

342
590

Д. А. Булгакова



Теория государства и права

NURpress

Д. А. Булгакова

Теория государства и права

Учебное пособие

Алматы
2020

ББК 67.400я73
Б 90

*Учебное пособие рекомендовано Ученым
и Учебно-методическим советами Академии экономики и права*

РЕЦЕНЗЕНТЫ:

*Баймаханов М. Т.— доктор юридических наук, академик НАН РК;
Котов А. К.— доктор юридических наук.*

Б 90 Булгакова Д. А.

Теория государства и права. Учебное пособие.— Алматы:
Нур-пресс, 2020.— 114 с.

ISBN 9965-620-25-3

Учебное пособие подготовлено в соответствии с учебной программой курса "Теория государства и права" и призвано быть своего рода путеводителем при изучении общетеоретических проблем, познакомить читателей с наиболее важными теоретическими положениями, с особым языком юридической науки.

Пособие предназначено, в основном, для студентов заочной формы обучения юридических вузов и факультетов.

ББК 67.400я73

Б 1202000000
00(05)-03

© Булгакова Д. А., 2020
© Юридическая литература, 2020

ISBN 9965-620-25-3

ВВЕДЕНИЕ

Теория государства и права как учебная дисциплина является обязательным предметом на всех юридических факультетах высших учебных заведений. Без глубокого освоения этого предмета нельзя успешно овладеть отраслевыми юридическими науками.

Изучение курса теории государства и права имеет своей задачей выработать у студентов:

- умение правильно понимать государственно-правовые явления;
- ценностные жизненные ориентации, основанные на приоритете прав и свобод личности;
- способность к юридически грамотным действиям в условиях развития рыночных отношений и начала формирования правового государства.

Знание теории государства и права помогает глубже понять современную государственность и правовые реалии, прогнозировать основные перспективные тенденции их развития.

Предметом настоящей учебной дисциплины является изучение происхождения государства и систем права, оказавших наиболее значительное влияние на развитие цивилизации. При этом исследуются как общие, так и специфические тенденции и черты истории государственных и правовых институтов, законотворчества в отдельных странах, изучаются главные причинно-следственные связи, их определившие.

Теория государства и права охватывает наиболее общие, фундаментальные знания о праве и государстве, выработанные в ходе исторической эволюции. Здесь изучается прошлое, настоящее права и государства, выдвигаются определенные гипотезы об их перспективах.

Учебная дисциплина в отличие от научной обобщает уже имеющиеся, наиболее устоявшиеся знания. Хотя в той или иной мере в учебники и учебные пособия может включаться недостаточно доказанная, проверенная и точная информация. Например, размышления о правовом государстве, желаемом государстве и праве

будущего во многом основываются на гипотезах, предположениях о государственно-правовых перспективах.

Изучив курс, студенты обязаны овладеть понятийным аппаратом теории государства и права, знать закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права.

Данное учебное пособие по «Теории государства и права» призвано не заменить в кратком изложении все богатство обще-теоретической литературы, а быть своего рода путеводителем при изучении общетеоретических проблем, познакомить студентов с наиболее важными теоретическими положениями по каждой из тем, с особым языком юридической литературы, специфической юридической терминологией. Это скорее расширенный словарь основных юридических понятий и категорий, образующих информационно-методологическую базу для усвоения остального материала. Для удобства восприятия излагаемый текстовый материал сопровождается схемами и ключевыми понятиями предмета.

При подготовке учебного пособия были использованы труды таких видных ученых-государствоведов, как С.С.Алексеев, В. К. Бабаев, А. Б. Венгеров, В. М. Корельский, В. В. Лазарев, В. О. Лучин, М. Н. Марченко, А. В. Малько, Н. И. Матузов, В. Д. Перевалов, А. С. Пиголкин, М. М. Рассолов, В. М. Сырых, Л. И. Спиридовонов, В. Н. Хропанюк, А. Ф. Черданцев, Б. С. Эбзев и др.¹

1 См.: Алексеев С.С. Теория права. М., 1996; Теория государства и права / Под ред. В.К.Бабаева. М., 1999; Венгеров А.Б. Теория государства и права. М., 1995; Теория государства и права / Под ред. В.М.Корельского и В.Д.Перевалова. М., 1998; Общая теория государства и права / Под ред. В.В.Лазарева. М., 1997; Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. М.Н.Марченко. М., 1997; Теория государства и права / Под.ред. Н.И.Матузова и А.В.Малько. М.,1998; Общая теория права / Под. ред. А.С.Пиголкина. М., 1996; Теория государства и права / Под.ред. М.М.Рассолова, В.О.Лучина, Б.С.Эбзева. М., 2000; Сырых В.М. Теория государства и права. М., 1998; Спиридовонов Л.И. Теория государства и права. М., 1998; Черданцев А.Ф. Теория государства и права. М., 1999; Хропанюк В.Н. Теория государства и права. М., 1998.

КЛЮЧЕВЫЕ ПОНЯТИЯ ПРЕДМЕТА

1. Общество – общность людей на определенной территории, характеризующаяся экономическим и духовным единством и целостностью организации жизни.

2. Личность – человек, который имеет в обществе автономное положение (статус) и в соответствии с этим обладает комплексом прав, свобод и обязанностей.

3. Власть – отношения господства и подчинения, при которых воля и действие отдельных лиц (властвующих) доминируют над волей и действиями других лиц (подвластных).

4. Норма – общее правило поведения, действующее непрерывно во времени в отношении неопределенного круга лиц и неограниченного количества случаев.

5. Государство – политico-территориальная суверенная организация публичной власти, располагающая специальным аппаратом в целях осуществления управленческо-обеспечительной, охранительной функций и способная делать свои веления обязательными для населения всей страны.

6. Государственная власть – система взаимоотношений, реализующая функции государства, основанная на аппарате принуждения.

7. Муниципальная власть – местная власть, которая строится на началах самоуправления.

8. Государственный суверенитет – независимость государственной власти от всякой иной власти (политической и идеологической) внутри страны и вне ее, выраженная в ее исключительном, монопольном праве самостоятельно и свободно решать все свои дела.

9. Политическая система – рассматриваемые в едином комплексе государство и негосударственные общественные образования, участвующие в политической жизни страны.

10. Политический режим – содержание власти, выраженное в средствах и способах властоведания, в ее характере демократическом или недемократическом.

11. *Демократическое государство* – государство, где все властные органы имеют мандат народа. Объем и пределы власти каждого органа там определяются законом, а все граждане имеют защищенные судом неотъемлемые права и свободы.

12. *Авторитарное государство* – государство, в котором государственная власть, не имеющая непосредственного мандата народа хотя и определяется законом, но произвольно осуществляется ограниченным кругом существующих органов и лиц путем прямого использования управленческого административного аппарата, вооруженных сил и карательных учреждений. Право и права человека не имеют независимого статуса и верховенства в обществе, их функции ограничиваются требованием соблюдения действующих законов.

13. *Тоталитарное государство* – государство, в котором административное управление строится на началах всевластия, оно не определяется законом. Из жизни общества исключаются независимое правосудие и права человека, все общество попадает под тоталитарный контроль управленческого административного аппарата и карательных органов, осуществляется беспрепятственное подавление прав личности.

14. *Государственный аппарат* – целостная, иерархическая система (комплекс) государственных органов, учреждений и организаций, осуществляющих практическую работу по реализации управленческо-обеспечительной и охранительной функций государства.

15. *Государственный орган* – организация или управление, выполняющее государственные задачи и наделенное соответствующими властными полномочиями.

16. *Компетенция* – содержание и объем властных правомочий, которые имеет государственный орган, а также то или иное должностное лицо, и которые фиксируются в соответствующем юридическом документе.

17. *Форма государства* – организация государственной власти в стране, выраженная в форме правления и в форме государственного устройства.

18. *Форма государственного правления* – организация высшей власти в государстве.

19. *Форма государственного устройства* – структура государства, соотношение государства как целого и частей государства, структура государственности.

20. *Право* – система общеобязательных норм, выраженных в законах, иных признаваемых государством источниках и являющихся общеобязательным критерием правомерно-дозволенного (а также запретного и предписанного) поведения.

21. *Правовое регулирование* – осуществление при помощи права, всей системы правовых средств воздействия на общественные отношения, на поведение людей.

22. *Законность* – требование строжайшего, неукоснительного соблюдения и исполнения всех юридических норм, **всех** правовых предписаний всеми субъектами, т.е. гражданами, их объединениями, должностными лицами, государственными органами.

23. *Правопорядок* – состояние фактической упорядоченности общественных отношений, выражающее реальное, практическое осуществление требований законности.

24. *Правовая система* – право, рассматриваемое в единстве с другими активными элементами правовой действительности – правовой идеологией и судебной практикой.

25. *Источники права* – исходящие от государства или признаваемые им официально – документальные формы выражения и закрепления норм права, придания им юридического, обязательного значения.

26. *Нормативный акт* – официальный документ, содержащий юридические нормы.

27. *Юридическая норма* – общеобязательное правило поведения, выраженное в законах, иных признаваемых государством источниках и выступающее в качестве критерия правомерно-дозволенного (а также запрещенного и предписанного) поведения субъекта права.

28. *Система права* – строение права, его подразделение на отрасли и институты.

29. *Отрасль права* – главное подразделение системы права, отличающееся специфическим режимом юридического регулирования и охватывающее целые участки, комплексы однородных общественных отношений.

30. *Субъекты права* – лица, обладающие правосубъектностью, т.е. граждане, организации и общественные образования, которые могут быть носителями прав и обязанностей, участвовать в право-вых отношениях.

31. *Правоотношение* – связь между субъектами, которые имеют субъективные права и юридические обязанности.

32. *Юридическая ответственность* – применение к виновному лицу мер государственного принуждения за совершенное правонарушение.

ТЕМА 1.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

- 1. Определение теории государства и права.*
- 2. Особенности теории государства и права.*
- 3. Функции теории государства и права.*

1. Определение теории государства и права. Теория государства и права – это система обобщенных знаний об основных и общих закономерностях государства и права, об их сущности, назначении и развитии в обществе.

2. 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,ластной 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 и 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.

3. Функции теории государства и права. Теория государства и права имеет три основные функции:

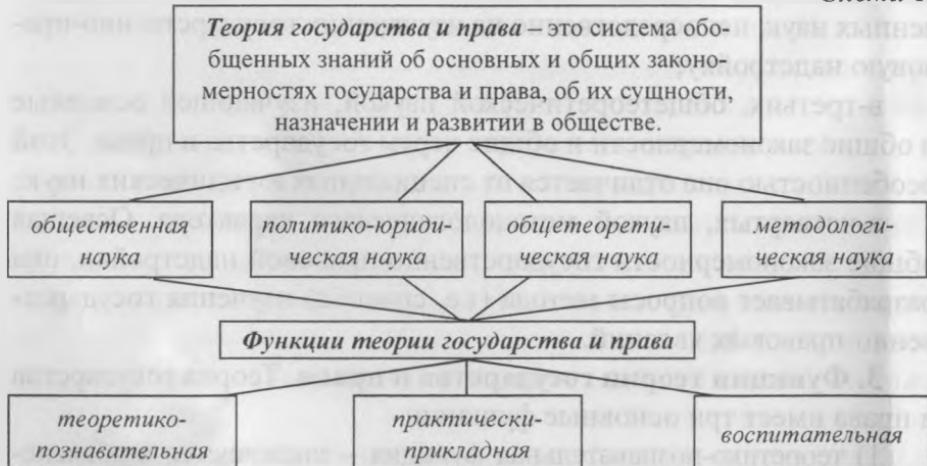
1) теоретико-познавательная функция – заключается в объяснении, научном интерпретировании государственно-правовых явлений,

причем не только с внешней, технико-юридической стороны, но и, в конечном счете, с точки зрения их закономерностей, глубинных, сущностных черт, что позволяет обеспечить решение задачи научного прогнозирования, выработки научных предположений о перспективах и тенденциях развития государственно-правовых явлений;

2) практически-прикладная функция. Теория государства и права так же, как и все остальные юридические науки, призвана служить практике, вырабатывать рекомендации, направленные на совершенствование деятельности государства, на улучшение и развитие законодательства и практики его применения. Особой задачей теории государства и права в этом плане является такая направленность в научных исследованиях, в соответствии с которой получаемые выводы должны становиться научной основой для государственных решений, для выработки общей линии в развитии государственно-правовых институтов;

3) воспитательная функция – заключается в том, что теория государства и права должна содействовать решению задач правового воспитания, формированию у людей подлинно научных взглядов на такие острые и сложные проблемы, как вопросы демократии, прав и свобод личности, законности, дисциплины и т.п.

Схема 1



ТЕМА 2.

ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

- 1. Предмет теории государства и права.*
- 2. Метод теории государства и права*
- 3. Теория государства и права в системе гуманитарных наук.*
- 4. Место теории государства и права в системе юридических наук.*

1. Предмет теории государства и права. Каждая наука имеет свой предмет исследования, под которым понимается изучаемая ею сторона объективной действительности. Исходя из этого, *предметом* теории государства и права являются наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а также система основных понятий юриспруденции. При этом теория государства и права изучает возникновение, развитие и функционирование не конкретного государства и права, а государственности в целом, а также понятия, которые пронизывают собой всю юриспруденцию – норма права, правоотношение, субъект права и т.д.

