
- 2) необходимая оборона (имеет место при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно-опасного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не превышены пределы необходимой обороны, т. е. не было явного несоответствия защиты характеру и степени общественной опасности посягательства);
- 3) задержание лица, совершившего преступление (имеется в виду необходимость доставить такое лицо органам власти и пресечь возможность совершения им новых преступлений путем причинения ему вреда, если иными средствами задержать его не представлялось возможным и не было допущено превышения необходимых для этого мер);
- 4) крайняя необходимость (допустима в случаях устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости);
- 5) физическое и психическое принуждение (имеется в виду причинение лицом вреда под принуждением, если вследствие этого оно не могло руководить своими действиями);
- 6) обоснованный риск (допустим в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам для достижения общественно полезной цели);
- 7) исполнение приказа или распоряжения (имеется в виду причинение вреда лицом, исполняющим обязательные для него предписания);
- 8) малозначительность правонарушения, не представляющего общественной опасности;
- 9) казус (случай) и т. д.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение правонарушения и выделите его признаки.

2. Чем отличается преступление от проступка?
3. Раскройте понятие состава правонарушения.
4. Что такое юридическая ответственность и каковы его виды?
5. Что является основанием наступления юридической ответственности?
6. Какова цель, функции и принципы юридической ответственности?
7. Укажите отличие юридической ответственности от других мер государственного принуждения.
8. Какие обстоятельства исключают противоправность деяния?

Тема 23.

ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

Законность – это принцип, метод и режим строгого, неуклонного исполнения и соблюдения норм права всеми участниками общественных отношений.

Законность провозглашается и закрепляется в законодательстве в качестве принципа, требования соблюдать правовые предписания. Но вместе с тем законность (соблюдение норм права) проявляется в конкретном поведении, деятельности субъектов власти и управления, т.е. становится методом их деятельности. В результате возникает режим общественной жизни, выражающийся в том, что большинство участников общественных отношений соблюдают и исполняют правовые предписания.

Сама по себе правоприменительная и правореализующая деятельность еще не является законностью. Коль скоро они соответствуют законности, то выступают не элементами ее содержания, а ее **носителями**. Законность — это особое состояние деятельности, выражающееся в свойствах юридической правомерности последней.

Когда говорится о законности, то имеется в виду *соответствие деятельности закону*. Содержанием законности является не исполнение закона как такового, не деятельность, в которой он находит осуществление, а соответствие этой деятельности закону, законосообразность поведения. Термин «законосообразность», пожалуй, дает возможность провести четкую границу между тесно связанными явлениями — законностью и реализацией права (Л. С. Явич).

Понятие «режим законности» обозначает определенное состояние соответствия общественных отношений законам и другим подзаконным актам, которое может быть зафиксировано, охвачено одним словом — правомерность. Таким образом, *режим законности есть состояние правомерности общественных отношений, законосообразности поведения.*

Суть законности заключается в добросовестном, ответственном соблюдении, исполнении, использовании и применении правовых норм, оно предусматривает прежде всего активное участие в управлении государственными и общественными делами на основе и в рамках закона.

Законность тесно связана с государством и обусловлена такими его специфическими характеристиками, как разделение граждан по территориальному признаку и наличие публичной власти.

Разделение граждан по государственно-территориальным единицам неизбежно ведет к тому, что их поведение подпадает под правовое регулирование, осуществляемое как центральными, так и местными органами власти. Законность, рассматриваемая в этом аспекте, обозначает иерархию правовых норм (законов и подзаконных актов), известное соответствие и подчинение нормам права, установленным высшими и центральными органами государства.

В условиях законности государственные органы и должностные лица призваны в соответствии с действующими нормами права рассматривать и решать конкретные вопросы, касающиеся прав и свобод граждан, реагировать на жалобы по поводу незаконных актов

применения права. В свою очередь граждане должны исполнять обязанности, возложенные на них правовыми нормами.

Законность связана и с государственным суверенитетом. Его законы обладают всеобщей обязательностью. Это значит, что их сила распространяется не только на государственные органы, должностных лиц и граждан, но и на все иные организации и их органы.

Право как регулятор общественных отношений выполняет свои функции прежде всего в процессе соблюдения, исполнения, использования и применения юридических норм в общественной практике, поэтому законность существует, пока существует право, является правовым режимом общественных отношений.

Для понимания природы законности нужно выяснить ее основные принципы.

Принципы законности — это основные идеи, начала, выражающие содержание законности. К ним относятся:

1. *Принцип всеобщности.* Всеобщность законности заключена в ее обязательности, обращенной ко всем и каждому без исключения, независимо от положения, чина и ранга. Перед законом все равны и все должны ему подчиняться, в противном случае предполагается неотвратимость ответственности.

2. *Принцип единства.* Единство законности состоит в распространении этого требования на всю территорию данного государства - Республики Казахстан. В.И. Ленин в свое время справедливо отмечал, что законность не может быть калужская или казанская, она должна быть единой для всего государства. Единство законности состоит в ее единообразном понимании. Проявление местничества — противозаконное явление. Местные особенности нужно учитывать, но только в рамках закона и на его основе.

3. *Принцип верховенства закона.* Верховенство закона является важнейшим свойством законности, связанным с исключительностью закона, означающим иерархию нормативно-правовых актов, что закрепляется в Конституции РК. Последняя имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Казахстана.

Функционирование государства должно осуществляться исключительно на основе законов, при строгой реализации должностными лицами своих обязанностей и прав социальных субъектов. Это свойство распространяется на все правовые формы деятельности государства: правотворческую, исполнительно-распорядительную и правоохранительную. Оно не позволяет должностным лицам — исполнителям норм права (прежде всего закона) занимать позицию «свободного усмотрения», произвольно принимать решение, исполнять или не исполнять закон по тем или иным мотивам.

4. *Принцип неотвратимости реализации законности.* Неотвратимость реализации законности обозначает пресечение любых нарушений закона, от кого бы они ни исходили, неотвратимость ответственности за эти нарушения. Всякое правонарушение есть одновременно и нарушение законности. Праву должны быть чужды «мертвые» нормы, которые только провозглашаются, но не реализуются. Законность является проводником, реальностью права, это право в действии, реализация его как социальной ценности, как важнейшего инструмента регуляции общественных отношений.

5. *Принцип недопустимости противопоставления законности и целесообразности.* Законность есть высшая целесообразность. Диалектика взаимоотношений здесь такова: любое отступление от законности, объясняемое «высшими интересами», «требованиями народа», - «моральными соображениями» и т.п., приводит к дестабилизации в обществе, способствует росту правового нигилизма.

Если закон устарел, стал нецелесообразен, то его нужно изменить, дополнить, но только в соответствии с установленной процедурой, которая также определяется законом. До тех пор, пока изменения не внесены, закон действует, существует. Не зря древние говорили: «Закон суров, но это закон» («Dura lex, sed lex»).

В то же время законность предполагает учет целесообразности, пользы в процессе применения права, когда назначается конкретная мера наказания за совершенное правонарушение.

Но в любых случаях соображения целесообразности учитываются на основании и в рамках закона.

6. *Принцип неразрывной связи законности и культурности.* Без культурности не может быть и речи о законности; чем выше уровень культуры общества в целом, отдельных граждан, тем выше и уровень законности.

Единство права и законности вытекает из свойства права как регулятора общественных отношений. Государство не привносит законность в право, а учитывает природу последнего и обеспечивает реализацию его функций посредством законности. Так как законность связана с реализацией права, то из этого вытекает целый ряд свойств, конкретизирующий сказанное выше.

Законность, рассматриваемая как режим государственной и общественной жизни, включает не только требование законосообразного поведения, но и само такое поведение. Только в единстве этих сторон может быть осуществлен режим законности, который неразрывно связан с демократией, является ее выражением. Если право демократично по своему содержанию, то его нормы обеспечивают действие институтов демократии, прежде всего прав и свобод граждан. Реализация законов есть не только правовое, но и политическое требование, поскольку нарушение законности причиняет ущерб общественным интересам.

Законность включает равенство всех перед законом, равенство прав и обязанностей. Выполнение последних есть реализация требований законности и в то же время обеспечение условий использования демократических прав, что способствует активному участию граждан в делах общества и государства, прежде всего в демократической процедуре принятия законов и других нормативных актов. Это является залогом того, что принимаемые законы будут восприняты их абсолютным большинством. Демократия, в свою очередь, обеспечивает заинтересованность людей в исполнении законодательства и подконтрольность деятельности государственного аппарата. Это надежная гарантия законности.

Законность как режим государственной и общественной жизни есть единство объективно необходимых требований строгого и неукоснительного практического осуществления законов и иных нормативно-правовых актов, т. е. строжайшей фактической реализации, воплощения в жизнь.

С законностью связано другое правовое явление — *правовой порядок (правопорядок)*. **Правопорядок** — это состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на праве и законности. Это конечный результат реализации правовых предписаний, результат соблюдения, исполнения правовых норм, т. е. законности.

Законность — это идеальное, правопорядок — это сущее. Первое — это требование, второе — практика выполнения этих требований. Цель правового регулирования — правопорядок, именно для его достижения издаются законы и другие нормативно-правовые акты, осуществляется совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности.

Порядок — это форма упрочения отношений, которые поддерживаются как стабильные, отвечающие интересам всего общества. Они урегулированы многообразными социальными нормами (морали, обычаям, общественных организаций, права и др.).

Общественный порядок является сложившейся системой стабильных отношений между членами общества, утвердившейся как образ жизни в результате воздействия всей системы нормативного регулирования, отражающей идеи социальной справедливости.

Правопорядок является частью общественного порядка, но складывается он в результате регулятивного действия не всех социальных норм, а только норм права. Следовательно, правопорядок — это часть системы общественных отношений, урегулированных нормами права. Это такая же реальность, как всякие фактические отношения, существующие в обществе. Поэтому правопорядок выступает его социальной ценностью. Он находится под защитой закона, поддерживается в качестве господствующего и тем самым «воспроизводится».

Правопорядок существует в результате того, что участники юридически регулируемых общественных отношений реализуют свои субъективные права и обязанности, следуют режиму законности. Иными словами, порядок складывается в результате соблюдения, исполнения, использования и применения норм права. В его сфере находятся все общественные отношения, регулируемые нормами права.

Правопорядок — это объективная необходимость и закономерность развития общества, он является правовой формой образа жизни, обеспечивает нормальное функционирование общества, является эталоном (образцом) для его членов в выборе ими поведенческих решений.

Важная для юридической науки задача — правильно определить соотношение порядка и законности. Эти явления нельзя отрывать одно от другого, они тесно взаимосвязаны и существуют неразрывно, в единстве, в комплексе.

Законность — это в большей степени требование государства к деятельности субъектов права в процессе воплощения правовых норм в социальную действительность, это господство права в общественных отношениях. Говоря философским языком, законность есть область долженствования.

Правопорядок как результат проявления законности есть состояние фактической упорядоченности общественных отношений, приобретших форму правовых, содержанием которых является деятельность лиц, реализующих свои права и обязанности. Можно сказать, что порядок — это законность в действии. Наиболее существенным моментом в порядке является то, что законность должна не только провозглашаться, но и реально проводиться в жизнь. Существует прямая зависимость между порядком и законностью: укрепление законности влечет в качестве результата укрепление порядка, и наоборот, если нарушается законность, то нарушается и порядок.

Деятельность правоохранительных органов тщательно регламентирована законом. Порядок допустимо охранять только законными средствами и методами, которые соответствуют принципам нравственности.

Итак, порядок — это тот социальный результат, к которому стремятся государство и весь народ, используя разнообразные рычаги и средства.

Для существования законности и порядка необходима система гарантий и условий их обеспечения.

Гарантии — это совокупность условий и способов, позволяющих беспрепятственно реализовать правовые нормы, пользоваться субъективными правами и исполнять юридические обязанности.

Под гарантиями понимаются как объективные условия существования общества, так и специально выработанные государством и общественностью средства, обеспечивающие точную реализацию норм права всеми субъектами.

Экономическими (материальными) гарантиями являются прежде всего материальные условия жизни общества, сердцевину которых составляют социально-экономическое устройство общества, существующие формы собственности, их многообразие, хозяйственная самостоятельность частных (физических) и юридических лиц.

Социальные гарантии включают весь комплекс общественных мер по борьбе с правонарушениями, отступлениями от идеи законности. Это профилактическая деятельность по предупреждению правонарушений, контрольная функция общественности, использование возможностей учета общественного мнения. Например, к социальным гарантиям можно отнести институт понятий в уголовном процессе.

Политические гарантии — это демократизм государственного и общественного строя, отраженный в функционировании политической системы в целом, с присущими демократическому обществу политическим плюрализмом, реальным разделением властей, наличием правового государства (или хотя бы тенденции к его построению).

Идеологические гарантии состоят в господстве идеологии, на базе которой развиваются духовная жизнь общества, идейное воспитание граждан, включая все формы общественного сознания, в первую очередь правовое, глубокое уважение к праву как социальной ценности.

Юридические гарантии выступают как система специальных средств укрепления законности и правопорядка, деятельность специальных правовых органов по предупреждению и пресечению правонарушений.

К *специальным юридическим средствам* следует отнести прежде всего все нормы права, в которых выражено требование законности. Правовая регламентация общественных отношений ставит правоохранительные органы в четкие правовые рамки, лишает их возможности действовать исходя из интересов целесообразности.

Юридическое требование законности состоит в следующем: 1) справедливое наказание за неисполнение норм права; 2) законодательное (конституционное) закрепление верховенства закона и определение способов его охраны; 3) возложение на определенные органы обязанности охранять законность, пресекать ее нарушения, контролировать и осуществлять надзор за исполнением законов и определение полномочий этих органов по реализации функции охраны законности и правопорядка; 4) законодательное закрепление за гражданами возможности отстаивать свои права, запрещение использовать их в ущерб другим лицам, конституционное закрепление идеи презумпции невиновности. Эти способы закреплены в Конституции РК, а в отраслевом законодательстве получили конкретизацию.