2. Метод теории государства и права. Метод науки – это совокупность приемов и способов, с помощью которых постигается предмет. Теория государства и права использует множество методов для постижения своего предмета. Среди них:

1) *Всеобщие методы* – это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. К ним относятся: а) *метафизика*, рассматривающая государство и право как вечные и неизменные институты; б) *диалектика* – материалистическая и идеалистическая. Материалистическая диалектика эти явления связывает с социально-экономическими изменениями в обществе, в частности, с появлением частной собственности и разделением общества на классы, т.е. государство и право рассматриваются в развитии, в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи друг с другом. Идеалистическая

диалектика, в свою очередь, подразделяется на объективный и субъективный идеализм. Объективный идеализм связывает причины возникновения и сам факт существования государства и права с божественной силой; субъективный идеализм – с сознанием человека.

2) *Общенаучные методы* – это приемы, которые не охватывают всего научного познания, как всеобщие методы, а применяются лишь на отдельных его этапах. К ним относятся: а) *анализ* – условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части; б) *синтез* – изучение явления путем условного объединения его составных частей; в) *системный подход* – ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем; г) *функциональный подход* – ориентирует на выяснение функций одних социальных явлений по отношению к другим.

3) *Частнонаучные методы* – это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений технических, естественных и гуманитарных наук. К ним относятся: а) *конкретно-социологический* – позволяет с помощью анкетирования, интервьюирования, наблюдения и других приемов получить данные о фактическом поведении субъектов в государственно-правовой сфере; б) *статистический* – позволяет получить количественные показатели того или иного государственно-правового явления; в) *кибернетический* – позволяет с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления.

4) *Частноправовые методы*, являющиеся сугубо юридическими, к которым относятся: а) *формально-юридический* – позволяет определить юридические понятия, выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний и т.п.; б) *сравнительно-правовой* – позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы в целях выявления их общих и особых свойств.

3. Теория государства и права в системе гуманитарных наук. Научные дисциплины, образующие в своей совокупности

систему науки в целом, условно можно разделить на три группы:
1) технические науки, 2) естественные науки; 3) гуманитарные науки.

Гуманитарные науки изучают общество, человека, социальные отношения и институты. Юридические науки – часть гуманитарных наук, поскольку государство и право выступают социальными институтами. В свою очередь, юридические науки можно подразделить на следующие виды:

- теория государства и права;
- историко-правовые науки (история государства и права, история политических и правовых учений);
- отраслевые юридические науки (конституционное, гражданское, уголовное и другие отрасли права);
- прикладные науки (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия и т.п.).

Теория государства и права, находясь в системе гуманитарных наук, тесно взаимодействует с философией, социологией, политологией и т.д. Так, с помощью философиирабатываются мировоззренческие позиции теории государства и права, в результате чего последняя вооружается общей методологией познания государственно-правовой действительности. В свою очередь теория государства и права дает конкретный материал для широких философских обобщений.

4. Место теории государства и права в системе юридических наук. Вопрос о месте теории государства и права в системе юридических наук можно рассмотреть на примере ее соотношения с историко-правовыми науками. Общность теории государства и права и историко-правовых наук состоит в том, что они рассматривают государство и право в целом. Различие же выражается в том, что историко-правовые науки изучают процесс развития государственно-правовых форм в хронологическом порядке, тогда как теория дает обобщение этих процессов, исследует сущность государства и права, закономерности их функционирования и т.п.

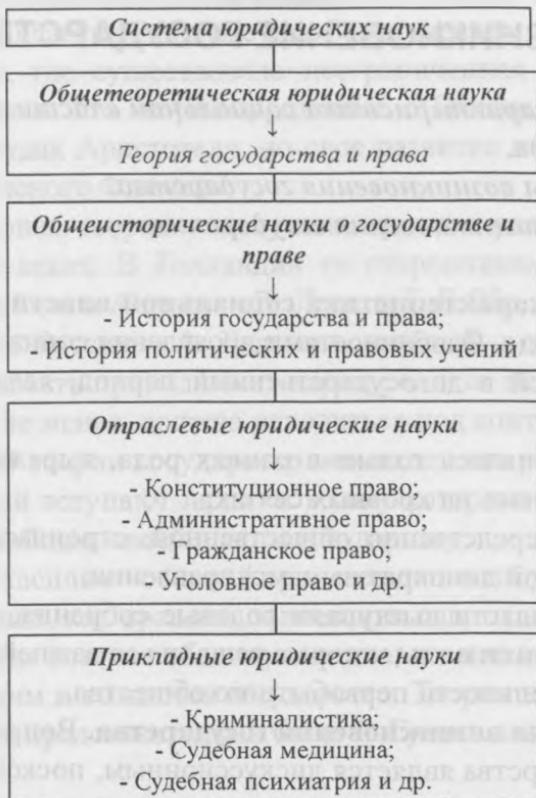
По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает как обобщающая наука: она изучает

наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права. Предмет же любой отраслевой науки связан лишь с определенной сферой общественных отношений. Более того, теория государства и права изучает общие для всех отраслевых наук проблемы, что позволяет говорить о том, что на понятиях и институтах общей теории государства и права строятся понятия и института отраслевых юридических наук.

Схема 2



Схема 3



ТЕМА 3.

ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГОСУДАРСТВА

1. Общая характеристика социальной власти догосударственного периода.

2. Причины возникновения государства.

3. Формы возникновения государства.

1. Общая характеристика социальной власти догосударственного периода. Особенностями проявления социальной власти, существовавшей в догосударственный период, является то, что она:

- распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях;
- была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления;
- органами власти выступали родовые собрания, старейшины, военачальники и т.п., которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

2. Причины возникновения государства. Вопрос о происхождении государства является дискуссионным, поскольку этнографическая и историческая науки дают все новые знания о причинах этого происхождения. Существует множество теорий о причинах возникновения государства, основными из которых являются:

1) Теологическая теория – настаивает на божественном происхождении государства, государственной власти, утверждает и защищает тезис «вся власть от бога». Несмотря на свое религиозное содержание, эта теория, возникшая еще в древней Иудее, отражает определенные реальности, а именно теократические формы первичных государств – власть жрецов, роль храма, разделение власти между религиозными и административными центрами. Наиболее яркий представитель – Фома Аквинский;

2) Патриархальная теория – рассматривает возникновение государства непосредственно из разложившейся семьи, а власть монарха выводит из власти отца над членами семьи. Эта теория

направлена на обоснование неограниченной власти царя, монарха, но истоки этой власти видят уже не в божественном начале, а в тех формах семьи, где существовала неограниченная власть главы семьи, патриарха. Эта теория зародилась в Греции, обоснование получила в трудах Аристотеля, но свое развитие нашла в трудах английского ученого Филмера;

3) Договорная теория – получила прочное распространение в XVII–XVIII веках. В Голландии ее сторонниками были Гуго Гроций и Спиноза, в Англии – Д. Локк и Т. Гоббс, во Франции – Ж.-Ж. Руссо, в России – А. Радищев, который, в частности, утверждал, что власть принадлежит народу, однако передана им монарху, но тем не менее, должна находиться под контролем народа. По договорной теории государство возникает как результат договора, в который вступают люди, и в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству;

4) Теория насилия – основой происхождения государства понимает акт насилия, как правило, завоевание одного народа другим. Для закрепления власти победителя над завоеванным народом, для насилия над ним и создается государство. Теория насилия возникла в XIX в., ее представителями были Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг;

5) Психологическая теория – появление государства объясняет проявлением чувств человеческой психики: потребностью подчиняться, подражанием, сознанием зависимости от элиты первобытного общества, осознанием справедливости определенных вариантов действия и т. д. Наиболее яркими представителями психологической теории являются Л. Петражицкий и Г. Тард;

6) Органическая теория. Представители этой теории – Г. Спенсер, Вормс. Х. Прейс – считают, что государство – это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны постоянным отношениям между частями живого существа, т.е. государство – продукт социальной эволюции, которая выступает в этой связи лишь разновидностью эволюции биологической. Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (поданных);

7) Ирригационная теория возникновения государств – их первые деспотические формы связываются с необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в восточных аграрных областях. Наиболее яркое отражение эта теория получила в трудах современного немецкого ученого К.-А. Виттфогеля;

8) Материалистическая теория – появление государства связывает с социально-экономическими факторами, т.е. появлением частной собственности и разделением общества на классы. Представители данной теории – К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин – считают, что государство возникло преимущественно в целях сохранения и поддержания господства одного класса над другим, а также в целях обеспечения существования и функционирования общества как целостного организма.

3. Формы возникновения государства. Формирование государства – длительный процесс, который у различных народов мира протекал по-разному.

На Востоке наибольшее распространение получила такая форма, как «азиатский способ производства» (Египет, Вавилон, Индия, Китай и др.). Здесь устойчивыми оказались социально-экономические структуры родового строя – земельная община, коллективная собственность и др. Первые государства, возникшие на Древнем Востоке, были доклассовыми, которые одновременно и эксплуатировали сельские общины и управляли ими, т.е. выступали организаторами производства.

По другому историческому пути шел процесс в Афинах и Риме, где рабовладельческое государство возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы. Афины – это самая чистая классическая форма возникновения государства, поскольку государство возникает непосредственно из классовых противоположностей, развивающихся внутри родового строя. В Риме образование государства ускорилось борьбой бесправных, живших вне римских родов плебеев против римской аристократии (патрициев).

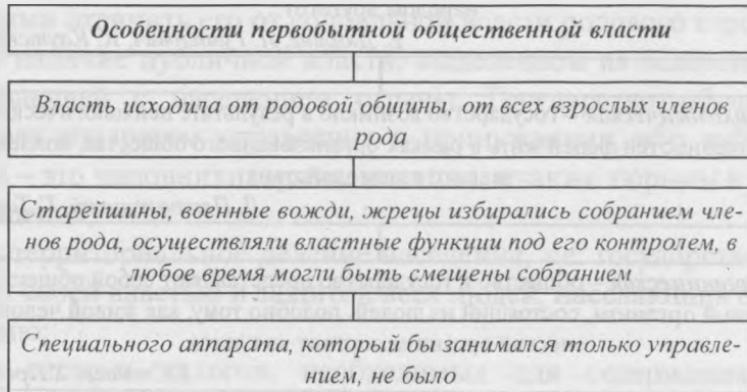
Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием обширных чужих территорий, для

господства над которыми родовая организация не была приспособлена.

Толчком возникновения государств всех форм явилась произошедшая на рубеже 10–12 тыс. лет назад неолитическая революция, сущность которой заключается в том, что с целью удовлетворения своих потребностей человек от орудийной деятельности, связанной с присвоением готовых растительных и животных форм перешел к подлинно трудовой деятельности, направленной на преобразование природы и производство пищи, т.е. свершился переход от присваивающей к производящей экономике.

Таким образом, государство возникает объективно, в силу внутренних факторов, а не навязывается извне.

Схема 4



Теории происхождения государства

Теологическая – настаивает на божественном происхождении власти
Фома Аквинский

Патриархальная – рассматривает возникновение государства непосредственно из разложившейся семьи
Аристотель, Филмер

Договорная – государство возникло в результате общественного договора
Г.Гроций, Т.Гоббс, Ж.-Ж. Руссо, А.Радищев

Теория насилия – государство возникает в результате насилия внутреннего (экономического и политического) и внешнего (завоевание одним народом другого)
Е. Дюринг, Л. Гумилович, К. Каутский

Психологическая – государство возникло в результате психологических потребностей людей жить в рамках организованного общества, коллективного взаимодействия
Л. Петражицкий, Г. Тард

Органическая – общество и государство представляют собой общественный организм, состоящий из людей, подобно тому, как живой человеческий организм состоит из клеток
Г.Спенсер, Х.Прейс

Иrrигационная – возникновение государства связывается с необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в восточных аграрных областях
К.-А. Виттфогель

Материалистическая (классовая) – появление государства связывает с социально-экономическими факторами, т.е. появлением частной собственности и разделением общества на классы
К.Маркс, Ф.Энгельс, В.И.Ленин

ТЕМА 4.

ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

1. Понятие и признаки государства.

2. Государственная власть как особая разновидность социальной власти.

3. Сущность государства.

1. Понятие и признаки государства. Государство – это политico-территориальная, суверенная организация публичной власти, располагающая специальным аппаратом управления и принуждения, которая, представляя общество, осуществляет руководство этим обществом и обеспечивает его интеграцию.

Государство характеризуется следующими признаками, позволяющими отличить его от социальной власти родового строя:

1) наличие публичной власти, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны. Государство обязательно обладает аппаратом управления и принуждения, ибо публичная власть – это чиновники, армия, полиция, а также тюрьмы и другие учреждения;

2) территориальное деление населения, т.е. государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию;

3) система налогов, необходимых для содержания государственного аппарата;

4) суверенитет – это присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях;

5) право, поскольку государство не может существовать без права, т.к. оно юридически оформляет государственную власть.

2. Государственная власть как особая разновидность социальной власти. Прежде чем характеризовать власть государственную, необходимо дать определение социальной власти. Социальная власть – это присущие всякой общности людей отношения господства и подчинения, при которых воля и действия одних лиц – властвующих, доминируют над волей и действиями других

лиц – подвластных. Социальная власть неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей – рода, племени, семьи, общественной организации, партии, государства, общества и т.п.

Государственная власть представляет собой особую разновидность социальной власти. Это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение. Особенности государственной власти заключаются в следующем:

1) публичная власть. Она выступает от имени всего общества, всего народа и имеет публичную основу для своей деятельности – казенные имущества, собственные доходы, налоги;

2) аппаратная власть. Она концентрируется в аппарате, системе органов государства и через эти органы осуществляется;

3) власть, поддерживаемая законом, и поэтому способная при помощи аппарата и юридических норм делать свои веления обязательными для населения всей страны;

4) власть суверенная – она самостоятельна и независима ни от какой иной власти;

5) Власть легитимированная, т.е. получившая юридическое обоснование и общественное признание.

Государственная власть только тогда эффективно действует, когда в ней есть разделение труда, т.е. когда формируются самостоятельные власти, каждая из которых сконцентрирована на особой стороне деятельности. Таких властей три: законодательная власть, исполнительная власть и судебная власть.

3. Сущность государства. Постижение сущности государства составляет одну из основных задач теории государства и права. Сущность государства – это то главное в этом явлении, что определяет его содержание, цели, функционирование. Сущность государства можно определить в широком и узком смысле этого понятия.

В широком смысле социальную сущность государства можно определить как властно-политически организованное общество, как объединение множества людей, подчиненных правовым законам или как их ассоциацию, целостность которой создается

публично-властными структурами, олицетворенными в соответствующих государственно-правовых институтах и отношениях.

В узком смысле социальную природу государства определяют как систему различных учреждений публичной власти, аппарат управления, обособленный от общества, выражающий и охраняющий интересы как определенных классов и социальных групп, так и общества в целом.

Исходя из этого, при рассмотрении сущности государства важно учитывать два аспекта:

- 1) формальный – то, что любое государство есть организация политической власти;
- 2) содержательный – то, чьим интересам служит данная организация.

Можно выделить следующие подходы к сущности государства:

- классовый, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса;
- общесоциальный, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для учета интересов различных классов и социальных групп.

Таким образом, *сущность государства* состоит в том, чтобы обеспечивать с помощью аппарата политической власти целостность общества и его надлежащее функционирование.

Схема 6

Государство – это политico-территориальная, суверенная организация публичной власти, располагающая специальным аппаратом управления и принуждения, которая, представляя общество, с помощью законов осуществляет руководство этим обществом и обеспечивает его интеграцию.

Признаки государства:

- 1) наличие публичной власти;
- 2) территориальное деление населения;
- 3) система налогов;
- 4) суверенитет;
- 5) право

Схема 7

Разнообразие в понимании государства

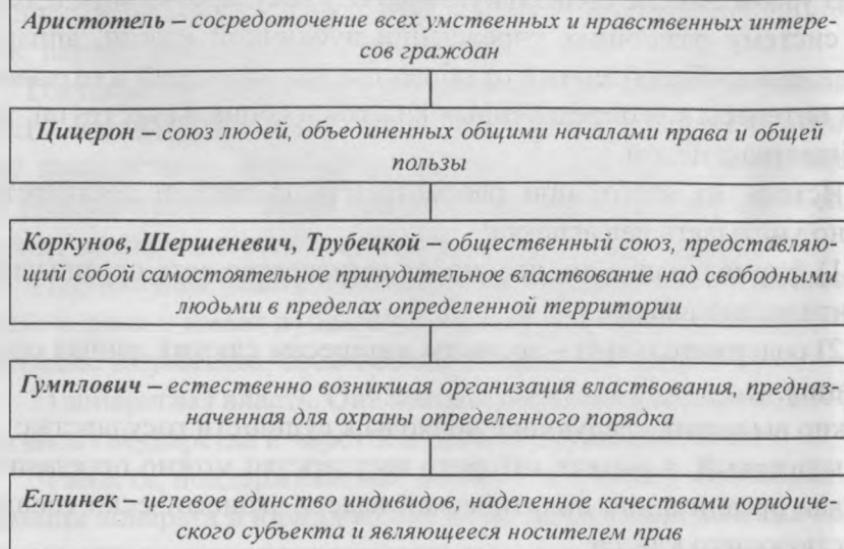
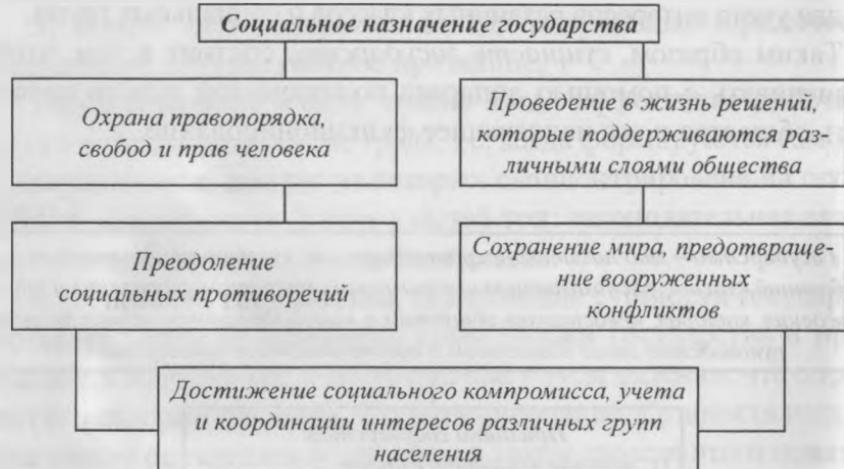


Схема 8



ТЕМА 5.

ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

- 1. Понятие функций государства.**
- 2. Классификация функций государства.**
- 3. Формы осуществления функций государства.**

1. Понятие функций государства. Функции государства – это основные направления деятельности государства, в которых выражаются его сущность и назначение. Функции государства обусловлены его задачами, зависят от его сущности и изменяются по мере ее изменения, по мере перехода к сущности другого порядка. Таким образом, функции государства – это категория изменяющаяся. Они изменяются при переходе от одного типа государства к другому.

2. Классификация функций государства. Классификацию функций государства можно проводить по различным основаниям:

- а) в зависимости от продолжительности действия функции делятся на постоянные, осуществляющиеся на всех этапах развития государства, и временные, которые прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер;
- б) в зависимости от значения – на основные и не основные;
- в) в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, на внутренние и внешние.

Внутренние функции государства – это основные направления его деятельности по выполнению стоящих перед ним внутренних задач. К внутренним функциям относятся: функция охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка, экономическая функция, функция налогообложения, функция социальной защиты, экологическая функция и культурная функция.

Внешние функции государства – это основные направления его деятельности по выполнению стоящих перед ним внешних задач. К внешним функциям относятся: функция обороны страны,

функция поддержания мирового порядка, функция сотрудничества с другими государствами и т.п.

3. 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; это 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:

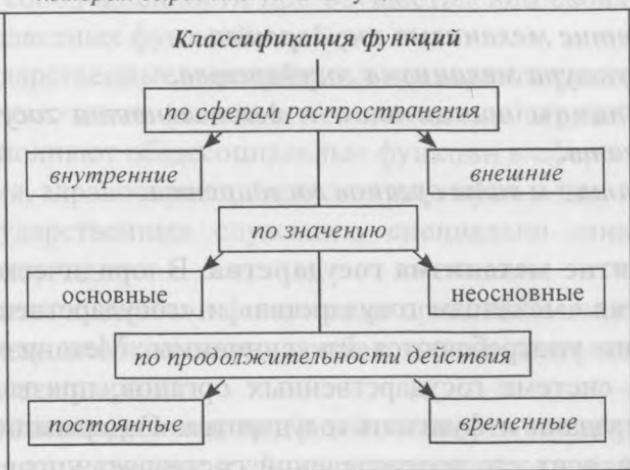
а) организационно-регламентирующую – это текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов и т.п.;

б) организационно-хозяйственную – это оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухучетом, 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 прочее.

Схема 9

Функции государства – это основные направления его деятельности, в которых выражаются его сущность и назначение



ТЕМА 6.

МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

- 1. Понятие механизма государства.*
- 2. Структура механизма государства.*
- 3. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.*
- 4. Понятие и виды органов государства.*

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

2. Структура механизма государства. Структура включает в себя:

1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций;

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

3) государственных служащих, специально занимающихся управлением;

4) организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимые для обеспечения деятельности государственного аппарата.

3. Принципы организации и деятельности государственного аппарата – это исходные идеи, определяющие 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.

4. Понятие и виды органов государства. Государственный орган – это организация или учреждение, выполняющее государственные задачи и наделенное для этого соответствующими властными полномочиями. Каждый государственный орган имеет: а) государственные, казенные имущества, которые находятся в его оперативном управлении; б) финансовые средства, счет в банке, источник финансирования из бюджета; в) установленную для него организационную структуру, связанную с ней систему служебной подчиненности и служебную дисциплину; г) необходимый объем властных полномочий, на основе которых должностные лица и коллегиальные органы совершают юридически обязательные действия.

Классификация государственных органов:

1. по форме реализации государственной деятельности органы государства классифицируются на представительные, исполнительно-распорядительные, судебные, прокурорские и иные контрольно-надзорные органы;

2. по принципу разделения властей – на законодательные, исполнительные и судебные;

3. по правовым формам деятельности – на правотворческие, правоприменительные и правоохранительные;

4. по иерархии – на республиканские и местные;

5. по срокам полномочий – на постоянные (создаются без ограничения срока действия) и временные (создаются для достижения краткосрочных целей);

6. по характеру компетенции – на органы общей (правительство) и специальной компетенции (министерства).

Схема 10

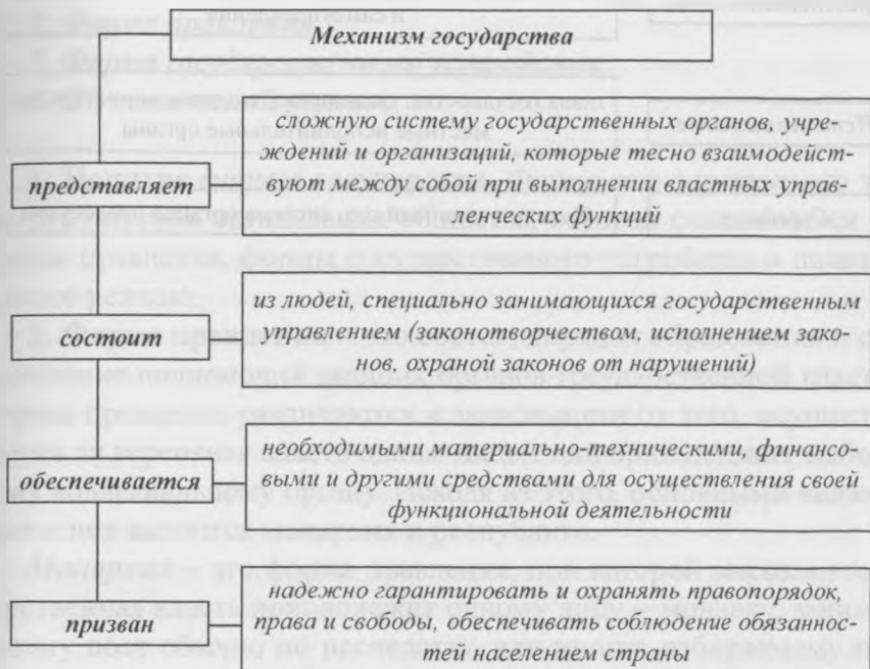
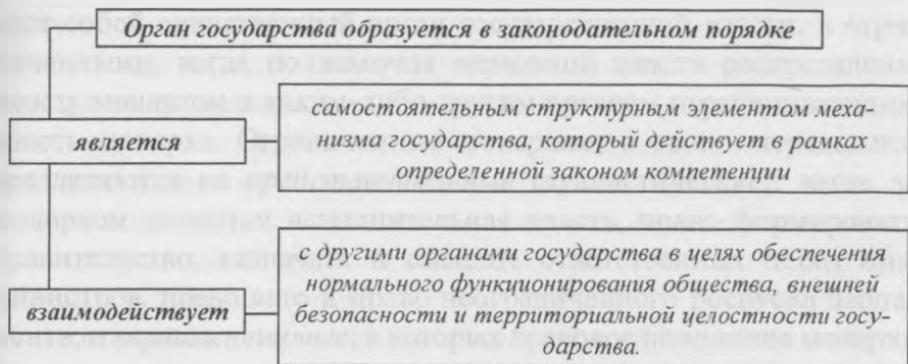
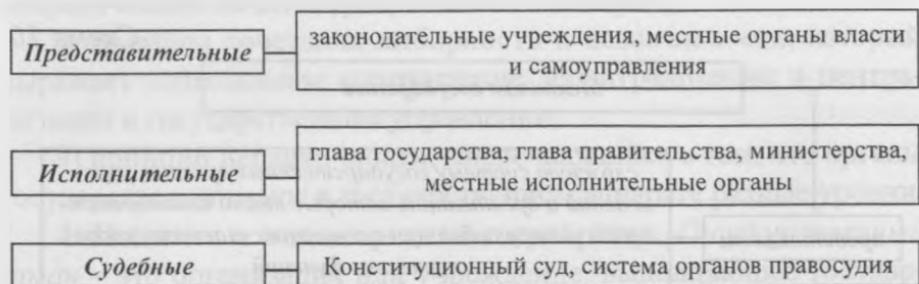


Схема 11



По порядку образования и характеру выполняемых задач органы государства делятся на:



ТЕМА 7.

ФОРМА ГОСУДАРСТВА

- 1. Понятие формы государства.**
- 2. Форма правления.**
- 3. Форма государственного устройства.**
- 4. Политический режим.**

1. Понятие формы государства. *Форма государства* -это такая структурная организация общества, которая складывается из формы правления, формы государственного устройства и политического режима.

2. Форма правления – это состав, порядок образования и соотношение полномочий высших органов государственной власти. Формы правления различаются в зависимости от того, осуществляется ли верховная власть одним лицом или принадлежит выборному коллегиальному органу. Исходя из этого, основными видами правления являются монархия и республика.