Правоохранительные органы пресекают нарушения законности, восстанавливают права, устраняют неблагоприятные последствия правонарушений. По действующему законодательству органы дознания, прокурор, следователь, суд обязаны выявить причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и принять меры к их устранению.

Прокуратура — это специальный орган, на который возложены обязанности общего надзора за законностью следствия и дознания, содержания в местах изоляции, за актами судебных органов с точки зрения их обоснованности и законности. Ее деятельность осуществляется в специфических формах: привлечение к уголовной ответственности; поддержание государственного обвинения в суде; разрешение жалоб граждан; выдача ордеров на арест и обыск; принесение протеста на незаконные нормативные акты и индивидуальные решения государственных органов, должностных лиц, учреждений и организаций; проверка состояния законности в учреждениях и организациях; надзор за деятельностью органов следствия и дознания; обращение с исками в суд в целях защиты прав и законных интересов граждан и организаций.

Важной гарантией является *судебный контроль*, так как «третьей властью» является вся система правосудия.

Деятельность судебных органов на основе гласности должна создавать условия для укрепления законности и правопорядка.

В современных условиях особую важность имеет нормативное закрепление обязанностей Президента РК быть гарантом конституционной законности, используя для этого все дозволенные средства, включая в первую очередь деятельность правоохранительных органов по пресечению правонарушений и устранению их вредных последствий, профилактическую работу. Кроме того, важно личное восприятие каждым идей законности и понимания необходимости укрепления правопорядка.

Большое значение в современных условиях приобретает комплексная разработка системы мер и государственно-правовых механизмов, призванных защищать конституционные права и законные интересы граждан, предотвращать злоупотребления своими правами со стороны государственных органов, обеспечивать единство правовой системы.

КОНТРОЛЬНЫЕ ЗАДАНИЯ

1. Дайте понятие законности и охарактеризуйте его принципы.
2. Что понимается под юридическим термином «правопорядок»?
3. Раскройте соотношение правопорядка и общественного порядка.

4. Выделите гарантии законности и правопорядка и раскройте их содержание.

5. Какие существуют юридические гарантии законности и правопорядка?

Тема 24.

МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Порядок в обществе регулируется различными средствами. Среди них выделяются правовые средства. К ним относятся *нормы права, правоприменительные акты, договоры, юридические факты, субъективные права, юридические обязанности, запреты, льготы, поощрения, наказания* и т. д.

Признаки правовых средств:

- 1) выражают собой юридические способы обеспечения интересов субъектов права;
- 2) сочетаясь определенным образом, они выступают основными “работающими частями” действия права, правового регулирования, правовых режимов;
- 3) имеют юридическую силу и поддерживаются государством.

Виды правовых средств:

1. В зависимости от отраслей права – конституционные, административные и др.
2. В зависимости от характера – материальные и процессуальные.
3. В зависимости от функциональной роли – регулятивные и охранительные.
4. В зависимости от информационно-психологической направленности (чьим интересам отдается предпочтение) – стимулирующие (поощрения, льготы, дозволения) и ограничивающие (наказания, запреты, обязанности).

Юридические средства участвуют в правовом регулировании и правовом воздействии.

Правовое регулирование – это осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения в целях их упорядочения.

Правовое воздействие – взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на общественную жизнь, сознание и поведение людей.

Правовое регулирование есть специально-юридическое воздействие и связано оно с установлением конкретных прав и обязанностей субъектов, с прямыми предписаниями о должном и возможном, и осуществляется оно через правовые отношения.

Правовое воздействие есть процесс влияния не только на правовые, но и на экономические, политические, социальные отношения, которые правом не регулируются, но на которые оно так или иначе распространяет свое влияние.

Таким образом, правовое регулирование уже, чем правовое воздействие.

Цель правового регулирования – упорядочить общественные отношения, обеспечить реализацию позитивных интересов субъектов, устранить разнообразные и многочисленные препятствия, которые тормозят управленческий процесс и мешают удовлетворению правомерных интересов юридических и физических лиц.

Препятствия можно классифицировать по различным основаниям:

а) в зависимости от волевого характера – *поддающиеся управлению и не поддающиеся управлению*.

Примерами, поддающимися управлению, являются недостатки правоприменения, коллизии правовых норм. Такие недостатки могут быть вполне устранимы в процессе управления и поддаются целенаправленной корректировке.

Примерами препятствий не поддающихся корректировке относятся стихийные бедствия, природные явления, климатические условия и другие факторы;

б) в зависимости от наличия или отсутствия определенных факторов при осуществлении управленческого процесса – препятствия делятся на *присутствующие*, т.е. то, что мешает; *отсутствующие*, т.е. то, чего не хватает.

К первым относятся прежде всего правонарушения, ко вторым – пробелы в праве, отсутствие решающего юридического факта.

Механизм правового регулирования (МПР) как раз и есть такая система правовых средств, которая позволяет наиболее последовательно и юридически гарантированно бороться с препятствиями.

Механизм правового регулирования – это система правовых средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Цель механизма правового регулирования – обеспечить беспрепятственное движение интересов субъектов к ценностям, т. е. гарантировать их справедливое удовлетворение.

Структура (стадии) механизма правового регулирования:

1. Норма права.
2. Юридический факт или фактический состав с таким решающим фактом, как организационно-исполнительный правоприменительный акт.
3. Правоотношение.
4. Акты реализации прав и обязанностей.
5. Охранительный правоприменительный акт (факультативный элемент).

На *первой стадии* формулируется правило поведения, которое направлено на удовлетворение тех или иных интересов, находящихся в сфере права. Это отражается в нормах права.

На *второй стадии* происходит осуществление или наступление жизненных обстоятельств, при которых начинаются правоотношения. Это есть юридический факт, который используется в качестве “спускового крючка” для движения конкретных интересов по юридическому “каналу”.

Однако в жизни зачастую для этого необходим не один, а несколько юридических фактов (фактический состав), где один из них должен быть обязательно решающим. Например, право гражданина на получение высшего образования реализуется только после вынесения правоприменительного акта в виде приказа о зачислении на учебу.

На *третьей стадии* наступает конкретная правовая связь между субъектами, которая реализуется через их субъективные права и юридические обязанности, т. е. через *правоотношения*.

На *четвертой стадии* реализуются субъективные права и юридические обязанности. Здесь правовое регулирование достигает своей цели – позволяет субъекту удовлетворять свои интересы. Акты реализации субъективных прав и обязанностей – это основное средство, при помощи которого права и обязанности претворяются в поведении конкретных субъектов. Эти акты могут выражаться в трех формах: соблюдении, исполнении и использовании.

Пятая стадия является факультативной. Она вступает в действие тогда, когда беспрепятственная форма реализации права не удастся и когда на помощь неудовлетворенному интересу должна прийти соответствующая правоприменительная деятельность. Возникновение правоприменения в этом случае уже связывается с обстоятельствами негативного характера, выражающимися в наличии либо реальной опасности правонарушения, либо прямого правонарушения.

Данная стадия отражается в охранительных правоприменительных актах.

Эффективность правового регулирования – это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

Для эффективности правового регулирования большую роль играют *стимулы и ограничения*.

Правовой стимул — это правовое побуждение к законопослушным действиям, создающее для удовлетворения собственных интересов субъекта режим благоприятствования. Общие признаки реализации правовых стимулов:

- 1) они связаны с благоприятными условиями для осуществления собственных интересов личности, так как обещают либо предоставляют ценности, а иногда отменяют либо снижают меру лишения ценностей (например, отмена или снижение меры наказания есть стимул);

- 2) расширяют объем возможностей, свободы, ибо формами проявления правовых стимулов выступают субъективные права, законные интересы, льготы, поощрения;
- 3) обозначают собой положительную правовую мотивацию;
- 4) предполагают повышение положительной активности;
- 5) направлены на упорядоченное изменение общественных связей, выполняют функцию их развития. В этих признаках заключается их необходимость и социальная ценность.

Виды правовых стимулов:

по элементу структуры нормы права можно выделить юридический факт-стимул (гипотеза), субъективное право, законный интерес, льготу (диспозиция), поощрение (санкция);

по предмету правового регулирования — конституционные, гражданские, экологические и т. п.;

по объему — основные (субъективное право), частичные (законный интерес) и дополнительные (льгота);

по времени действия — постоянные (право на собственность) и временные (разовая премия);

по содержанию — материально-правовые (зарплата) и морально-правовые (благодарность).

Правовое ограничение — это правовое сдерживание противозаконной акции, создающее условия для охраны и защиты интересов контрсубъекта и общественных интересов.

Общие признаки реализации правовых ограничений:

1) они связаны с неблагоприятными условиями (угроза или лишение определенных ценностей) для осуществления собственных интересов субъекта, ибо направлены на их сдерживание и одновременно на удовлетворение интересов противостоящей стороны и общественных интересов в охране и защите;

2) сообщают об уменьшении объема возможностей, свободы, а значит, и прав личности, что достигается с помощью обязанностей, запретов, наказаний и т. п.;

3) обозначают собой отрицательную правовую мотивацию;

4) предполагают снижение отрицательной активности;

5) направлены на защиту общественных отношений, выполняют функцию их охраны.

Виды правовых ограничений:

по элементу структуры нормы права можно выделить юридический факт-ограничение (гипотеза), юридическую обязанность, запрет, приостановление и пр. (диспозиция), наказание (санкция);

по предмету правового регулирования — конституционные, гражданские, экологические и т. п.;

по объему — полные (ограничение дееспособности детей) и частичные (ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет);

по времени действия — постоянные (установленные законом избирательные ограничения) и временные (обозначенные в акте о чрезвычайном положении);

по содержанию — материально-правовые (лишение премии) и морально-правовые (выговор).

Также в механизме правового регулирования применяются такие правовые средства как *правовые льготы и правовые поощрения*.

Правовая льгота — это правомерное облегчение положения субъекта, позволяющее ему полнее удовлетворять собственные интересы и выражающиеся как в предоставлении дополнительных особых прав (преимуществ), так и в освобождении от обязанностей.

Признаки правовых льгот:

1) связаны с более полным удовлетворением собственных интересов субъектов, облегчением условий их жизнедеятельности, что обязательно должно осуществляться в рамках общественных интересов (цели здесь имеют первостепенное значение, ибо не всякое расширение прав и освобождение от обязанностей выступают в качестве льготы. Например,

увеличение властных полномочий администрации в условиях чрезвычайного положения, освобождение иностранцев от воинской службы не являются правовыми льготами, так как перед ними стоят другие цели);

2) представляют собой специфические исключения из общих правил, отклонения от единых требований нормативного характера, выступая способом юридической дифференциации (льготы — это элемент прежде всего специального правового статуса лица, механизм дополнения основных прав и свобод субъекта возможностями юридического характера);

3) в отличие от привилегий выступают правомерными исключениями, законными изъятиями, установленными компетентными органами в нормативных актах в соответствии с демократическими процедурами нормотворчества.

Правовые льготы выполняют две основные функции:

компенсационную (создают хотя бы примерно равные возможности для развития лиц неравных в силу биологических и социальных причин);

стимулирующую (побуждают к отдельным видам общественно-полезной деятельности, обеспечивая благоприятные условия для удовлетворения собственных интересов лица).

Правовые поощрения — это форма и мера юридического одобрения добровольного, заслуженного действия, в результате чего субъект вознаграждается, для него наступают благоприятные последствия.

Признаки правовых поощрений:

1) заслуженность поведения, т. е. добросовестный правомерный поступок, связанный со «сверхисполнением» субъектом своих обязанностей либо с достижением общепризнанного полезного результата, требующего поощрения;

2) добровольность, ибо в поощрительной норме содержится призыв совершить желательный для общества и государства, но не обязательный для каждого субъекта поступок (поощрение жестко не предписывает тот или иной вид социально ценного поведения, а воздействует благодаря привлекательности и выгоды обещанных в установленной норме последствий);

3) юридическое одобрение добровольного заслуженного поступка в форме вознаграждения (для правового поощрения необходимы лишь определенные формы одобрения — юридические, с соответствующими количественными и качественными характеристиками — мерой, зависимыми от степени заслуг);

4) взаимовыгодность их как для субъекта, так и для общества (поощрение сочетает различные интересы, гармонизирует их, удовлетворяя благоприятными последствиями);

5) выступают в качестве юридического стимула, как правило, самого действенного по сравнению с субъективными правами, рекомендациями, льготами и т. п.

Правовые поощрения выполняют следующие функции:

1) контролируемую, с помощью которой законодатель и правоприменитель корректируют ту или иную деятельность лиц (например, путем обозначения в нормативных и правоприменительных актах действий, в которых заинтересовано общество и государство);

2) мотивационную, с помощью которой поощрение побуждает к «сверхисполнению» обязанностей и к совершенствованию социально-полезных творческих действий, превосходящих обычные требования, развивает трудовую и общественно-политическую активность (мотивация построена на основе привлекательных и заранее обещанных благоприятных последствий);

3) коммуникативную, с помощью которой поощрительные меры выражают определенную юридическую информацию, содержат конкретные сообщения, поступающие от субъекта управления (законодателя, правоприменителя) к объекту (лицам) и служат тем самым особым способом связи между ними;

4) оценивающую, с помощью которой управляющий орган дает официальную положительную оценку чьего-либо заслуженного поведения, публично признает и одобряет

его, отражает степень его полезности для общества, выделяет лучших субъектов, достойных поощрения;

5) гарантирующую, с помощью которой поощрения создают благоприятные условия для укрепления дисциплины и порядка, обеспечивают реализацию других юридических средств (прежде всего обязанностей);

6) распределяющую, с помощью которой право, закрепляя меру поощрения за инициативное, добросовестное поведение, устанавливает тем самым условия пользования определенными благами, в получении которых выражен собственный интерес субъектов;

7) воспитательную, с помощью которой поощрение, создавая у человека хороший психологический настрой, вдохновляет его к проявлению инициативы, к творчеству.