Монархия – это форма правления, при которой высшая государственная власть принадлежит одному лицу – монарху, занимающему пост обычно по наследству, или иногда избираемому пожизненно.

Монархии бывают неограниченными, когда монарх представляет собой единственный орган государственной власти, и ограниченными, когда полномочия верховной власти распределены между монархом и каким-либо другим органом ограничивающим власть монарха. Ограниченные монархии, в свою очередь, подразделяются на *представительные* (дуалистические), когда за монархом остаются исполнительная власть, право формировать правительство, назначать и смещать ответственных перед ним министров, право вето и право неограниченного распуска парламента, и *парламентарные*, в которых правовое положение монарха существенно ограничено; когда назначенные главой государства министры зависят от вотума доверия парламента, когда монарх

имеет право отлагательного вето и лишь в отдельных случаях, предусмотренных законом, распускает парламент.

Республика – это форма правления, при которой высшая государственная власть представлена выборным органом, избиаемым на определенный срок. В зависимости от того, какие слои населения имеют право участвовать в избрании высших органов государственной власти, все республики подразделяются на аристократические и демократические.

Демократические республики, в свою очередь, подразделяются на: 1) на парламентские, в которых решающая роль в политической жизни принадлежит сформированному парламентом правительству во главе с премьер-министром; 2) президентские, в которых избранный глава государства одновременно является и главой правительства, которое он назначает и которое он может распустить; 3) смешанные, в которых правительство формируют совместно президент и парламент.

3. Форма государственного устройства – это территориальное устройство государства, характер взаимоотношений между его составными частями, а также каждой из них с государством в целом. Все государства по своему государственному устройству подразделяются на простые и сложные.

Простое или унитарное государство – это единое, неделимое государство, которое не имеет внутри себя обособленных государственных образований; в нем существует единая система высших органов, единая система законодательства, единая судебная система, единое гражданство и одноканальная система налогов.

Сложное государство – это такое государство, которое состоит из обособленных государственных образований, пользующихся той или иной самостоятельностью. К сложным государствам относятся империи, конфедерации, федерации, содружества и сообщества.

Империи представляли собой насильственно создаваемые сложные государства, степень зависимости составных частей которых от верховной власти была различной. Империи отличались

тем, что у их составных частей никогда не было единого государственно-правового статуса.

Конфедерация, в отличие от империи, создавалась на добровольной основе. Это временный союз государств, образуемый для достижения определенных целей в пределах известного исторического периода. 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 и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом; в нем 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.

Содружество – это организационное объединение государств, характеризуемых 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.

4. Политический режим – это приемы и методы, с помощью которых осуществляется государственная власть. В зависимости от набора методов и средств государственного властоведования различают два вида режимов – демократический и антидемократический.

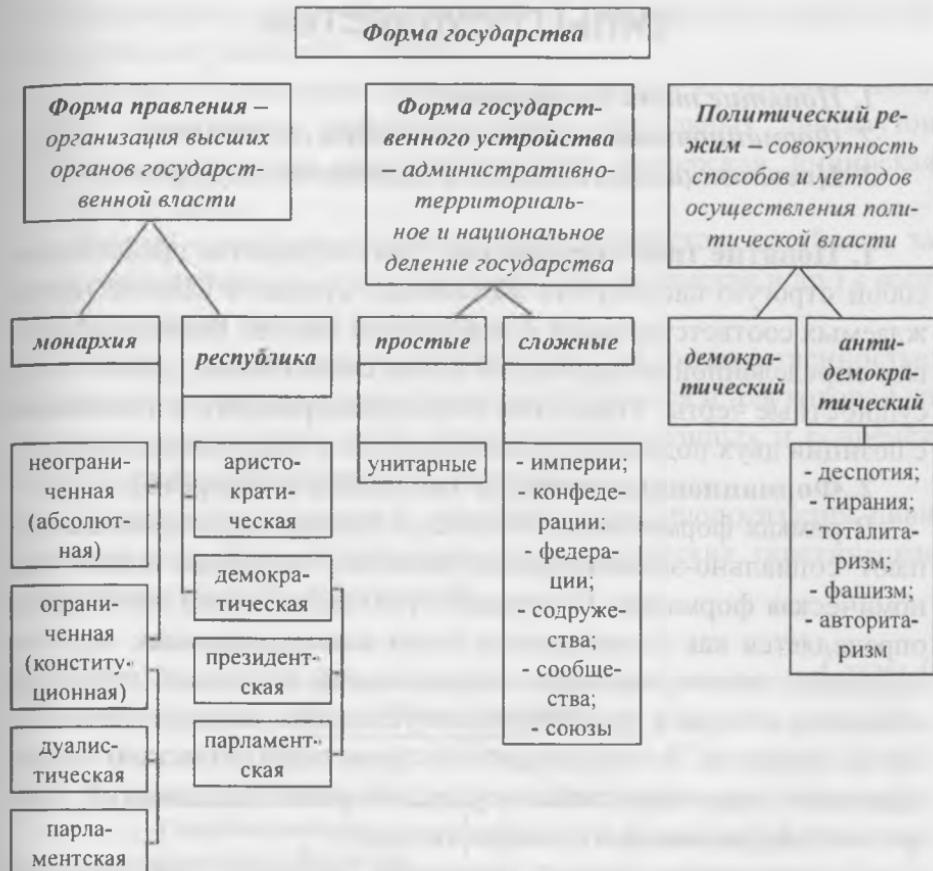
Признаки демократического режима:

- 1) 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);
- 2) решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;
- 3) выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям, гласность;
- 4) доминируют методы убеждения, согласования, компромисса;
- 5) во всех сферах общественной жизни доминирует закон;
- 6) провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;
- 7) политический плюрализм, в т.ч. многопартийность;
- 8) разделение властей и т.д.

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

- 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.

Схема 12



ТЕМА 8. ТИПЫ ГОСУДАРСТВА

- 1. Понятие типа государства.*
- 2. Формационный подход к типологии государств.*
- 3. Цивилизационный подход к типологии государств.*

1. Понятие типа государства. Тип государства представляет собой строгую систему его важнейших сторон и свойств, порождаемых соответствующей исторической эпохой. Всем государствам определенной исторической эпохи свойственны одни и те же существенные черты. Типология государств проводится в основном с позиции двух подходов: формационного и цивилизационного.

2. Формационный подход к типологии государств.

В рамках формационного подхода главным критерием выступают социально-экономические факторы, т.е. общественно-экономическая формация. С позиций этого подхода тип государства определяется как совокупность тесно взаимосвязанных черт государства, соответствующих определенной классовой структуре общества, которая в свою очередь обусловлена экономическим базисом общества. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический.

Достоинствами данной типологии являются два момента: продуктивна сама идея делить государства на основе социально-экономических факторов, которые действительно существенно влияют на общество; она показывает поэтапность, естественно-исторический характер развития государства. К слабым сторонам формационной теории можно отнести то, что в ней не всегда учитывается многовариантность истории и недооцениваются духовные факторы.

3. Цивилизационный подход к типологии государств. В рамках цивилизационного подхода основными критериями выступают духовные факторы – культурные, религиозные, национальные и пр. Цивилизация – это замкнутое и локальное состояние

общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков. В своем развитии цивилизации проходят несколько этапов:

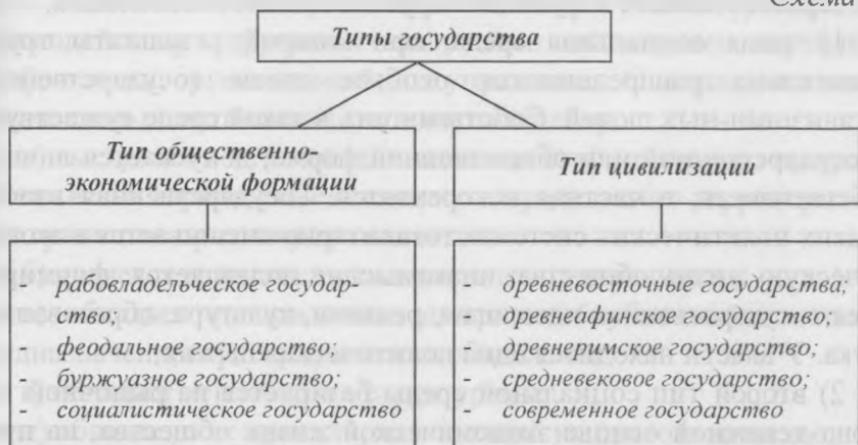
Первый – локальные цивилизации, каждая из которых имеет свою совокупность взаимосвязанных социальных институтов, включая государство (древнеегипетская, шумерская, индийская, эгейская и др.);

Второй – особенные цивилизации (индийская, китайская, западноевропейская, 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 типологизации цивилизаций и их государственности: хронологические, генетические, пространственные, религиозные.

Схема 13



ТЕМА 9.

ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

- 1. Понятие политической системы общества.*
- 2. Виды политических систем.*
- 3. Место и роль государства в политической системе общества.*

1. Понятие политической системы общества. 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 является 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;

1) такая социальная среда, при которой результаты труда сознательно распределяются особым слоем государственно-организованных людей. Собственность в такой среде существует в государственной или общественной форме; допускается личная собственность, а частная искореняется. Государственная власть в таких политических системах тоталитарно вмешивается в экономическую жизнь общества; инакомыслие подавляется; формируются государственная идеология, религия, культура, образование, наука. У власти находится одна политическая партия;

2) второй тип социальной среды базируется на рыночной товарно-денежной основе экономической жизни общества, на практике и идеологии свободного предпринимательства. Государство в таких политических системах выступает как организатор условий для рыночной экономики, обеспечивает права и свободы граждан.

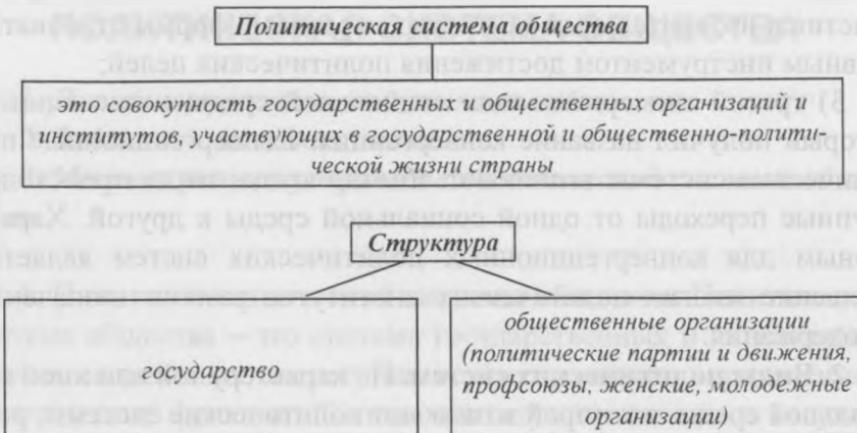
Партии в такой системе стремятся к завоевыванию власти путем участия в избирательных кампаниях; правовые формы становятся главным инструментом достижения политических целей;

3) третий тип организации социальной среды – смешанный, который получил название конвергенция. Конвергентные политические системы возникают обычно тогда, когда происходят крупные переходы от одной социальной среды к другой. Характерным для конвергентных политических систем является смешение многих политических институтов разного назначения и содержания.

2. Виды политических систем. По характеру той или иной социальной среды, в которой возникают политические системы, различают тоталитарные, либерально-демократические и смешанные политические системы; по характеру взаимодействия – открытые и закрытые политические системы.

3. Место и роль государства в политической системе общества. Государство входит в политическую систему как политическое, территориальное, структурное образование, а не какими-либо отдельными его органами, и выполняет свои функции во взаимодействии с другими социальными институтами: партиями, профсоюзами, органами местного управления. Оно занимает ведущее место в политической системе, поскольку:

- а) выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;
- б) является единственным носителем суверенитета;
- в) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом;
- г) обладает «силовыми» структурами;
- д) обладает, как правило, монополией на правотворчество;
- е) обладает специфическим набором материальных ценностей (государственная собственность, бюджет, валюта и т.д.).



ТЕМА 10.

ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

- 1. Понятие и принципы правового государства.*
- 2. Разделение властей как принцип правового государства.*
- 3. Взаимная ответственность государства и личности.*

1. Понятие и принципы правового государства. *Правовое государство* – это 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 в целях недопущения правонарушений.

При рассмотрении сущности правового государства можно выделить два аспекта (два основных принципа):

1) содержательная сторона – выражается в наиболее полном обеспечении прав и свобод человека и гражданина, в создании для личности режима правового стимулирования;

2) формально-юридическая сторона – выражается в наиболее последовательном связывании с помощью права государственной власти, в формировании для государственных структур правового режима ограничения.

К принципам правового государства также относятся:

- разделение власти на законодательную, исполнительную и судебную ветви с целью исключения злоупотреблений ею;
- верховенство закона, т.е. закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти;
- взаимная ответственность государства и личности;
- высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе;
- наличие гражданского общества и осуществление контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права.

2. Разделение властей как принцип правового государства.

Главное требование принципа разделения властей, сформулированное еще Д. Локком и Ш. Монтескье, 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.

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, 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.

3. Взаимная ответственность государства и личности. Она является самостоятельным принципом правового государства. Это своеобразный способ ограничения политической власти, который выражает нравственно-юридические начала в отношениях между государством как носителем политической власти и гражданином как участником ее осуществления. Устанавливая в законодательной форме свободу общества и личности, само государство не свободно от ограничений в собственных решениях и действиях. 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 нарушения или не выполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: ответственность Правительства перед представительными органами; дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением; импичмент и пр.