Правовые поощрения весьма многообразны. Они используются в разных областях социальной жизнедеятельности Их соответственно можно классифицировать по:

предмету правового регулирования — на административные (досрочное присвоение специального звания), трудовые (награждение Почетной грамотой), уголовно-исполнительные (досрочное освобождение из мест лишения свободы) и т. п.;

их юридической природе — на материально-правовые (награждение именованным оружием) и процессуальные (вознаграждение свидетеля за предоставление особо ценной информации)»

сфере использования — на поощрения в области литературы, искусства, науки, техники, государственной и воинской службы и т. п.;

применяющим их субъектам — на государственные (президентские, правительственные, министерские и т. п.) и негосударственные;

форме связи с благом — на предоставляющие дополнительные блага (награждение ценным подарком, медалями и орденами) и освобождающие от обременения (досрочное снятие ранее наложенного дисциплинарного взыскания);

содержанию — на финансово-экономические (выдача денежной премии), моральные (объявление благодарности) и организационные (присвоение в органах внутренних дел специального звания на одну ступень выше предусмотренного по занимаемой штатной должности);

связи с конкретной профессиональной деятельностью — на профессиональные [присвоение почетного звания «Заслуженный юрист РК», «Заслуженный деятель науки РК») и общесоциальные (вручение аттестата «Алтын белгі» за отличную учебу в средней школе) и т.п.

В реализации механизма правового регулирования большую роль играет сочетание методов убеждения и принуждения в праве.

Убеждать — значит склонять субъектов к определенной деятельности, соответствующей их воле, без силового давления, расширяя свободу выбора. Убеждение возможно через такие позитивные юридические средства, как субъективные права, законные интересы, льготы и т. д. Убеждение основывается на заинтересованности, доказательствах законности и целесообразности сознательного поведения, отвечающего нормам права, и должно использоваться как основной метод.

К важным формам убеждения относятся правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов. В этом смысле большое значение имеют преамбулы нормативных актов, обосновываются цели и задачи их принятия.

Принуждать — значит склонять людей к определенной деятельности путем силового давления (вопреки воле управляемых), ограничивая свободу их выбора. Принуждение может осуществляться в правовой сфере через такие юридические средства, как меры пресечения, приостановления, наказания и т. д. Особенности принуждения:

- 1) это более жесткий метод воздействия права на субъектов;
- 2) является второстепенным, применяемым после убеждения;
- 3) реализуется в особой процессуальной форме, установленной в праве;

4) выступает не как самоцель, а как средство исправления и перевоспитания, т. е. включает черты убеждения правонарушителей и других членов общества в необходимости выполнять правовые предписания.

Главная задача законодателя — установить оптимальное сочетание мер принуждения и убеждения в праве.

Убеждение и принуждение воплощаются в двух соответствующих способах правового регулирования — диспозитивном и императивном.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Раскройте понятие механизма правового регулирования.
2. Назовите стадии механизма правового регулирования.
3. Какова роль правовых стимулов и ограничений в эффективности механизма правового регулирования.
4. Раскройте содержание правовых льгот и поощрений.

Тема 25.

ЛИЧНОСТЬ, ПРАВО И ГОСУДАРСТВО

Прежде чем рассматривать права человека и гражданина, важно соотнести между собой категории «человек», «личность», «гражданин».

Понятие «человек» характеризует его с биологической стороны, как представителя живого мира, обладающего определенными физиологическими свойствами.

Понятие «личность» характеризует человека с социальной стороны, как осознающего себя, свое место и роль в обществе, ответственность перед ним (возможны случаи, когда человек в силу различных объективных и субъективных причин не обладает качествами личности, например, признан судом недееспособным вследствие психического заболевания).

Понятие «гражданин» характеризует человека с юридической стороны, как находящегося в устойчивой правовой связи с конкретным государством.

Права человека — это охраняемая законом мера возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов человека. Это универсальная категория, которая представляет собой вытекающие из самой природы человека возможности пользоваться элементарными, наиболее важными благами в условиях безопасного, свободного существования личности в обществе. В современный период права человека понимаются как общесоциальное понятие, отражающее наднациональные, общечеловеческие требования и стандарты в области свободы личности.

Правам человека присущи следующие признаки:

- 1) они возникают и развиваются на основе природной и социальной сущности человека с учетом постоянно изменяющихся условий жизни общества;
- 2) складываются объективно и не зависят от государственного признания;
- 3) принадлежат индивиду от рождения;
- 4) имеют неотчуждаемый, неотъемлемый характер, признаются как естественные (как воздух, земля, вода и т. п.);
- 5) являются непосредственно действующими;
- 6) признаются высшей социальной ценностью;
- 7) выступают необходимой частью права, определенной формой выражения его сущности;
- 8) представляют собой принципы и нормы взаимоотношений между людьми и государством, обеспечивающие индивиду возможность действовать по своему усмотрению или получать определенные блага;
- 9) их признание, соблюдение и защита - обязанность государства.

Для реализации таких прав человека как право на жизнь, на достойное существование достаточно лишь факта его рождения, а для реализации остальных прав требуется, чтобы человек обладал качествами гражданина, личности.

Таким образом, права гражданина - это охраняемая законом и государством мера юридически возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов не всякого человека, а лишь того, который находится в устойчивой правовой связи с конкретным государством.

В отличие от прав человека права гражданина всегда выступают как юридические категории. Они не могут существовать независимо от их государственного признания и законодательного закрепления, вне связи человека с конкретной стороной.

Свобода личности - право гражданина, которое выражает лишь отсутствие каких-либо препятствий, стеснений в чем-то.

Исходя из этапов провозглашения основных прав и свобод граждан их обычно подразделяют на три поколения:

Первое поколение включает в себя провозглашенные буржуазными революциями (XVII—XVIII в.) гражданские и политические права, которые получили название «негативных», т.е. выражающих независимость личности от власти государства, обозначающих пределы его невмешательства в область свободы и самовыражения индивида (к ним, например, относятся право на жизнь, свободу и безопасность личности, неприкосновенность жилища, право на равенство перед законом, избирательное право, право на свободу мысли и совести, свободу слова и печати и т.д.);

Второе поколение связано с социальными, экономическими и культурными правами, которые как таковые утвердились к середине XX столетия под влиянием борьбы народов за улучшение своего социально-экономического, культурного статуса, под воздействием социалистических идей и стран. Данные права иногда называют «позитивными», ибо их реализация, в отличие от реализации прав первого поколения требует известных целенаправленных действий со стороны государства, т.е. его «позитивного вмешательства» в их осуществление, создание необходимых обеспечивающих мер (к ним, например, относятся право на труд и свободный выбор работы, на отдых и досуг, защиту материнства и детства, образование, здравоохранение, социальное обеспечение, участие в культурной жизни общества и т.п.);

Третье поколение — права коллективные или солидарные, вызванные глобальными проблемами человечества и принадлежащие не столько каждому индивиду, сколько целым нациям, народам (к ним, например, относятся права на мир, благоприятную окружающую среду, самоопределение, информацию, социальное и экономическое развитие и пр.). Данные права стали возникать после Второй мировой войны на фоне освобождения многих стран от колониальной зависимости, углубления экологических и гуманитарных проблем и находятся во многом еще на стадии становления в качестве юридически обязательных норм.

Многообразные связи права и личности наиболее полно могут быть охарактеризованы через понятие правового статуса, в котором отражаются все основные стороны юридического бытия индивида: его интересы, потребности, взаимоотношения с государством, трудовая и общественно-политическая деятельность.

В самом кратком виде *правовой статус* определяется в науке как *юридически закрепленное положение личности в обществе*. В основе правового статуса лежит фактический статус, право лишь закрепляет это положение, вводит его в законодательные рамки.

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

- 1) права и обязанности,
- 2) законные интересы;
- 3) правосубъектность;

- 4) гражданство;
- 5) юридическая ответственность;
- 6) правовые принципы и т.п.

Таким образом, *правовой статус представляет собой совокупность прав, свобод, обязанностей и законных интересов личности, признаваемых и гарантируемых государством.* Юридическое оформление фактического положения индивида осуществляется различными путями и способами, с помощью ряда специфических средств. Оно начинается уже с признания человека субъектом действующего в обществе права и наделения его при это особым качеством – праводее-способностью, после чего он может вступить в соответствующие правоотношения, нести ответственность за свои поступки. Слово “статус” в переводе с латинского означает *положение, состояние* кого-либо или чего-либо. Сердцевину, основу правового статуса личности составляют ее права, свободы и обязанности, закрепленные в Конституции и других важнейших законодательных актах, провозглашение в Декларации прав человека и гражданина. Это главным образом и определяет правовое положение личности в обществе, ее роль, возможности, участие в государственных делах.

Виды правового статуса:

- а) общий, или конституционный статус гражданина;
- б) специальный или родовой, статус определенных категорий граждан;
- в) индивидуальный статус;
- г) статус физических и юридических лиц;
- д) статус иностранцев, лиц без гражданства, беженцев;
- е) статус казахстанских граждан, находящихся за рубежом;
- ж) отраслевые статусы: гражданско-правовой, администра-тивно-правовой и т.д.
- з) профессиональные и должностные статусы (статус депутата, министра, судьи, прокурора);
- и) статус лиц, работающих в различных экстремальных условиях или особых регионах страны.

Общий правовой статус – это статус лица как гражданина государства, члена общества. Он определяется прежде всего Конституцией и не зависит от различных текущих обстоятельств (перемещений по службе, семейного положения, должности, выполняемых функций), является единым и одинаковым для всех.

Общий правовой статус не в состоянии учесть всего многообразия субъектов права, их особенностей, отличий, специфики. Поэтому в него не входят многочисленные субъективные права и обязанности, которые постоянно возникают и прекращаются у субъектов в зависимости от их трудовой деятельности, характера правоотношений, в которые они вступают, других ситуаций. По общему правовому статусу можно судить о характере, социальной природе, степени демократичности данного общества.

Специальный, или родовой, статус – отражает особенности положения определенных категорий граждан (пенсионеров, рабочих, крестьян, инвалидов и т.д.). Указанные слои, группы, на общем конституционном статусе гражданина, могут иметь свою специфику, дополнительные права, обязанности, предусмотренные текущим законодательством.

Индивидуальный статус – фиксирует конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, выполняемая работа). Твердое знание каждым своего личного статуса, своих прав, обязанностей, ответственности, возможностей – является признаком правовой культуры. Индивидуальный правовой статус подвижен, динамичен, он меняется вместе с теми изменениями, которые происходят в жизни человека.

Правовой статус – сложная собирательная категория, отражающая весь комплекс связей человека с обществом, государством, коллективом, окружающими людьми.

Право служит официальным мерилom действующей свободы, ее нормой, указателем границ возможного. Вместе с тем оно является гарантией осуществления этой свободы,

средством ее охраны и защиты. “Свобода бывает там – где господствует закон, а не произвол”.

Правовые нормы и есть нормы свободы, но свободы юридически признанной, выраженной (оформленной) государством в виде законов и иных правовых актов. В праве свобода получает необходимую опору и гаранта, а личность – возможность удовлетворения своего интереса.

Права и свободы человека являются естественными и неотчуждаемыми даны ему от рождения, признаются высшей ценностью и не носят исчерпывающего характера. Признание, соблюдение и защита прав человека – обязанность государства.

Каждый имеет право на жизнь, здоровье, личную безопасность и неприкосновенность, защиту чести, достоинства, доброго имени, свободу мысли и слова, выражение мнений и убеждений, выбор места жительства; может приобретать, владеть, пользоваться и распоряжаться собственностью, заниматься предпринимательской деятельностью, покидать страну и возвращаться обратно.

Закрепляется право граждан на митинги, уличные шествия демонстрации; право избирать и избираться в государственные органы, получать и распространять информацию, направлять и коллективные обращения (петиции), свободно определять свою национальность. Предусматриваются соответствующие права в социальной и культурной областях (на труд, отдых, образование, социальное обеспечение, интеллектуальное творчество). Права и свободы человека в соответствии с общепринятой классификацией подразделяются на социально-экономические, политические, гражданские, культурные и личные. Такое деление проводится как в мировой юридической практике, так и в национальных правовых системах.

Что касается различий между правами человека и правами гражданина, то эти различия имеют под собой определенное основание, которое заключаются в следующем.

Во-первых, права человека могут существовать независимо от их государственного признания и законодательного закрепления, вне связи их носителя с тем или иным государством. Права же гражданина находятся под защитой того государства, к которому принадлежит данное лицо.

Во-вторых – множество людей в мире вообще не имеют статуса гражданина (лица без гражданства) и, следовательно, они формально являются обладателями прав человека, но не имеют прав гражданина.

В юридической науке, все права граждан именуется субъективными правами, т.е. индивидуальными, принадлежащими не только всем, но и каждому, открывающими перед их носителями простор для разнообразной деятельности, удовлетворения своих потребностей, интересов, пользования теми или иными социальными благами, предъявления законных требований к другим (обязанным) лицам и организациям.

Субъективное право – это гарантированная государством мера возможного (дозволенного) поведения личности.

При этом субъективно-притязательный характер имеют не только гражданские, имущественные, социально-экономические права, но и политические и личные свободы: слова, печати, собраний, митингов, уличных шествий, демонстраций, мнений, убеждений, совести и т.д. Субъективное право всегда предполагает не только гарантию со стороны государства, но и соответствующую обязанность других лиц. Если нет этой обязанности, перед нами простое дозволение, а не субъективное право. Дозволение может стать правом только тогда, когда будет запрещено нечто мешающее этой дозволенности.

Гарантии прав личности представляют собой объемное социально-политическое и юридическое явление, которое характеризуется по следующим моментам:

1) познавательный, позволяющий раскрыть предметные теоретические знания об объекте их воздействия, получить практические сведения о социальной и правовой политике государства;

2) идеологический, используемый политической властью как средство пропаганды демократических идей внутри страны и за ее пределами;

3) практический, признаваемый в качестве инструментария юриспруденции, предпосылки удовлетворения социальных благ личности.

Гарантии – это система социально-экономических, политических, нравственных, юридических, организационных предпосылок, условий, средств и способов, создающих равные возможности личности для осуществления своих прав, свобод и интересов. Понятие гарантий базируется на основных выработанных человечеством: гуманизме, справедливости, законности, целесообразности, равноправии и др. По своей сущности гарантии есть система условий, обеспечивающих удовлетворение интересов человека. Их основной функцией является исполнение обязательств государством и другими субъектами в сфере реализации прав личности. Объектом гарантий выступают общественные отношения, связанные с охраной и защитой прав человека, удовлетворением имущественных и неимущественных интересов граждан. Их основной функцией является исполнение обязательств государством и другими субъектами в сфере реализации прав личности. Объектом гарантий выступают общественные отношения, связанные с охраной и защитой прав человека, удовлетворением имущественных и неимущественных интересов граждан.

Гарантии прав человека и гражданина с позиции системы, включающей в себя гарантии:

1. Материальные гарантии – это единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, свобода экономической деятельности, признание и защита равным образом частной, государственной форм собственности.

2. Политические гарантии – это система народовластия, возможности личности принимать участие в управлении делами государства и общества.

3. Духовные гарантии – система культурных ценностей, основанных на любви и уважении к отечеству, вере в добро и справедливость: это общественная сознательность и образованность человека. К числу духовных гарантий относятся запрет на разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

4. Юридические гарантии – представляют собой систему юридических средств и способов охраны и защиты прав человека и гражданина.

Среди юридических гарантий прав личности следует различать гарантии реализации и гарантии охраны. К первой группе относятся: пределы прав и свобод; юридические факты; процессуальные формы реализации; меры поощрения и льготы для стимулирования правомерной и инициативной их реализации. Вторую группу юридических гарантий составляют конституционный контроль и надзор; меры защиты и меры ответственности виновных за нарушение прав и свобод личности; процессуальные формы осуществления контроля и надзора; средства предупреждения и профилактики нарушений прав личности и другие правовые средства.

Главный принцип построения системы юридических гарантий прав человека и гражданина – всеобщность защиты прав, свобод и законных интересов всеми способами, не противоречащими закону.

Социальное государство и его законодательство призваны целенаправленно улучшать и защищать материальное благосостояние, служить задачам обеспечения человеку достойной жизни, утверждать в обществе принципы гуманизма и справедливости.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Раскройте содержание прав человека и прав гражданина.
2. Какова роль государства в обеспечении прав человека и гражданина?
3. Как понимается термин «правовой статус субъекта»?
4. Что такое права первого поколения, права второго поколения, права третьего поколения?
5. В чем суть естественных прав человека?
6. Раскройте содержание гарантий прав человека и гражданина.

Тема 26. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ

По данным ООН, сегодня на планете Земля существует более 200 государств. Для того, чтобы изучить все многообразие существующих государственно-правовых явлений в юридической науке применяется такое понятие, как правовая система.

Правовая система – это совокупность правовой действительности в целом конкретного государства. В понятие правовой системы включается широкий круг правовых явлений – нормативные, организационные, социально-культурные аспекты, стороны правового феномена.

Структура правовой системы состоит из 3 групп правовых явлений:

- а) юридические нормы, принципы, институты (нормативная сторона);
- б) совокупность правовых учреждений (организационная сторона);
- в) совокупность правовых взглядов, представлений, идей, свойственных данному обществу, правовая культура (идеологическая сторона).

Правовая система каждого государства отражает закономерности развития общества, его исторические, национальные, культурные особенности. Каждое государство имеет свою правовую систему, которая имеет как общие черты с правовыми системами других государств, так и отличия от них, т. е. специфические особенности.

На развитие правовой системы воздействует вся духовная культура общества; религия, философия, мораль, художественная культура, наука. На правовую культуру большое воздействие оказывают политика, политическая культура. Известно, что в Древнем Китае, Индии, Египте, Римском государстве правовые системы были органично взаимосвязаны с религией.

В развитии правовых систем наблюдается преемственность. Так, традиционные правовые ценности взаимодействуют с новыми ценностями, воспринятыми правовой системой от другой или других правовых систем.

Правовые системы по сходству, единству их элементов объединяются в группы, “*правовые семьи*”.

Критерием выделения и классификации правовых семей является:

- 1) идеология, включая религию, философию, экономические и социальные структуры;
- 2) юридическая техника, основой которого являются источники права (См.: Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1998).

Основываясь на этих критериях выделяются следующие виды правовых семей – романо-германская, англо-саксонская, социалистическая, религиозная и традиционная.

Романо-германская правовая семья объединяет правовые системы многих государств. К ней относятся Франция, ФРГ, Италия, Испания, Швеция, Дания, все страны Латинской Америки, страны Ближнего Востока. Влияние этой правовой семьи нашло выражение в правовых системах Японии, Индонезии, других государств. Романо-германская правовая семья является результатом *рецепции* римского права, т.е. здесь в основу права легли достижения римского права. К основным характеристикам романо-германской правовой семьи можно отнести следующее:

1. Во всех странах романо-германской семьи есть писанные конституции, за нормами которых признается высшая юридическая сила.
2. Существуют три разновидности обычного закона: кодексы, специальные законы (текущее законодательство) и сводные тексты норм.
3. Среди источников права значительна роль подзаконных нормативных актов: регламентов, административных циркуляров, декретов министров и др.
4. Судебная практика не является источником права. Суд не является правотворческим органом, судья не превращается в законодателя.

Судья, работающий в стране, входящей в романо-германскую правовую систему, решая юридическое дело, главным образом осуществляет лишь процесс квалификации дела

Англо-американская правовая семья, или семья “общего права”. Данная правовая система характерна для Англии и для бывших колоний Британской империи. Сюда относятся США, Канада, Австралия, Новая Зеландия, а также 36 государств – членов Британского содружества.

В юридической литературе англо-американская правовая семья иногда именуется системой (семьей) общего права. Общее право (Common Law) исторически сложилось в Англии и названо так в связи с тем, что оно действовало на территории всей Англии (в период его становления X–XIII вв.) в виде судебных обычаев, возникавших помимо законодательства, и распространялось на всех свободных поданных короля в гражданском судопроизводстве.

Семья “общего права” в основе своей является прецедентным правом, созданным судьями.

Основные характерные черты англо-американской правовой системы:

1. Суд является творцом права.
2. Отсутствует кодифицированное законодательство. В Англии, например, отсутствует писанная Конституция.
3. Источниками права наряду с законами являются судебные решения (прецеденты). Они являются образцами для аналогичных дел, рассматриваемых другими судами.
4. Существует автономия судебной власти от любой иной власти, отсутствует прокуратура и административная юстиция.

Религиозно-традиционная правовая система (семья).

Правовые системы многих стран Азии и Африки не обладают той степенью единства, которая свойственна предыдущим правовым системам.

Особенность правовых систем этих государств состоит в том, что они право понимают иначе. Здесь переплетаются право и религия. Это страны мусульманского, индусского и индийского право. Утверждается, что общественные отношения должны регулироваться не правовым путем, а иным, религиозно-традиционным способом (страны Дальнего Востока, Африки и Мадагаскара).

Наиболее распространенным на сегодня является мусульманское право.

Мусульманское право – это система норм, выраженных в религиозной форме и основанных на мусульманской религии-исламе. Согласно исламу, существующее право произошло от Аллаха, который в определенный момент истории открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Мусульманское право охватывает все сферы социальной жизни. Право Аллаха дано человеку раз и навсегда, но божественные открытия нуждаются в разъяснениях и толкованиях.

Мусульманское право имеет четыре основных источника:

- а) Коран – священная книга ислама;
- б) сунна, или традиции, связанные с посланцем Аллаха Мухаммедом, его жизнью и поступками;
- в) иджма, или единое соглашение мусульманского общества;
- г) кийас, или суждение по аналогии.

Основные черты мусульманского права:

- 1) архаичность ряда правовых институтов;
- 2) казуистичность норм;
- 3) отсутствие систематизации в нормах;
- 4) обычаи не входят в мусульманское право.

В целом, мусульманское право – это право, основанное на религии и вере людей.

Ислам является самой молодой из трех мировых религий, но имеет очень широкое распространение. Эта религия содержит теологию, которая устанавливает догмы и уточняет, во что мусульманин должен верить. Также ислам содержит в себе шариат, или шар, т.е.

предписания верующим: что они должны делать и чего не должны. Шариат есть “путь следования”, он составляет собственно мусульманское право.

Шариат основан на идее обязанностей, возложенных на человека. Последствием невыполнения обязанностей является грех того, кто их нарушает, поэтому мусульманское право не уделяет много внимания санкциям, установленным самими нормами.

Государство есть слуга религии. В этих странах существуют конституции, законы и иные акты, но все они должны соответствовать исламу.

Индусское право составляет вторую систему религиозно-традиционной семьи и относится к древнейшим в мире. Сюда относятся такие страны, как Индия, Пакистан, Бирма, Сингапур, Малайзия, страны Восточного побережья Африки – Танзания, Уганда, Кения и др. Как и ислам, индуизм обязывает верующих принять определенные религиозные догмы и определенное миропонимание.

Основные черты:

1. Люди разделены с момента рождения на социальные касты, и у каждой касты своя система прав и обязанностей, и даже морали.
2. В качестве регулятора поведения допускается обычай. Обычаи весьма разнообразны.
3. Наряду с правом общин существует законодательство, судебные прецеденты.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Назовите основания или критерии выделения правовых систем современности.
2. Раскройте понятие правовой системы (семьи).
3. Дайте характеристику романо-германской правовой семьи (системы).
4. Раскройте особенности англо-американской правовой системы (семьи).
5. Выделите отличительные черты мусульманской правовой системы (семьи).

Тема 27.

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Правовая система Республики Казахстан находится на этапе своего развития.

После обретения независимости Казахстан активно формирует свою правовую систему с учетом различных факторов.

В целом можно отметить, что правовая система РК относится романо-германской правовой системе. Основным источником права является нормативно-правовой акт. Так, согласно ст.4 Конституции РК действующим правом в Республике Казахстан являются нормы Конституции, соответствующих ей законов, иных нормативных правовых актов, международных договорных и иных обязательств Республики, а также нормативных постановлений Конституционного Совета и Верховного суда Республики.

В Конституции РК употреблен термин “действующее право” для того, чтобы подчеркнуть, что нормы Конституции не являются лишь декларациями, а применяются непосредственно. Также в соответствии с данной нормой действующими признаются только такие нормативные правовые акты, которые соответствуют Конституции РК.

Национальное право Казахстана состоит не только из нормативных актов, принимаемых государственными органами РК, но и из международных договоров и иных обязательств Республики.

В соответствии с Конституцией РК субъектами правотворчества являются народ, Президент, Парламент, Правительство, центральные исполнительные органы. В то же время в ст.4 пункте 1 указывается, что в действующее право включаются принимаемые в соответствии с Конституцией нормативные правовые постановления Конституционного Совета и Верховного суда Республики. Ненормативные акты указанных органов не являются элементами действующего права.

Правовая система РК основывается на понимании права как совокупности абстрактно-всеобщего правила поведения, регулирующих однородную совокупность общественных отношений.

Также отличительной чертой правовой системы РК является конституционное признание и закрепление приоритета естественных прав и свобод человека.

Основной источник права - это закон, принимаемый высшим представительным органом - Парламентом РК или путем референдума.

Так, путем референдума была принята 30 августа 1995 года ныне действующая Конституция РК. Девятнадцать изменений и дополнений были внесены в Конституцию 8 октября 1998 года.

Конституция РК является основным законом государства. Она также является правовой основой для всех остальных (конституционных и обычных) законов и подзаконных актов.

Контроль за конституционностью всех законов и подзаконных актов в Республике Казахстан осуществляет *Конституционный совет*.

Важную роль в правовой системе РК играют *кодексы* - кодифицированные нормативно-правовые акты отраслевого характера. Хотя они обладают юридической силой обычного закона, однако по существу они занимают центральное место и играют ведущую роль в соответствующей отрасли законодательства.

Значительную роль играют *подзаконные нормативно-правовые акты*, принимаемые различными органами исполнительной власти (постановления, циркуляры, инструкции, регламенты и др.). Надзор за соответствием законов и подзаконных нормативных актов Конституции осуществляет *Прокуратура РК*.

В системе источников права в Республике Казахстан обычай играет вспомогательную роль, применяясь в основном в гражданском законодательстве. Так, в Гражданском Кодексе РК (общая часть) указывается, что обычаи делового оборота могут служить источником гражданского законодательства.

В Республике Казахстан суд не является творцом права, не имеет права создавать новые нормы права. Но он обладает большой свободой в толковании применяемых нормативно-правовых актов. Так, согласно ст. 78 Конституции РК «суды не вправе применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина. Если суд усмотрит, что закон или иной нормативный правовой акт, подлежащий применению, ущемляет закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина, он обязан приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный совет с представлением о признании этого акта конституционным».

Нормативные постановления Конституционного совета и Верховного суда имеют нормативно-правовой характер.

К одной из важнейших особенностей правовой системы РК следует отнести *принцип верховенства Конституции*. Данный принцип имеет различные аспекты. В теории государства и права выражаются мнение о совпадении понятий ''правовое государство'' и «конституционное государство», поскольку в Конституции выражаются высшие правовые идеи и принципы. Поэтому верховенство Конституции означает идею подчинения государства Конституции, а также то, что именно на основе Конституции должна быть построена деятельность всех государственных органов, общественных объединений, должностных лиц и граждан во всех сферах государственной и общественной жизни.

Так, на принципе верховенства Конституции основана территориальная целостность, унитарная форма устройства, президентская форма правления в Казахстане.

Высшая юридическая сила Конституции РК означает, что как конституционные, так и обычные законы, иные нормативные правовые акты не должны противоречить Конституции, что органы государственной власти всех уровней, должностные лица, органы местного самоуправления, граждане, их объединения обязаны соблюдать Конституцию.

Особо следует отметить положение, в котором закрепляется что нормативные правовые акты или их отдельные правовые нормы, положения, противоречащие Конституции, считаются не имеющими юридической силы и подлежат отмене.