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

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

Возникновение и развитие идеи правового государства

Государство – это наиболее разумная и справедливая форма общения людей, при которой закон обязательен как для граждан, так и для государства

Сократ, Платон, Аристотель, Полибий

Цель государства – обеспечение каждому свободного использования имущества и безопасности

Макиавелли, Боден

Государство может существенно тогда, когда оно гарантирует каждому гражданину не только сохранение жизни, но и его собственность, безопасность, честь и свободу

Спиноза

Задача государства – обеспечить свободу каждого следовать своему желанию во всех случаях, когда это не защищает закон

Локк

Свобода есть право делать все, что дозволено законами

Монтескье

Истинным законодателем может быть лишь народ, лишь воля народа является источником политической власти

Дидро

Государство есть объединение множества людей, подчиненных правовым законам

Кант

Государство – это наиболее совершенная организация общественной жизни, в которой все строится на правовой основе

Гегель

Государство в своей деятельности связано и ограничено правом, стоит под правом, а не над ним

Гессен

ТЕМА 11.

ГОСУДАРСТВО И ОБЩЕСТВО

- 1. Соотношение общества и государства.**
- 2. Понятие и структура гражданского общества.**

1. Соотношение общества и государства. *Общество* (в широком смысле) – это совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей; в узком – исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

Государство – это политико-территориальная, суверенная организация политической власти. Общество и государство – понятия несовпадающие. Первое шире второго, т.к. в обществе кроме государства есть и негосударственные структуры (политические партии, политические движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т.д.). Государство есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль. По характеру государства можно судить о характере всего общества, его сущности. Государство по отношению ко всему общему выступает как средство управления, ведения общих дел. Хронологические рамки общества и государства тоже не совпадают: первое возникло раньше и имеет более богатую историю своего развития, нежели второе. Рожденное развивающимся обществом, государство приобретает по отношению к нему относительную самостоятельность.

2. Понятие и структура гражданского общества. Понятие «гражданское общество» формировалось такими мыслителями, как Аристотель, Цицерон, Т. Гоббс, Дж. Локк, Гегель, Маркс и многими другими. Основной идеей в гражданском обществе практически всеми учеными признается идея человека. Гражданское общество – это совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений

и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

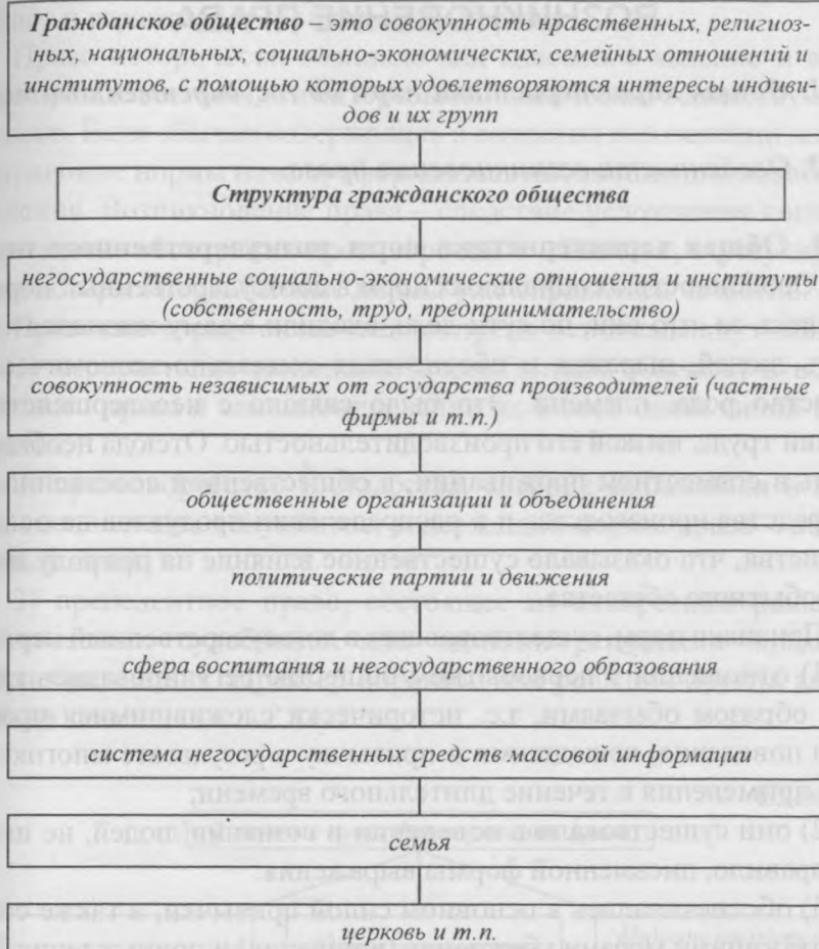
В структуру гражданского общества входят:

- 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.

Схема 16



ТЕМА 12. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ПРАВА

1. Общая характеристика норм до государственного периода.

2. Особенности возникновения права.

1. Общая характеристика норм догосударственного периода. Особенностью социальных норм в догосударственный период являлось то, что они, 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.

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.

2. Особенности возникновения права. Право как социальный институт возникает практически вместе с государством, так как во многом они призваны обеспечивать эффективность действия друг друга. Как невозможно существование государства без права, которое организует политическую власть, так и невозможно

существование права без государства, которое устанавливает, применяет и гарантирует юридические нормы.

Право исторически возникло как классовое явление и выражало прежде всего волю и интересы экономически господствующих классов. Если обычай содержались в сознании и поведении людей, то правовые нормы начали оформляться письменно для всеобщего сведения. Возникновение права – следствие усложнения социальных связей, обострения противоречий в обществе, с регулированием которых первобытные нормы уже справиться не могли.

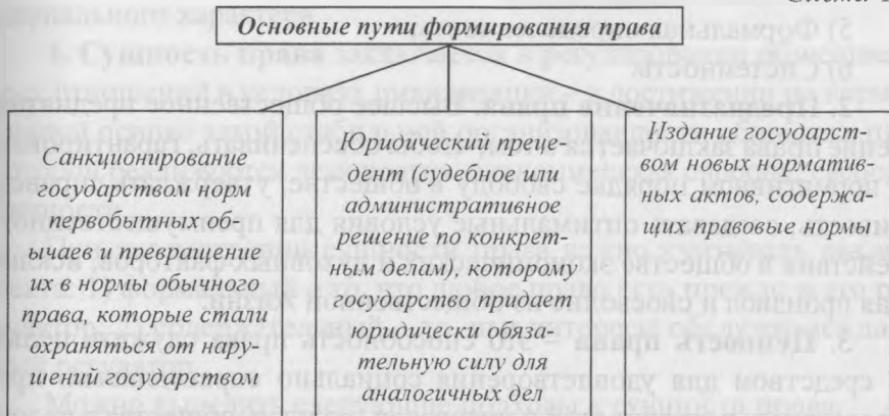
Правовые нормы складывались тремя основными путями:

1) перерастание мононорм (первобытных обычаем) в нормы обычного права и санкционирование их в этой связи силой государства;

2) правотворчество государства, которое выражается в издании специальных документов, содержащих нормы права – нормативных актов;

3) прецедентное право, состоящее из конкретных решений, принимаемых судебными или административными органами и приобретающих характер образцов для решения других аналогичных дел.

Схема 17



ТЕМА 13.

ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРАВА

1. Понятие и признаки права.

2. Предназначение права.

3. Ценность права.

4. Сущность права.

5. Понятие права в объективном и субъективном смысле.

Естественное право. Позитивное право. Публичное и частное право.

6. Право как государственный регулятор общественных отношений.

1. Понятие и признаки права. Право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на регулирование общественных отношений.

Признаки права:

- 1) Волевой характер;
- 2) Общеобязательность;
- 3) Нормативность;
- 4) Связь с государством;
- 5) Формальная определенность;
- 6) Системность.

2. Предназначение права. 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.

3. 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:

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

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

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

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

5) право выступает источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития; особенно его ценность возрастает в условиях крушения тоталитарных режимов и утверждения новых рыночных механизмов;

6) правовые подходы являются основой и единственным возможным средством решения проблем международного и межнационального характера.

4. 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.

5. Понятие права в объективном и субъективном смысле.

Естественное право. Позитивное право. Публичное и частное право. *Объективное право* – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на регулирование общественных отношений. Объективное право – это законодательство, юридические обычаи, юридические precedents 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 удовлетворять 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, целенаправленной волевой деятельности;

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

Со времени возникновения права и в ходе его развития выя-
вились 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 подчи-
ненности, на отношениях субординации.

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

**6. Право как государственный регулятор общественных
отношений.** Наиболее существенным признаком права, включен-
ным в определение данного понятия (см. выше), выступает его тес-
ная связь с государством. Этот признак выражается в том, что:

1) государство официально устанавливает право, обеспечивает
его исполнение, в том числе и с помощью государственного при-
нуждения;

2) право, будучи нормативным выражением государственной
воли, регулирует общественные отношения в классовых, общесо-
циальных либо иных интересах;

3) право имеет общеобязательный характер, что позволяет ему
выступать в качестве особого социального регулятора, в виде кри-
терия правомерного и неправомерного поведения;

4) в отличие от других социальных норм специфика ре-
гулятивной роли права связана с представительно-обязывающим
содержанием большинства составляющих его норм.

Право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений

Признаки права

Волевой характер – выражает волю и интересы определенных слоев населения либо большинства общества

Нормативность – представляет собой совокупность юридических норм – общеобязательных правил поведения

Общеобязательность – распространяется на все население, проживающее на территории государства

Формальная определенность – сформулировано в специальных государственных документах – нормативных актах

Связь с государством – исходит от государства и охраняется от нарушений мерами государственного принуждения

ТЕМА 14.

СОВРЕМЕННЫЕ ПОДХОДЫ К ПОНИМАНИЮ ПРАВА

- 1. Нормативистский подход.*
- 2. Естественно-правовая теория права.*
- 3. Теологическая теория права.*
- 4. Историческая школа права*
- 5. Психологический подход.*
- 6. Социологический подход.*
- 7. Марксистский подход.*
- 8. Интегративный подход.*

1. Нормативистский подход. Его сторонники (Штаммлер, Новогородцев, Кельзен и др.) определяют право как совокупность охраняемых государством норм. В частности, для концепции 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. Содержание нормативистского подхода к праву определяется во взгляде на действительность через призму принятых государством нормативных актов.

2. 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.

3. 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.

4. 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.

5. Психологический подход. Представители (Л. И. Петражицкий, Росс, И. М. Рейнер 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.

6. Социологический подход. Представители социологической теории права (П. Эрлих, Жени, 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.

7. 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.

8. 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 воль в их взаимоотношении друг с другом.

Схема 19

Развитие представлений о праве

<i>Теория естественного права (Локк, Руссо, Монтескье, Радищев)</i>	<i>Кроме позитивного права, которое создается государством, существуют стоящие над ним естественные неотъемлемые права, принадлежащие человеку от рождения (право на жизнь, свободное развитие, труд и т.п.)</i>
<i>Реалистическая школа права (Иеринг)</i>	<i>Право есть защищенный государством интерес, оно ничто без государственной власти</i>
<i>Нормативная теория (Кельзен, Штаммлер)</i>	<i>Право – иерархия норм, нормативный регулятор общественных отношений: оно немыслимо без государства, а государство немыслимо без права</i>
<i>Историческая школа права (Гуго, Савиньи, Пухта)</i>	<i>Право – выражение духа народа, народного правового убеждения, формирующегося подобно языку постепенно, независимо от государства. Законодатель не может творить нормы по своему усмотрению, а вправе лишь фиксировать то, что сложилось в виде норм.</i>
<i>Психологическая теория права (Мэрилл, Петражицкий)</i>	<i>Существует подлинное право, которое представляет собой психологические переживания людей об их правах и обязанностях, и официальное право – совокупность норм.</i>

Социологическая теория права (Эрлих, Жени, Муромцев)

Право – система правоотношений, реальное поведение людей, регулируемое правом

Теория солидаризма (Дюги)

Объективное право составляют правила социальной солидарности, которым подчинены государство и граждане

Материалистическая (классовая) теория права (Маркс, Ленин)

Право есть возведенная в закон воля господствующего класса, содержание которой определяется материальными условиями жизни общества

ТЕМА 15.

ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

1. Понятие и виды принципов права.

2. Понятие и классификация функций права.

1. Понятие и виды принципов права. Принципы права – это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора. Они выражают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо вытекают 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:

- справедливость;
- юридическое равенство граждан перед законом и судом;
- гуманизм;
- демократизм;
- единство прав и обязанностей;
- сочетание убеждения и принуждения.

Межотраслевые принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права. Среди них выделяют: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т.д.

Отраслевые принципы действуют только в рамках одной отрасли. В гражданском праве к ним можно отнести принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном процессе – презумпция невиновности.

Принципы права участвуют в регулировании общественных отношений, так как они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному юридическому делу.

2. Понятие и классификация функций права. *Функции права* – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

Классификация функций:

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 – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражющееся 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.