Как на одну из важнейших характеристик Конституции, указывающих на ее высшую юридическую силу следует указать на свойство Конституции *прямо действовать*.

Данное положение означает, что государственные органы должны применять нормы Конституции *непосредственно* к тем общественным отношениям, которые они регулируют.

Прямое действие Конституции проявляется и в ее право созидающей роли, поскольку в Конституции прямо указывается на действие конкретных законов. Также в ней определены нормотворческие полномочия высших органов государственной власти.

Нормы Конституции применяются прямо или непосредственно в случаях, если отсутствуют специальные нормы, регулирующие общественные отношения, подлежащие регламентации; если нет необходимости в принятии специальных норм для регулирования общественных отношений; если имеющиеся нормы противоречат нормам Конституции.

К источникам права также относятся и международные договора, но не все международные договора, а лишь те, которые ратифицированы республикой.

Ратификация - способ выражения согласия Республики на обязательность для нее международного договора путем его утверждения Парламентом Республики Казахстан.

Ратификация Парламентом подлежат международные договоры Республики Казахстан:

1) исполнение которых требует изменения действующих или принятия новых законов, а также устанавливающие иные правила, чем предусмотрено законами Республики Казахстан;

2) о территориальном разграничении Республики Казахстан с другими государствами, включая договоры о прохождении государственной границы РК, а также о разграничении исключительной экономической зоны и континентального шельфа РК;

3) Об основах межгосударственных отношений по вопросам разоружения или международного мира и безопасности, а также мирные договоры и договоры о коллективной безопасности;

4) об участии РК в межгосударственных союзах, международных организациях и иных объединениях, если такие договоры предусматривают передачу им осуществления части суверенных прав Республики Казахстан или устанавливают юридическую обязательность решений их органов для РК;

5) о государственных займах и оказании Республикой Казахстан экономической и иной помощи.

Ратификации подлежат международные договоры Республики Казахстан, при заключении которых договаривающиеся государства условились о последующей их ратификации.

Таким образом, ратификации подлежат международные договоры РК, имеющие важнейшее государственное значение и затрагивающие существенные интересы государства, вплоть до суверенных прав.

Поэтому до ратификации международные договоры рассматриваются на соответствие их Конституции РК. Конституционный Совет по обращению Президента, Председателя Сената, Председателя Мажилиса, не менее одной пятой части от общего числа депутатов Парламента, Премьер- Министра рассматривает до ратификации международные договора РК на соответствие их Конституции. Международные договоры, признанные не соответствующими Конституции РК, не могут быть ратифицированы и введены в действие.

Ратифицированные Парламентом международные договоры РК имеют приоритет перед ее законами. Если исходить из того, что в Конституции разграничены обычные законы и конституционные законы, то, вероятно, речь идет о том, что международные договоры, ратифицированные Парламентом РК, имеют приоритет перед обычными законами. Международные договоры, ратифицированные Парламентом РК, применяются непосредственно. Это означает, что такие договоры, содержащиеся в них правовые нормы регулируют соответствующие общественные отношения, порождают права, обязанности и ответственность их участников.

В соответствии с Конституцией все законы, международные договоры, участников которых является Республика, публикуются. Законы Республики Казахстан, постановления и другие акты, принятые Парламентом РК, публикуются в издаваемых на казахском и русском языках "Егемен Казакстан", "Зан", "Казахстанская правда", "Юридическая газета". Законы РК публикуются в указанных газетах или официальных приложениях к ним в семидневный срок после их подписания Президентом РК, но не позднее семидневного срока после их принятия. Опубликование законов РК в "Ведомостях Парламента", в газетах "Егемен Казакстан" и "Казахстанская правда" является официальным.

Все указанные акты могут быть также опубликованы в иных органах печати, обнародованы по телевидению, радио, переданы по телеграфу, направлены соответствующим органам и организациям.

Законы РК, другие акты Парламента нормативного характера вступают в силу на всей территории Республики одновременно по истечении десяти дней после их опубликования в газетах "Егемен Казакстан" и "Казахстанская правда" или официальным приложениям к ним. Указанные сроки вступления законов в силу не применяются в тех случаях, когда Парламентом Республики при принятии акта установлен другой срок введения его в действие.

Вступившие в силу для Республики Казахстан межгосударственные и межправительственные договоры, не подлежащие ратификации, а также межправительственные договоры, присоединение к которым Республикой Казахстан осуществлено в порядке, установленным приведенном Указом Президента, публикуются в сборнике "Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан". Вступившие в силу для РК международные договоры, включая межведомственные, а также договоры, присоединение к которым Республикой Казахстан осуществлено в установленном указом Президента порядке, публикуются в сборнике "Бюллетень международных договоров, соглашений и отдельных законодательных актов Республики Казахстан".

Международные договоры РК, аутентичные тексты которых составлены на иностранных языках, публикуются на одном из этих языков с официальным переводом на казахский и русский языки.

Нормативные правовые акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей граждан, также должны быть опубликована официально, то есть от имени тех государственных органов, которые их принимали. Только в этом случае они могут применяться к конкретным случаям. В данном случае речь идет о нормативных указах Президента, постановлениях Правительства, Конституционного Совета, Верховного Суда, нормативных актах центральных и местных государственных органов.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте общую характеристику действующего права РК (ст.4 Конституции РК).
2. Назовите субъекты правотворчества в РК.
3. Укажите источники права РК.
4. Обоснуйте вывод о том, что правовая система РК относится к романо-германской правовой системе.
5. Что означает принцип верховенства Конституции РК?
6. Раскройте смысл положения о том, что Конституция имеет прямое действие на всей территории Республики Казахстан.
7. Раскройте смысл понятия ратификация.
8. Какие международные договора подлежат ратификации?

Тема 28.

ФОРМА ГОСУДАРСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Республика Казахстан как независимое суверенное государство было провозглашено 16 декабря 1991 года.

Данный факт зафиксирован в Конституционном законе РК "О государственной независимости РК" от 16.12.91г.

Как суверенное государство Республика Казахстан обладает самостоятельной экономической системой, основывающейся на многообразии и равенстве всех форм собственности. РК создает собственные вооруженные силы, которые охраняют ее независимость и национальную государственность.

Главным законом нашей страны является действующая Конституция, принятая на всенародном референдуме 30 августа 1995 года.

8 октября 1998 года Конституционным законом были внесены **19** изменений и дополнений в действующую Конституцию.

Конституция РК закрепила конституционный строй, экономическую и политическую основу РК.

Конституционный строй РК- это система основополагающих общественных отношений, представляющая собой способ организации государства, его связь с личностью, закреплённая нормами Конституции и характеризующее его как конституционное государство.

В Конституции закреплены следующие основополагающие принципы Конституционного строя РК: принципы народовластия, государственного суверенитета, унитаризма, разделения властей, верховенства права, решения наиболее важных вопросов в государственной жизни демократическими методами, идеологического и политического плюрализма и другие.

В качестве основной черты конституционного строя РК можно привести народовластие. Единственным источником государственной власти в Конституции РК определен народ. Народовластие определяется путем республиканского референдума и свободных выборов.

Кроме того, народ делегирует осуществление своей власти государственным органам. Поэтому демократия осуществляется в непосредственной и представительной формах.

Экономическая основа РК - основана на многообразных формах собственности. Тем самым конституционно закреплены рыночные отношения. Конституция РК равным образом признает и защищает как государственную так и частную собственность.

Также в Конституции установлено, что земля может находиться в частной собственности.

Государство гарантирует право собственности. Отчуждение же собственности может иметь место лишь в судебном порядке. Конституция гарантирует и право наследования.

Государство признает и поддерживает право на свободу предпринимательской деятельности и свободу хозяйственной конкуренции. При этом монополистическая деятельность регулируется и ограничивается законом.

В государственной собственности согласно Конституции находится земля и ее недра, растительный и животный мир и другие природные ресурсы. Конституция устанавливает, что собственность обязывает и пользование ею должно одновременно служить и общественному благу.

Политическую основу РК образуют многообразные организации, институты и учреждения, осуществляющие борьбу за власть, ее организацию и функционирование. К элементам политической системы относятся общественные организации, объединения и органы государства.

Конституция закрепляет идеологический и политический плюрализм, подчеркивая, что не допускается слияние общественных и государственных институтов, создание в государственных органах организаций политических партий.

В Республике идет процесс становления многопартийной системы, которая предполагает легальность политической оппозиции и будет способствовать вовлечению в политическую

жизнь широких слоев населения. Десять депутатов Мажилиса Парламента избираются на основе партийных списков.

Форма государства Республики Казахстан отличается внутренним единством трех элементов формы правления, формы государственного устройства и формы политического режима.

По *форме правления Казахстан* является президентской республикой.

Согласно Конституции РК Президент - это глава государства и его высшее должностное лицо. Как глава государства Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики, а также является высшим представителем государства в сфере международных отношений и внутри страны. Президент РК является символом и гарантом единства народа и государственной власти, незыблемости Конституции, прав и свобод человека и гражданина.

Президент избирается на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании всеми совершеннолетними гражданами РК сроком на 7 лет.

Конституцией закреплена система гарантий, ограничивающих власть Президента. Так, во-первых ограничен срок полномочий Президента - 7 лет, Во-вторых, не допускается занятие поста Президента более 2 сроков подряд. В-третьих, предусмотрен конституционный механизм отрешения Президента от должности в случае государственной измены. Институт отрешения Президента от должности называется *импичмент*.

В-четвертых, предусмотрен конституционный механизм признания несоответствующими Конституции нормативных актов Президента.

Что же касается полномочий Президента, то здесь хотелось бы отметить одну из главнейших. Так, Президент РК с согласия Парламента назначает на должность Премьер-Министра Республики, назначает членов Правительства и освобождает их от должности, назначает Председателя Национального банка РК, Генерального прокурора и Председателя Комитета Национальной Безопасности.

Кроме того Президент РК осуществляет ряд других полномочий.

По *форме государственного устройства* Республика Казахстан является унитарным государством. Как унитарное государство Казахстан характеризуется единой, политически однородной структурой, состоящей из административно-территориальных единиц, не обладающих своей собственной государственностью.

В Республике Казахстан существует единое гражданство, единое законодательство, единая система государственных органов.

В Конституции закреплено, что унитарность и территориальная целостность, форма правления Республики не могут быть изменены.

Форму государственного правового режима в РК можно отнести к демократическому.

Так, Конституция РК признает народ единственным источником государственной власти, признает абсолютность и не отчуждаемость прав и свобод человека и гарантирует их провозглашает, что права и свободы человека принадлежат каждому от рождения.

Конституция признает человека, его жизнь, права и свободы высшими ценностями. При этом в отношениях человека и государства приоритетным становится взаимная ответственность.

В Конституции закреплён широкий объём прав и свобод человека и гражданина.

Осуществление прав и свобод человека и гражданина имеет ограничительные рамки, которые выражаются в следующем:

- 1) оно не должно нарушать права и свободы других лиц;
- 2) оно не должно посягать на Конституционный строй;
- 3) оно не должно посягать на общественную нравственность.

Республика Казахстан - светское, социальное и правовое государство.

Республика Казахстан является светским государством. Это обеспечивается отделением религиозных объединений от государства и светским характером образования, т.е. школы отделены от религии.

В Казахстане ни одно из вероучений не признается обязательным либо предпочтительным. В Республике не существует официальной государственной религии, не допускается деятельность партий на религиозной основе.

Республика Казахстан утверждает себя *правовым* государством. Использованием слова "утверждает", а не слова "является" в Конституции подчеркивается, что РК находится на *начальном* этапе формирования правового государства.

Так, в Конституции РК выражены следующие главные признаки правового государства

- безусловное верховенство Конституции и законов перед иными нормативными актами;
- разделение государственной власти на законодательную, исполнительную, судебную ветви и взаимодействия ветвей власти на основе системы сдержек и противовесов;
- принцип верховенства права, приоритет прав и свобод человека, признание их естественными и неотчуждаемыми;
- связанность государства и гражданина взаимными правами и обязанностями;
- независимость правосудия;
- использование при реализации гражданских прав и свобод принципа "разрешено все, что не запрещено законом";
- принцип равенства всех перед законом.

В Конституции заложена основа построения в Казахстане *социального государства*.

Так государство обязывается заботиться об установлении социальной справедливости во всех областях, особенно в сфере производства и распределения. Для достижения такой цели государство решает следующие задачи:

- не допустить формирование социальных полюсов и возникновения на этой основе классового антагонизма;
- разумно и целенаправленно регулировать экономические, социальные, демократические и другие отношения;
- ориентировать законодательство на человека, на удовлетворение его жизненных потребностей и интересов, создавая социальную защиту от безработицы, социальное обеспечение нетрудоспособных, пенсионеров и др.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Охарактеризуйте форму правления Республики Казахстан.
2. В чем особенности президентской власти в Республике Казахстан?
3. Укажите форму государственного устройства РК и свяжите с историческими особенностями ее развития .
4. Выделите характерные черты демократического политического режима в РК.
5. Раскройте содержание ст.1 п.1 Конституции РК "Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого является человек, его жизнь, права и свободы".

Тема 29

ЭКОНОМИКА, ПРАВО, ПОЛИТИКА, ГОСУДАРСТВО

Для раскрытия данной темы необходимо уяснение таких категорий как экономика, политика, право, государство, рынок.

Экономика — это совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества.

Политика — это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, с одной стороны, и народом — с другой.

Право — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и

т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений.

Государство - это публично-политическая власть или политическая организация власти, посредством которой организуется жизнь в обществе, осуществляется управление обществом (т.е. политика), издаются общеобязательные правовые нормы. Государство влияет на экономику различными способами, приемами.

Рынок - система экономических отношений между продавцами и покупателями, основными элементами которой являются спрос, предложение и цена.

В условиях рынка и рыночных отношений право и государство оказывают неоднозначное влияние на экономику. С одной стороны законы развития экономики выступают как объективные закономерности, на которые право и государство оказывают не прямое влияние. С другой стороны государство закрепляет в виде правовых норм данные закономерности, тем самым оказывая решающее влияние на экономику государство прямо поддерживает и стимулирует приоритетные направления экономики, определяя их стратегическое направление. Без государственной поддержки экономика не может развиваться должным образом.

Контроль государства в экономической сфере подразделяют на прямой и косвенный. К косвенному контролю относят систему льгот и налогов; ценовую политику; регулирование занятости населения, профессиональной подготовки, влияние на развитие инфраструктуры, информационное обеспечение и др.

К прямому государственному контролю относят:

- финансовый контроль;
- экологический контроль;
- санитарный контроль;
- пожарный контроль;
- контроль за мерой весов и денежной единицы;
- контроль за качеством продукции.

Эти и другие контрольные меры осуществляются в правовой и организационной форме, как в процессе правотворческой деятельности, так и в ходе реализации права.

В рыночной экономике, когда спрос, предложение и цена не всегда и не во всем предсказуемы, говорить об эффективности прямого государственного правового воздействия на механизм рыночных отношений не приходится. Многие процессы здесь не подвластны правовому регулированию.

Поэтому право должно определить основные направления в регулировании рыночных отношений, а именно:

1. Установить цели развития рынка. В законодательстве указывать только общие ориентиры, а для граждан действует принцип "все, что не запрещено законом, разрешено". Запреты устанавливать на те цели, которые по своей природе антигуманны, противоестественны.

2. Законодательство должно закреплять и гарантировать все формы собственности и их равную защиту.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Раскройте взаимовлияние и взаимосвязь права, государства и экономики.
2. Какова роль государства и права в рыночной экономике?

Тема 30.

ПРАВО, ГОСУДАРСТВО И ГЛОБАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

Особенности современного мира, входящего в XXI век, заключаются в том, что он охвачен всеобщей научно-технической революцией и научно-техническим прогрессом.

Поэтому сегодня возникают различные вопросы и проблемы глобального характера.

Глобальными считаются проблемы, охватывающие население всего земного шара, всеобщие, т.е. относящиеся ко всем и каждому государству, которые не могут быть решены одним, отдельно взятым государством. Они обладают следующими признаками: во-первых, эти проблемы затрагивают интересы всего человечества, а в перспективе и будущее существование человеческого общества, т.е. имеют общепланетарный характер; во-вторых, эти проблемы проявляют себя как объективные характеристики развития общества во всех или большинстве регионах мира; в-третьих, их нерешенность создает угрозу для будущего человечества, препятствует прогрессу общества; в-четвертых, они могут быть решены только благодаря усилиям всего мирового сообщества, большинства или многих государств; в-пятых, они предполагают примат международного права, т.е. неукоснительное соблюдение всеми государствами международных норм, повышение роли институциональных механизмов современного международного права, осознание всеми значимости международного суда как конечной инстанции по разрешению международных (судов) споров юридического характера и важности международных переговоров на основе посредничества или партнерства при урегулировании споров политического, территориального, национального и другого характера.

К глобальным проблемам относятся:

- международное сотрудничество и упрочнение мира
- обеспечение прав и свобод человека;
- национальная и международная безопасность;
- экология;
- научно-техническая революция и использование ее результатов для преодоления отсталости;
- международное сотрудничество в борьбе с преступностью терроризмом, наркоманами и другими антиобщественными явлениями;
- борьба с болезнями, голодом, нищетой и другими антисоциальными явлениями.

Указанные группы проблем тесно между собой связаны, а поэтому решение их взаимообусловлено и должно быть комплексным. Содержание их можно конкретизировать следующим образом:

1. предотвращение мировой ядерной катастрофы, прекращение гонки вооружений, испытаний ядерного оружия;
2. обеспечение международного сотрудничества и партнерства в экономической, политической, экологической, духовно-культурной и других областях;
3. преодоление разрыва в уровне экономического роста между государствами развитыми и развивающимися;
4. ликвидация или уменьшение энергосырьевого, продовольственного, демографического кризиса, соблюдение требований экологии, совместное освоение космического пространства и т.д. Т.е. создание условий выживания и нормального существования, относящихся к взаимоотношениям человека и среды обитания;
5. использование достижений научно-технического прогресса для совершенствования систем здравоохранения и просвещения, социального и духовного развития личности и т.д.;
6. международное сотрудничество в борьбе с терроризмом, наркобизнесом, взрывами самолетов, попытками преступников скрыться от правосудия за рубежом, сбытом похищенного или "отмыванием" преступных доходов за границей, незаконным оборотом наркотиков, культурных ценностей и оружия и т.д.
7. международное сотрудничество в борьбе с такими тяжелыми заболеваниями как СПИД, туберкулез, онкозаболевания, а также с голодом и нищетой. В РК на сегодня особую тревогу вызывает увеличение числа заболевших СПИДом и туберкулезом.

Рассмотрим некоторые глобальные проблемы.

Государство, право и экология.

Проблема охраны окружающей среды, экологической безопасности является центральной среди всех проблем, с которыми столкнулось человечество в 20 веке и которые признаны глобальными. Это обусловлено тем, что все остальные проблемы, от которых зависит само существование человека, так или иначе связано с экологией. Так, термоядерная война вряд ли уничтожит всех людей, ведь существуют подземные убежища, но погибнет природа и тем самым возможность жизни на Земле. Тесно связаны с экологией и такие глобальные проблемы, как демографическая, энергетическая, научно-технического прогресса и др.

Негативное влияние человека на окружающую среду идет по многим направлениям, из которых следует выделить следующее.

Загрязнение атмосферы.

Ежегодно в атмосферу выбрасывается 200-400 млн. тонн пыли, 150 млн. тонн сернистого ангидрида, около 700 млн. тонн других вредных веществ. В промышленных районах загрязненность в тысячу и более раз выше естественной.

На пороге XXI века человечество столкнулась глобальной проблемой - *глобальное изменение климата в сторону потепления.*

Приведем примеры отдельных событий, связанных с глобальным потеплением. Особенно это касается ситуации на полюсах, что затрагивает климат Южной Америки и Северной Европы. Так, в январе 1995 года аргентинские ученые обнаружили в Антарктике 65-километровую трещину в ледяном шельфе Ларсена. Гигантский айсберг откололся от мощной ледяной плиты, которая, возможно, оставалась целой 20000 лет! Айсберг имеет толщину 200 метров и поверхность 2900 квадратных километров. Это изменило береговую линию Антарктики и соответствующие изменения вносятся в карты. Некоторые ученые предполагали, что потепление климата приведет к разрушению Антарктического ледяного шельфа, которое начнется в ближайшие 10 лет. Теперь мы видим, что это разрушение уже началось.

Также, большую озабоченность вызывает *расширение озоновой дыры* над Антарктикой. Дыра в слое атмосферного озона над антарктикой стала больше, чем когда-либо ранее, говорится в пресс-релизе от 7 сентября Национального управления по авиации и космическому пространству США (НАСА). Размеры зоны разрушения озонового слоя оцениваются в 28,3 миллиона квадратных километров, что втрое превышает площадь территории Соединенных Штатов Америки.

По данным Фонда охраны дикой природы о последствиях глобального потепления в ближайшие сто лет климат российских северных широт изменится на 70%, что может привести к исчезновению половины обитающих там видов флоры и фауны. Климат также изменится в Исландии, Канаде, государствах Скандинавии и Прибалтики. Ученые давно предупреждали об угрозе парникового эффекта, однако никогда расчеты экологов не отличались столь пугающей конкретикой. Ученые считают, что в первую очередь вымрут моржи и полярные медведи. В Канаде исчезнут хвойные леса. Парниковый эффект угрожает и тропическим старанм. В Эфиопии вымрут некоторые виды обезьян. Мексика лишится бабочек. Таяние арктических льдов до неузнаваемости изменит береговую линию всех континентов. Авторы доклада говорят о новой глобальной миграции животных. Однако пока неясно, какие виды смогут "опередить" изменение климата и добраться до новой среды обитания. По мнению ученых, некоторым видам, чтобы выжить, придется мигрировать в десять раз быстрее, чем во время предыдущего "великого переселения", которое произошло 10 тысяч лет назад.

Потепление климата влияет на *рождаемость*, к такому выводу пришли ученые Чикагского и Бостонского университетов. Рождаемость уменьшается, т.к. вследствие изменений климата нарушаются естественные биологические ритмы. Рост температура воды в южных морях на полградуса приведет к массовой гибели кораллов и планктона, а это в свою очередь повлечет за собой массовую гибель рыб.

Что касается Казахстана, то здесь глобальное потепление воздуха может оказать громадные негативные последствия. По оценкам казахстанских ученых в случае неприятия

мер по защите климата средняя температура нижних слоев атмосферы в конце следующего столетия может повыситься на 3 градуса, что грозит массовыми наводнениями. Казахстана это может коснуться непосредственно, поскольку установлено, что подъем Каспия связан с повышением температуры океана в Южной Америке. В течение последнего столетнего периода в Казахстане наблюдалась тенденция к повышению средних сезонных и годовых температур воздуха. Рост средней годовой температуры с 1894 по 1994 год составил около 1,3 градуса. Большая часть территории Казахстана находится в зонах, очень уязвимых к изменению климата. И постоянный рост температуры может привести к неблагоприятным последствиям в сельском, лесном и водном хозяйстве страны. Кроме того, изменение климата может оказать *негативное влияние* и на *здоровье населения*. По данным Рамочной конвенции ООН по изменению климата, Казахстан за 1990 год произвел более 200 млн. тонн выбросов двуокси углерода, что в пересчете на душу населения является одним из самых высоких показателей в мире.

Мировая общественность озабочена глобальным изменением климата на планете. Вопрос стоит о сохранении человечества в будущем.

В первую очередь, следует отметить деятельность государства. Первым и важнейшим международным документом в этой сфере явилась Рамочная конвенция ООН об изменении климата, подписанная в июне 1992 г. в Рио-де-Жанейро, которая вступила в силу 21 марта 1994 г. и ратифицирована 165 государствами. В этой конвенции были определены обязательства сторон по снижению выбросов парниковых газов и определению механизмов международного сотрудничества в этой области. Результатом подготовительной фазы явилось подписание Киотского протокола, основанного на положениях Рамочной конвенции ООН об изменении климата и являющегося ее прямым продолжением. Для достижения поставленной долговременной цели стороны конвенции обязались проводить политику и меры, позволяющие достичь желаемых результатов и включающие в себя следующие основные направления деятельности по реагированию на глобальные антропогенные изменения климата и выполнению обязательств сторон конвенции. Киотский Протокол, юридически обязательный инструмент Конвенции, был принят Конференцией сторон в г.Киото (Япония) в 1997 г. и открыт для подписания 16 марта 1998 г. Согласно Протоколу стороны, вошедшие в Приложение 1 Конвенции, в период с 2008 до 2012 гг. должны уменьшить совокупные выбросы парниковых газов как минимум на 5% по отношению к уровню 1990 года. Общая основная цель для всех сторон, указанных в Приложении 1 составляет сокращение всех совокупных выбросов сторон на 5,2% по сравнению с уровнем 1990 г.

В августе 1998 года экспертной комиссией МИД РК принято решение о подписании Киотского протокола, что даст Казахстану возможность привлекать средства разных стран и международных фондов для решения своих экологических проблем.

Загрязнение воды. В океан ежегодно выбрасывается свыше 30000 видов химических веществ в количестве около 1200 млн. тонн, из них 6 млн. тонн нефти.

Загрязнение почвы. Ежегодно на нашей Земле теряет плодородие 20 млн. гектаров земли, причем около 6 млн. га превращается в пустыню. В землю каждый год вносится около 4 млн. тонн ядохимикатов.

Особенно опасно радиоактивное загрязнение, которое может поразить и (остров), воздух, и воду, и землю. Опасность представляют не только катастрофы типа Чернобыльской, но и накопление радиоактивных отходов.

Уничтожение животного и растительного мира.

По данным экологов, каждый год гибнет около 100 видов животных и растений. На грани уничтожения находится около 50 000 видов животных. Красная книга, опубликованная Международным союзом охраны природы, в которую включены исчезающие виды только млекопитающих и птиц, представляет собой два объемистых тома.

За 200 лет площадь лесов, которые являются легкими планеты, уменьшилось вдвое. В год исчезает 11 млн. гектаров лесов. Уничтожено 40% тропических лесов Америки, 50% -

Африки. Около 25% площади растительного покрова Земли нарушено, прогнозируется, что каждый седьмой вид растений исчезнет к 2000 году.

Право и государство следующим образом воздействуют на решение экологических проблем.

Во-первых, принимаются законы по регулированию природоохранительной деятельности, о которых закрепляются:

- режим природопользования;
- выделение особо охраняемых, режимных объектов, режима их функционирования;
- социальные и технические стандарты;
- порядок осуществления контроля и надзора за реализацией соответствующих правовых предписаний, средства защиты и охраны среды;
- уголовно- и административно- правовые запреты;
- процедуры решения спорных вопросов, реализации юридической ответственности, средства юридической защиты должностных лиц, осуществляющих природоохранительную деятельность.

Во-вторых, это правоохранительная деятельность соответствующих органов государства, направление на обеспечение законности в сфере природопользования и охраны окружающей среды, в том числе:

- организация и деятельность суда, прокуратуры, органов внутренних дел;
- организация и деятельность выполняющих природоохранительные задачи комиссий и иных организаций (лесоохраны, рыбоохраны и др.);
- деятельность администраций соответствующих государственных учреждений, предприятий, организаций.

В-третьих, деятельность государства в сфере международных правовых отношений. Здесь можно указать на следующие формы:

- участие государства в работе международных организаций, осуществляющих экологическую деятельность;
- сотрудничество с Международным союзом охраны природы и другими подобными неправительственными организациями;
- обеспечение реализации международных правовых соглашений и иных документов, направленных на решение природоохранительных задач.

В-четвертых, немалое значение имеют и не правовые формы природоохранительной деятельности государства. Здесь можно указать на организацию экологического воспитания населения, экологической пропаганды, сотрудничество с общественными объединениями, осуществляющими природоохранительную деятельность, вовлечение в эту работу широких слоев населения.