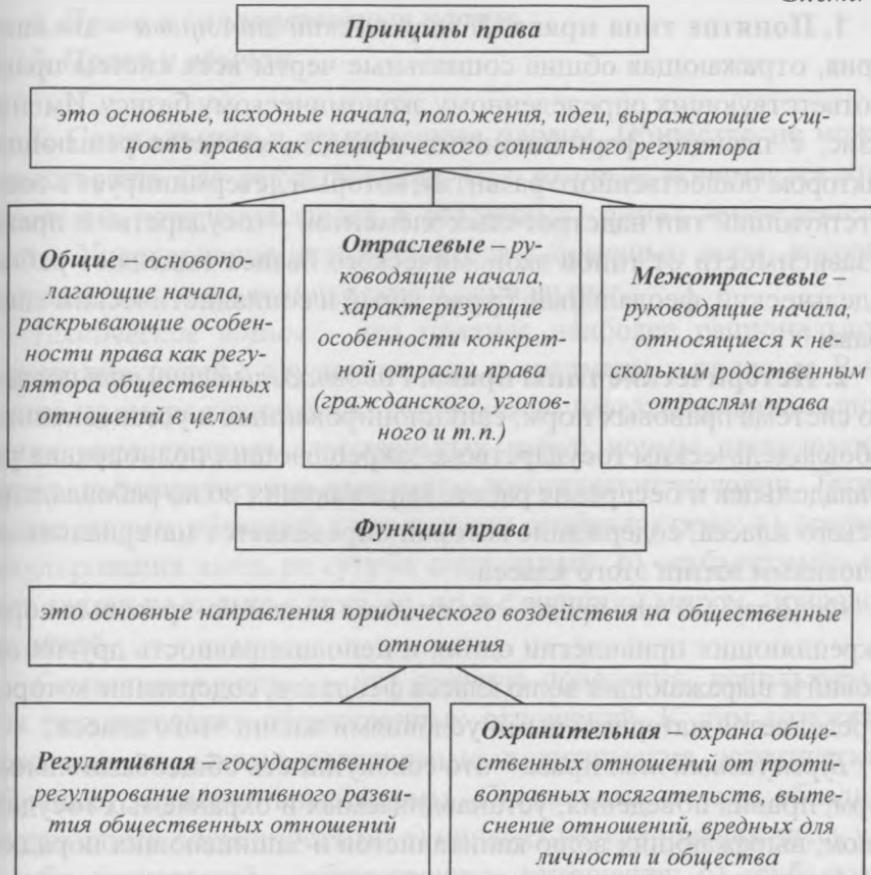
Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам политических прав и свобод, которые зафиксированы в конституции.

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 неприкословенность, установление мер юридической защиты и юридической ответственности, порядка их возложения и исполнения.

Схема 20



ТЕМА 16.

ТИПЫ ПРАВА

- 1. Понятие типа права.**
- 2. Исторические типы права.**

1. Понятие типа права. Исторический тип права – это категория, отражающая общие социальные черты всех систем права, соответствующих определенному экономическому базису. Именно базис, с позиций формационного подхода, является решающим фактором общественного развития, который детерминирует в соответствующий тип надстроек элементов – государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.

2. Исторические типы права. Рабовладельческий тип права – это система правовых норм, санкционированных и установленных рабовладельческим государством, закрепляющих полноправие рабовладельцев и бесправие рабов, выражаяющих волю рабовладельческого класса, содержание которой определяется материальными условиями жизни этого класса.

Феодальный тип права – это система сословно-правовых норм, закрепляющих привилегии одних и неполноправность других сословий и выражаяющих волю класса феодалов, содержание которой определяется материальными условиями жизни этого класса.

Буржуазный тип права – это совокупность общеобязательных норм, правил поведения, устанавливаемых и охраняемых государством, выражаяющих волю капиталистов и защищающих порядки, отвечающие их интересам.

Социалистический тип права – это совокупность общеобязательных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, выражаяющих волю народа.

ТЕМА 17.

ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ

- 1. Социальные и технические нормы.*
- 2. Соотношение права и морали.*
- 3. Право и религиозные нормы.*
- 4. Право и корпоративные нормы.*
- 5. Право и обычаи.*

1. Социальные и технические нормы. Общество не может существовать без регулирования, под которым понимается упорядочение поведения людей в различных сферах жизнедеятельности. Упорядочение осуществляется с помощью норм, которые подразделяются на технические и социальные.

Технические нормы – это правила наиболее рационального обращения людей с орудиями труда и предметами природы. В качестве примера технических норм можно назвать правила выполнения определенных строительных работ, нормы расходования сырья, государственные стандарты, технические условия. Технические нормы обладают следующими особенностями: а) предмет регулирования здесь не сугубо социальный; б) «субъектный» состав связан не только с людьми, но и с внешним миром, природой, техникой.

Социальные нормы – это правила поведения, используемые для регулирования общественных отношений. К ним относятся правовые, моральные, религиозные, политические, эстетические, обычные, корпоративные нормы. Социальные нормы обладают следующими особенностями: а) предмет регулирования здесь уже сугубо социальный – общественные отношения; б) «субъективный» состав связан только с людьми как представителями социальной сферы.

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.

2. Соотношение права и морали. *Мораль* – это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого. Право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на регулирование общественных отношений.

Единство между правом и моралью:

- 1) в системе социальных норм они выступают самыми универсальными, распространяющимися на все общество;
- 2) у них единый объект регулирования – общественные отношения;
- 3) исходят в конечном счете от общества.

Различия между правом и моралью:

- 1) по происхождению: если мораль возникает вместе с обществом, то право – вместе с государством;
- 2) по форме выражения: если мораль содержится в общественном сознании, то право – в специальных нормативных актах, имеющих письменную форму;
- 3) по сфере действия: если мораль может регулировать практически все общественные отношения, то право – наиболее важные и только те, которые в состоянии упорядочить;
- 4) по времени введения в действие: если моральные нормы вводятся в действие по мере их осознания, то правовые – в конкретно установленный срок;
- 5) по способу обеспечения: если нормы морали обеспечиваются мерами общественного воздействия, то нормы права – мерами государственного воздействия;
- 6) по критериям оценки: если нормы морали регулируют общественные отношения с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого, то нормы права – с точки зрения законного и незаконного, правомерного и неправомерного.

3. Право и религиозные нормы. Религиозными нормами называются правила, установленные различными вероисповеданиями и обязательные для верующих. Они содержатся в религиозных книгах: Ветхом завете, Новом завете, Коране, Сунне, Талмуде, религиозных книгах буддистов и др. Этими нормами определяется порядок организации и деятельности религиозных объединений, регламентируется порядок отправления обрядов, порядок церковной службы.

Истории известны целые эпохи, когда многие религиозные нормы носили юридический характер, регулировали некоторые политические государственные, гражданско-правовые, брачно-семейные и иные отношения. В ряде современных исламских стран Коран и Сунна являются основой религиозных, правовых и моральных норм, регулирующих все стороны жизни мусульман.

Нормы, установленные религиозными организациями, соприкасаются с действующим правом в ряде отношений. Например, Конституция создает правовую основу деятельности религиозных организаций, гарантируя каждому свободу совести, включая право свободно исповедовать любую религию. Религиозным объединениям может придаваться статус юридического лица. Они вправе иметь храмы, молитвенные дома, учебные заведения.

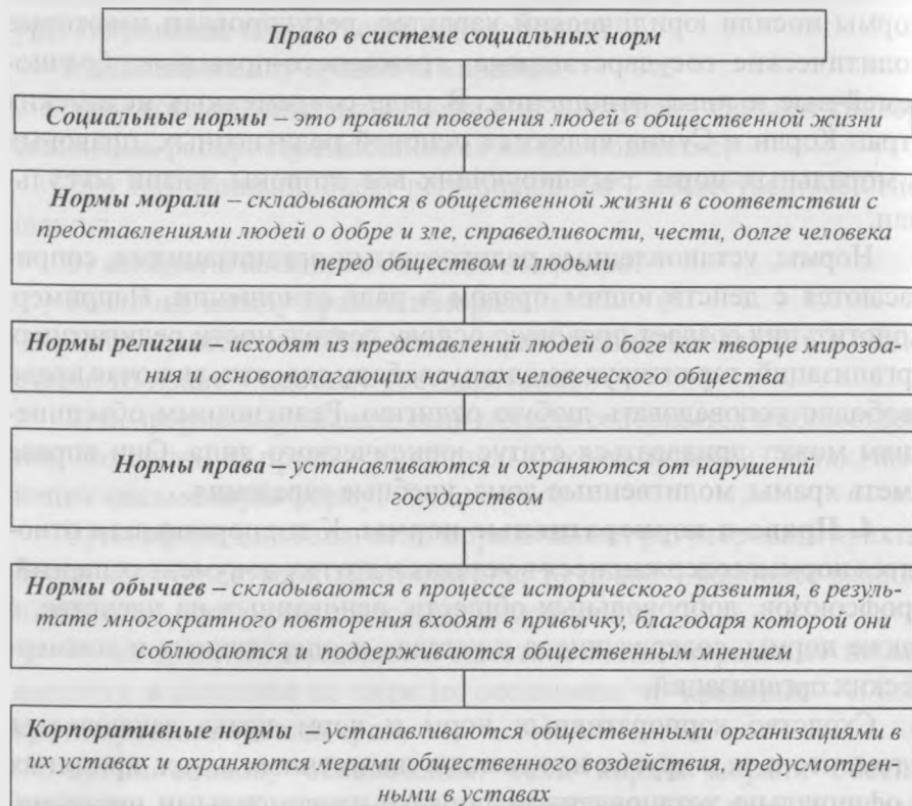
4. Право и корпоративные нормы. К корпоративным относятся нормы, содержащиеся в уставах и других документах партий, профсоюзов, добровольных обществ, основанных на членстве, а также нормы, содержащиеся в уставах кооперативных и коммерческих организаций.

Сходство корпоративных норм и норм права заключается в том, что и те и другие изложены в письменных актах, принятых в официально установленном порядке правомочными органами. Отличаются же корпоративные нормы от правовых тем, что они выражают волю и интересы только членов соответствующих организаций и обязательных лишь для них. К нарушителям корпоративных норм применяются меры воздействия, предусмотренные уставом организаций.

5. Право и обычай. Обычаем является правило, соблюдаемое в силу привычки. Обычаями становятся нормы, соблюдение которых стало привычным в результате их длительного существования.

Право в своем осуществлении опирается на привычное массовое подчинение правовым нормам (привычка соблюдать закон). В некоторых случаях санкционированный обычай является источником права.

Схема 21



ТЕМА 18. **СИСТЕМА ПРАВА**

- 1. Понятие системы права.**
- 2. Предмет и метод правового регулирования как основания деления норм права на отрасли.**
- 3. Отрасль права.**
- 4. Институт права.**

1. Понятие системы права. Система права – это строение самого права, его подразделение на 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 непротиворечивы, внутренне 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.

2. Предмет и метод правового регулирования как основания деления норм права на отрасли. Для деления норм права на отрасли используют два критерия: предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования – это те общественные отношения, которые право регулирует. Он является основным критерием, так как общественные отношения объективно существуют, и их определенный характер требует к себе соответствующих правовых форм. Например, трудовые отношения выступают

предметом регулирования трудового права, семейные отношения – брачно-семейного права.

Дополнительным критерием выступает метод правового регулирования. 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.

3. Отрасль права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений.

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, финансово-право, право социального обеспечения, семейное право, исправительно-трудовое право;

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

4. Институт права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений. Институт права – гораздо меньшая, по сравнению с отраслью, совокупность юридических норм. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Например, в трудовом праве – это институт дисциплины труда, институт заработной платы, в гражданском праве – институт исковой давности, институт представительства и т.д.

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.

Схема 22

Система права – это строение самого права, его подразделение на отрасли, подотрасли и институты

Отрасль права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений:

1. профилирующие, базовые отрасли; 2. специальные отрасли; 3. комплексные отрасли

Институт права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений

Подотрасль права – это группа "родственных" институтов права в составе определенной отрасли права

ТЕМА 19.

ЛИЧНОСТЬ, ПРАВО, ГОСУДАРСТВО

- 1. Правовой статус личности.**
- 2. Соотношение государства и права.**
- 3. Соотношение экономики, политики и права.**

1. Правовой статус личности – это юридически закрепленное положение субъекта в обществе. Правовой статус 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 роли. Именно права и обязанности составляют ядро правового статуса, в структуре которого можно выделить следующие элементы:

- 1) права и обязанности;
- 2) законные интересы;
- 3) правосубъектность;
- 4) гражданство;
- 5) юридическая ответственность;
- 6) правовые принципы.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным. Общий статус – это статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции. Он является одинаковым для всех граждан. Специальный статус фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны и т.д.), обеспечивает возможность выполнения их специальных функций. Индивидуальный статус выражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, стаж и т.д.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

2. Соотношение государства и права. Традиционно в теории государства и права различались два подхода по вопросу о соотношении государства и права:

Первый – эстатистский, исходивший из приоритета государства над правом, согласно которому право рассматривалось как продукт государственной деятельности, как его следствие. *Второй* подход утвердился в русле естественно-правовых воззрений и исходил из приоритета права по сравнению с государством.

Однако, существует и *третья точка зрения* на рассматриваемую проблему, которая интегрирует взгляды этих двух позиций. Сторонники этой теории, не исходят из того, кому принадлежит первенство: государству или праву, а говорят о том, что право и государство друг без друга существовать не могут, а значит, между ними имеется функциональная связь. Этот подход позволяет избежать односторонности и понять, что дает право государству и выяснить истинную роль государства в обеспечении права.