Государство, право и народонаселение.

Проблема народонаселения- одна из глобальных проблем современности, выдвинувшаяся на первый план и тесно связанная прежде всего с проблемами мира, жизнеобеспечения и преодоление отсталости. Прямо или косвенно она входит в содержание каждой из четырех сфер деятельности государства: экономической, политической, социальной и духовной, но прежде всего- социальной. Народонаселение является предметом изучения науки, носящей название "Демография". Демография исследует численность народонаселения, зависимость состава и движения населения от социально- экономических, духовно- культурных и других факторов.

Государственное управление демографическими процессами имеет цель оптимизации величины трудовых ресурсов, т.е. населения как производителя материальных благ, а также поддержание достойного и достаточного уровня его жизни как потребителя этих благ.

Осуществляя свои функции, государство использует правовые и не правовые методы. В этой связи важно отметить существенную роль законодательства, относящегося к блоку отраслей, регулирующих социальное развитие: трудовое, авторское законодательство, законодательство о социальном обеспечении, в том числе пенсионное, жилищное

законодательство, законодательство об образовании и здравоохранении, брачное семейное законодательство и другие отрасли. Принятие и реализация этого законодательства зависят от успешности функционирования государства.

Каждое государство осуществляет определенную демографическую политику, которая является частью социально-экономической политики и, естественно, тесно связана с духовно-нравственной сферой. Ее главные направления следующие: воспроизводство и миграция населения; формирование его образовательного потенциала; состав и структура трудовых ресурсов; профессиональная ориентация; трудоустройство; занятость населения. Все сведения об этих процессах фиксируются в государственной статистике и в частности, при проведении переписи населения, находится в поле зрения законодательной и исполнительно-распорядительной властей. Главные показатели при этом количество и качество населения.

В государствах-членах ООН действует Всемирный план в области народонаселения, принятый на международной конференции по народонаселению в Мехико. С конца 60-х годов ООН приняла на себя координацию всех мер по оказанию помощи в области народонаселения, в связи с чем в 1969 году был образован специальный фонд (ЮНФМА). В этом направлении действует и ЮНЕСКО, которая помогает решать демократические проблемы, в том числе через просвещение населения.

По данным центра демографии Института социально-экономических исследований РАН, пока численность населения Земли растет. По прогнозам ООН, в последующие 50 лет оно вырастет до 9,8 млрд., а в дальнейшем прирост резко замедлится. Поэтому к концу третьего тысячелетия землян на планете станет 10-11 млрд. И на этом их численность стабилизируется.

Власть в любом государстве должна исходить из того, что интеллектуальный потенциал населения является самым ценным из всех ресурсов, что современный человек является прежде всего создателем, а затем уже потребителем ресурсов и что оптимальные темпы роста населения должны превышать темпы самого быстрого внедрения новых технологий.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Перечислите глобальные проблемы человечества и укажите роль государства и права в их решении.
2. Укажите способы воздействия права и государства на защиту экологии.
3. Какие экологические проблемы присущи Казахстану и каковы пути их решения?
4. В чем заключается демографические проблемы для всего человечества и какова роль государства и права в его решении?

ЧАСТЬ II СЛОВАРЬ ОСНОВНЫХ ПОНЯТИЙ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Абсолютизм (лат. absolutus - неограниченный, безусловный) - форма правления, при которой монарху принадлежит неограниченная верховная власть.

Абсолютные права - такие субъективные права, которые обеспечиваются пассивной обязанностью (воздержанием от нарушаемых действий) со стороны неопределенного круга лиц (например, право собственности).

Абсолютные правоотношения - такое урегулированное нормой права общественное отношение, в котором управомоченная сторона противостоит неопределенно большому количеству пассивно обязанных субъектов.

Абсолютная монархия - разновидность монархической формы правления, для которой характерна неограниченная государственная власть, принадлежащая одному лицу- монарху.

Автономия - форма самоуправления части территории государства, характеризующая правом самостоятельного решения внутренних вопросов.

Авторитаризм - один из видов политического режима, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом (класс, партия, элитная группа и т.д.) при минимальном участии народа и для которого характерны бюрократически- командные методы управления обществом.

Административно-территориальное деление - это система территориальной организации государства, на основе которой образуются и функционируют органы государственной власти и управления.

Администрация - система исполнительно- распорядительных государственных органов, обеспечивающая реализацию законов в масштабах всей страны или определенного региона.

Акт нормативный - правовой акт, принимаемый субъектами правотворчества, содержащий нормы права, имеющий особую официальную письменную форму и направленный на урегулирование определенных общественных отношений.

Акт применения права (правоприменительный акт) - правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Акт толкования права (интерпретационный акт) - правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм и выносится специальными компетентными органами.

Аналогия закона - решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

Аналогия права - решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права.

Апатриды - лица без гражданства.

Аристократия - форма государственного правления, при которой власть находится в руках представителей привилегированного класса.

Аутентическое (авторское) толкование - разъяснение смысла юридической нормы, даваемой тем же органом, который принял данную норму.

Буквальное толкование - разъяснение смысла правовой нормы, при котором этот смысл совпадает с ее текстуальным выражением.

Вето - отказ главы государства подписать законопроект, принятый парламентом.

Вина - психическое состояние, характеризующееся отношением правонарушителя к совершенному им деянию (см. умысел и неосторожность).

Власть социальная - присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

Вменяемость - нормальное психическое состояние лица, при котором оно способно оценить свое место в обществе и отдавать отчет своим действиям.

Вотум - решение, принятое большинством голосов избирательного корпуса или представительного учреждения по определенному вопросу (например, вотум недоверия правительству).

Всенародное голосование (референдум) - принятие непосредственно гражданами управленческого решения по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни, обладающее высшей юридической силой.

Всенародное обсуждение - форма демократии, заключающаяся в непосредственном участии граждан в процессе управления государством, выработке и принятии оптимальных государственных решений путем выражения мнений и оценок по наиболее общественно значимой проблеме (например, при обсуждении законопроектов с целью выявить самый широкий спектр предложений и рекомендаций, поступающих от различных групп, слоев, отдельных граждан общества).

Всеобщее избирательное право - признак демократии и избирательной системы, означающей предоставление активного(быть избранным) и пассивного (избирать) права всем дееспособным гражданам страны независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, времени проживания в данной местности, рода и характера занятий.

Гарантии законности - средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства.

Генезис - происхождение, возникновение.

Героктократия - власть старейших.

Гипотеза правовой нормы - элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов.

Глава государства - высшее должностное лицо в государстве, являющееся носителем его исполнительной власти и одновременно верховным официальным представителем всего данного общества в сфере внешних сношений.

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

Государственная дисциплина - определенные требования к поведению людей, связанные с выполнением правил, предъявляемых к государственным служащим.

Государственно-правовой режим - система методов, приемов и средств, с помощью которых осуществляется государственная власть.

Государственное принуждение - осуществляемое организованно, персонифицировано и в пределах юридических предписаний физическое, психологическое либо идеологическое воздействие государственной власти на членов общества, обеспечивающее при помощи государственного аппарата безусловное утверждение государственной воли в области охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, безопасности общества, борьбы с правонарушениями и наказания виновных в их совершении.

Государственный аппарат - система органов, призванных осуществлять задачи и функции государства.

Государственный суверенитет - присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях.

Государство - организация политической власти, управляющая обществом в пределах определенной территории, обеспечивающая порядок в обществе и издающая общеобязательные нормы.

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

Гражданство - устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности.

Грамматический способ толкования - прием разъяснения правовых норм, осуществляемый с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т.д.

Гуманизм права - один из важнейших принципов права, выражающийся в признании человека как высшей ценности, закреплении и обеспечении его прав, свобод, законных интересов, достоинства личности, условий свободного всестороннего развития и стимулирования подлинно человеческих отношений между людьми.

Дееспособность - установленная (признанная) в законе возможность лица собственными действиями осуществлять свои права и обязанности.

Действие - юридический факт, зависящий от воли и сознания субъекта. Например, издание акта применения, совершение правонарушения и др.

Действия права - содержательно-динамическая сторона права, характеризующая его фактически реализуемую способность осуществлять регулятивное (специально-юридическое), информационно-психологическое (мотивационное), воспитательное (идеологическое,... педагогическое) и социальное воздействие на участников общественных отношений.

Декларация - провозглашение основных принципов; правовой документ, имеющий силу рекомендации.

Деликт - правонарушение, т.е. незаконное действие, проступок, преступление; в более узком смысле - гражданское правонарушение, влекущее за собой обязанность возмещения причиненного ущерба.

Деликтоспособность - способность лица самостоятельно нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Демократия - власть народа, форма государственного устройства, основанная на признании народа источником власти на принципах равенства и свободы, на принципе выборности основных органов государства.

Демократизм права - один из важнейших принципов права, выражающийся в юридическом установлении и реальном обеспечении идей народовластия, свободы, равенства, братства, справедливости, ответственности в общественных отношениях, подлежащих правовому регулированию.

Демократический режим - система методов и приемов с помощью которых население участвует в осуществлении государственной власти посредством прямой (когда граждане, например, на референдуме непосредственно принимают решения по важнейшим вопросам общественной жизни) и представительной демократии (когда народ реализует свою власть через выбираемые им представительные органы), принимая решения большинством с учетом интересов меньшинства.

Деспотия - форма самодержавной власти - неограниченная монархия, отличающаяся полным произволом власти, бесправием подданных.

Диктатура - безраздельная политическая, экономическая и идеологическая власть, не ограниченная законом и осуществляемая единолично (или строго определенной группой лиц во главе с лидером).

Динамизм права - способность права изменяться адекватно изменившимся общественным отношениям, реагировать на появление новых или прекращение отживших социальных связей в различных сферах деятельности.

Диспозитивный метод правового регулирования - способ правового воздействия, связанный с равноправием сторон, координацией, основанный на дозволениях.

Диспозиция правовой нормы - основной элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов.

Дисциплина - определенные требования к поведению субъектам, отвечающие сложившимся в обществе социальным нормам.

Договор нормативный - соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права.

Доктринальное толкование норм права - наиболее глубокое и аргументированное разъяснение смысла правовых норм учеными - юристами в монографиях, научных комментариях, статьях и т.п.

Дуалистическая монархия - разновидность ограниченной монархии, при которой монарх, действуя в рамках конституции, и формально, и фактически сохраняет широкие властные полномочия, что ставит его в центр всей политической системы данного общества.

Единоначалие - форма организации управления, при которой во главе соответствующего государственного органа, учреждения или предприятия стоит одно лицо, правомочное принимать юридически обязательные решения.

Естественное право - совокупность неотъемлемых прав и свобод, обусловленных природой человека и не зависящих тем самым от воли конкретного законодателя.

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

Законность - система требований общества и государства, состоящая в точной и неуклонной реализации норм права всеми и повсеместно.

Законный интерес - отраженная в объективном праве либо вытекающая из его общего смысла и в определенной степени гарантированная государством юридическая дозволенность, выражающаяся в стремлениях субъекта пользоваться определенным социальным благом, а также в возможности обращаться за его защитой к компетентным органам государства или общественным организациям - в целях удовлетворения своих потребностей, не противоречащих общегосударственным.

Законодательная инициатива - закрепленное в Конституции право определенных субъектов внести предложение об издании закона или соответствующий законопроект в законодательный орган, которое порождает у последнего обязанность рассмотреть предложение и законопроект.

Законодательная власть - избранные народом представительные органы, призванные выработать стратегию развития общества путем принятия законов.

Законодательство - система действующих в конкретно-исторический период развития государства законов и основанных на них подзаконных актов.

Законопроект - текст предлагаемого к принятию закона, подготовленный в соответствии с законодательной процедурой, установленной для внесения на рассмотрение законодательного органа или на референдум.

Законотворческий процесс - установленный в юридических нормах вид правотворческого процесса, регламентирующий порядок деятельности законодательного органа государства по выработке, принятию и изданию законов.

Запрет - способ правового регулирования, требующий воздержаться от совершения определенных социально- вредных, правонарушаемых действий.

Злоупотребление правом - использование субъективного права в противоречии с его социальным назначением, влекущее за собой нарушение охраняемых законом личных, общественных либо государственных интересов.

Императивный метод правового регулирования - способ правового воздействия, связанный с властными предписаниями, субординацией, основанный на запретах, обязанностях, наказании.

Импичмент - процедура привлечения к ответственности высших должностных лиц.

Инкорпорация - форма систематизации, совершаемая путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение.

Институт права - упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид(группу) общественных отношений.

Иск - юридическое средство защиты нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса.

Исполнительная власть - назначаемые либо выбираемые исполнительно-распорядительные органы власти, призванные реализовать принятые законы и осуществлять оперативно-хозяйственную деятельность.

Использование права - форма его реализации, связанная с осуществлением субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определенного блага.

Исполнение права - форма реализации права, связанная с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны.

Историческо-политическое толкование норм права - способ разъяснения смысла правовых норм, осуществляемый с помощью анализа конкретно-исторических и политических условий их принятия.

Казуальное толкование - разъяснение смысла правовой нормы, обязательное только для данного случая.

Казус - случайное действие, которое (в отличие от умышленного или неосторожного) имеет внешние признаки правонарушения, но лишено элемента вины и, следовательно, не влечет юридической ответственности.

Каноническое право - система нормативных предписаний, принимаемых решениями церковных соборов и постановлений римских пап, регулирующих отношения внутрицерковной организации, а также некоторые семейно-брачные и имущественные отношения.

Качество закона - совокупность социально-экономических, политических и юридических свойств, обуславливающих пригодность закона удовлетворять определенные потребности общества, государства или отдельной личности соответственно природе права.

Квалификация правовая - юридическая оценка деяния, основанная на соответствующих нормативных предписаниях.

Кворум - установленное законом или уставом количество присутствующих на определенном мероприятии, считающееся обязательным условием для признания его решений действительными и юридически значимыми.

Кодекс - систематизированный единый, юридически и логически цельный, внутренне согласованный законодательный акт прямого действия, регулирующий определенную область общественных отношений.

Кодификация - форма систематизации, совершенная путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный законодательный акт с изменением их содержания.

Коллизии юридические - противоречия между правовыми нормами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Компетенция - совокупность законодательно закрепленных полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им определенного круга государственных или общественно-значимых задач и осуществления соответствующих функций.

Консолидация - форма систематизации, совершенная путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый документ, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение.

Конституция - основной закон (закон законов) государства и общества в целом, обладающий наивысшей (абсолютной) юридической силой, закрепляющий фундаментальные начала общественного и государственного устройства, форму правления, принципы взаимоотношения личности и государства.

Конфедерация - временный союз государства, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей.

Концепция - система взглядов на то или иное понимание явлений, процессов.

Коран - главная священная книга мусульман, сборник религиозно-догматических, мифологических и правовых текстов.

Криминал - уголовное преступление.

Криминалистика - наука о приемах и средствах раскрытия преступлений.

Криминология - наука о причинах преступности и способах борьбы с нею.

Лоббизм - форма воздействия "групп давления" на управленческие решения в процессе правотворчества и правоприменения в интересах определенных социальных структур.

Логическое толкование норм права - способ разъяснения смысла правовых норм, осуществляемый с использованием законов и правил логики.

Легальная власть - юридическое обоснование власти, соответствие действий государственных органов существующему в стране законодательству.

Легитимность власти - качество взаимоотношений государства и общества, которое выражается в добровольном признании ценности власти, в ее праве подчинять.

Локальный нормативный акт - такой нормативный акт, который принимается администрацией предприятий, учреждений и организаций и который направлен на урегулирование внутрикollectивных отношений в пределах данной структуры.

Материальное право - совокупность правовых норм, институтов, подотраслей и отраслей, с помощью которых государство прямо воздействует на общественные отношения, предоставляя субъектам (посредством прав и обязанностей) возможность удовлетворять их материальные (а не процессуальные) интересы.

Менталитет - склад ума, мироощущение, мировосприятие, психология.

Меры защиты - разновидность правового принуждения, обеспечивающая исполнение юридической обязанности и гарантирующая реализацию права.

Метод теории государства и права - совокупность приемов, принципов, средств, с помощью которых постигается предмет теории государства и права, получают новые знания.

Метод правового регулирования - совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовая регламентация качественно однородных общественных отношений.

Методология - 1) учение о научном методе познания; 2) совокупность методов, применяемых в какой-либо науке.

Механизм правового регулирования - система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Монархия - форма государственного правления, при которой высшая власть не избирается и не назначается, а передается по наследству и осуществляется бессрочно.

Мораль - система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позицией добра, справедливости и честности.

Мотив поведения - внутреннее побуждение лица совершить какое-либо деяние, причина поступка.

Неосторожность - форма вины, при которой лицо, совершившее противоправное общественно опасное деяние, предвидело возможность наступления опасных (вредных) для общественных отношений последствий своего деяния, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение, либо не предвидело таких последствий, хотя по обстоятельствам дела должно было и могло их предвидеть.

Неофициальное толкование - разъяснение смысла правовых норм органами или отдельными лицами по своей инициативе, не влекущее юридических последствий.

Норма права - общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование конкретного вида общественных отношений.

Нормативное толкование норм права - разъяснение смысла правовых норм, имеющее общее значение (распространяющееся на большой круг лиц и случаев).

Нормативность - признак права, выражающий собой в концентрированном виде всеобщность, обязательность, непрерывность и территориальную общность действия правовых предписаний.

Обратная сила закона - распространение действия закона на случаи, имевшие место до вступления его в силу.

Общественный порядок - состояние урегулированности общественных отношений, которое достигается с помощью не только правовых норм и их соблюдения (законности), но и других социальных норм и их соблюдения (дисциплины).

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

Объект правоотношения - то, на что обращены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи (материальные и нематериальные блага, продукты духовного творчества, ценные бумаги, документы, результаты определенных действий).

Объективная сторона правонарушения - совокупность внешних признаков, характеризующих данное деяние (действие либо бездействие) лица, что нарушает правовые предписания, причиняет вред обществу, государству, личности.

Обыденное толкование - неофициальное разъяснение правовой нормы на основе повседневной практики и житейского опыта.

Ограничительное толкование норм права - разъяснение правовой нормы, действительный смысл которой уже ее текстуального выражения.

Олигархия - (греч. oligarchia - власть немногих) - политическое и экономическое господство, власть небольшой группы лиц, а также сама такая группа.

Относительное правоотношение - разновидность правоотношения, в котором индивидуализированы (поименно известны, персонифицированы) обе стороны.

Отрасль права - упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений.

Охлократия - господство толпы.

Парламент - высший представительный орган власти.

Парламентская республика - разновидность республиканской формы правления, характеризующаяся тем, что парламент формально является полновластным органом, который формирует политически ответственное перед ним правительство и избирает (непосредственно или же в составе особой коллегии выборщиков) президента, являющегося главой лишь государства, но не исполнительной власти.

Подзаконный нормативный акт - изданный на основе и во исполнение законов акт, содержащий юридические нормы.

Политика - это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, с одной стороны и народом с другой.

Политический режим - система методов, приемов и средств, с помощью которых осуществляется политическая власть и характеризуется политической системой данного общества.

Полномочие - комплекс прав и обязанностей, предоставленный субъекту в соответствии с занимаемой должностью и необходимый для разрешения какого-либо вопроса.

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

Правовая аксиома - положение правовой теории, которое берется в исследованиях в качестве исходного, не требующего доказательства.

Правовая идеология - система взглядов, учений, теорий, идей, представлений, убеждений, концепций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву.

Правовая информация - существующие в обществе сведения о юридических нормах и принципах, юридической практике и юридической системе в целом.

Правовая культура личности - знание, понимание и уважение права, а также деятельность в соответствии с ним.

Правовая культура общества - уровень правосознания и правовой активности общества, степень прогрессивности юридических норм и юридической деятельности.

Правовая политика - деятельность государства по созданию эффективного механизма правового регулирования, по цивилизованному использованию юридических средств в достижении таких целей, как наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и

гражданина, укрепление законности и правопорядка, формирование правовой государственности и высокой правовой культуры общества и личности.

Правовая психология - совокупность переживания чувств, настроений, эмоций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву.

Правовая семья - совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

Правовая система общества — конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

Правовая фикция — несуществующее положение, признанное законодательством существующим и ставшее в силу этого общеобязательным.

Правовое воздействие — взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на социальную жизнь, сознание и поведение людей.

Правовое воспитание — целенаправленная деятельность государственных органов и общественности по формированию у граждан и должностных лиц правосознания и правовой культуры.

Правовое государство — организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания (с помощью права) государственной власти с целью избежать злоупотреблений.

Правовое дозволение — предоставляемая субъекту нормами права возможность самостоятельно осуществлять свои интересы.

Правовое наказание — форма и мера юридического осуждения (порицания) виновного, противоправного поведения, в результате которого субъект в чем-то обязательно ограничивается, чего-то лишается.

Правовое ограничение — правовое сдерживание противозаконного деяния, создающее условия для удовлетворения интересов контрсубъекта и общественных интересов в охране и защите.

Правовое поощрение — форма и мера юридического одобрения добровольного заслуженного поведения, в результате чего субъект вознаграждается.

Правовое предписание — властное веление, выражают государственную волю, выступающее регулятором общественных отношений путем формулирования общеобязательной или индивидуальной нормы поведения для соответствующих субъектов права.

Правовое регулирование — осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения с целью их упорядочить.

Правовой нигилизм - отрицание права как ценности, неверие в право, незнание права, неуважение права.

Правовой обычай — исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей, вошедшее в привычку (в результате многократного применения) и приводящее к правовым последствиям.

Правовой режим — особый порядок правового регулирования, выражающийся в определенном сочетании юридических средств и создающий желаемое социальное состояние и конкретную степень благоприятности либо неблагоприятности для удовлетворения интересов субъектов права.

Правовой статус субъекта — юридически закрепленное положение лица в обществе, выражающееся в определенной системе его прав и обязанностей.

Правовые средства — все те юридические инструменты (явления), с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных целей.

Правомочие—предусмотренная в нормах права и обеспеченная государством возможность участника правоотношения осуществлять определенные деяния или требовать соответствующего поведения от других участников этого правоотношения.

Правомерное поведение — деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

Правонарушение — виновное, противоправное, общественно вредное деяние (действие либо бездействие) деликтоспособного лица, причиняющее вред интересам общества, государства, личности.

Правоотношение — урегулированное нормами права общественное отношение, участники которого обладают соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями.

Правопорядок — система общественных отношений, в которой поведение субъектов является правомерным; состояние урегулированности социальных связей.

Правосознание — совокупность чувств, эмоций, представлений, идей, взглядов, в которых отражается отношение людей к действующему или желаемому праву.

Правосубъектность — признаваемая и обеспечиваемая государством способность лица иметь субъективные права и юридические обязанности, а также лично своими действиями осуществлять их в правоотношении.

Правоспособность — установленная (признанная) в законе возможность лица иметь субъективные права и юридические обязанности.

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

Преамбула — вводная или вступительная часть нормативного акта, содержащая указания на обстоятельства, послужившие поводом к его принятию, излагающая цели и задачи, стоящие перед данным документом.

Предмет правового регулирования — те общественные отношения, социальные связи, которые упорядочивает право.

Президентская республика — разновидность республиканской формы государственного правления, в которой верховная власть принадлежит президенту как главе государства, избираемому всенародным голосованием (либо парламентом или же особым институтом) и выступающему в системе разделения властей субъектом координации всех ветвей власти.

Презумпция — факт, существование или отсутствие которого предполагается установленным (неустановленным), поскольку доказаны другие, находящиеся с ним в связи, факты.

Презумпция невиновности — закрепленное в праве предположение, согласно которому каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Преступление — виновное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законодательством под угрозой наказания.

Прецедент — решение суда или какого-либо другого государственного органа, вынесенное по конкретному делу и обязательное при решении аналогичных дел в последующем.

Преюдициальность — обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принять без проверки и доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением или приговором суда по какому-либо другому делу.

Применение права — властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

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

Причинная связь — необходимая связь между явлениями, при которой одно явление (причина) предшествует другому (следствию) и порождает его (вредоносный результат должен быть следствием, а само поведение — причиной именно этого результата).

Пробел в праве — полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Публичное право — упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих процесс организации и деятельности органов государства, процесс осуществления общественных интересов.

Распространительное (расширительное) толкование —

разъяснение юридических норм, действительный смысл которых шире их текстуального выражения.

Ратификация - утверждение высшим органом государственной власти международного договора.

Республика - форма правления, при которой высшая государственная власть избирается на определенный срок.

Рецепция римского права - заимствование и усвоение в средние века странами Западной Европы римского права.

Санкция - часть правовой нормы, в которой указываются правовые последствия в случае ее нарушения.

Сенат - верхняя палата Парламента в ряде стран, в том числе и в Республике Казахстан.

Субъект права - носитель прав и обязанностей; субъектом права может быть лицо физическое и лицо юридическое.

Событие - юридический факт, не зависящий от воли и сознания субъектности. Например, стихийные бедствия, смерть человека от естественных причин и др.

Теократия - форма правления, при которой политическая власть принадлежит главе церкви, духовенству.

Тирания - (греч. tyrania) - единичное правление тирана, жестокое, деспотическое правление.

Толкование права — деятельность, направленная на установление смысла юридических норм.

Умысел — форма вины, при которой лицо сознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит вредные последствия и желает (прямой умысел) либо не желает, но сознательно их допускает или относится к ним безразлично (косвенный умысел).

Унитарное государство — простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета (здесь существует единая система высших органов и единая система законодательства).

Унификация правовых норм - приведение правовых норм к единой системе, форме, к единообразию.

Фактический состав — совокупность юридических фактов, необходимых для наступления определенных правовых последствий.

Федеративное государство — сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают суверенитетом и другими признаками государственности (в нем наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации).

Физическое лицо — индивид, выступающий в правоотношениях носителем субъективных прав и юридических обязанностей.

Форма государства — способ организации политической власти, охватывающий форму государственного правления, форму государственного устройства и государственно-правовой режим.

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

Форма государственного устройства — элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления,

обуславливающий определенные взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

Форма права — способ выражения воле государственной воли, объективирования юридических правил поведения

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

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

Ценность права — реальная положительная значимость права как специфического социального регулятора для осуществления интересов общества, государства, различных групп и индивидов.

Частное право — упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц

Экстерриториальность - особые права и преимущества (неприкосновенность личности и жилища, неподсудность местным уголовным и гражданским судам, освобождение от повинностей и налогов), взаимно предоставляемые государствами иностранным дипломатическим представительствам.

Этатическое государство - государство, которое сосредоточило в своих руках всю полноту власти и контролирует общество полностью. Такое государство стоит над правом, в нем отсутствует гражданское общество.

Эффективность права — соотношение между результатами действия правовых норм и теми социальными целями, для достижения которых они были приняты.

Юридическая обязанность — мера юридически необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица.

Юридическая ответственность — необходимость лица подвергнуться государственному принуждению в виде мер личного, имущественного и/или организационного характера.

Юридическая практика — деятельность компетентных субъектов по принятию (толкованию, применению и т.д.) юридических предписаний, взятая в единстве с накопленным социально-правовым опытом.

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

Юридическое лицо — организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридический прецедент - судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении сходных дел.

Юридический факт - конкретное жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает наступление определенных юридических последствий. Юридические факты делятся на события и действия.

Юридические последствия - реальный результат действия правового акта, выражающийся в приобретении субъектами прав и несения обязанностей.

Юриспруденция - правоведение, совокупность наук о праве.

Юстиция - 1) правосудие; 2) система судебных учреждений.