Роль государства в обеспечении права заключается в следующем:

1) в осуществлении правотворческой деятельности. В буквальном смысле это означает, что государство устанавливает нормы права;

2) в санкционировании государством норм, которые не имеют прямого государственного характера. Например, образование мусульманского права характеризовалось тем, что государство санкционировало те нормы, которые были выработаны мусульманской доктриной;

3) в признании юридически обязательными регуляторами поведения фактически сформировавшихся и существующих отношений. Например, так формируется обычное право;

4) в обеспечении реализации права. Использование права без государства было бы невозможным;

5) государство обеспечивает охрану права и господствующих правовых отношений;

6) государство способствует распространению права в социальном пространстве, т.е. обязывает участников общественных отношений действовать по праву.

Влияние права на государство заключается в следующем:

а) право воздействует на государство при его взаимоотношениях с населением, отдельной личностью: государство воздействует на

граждан в границах правовых требований, и в свою очередь, граждане воздействуют на государство с помощью права;

б) право легализует государственную деятельность, обеспечивает дозволенность охранительных и принудительных мер государства;

в) посредством права определяются границы деятельности государства, обозначаются пределы вмешательства в частную жизнь граждан;

г) право обеспечивает специфические интересы наций и народностей и тем самым воздействует на государственную власть в ее взаимоотношениях с нациями и народностями;

д) правовая форма обеспечивает возможность осуществления действенного контроля за деятельностью государственного аппарата и тем самым создает юридические гарантии ответственного поведения государства перед населением;

е) право выступает языком общения с другими государствами, мировым сообществом в целом.

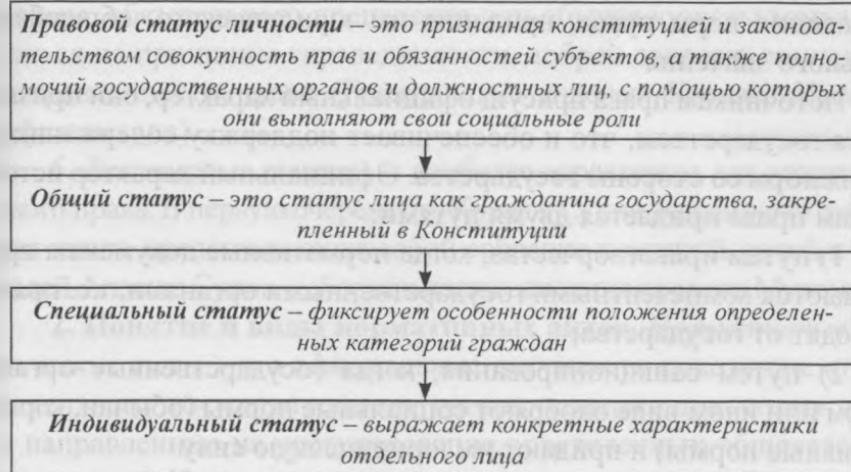
3. Соотношение экономики, политики и права. Экономика – это совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества. Политика – это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, с одной стороны, и народом – с другой. Право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на регулирование общественных отношений.

Существует два основных подхода к соотношению данных понятий. Согласно первому подходу среди этих понятий нет какого-либо одного приоритетного. Первичными факторами развития и функционирования общественных отношений, в т.ч. производственных, политических и правовых выступают интересы людей. В определенных случаях интересы получают реализацию прежде всего в праве и лишь затем повторяются в других сферах социальных связей. Здесь можно говорить о приоритете права перед экономикой. Например, в эпоху буржуазных революций в Западной

Европе сначала принимались законы, а потом на их базе формировались новые экономические отношения. Но бывает наоборот, когда интересы сначала претворяются в новые производственные отношения, а затем закрепляются в праве. Здесь можно говорить о приоритете экономики над правом. Политика же выступает посредником между данными явлениями.

Согласно второму подходу экономика определяет политику и право. Последние являются надстроичными категориями и зависят от базиса. Однако эта доминирующая роль проявляется лишь в конечном счете, так как политика и право, опираясь на экономику, могут оказывать и обратное воздействие на нее, стимулируя либо сдерживая развитие производственных отношений. Политика здесь тоже выступает посредником между экономикой и правом.

Схема 23



ТЕМА 20. ИСТОЧНИКИ ПРАВА

- 1. Понятие и виды источников права.**
- 2. Понятие и виды нормативных актов.**
- 3. Понятие, признаки и виды законов.**
- 4. Действие нормативных актов.**

1. Понятие и виды источников права. Характерной чертой позитивного права является то, что оно носит формализованный характер. Образующие его нормы могут быть признаны юридическими, общеобязательными, если они находятся в законах и иных признаваемых государством источниках.

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

Источникам права присущ официальный характер, они признаются государством, что и обеспечивает поддержку содержащихся в них норм со стороны государства. Официальный характер источникам права придается двумя путями:

1) путем правотворчества, когда нормативные документы принимаются компетентными государственными органами, т.е. прямо исходят от государства;

2) путем санкционирования, когда государственные органы в том или ином виде одобряют социальные нормы (обычаи, корпоративные нормы) и придают им юридическую силу.

Виды источников права:

1. *Нормативные юридические акты* – это официальные документы, исходящие от компетентного государственного органа, содержащие норму права и направленные на регулирование определенных общественных отношений. К ним относятся Конституция, законы и подзаконные акты.

2. *Санкционированные обычаи* – это исторически сложившиеся правила поведения, содержащиеся в сознании людей и вошедшие

в привычку в результате многократного применения, которым государство придало общеобязательное значение и соблюдение которых оно гарантирует своей принудительной силой. Санкция государства, придающая обычаям юридическое значение, дается двумя путями: а) путем отсылки на обычай в нормативном акте и б) фактическим государственным признанием в судебных решениях и иных актах государственных органов.

3. *Юридический прецедент* – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается общеобязательное юридическое значение и которым руководствуются при разрешении схожих дел.

4. *Нормативный договор* – это соглашение двух или более субъектов, содержащее общеобязательные юридические нормы.

5. *Общие принципы права* – это отправные, исходные начала правовой системы. Например, при отсутствии законодательной нормы, обязательного прецедента или обычая юристы могут ссылаться на принципы справедливости, доброй совести, социальной направленности права (Гражданские кодексы Греции, Испании, Афганистана).

6. *Религиозные тексты* – наиболее характерны для мусульманского права. В первую очередь это Коран и Сунна. Коран – это священная книга, представляющая собой собрание поучений, речей и заповедей Аллаха; Сунна – сборник жизнеописания пророка Мухаммеда.

2. **Понятие и виды нормативных актов.** *Нормативные юридические акты* – это официальные документы, исходящие от компетентного государственного органа, содержащие норму права и направленные на урегулирование определенных общественных отношений. Нормативные акты издаются органами, обладающими нормотворческой компетенцией, в строго установленной форме. По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две группы: законы и подзаконные акты.

Закон – это нормативный акт, принятый в особом порядке органами законодательной власти или референдумом, выражющий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Подзаконные акты – это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы. К ним относятся:

1) указы и распоряжения Президента, изданные в пределах его компетенции;

2) постановления и распоряжения Правительства;

3) акты государственных региональных и местных муниципальных органов (представительных органов и органов администрации) – издаются территориальными органами государственной власти и управления или органами местного самоуправления и распространяются на всех лиц, проживающих на данной территории;

4) ведомственные акты – издаются в пределах компетенции того или иного органа и распространяются только на членов данного коллектива.

3. Понятие, признаки и виды законов. Закон – это нормативный акт, принятый в особом порядке органами законодательной власти или референдумом, выражющий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

- закон – это юридический акт, в котором фиксируются правотворческие действия по введению в правовую систему юридических норм, по их отмене или изменению;
- закон – это акт строго определенных, высших органов государственной власти;
- закон обладает высшей юридической силой. Это означает: а) все остальные правовые акты должны исходить из законов и не противоречить им. В случае расхождения акта с законом действует последний; б) закон не подлежит утверждению со стороны какого-нибудь другого органа; в) никто не вправе отменить или изменить закон, кроме того органа, который его издал.
- закон – это нормативный акт, содержащий нормы, которых раньше в правовой системе не было и обязательно по наиболее важным вопросам общественной жизни.

Виды законов:

1) Конституция – это основополагающий учредительный политico-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, систему правосудия;

2) конституционные законы – принимаются по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией;

3) обыкновенные законы – это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам экономической, политической, социальной, духовной жизни общества.

4. Действие нормативных актов. Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъектные пределы своего функционирования.

1) *Действие* нормативных актов во *времени* продолжается от момента вступления их в силу до момента ее утраты. Акты вступают в силу либо с момента их принятия, либо со времени, указанного в самом нормативном акте или в специальном акте о введении его в действие, либо по истечении определенного срока с момента их опубликования. Акты прекращают свое действие либо по истечении срока действия акта, на который он был принят, либо в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действовавший, либо на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта.

Из общих правил действия нормативных актов во времени есть два исключения:

а) обратное действие закона – когда вновь принятый нормативный акт распространяет свое действие на отношения, которые возникли до вступления его в юридическую силу. По общему правилу, закон обратной силы не имеет, однако приданье закону обратной силы возможно в двух случаях: если в самом законе об этом сказано или если закон смягчает, или вовсе устраняет ответственность:

б) переживание закона – когда закон, утративший юридическую силу, по специальному указанию нового закона может продолжать действовать по отдельным вопросам.

2) *Действие* нормативных актов в *пространстве* определяется территорией, на которую они распространяются. Под территорией государства понимается его сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра, а также территория Дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами государства. При рассмотрении данного вопроса следует учитывать один момент: порядок, в соответствии с которым закон не распространяется на то или иное пространство или лиц, называется *экстерриториальностью*.

3) *Действие* закона по *кругу лиц* означает распространение нормативных требований на всех адресатов в рамках территориальной сферы действия того или иного акта. Однако, из этого правила также есть исключения:

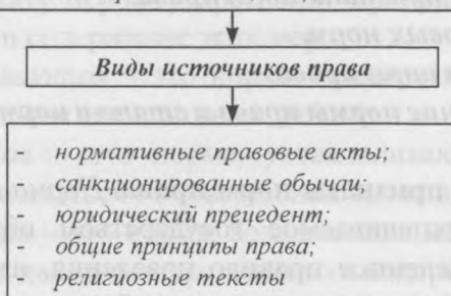
а) главы государств и правительства, сотрудники дипломатических и консульских представительств пользуются правом экстерриториальности и к ним не могут быть применены меры ответственности и государственного принуждения за нарушение уголовного законодательства и законодательства об административных правонарушениях;

б) некоторые нормативные акты, например, предусматривающие уголовную ответственность, распространяются на граждан независимо от места их нахождения и независимо от того, понесли они уже наказание по нормам иностранного законодательства или нет;

в) иностранные лица и лица без гражданства, проживающие на территории государства, хотя и пользуются широким кругом прав и обязанностей, в некоторых случаях не могут выступать носителями прав. Например, они не могут служить в вооруженных силах, не могут избирать и быть избранными в органы государственной власти и судьи.

Схема 24

Источники права – это исходящие от государства или признаваемые им официально-документальные формы выражения и закрепления норм права, придавая им юридического, общеобязательного значения



ТЕМА 21. НОРМЫ ПРАВА

- 1. Понятие и признаки норм права.*
- 2. Виды правовых норм.*
- 3. Структура норм права.*
- 4. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта.*

1. Понятие и признаки норм права. *Норма права* – это признаваемое и обеспечиваемое государством общеобязательное, формально определенное правило поведения, из которого вытекают права и обязанности участников общественных отношений, чьи действия данное правило призвано регулировать в качестве образца поведения.

Юридическая норма – первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому, естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления. Однако из этого не следует, что понятия «право» и «норма права» совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть.

Признаки нормы права:

1) общеобязательность – она представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должно го поведения людей;

2) формальная определенность – она выражается в письменной форме в официальных документах;

3) связь с государством – она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия;

4) предоставительно-обязывающий характер – она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, так как нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права.

2. Виды правовых норм. Виды юридических норм: 1) регулятивные и правоохранительные; 2) упражняющие, запрещающие, обязывающие; 3) императивные и диспозитивные.

Регулятивная – это норма, определяющая субъективные права и юридические обязанности субъектов, условия их возникновения и действия.

Правоохранительная – это норма, определяющая условия применения к субъекту мер государственно-принудительного воздействия, характер и содержание этих мер.

Управомочивающая – это норма, предоставляющая субъекту право на совершение тех или иных действий.

Запрещающая – это норма, устанавливающая обязанность субъекта воздерживаться от совершения тех или иных действий.

Обязывающая – это норма, возлагающая на субъекта обязанность совершать действия определенного содержания.

Императивная – это норма, выраженная в категорических предписаниях и действующая независимо от усмотрения субъектов права.

Диспозитивная – это норма, содержащая свободу усмотрения.

3. Структура норм права. Структура правовой нормы включает в себя три элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию.

Гипотеза – это указание на условия, при которых возникают права и обязанности; *диспозиция* – это указание на сами права и обязанности; *санкция* – это указание на неблагоприятные последствия, наступающие при нарушении нормы.

Словесная схема этой модели такова: «если..., то..., а в противном случае...». Например, договор займа должен совершаться в письменной форме. В логическом виде эта норма может быть сформулирована так: если заключается договор займа, то он должен быть совершен в письменном виде, а в противном случае договор является недействительным.

4. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта. Норма права и статья нормативного акта не тождественны, нередко они могут не совпадать. *Норма права* – это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкций, а *статья законодательного 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 правило поведения, законодатель может все три элемента логической структуры нормы

права включить в одну статью нормативного акта; может в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм; может элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов; может 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.

Схема 25

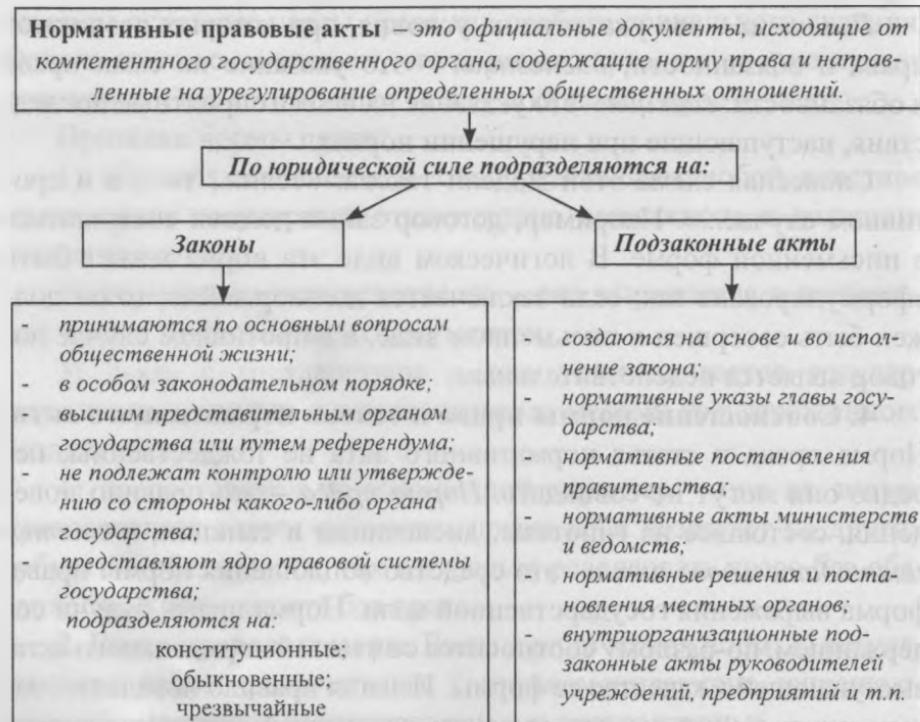


Схема 26

Норма права – это признаваемое и обеспечивающее государством обязательное, формально определенное правило поведения, из которого вытекают права и обязанности участников общественных отношений

Признаки правовой нормы:

- устанавливаются или санкционируются государством;
- определяют обязательные границы возможного и должного поведения субъекта;
- имеют предоставительно-обязывающий характер;
- их реализация в необходимых случаях обеспечивается принудительными государственными мерами;
- выступают государственным регулятором типового общественного отношения

Схема 27

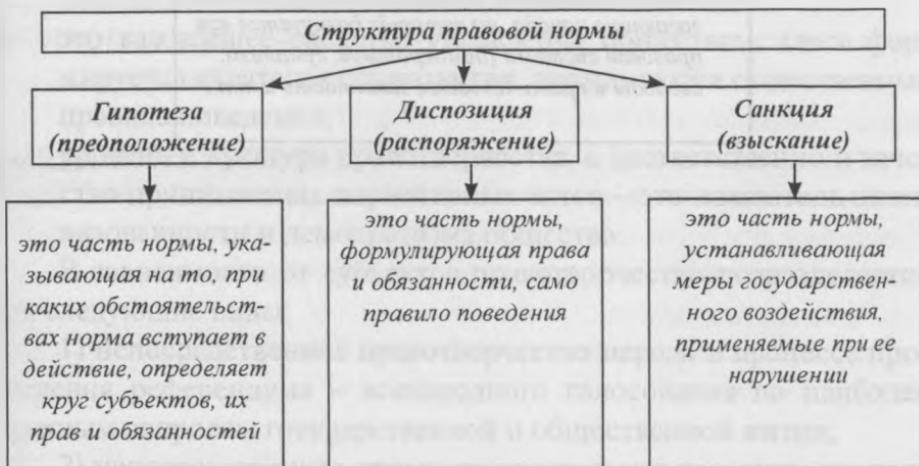
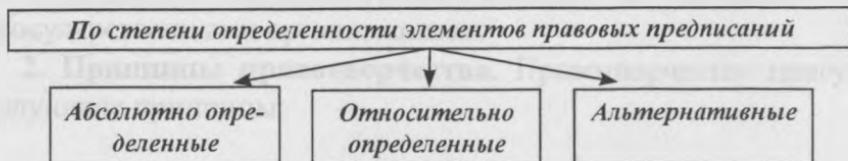


Схема 28

Виды правовых норм



По кругу лиц, к которым они обращены

Общие

Специальные

По масштабам и уровню охвата общественных отношений

- конституционные, основные, исходные, закрепляющие правовые основы государственных и общественных институтов, правового положения человека и гражданина
- нормативные статьи – дефиниции, формулирующие правовые понятия;
- статьи-принципы, формулирующие основополагающие начала, на которых базируется вся правовая система (демократизм, гуманизм, свободы и права человека, законность и т.п.)

ТЕМА 22. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

- 1. Понятие и виды правотворчества.*
- 2. Принципы правотворчества.*
- 3. Стадии правотворческого процесса.*

1. Понятие и виды правотворчества. Правотворчество – это специальная деятельность компетентных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм. Правотворчество характеризуется тем, что:

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

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.

2. Принципы правотворчества. Правотворчеству присущи следующие принципы:

1) научность – в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т.п.;

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

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

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

5) гласность – означает открытость правотворческого процесса для широкой общественности.

3. Стадии правотворческого процесса. Правотворческий процесс складывается из нескольких стадий:

1) законодательная инициатива – в правотворческий орган вносятся или предложения об издании нормативного акта, или подготовленный проект акта. Круг субъектов, обладающих правом законодательной инициативы, строго очерчен в законодательстве;

2) обсуждение законопроекта – данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества, устраниТЬ противоречия, пробелы, неточности и пр. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

3) принятие закона;

4) доведение содержания принятого акта до его адресатов, т.е. его опубликование.

Правотворчество – это специальная деятельность компетентных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм



**В зависимости от субъектов
правотворчество подразделяется на:**

- непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума
- непосредственная правоустановительная деятельность полномочий государственных органов
- санкционирование государственными органами норм, которые сложились независимо от них в виде обычая или выработаны негосударственными организациями

ТЕМА 23.

СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

1. Понятие и виды систематизации нормативных правовых актов.

2. Система права и система законодательства.

1. Понятие и виды систематизации нормативных правовых актов. Систематизация – это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, для удобства пользования им.

Виды систематизации:

1) *Инкорпорация* – это форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник или собрание, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное значение. Принципы инкорпорации: хронологический (по времени их принятия), тематический (по определенной тематике) и др.

В зависимости от того, кто осуществляет инкорпорацию, выделяют три вида собраний: официальные, официозные и неофициальные. Официальным собрание признается в том случае, когда правотворческий орган сам подготовил и издал его. Официозными признаются собрания, которые готовятся по поручению правотворческого органа (например, министерством юстиции), но издаются без его официально выраженного одобрения. К неофициальным относятся те собрания законодательства, которые издаются научными учреждениями, издательствами по собственной инициативе, без специальных полномочий со стороны правотворческого органа.

2) *Консолидация* – это форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их

относимости к одному виду деятельности (охрана природы, образование и т.д.).

3) *Кодификация* – это форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший материал, противоречия в нормах, создаются новые правила поведения, обеспечиваются их согласованность и логичность. Традиционно устоявшейся формой кодификационного акта является кодекс, представляющий собой крупный сводный акт, позволяющий детально регулировать определенную сферу однохарактерных общественных отношений

2. Система права и система законодательства. Законодательство, как и право, имеет свою систему, под которой понимается его внутреннее строение. Однако данные понятия необходимо различать по следующим основаниям:

1) если первичным элементом системы права является норма, то первичным элементом системы законодательства – нормативный акт;

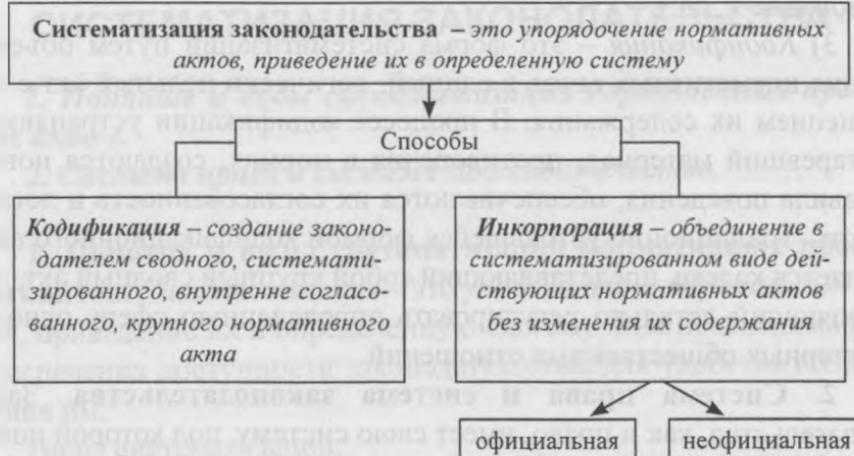
2) если система права выступает в качестве содержания, то система законодательства – в качестве формы;

3) если система права складывается объективно, в соответствии с существующими общественными отношениями, то система законодательства преимущественно субъективна, так как зависит от законодателя;

4) если система права имеет первичный характер, то система законодательства – производный, поскольку первая служит исходной базой для второй;

5) система права и система законодательства различаются и по объему: законодательство, с одной стороны, не охватывает всего разнообразия нормативности, так как кроме законодательства, право оформляется и в юридических обычаях, и в нормативных договорах, и в юридических прецедентах: а с другой стороны, включает в себя кроме формулировок норм, и иные элементы – преамбулы, названия разделов, глав, статей и т.п.

Схема 30



ТЕМА 24.

ПРАВООТНОШЕНИЯ

- 1. Понятие и виды правоотношений.**
 - 2. Предпосылки возникновения правоотношений.**
 - 3. Взаимосвязь норм права и правоотношений.**
 - 4. Структура правоотношений.**
 - 5. Субъекты правоотношений.**
 - 6. Правоспособность и дееспособность субъектов права.**
- Правосубъектность.**
- 7. Объекты правоотношений.**
 - 8. Субъективные права и юридические обязанности.**
 - 9. Юридические факты.**

1. Понятие и виды правоотношений. Категория «правоотношение» является одной из центральных в общей теории права и позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение людей. *Правоотношение* – это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности.

Признаки правоотношений:

- а) это общественное отношение, которое представляет собой двустороннюю конкретную связь между социальными субъектами;
- б) оно возникает на основе норм права, т.е. общие требования правовых норм индивидуализируются применительно к субъектам и реальным ситуациям, в которых они находятся;
- в) это связь между лицами посредством субъективных прав и юридических обязанностей;
- г) это волевое отношение, так как для его возникновения необходима воля его участников;
- д) это отношения, обеспечиваемые и охраняемые государством.

Виды правоотношений:

Классификация правоотношений, как и норм права, может быть осуществлена по различным основаниям:

1) по отраслевому признаку правоотношения подразделяются на конституционно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые и т.д.;

2) в зависимости от характера – на материальные (финансовые, трудовые и т.д.) и процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные и т.д.);

3) по функциям права – на регулятивные, возникающие на основе норм права или договора охранительные, которые связаны с государственным принуждением и реализацией юридической ответственности;

4) в зависимости от состава участников – на простые, возникающие между двумя субъектами (правоотношения купли-продажи) и сложные, возникающие между несколькими субъектами (правоотношение отбывания уголовного наказания);

5) по степени определенности субъектов – на абсолютные, в которых определена только одна сторона – носитель субъективного права и относительные, в которых обе стороны персонально определены и являются носителями прав и обязанностей по отношению друг к другу;

6) следует также различать общие и конкретные правоотношения. Общие правоотношения возникают непосредственно из закона, который порождает правоотношения между личностью и государством; конкретные правоотношения возникают на основе юридических фактов – поступков, актов конкретного поведения.

2. Предпосылки возникновения правоотношений.

Предпосылки – это условия, факторы, порождающие правовые отношения. Выделяют два вида предпосылок возникновения правоотношений:

1) материальные (общие), к которым относятся жизненные интересы и потребности людей, под влиянием которых они вступают в соответствующие правоотношения. В самом широком смысле – это система социально-экономических, культурных и иных обстоятельств, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений;

2) юридические (специальные), к которым относятся: норма права, правосубъектность и юридический факт как реальное

жизненное обстоятельство. Без названных предпосылок правоотношение невозможно.

3. Взаимосвязь норм права и правоотношений.

Норма права – это общеобязательное правило поведения, а правоотношение – это общественное отношение, возникающее на основе норм права.

Взаимосвязь между ними проявляется в следующем;

а) норма права и правоотношение выступают элементами механизма правового регулирования;

б) норма права – это основа возникновения правоотношения;

в) норма права устанавливает круг субъектов правоотношений;

г) норма права в своей гипотезе предусматривает условия возникновения того или иного правоотношения;

д) норма права в диспозиции определяет субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений;

е) норма права в санкции содержит указание на возможные последствия выполнения диспозиции (наказания либо поощрения);

ж) правовая норма и правоотношение соотносятся как причина и следствие, т.е. правоотношение – это форма реализации нормы права.

4. Структура правоотношений. Правоотношение имеет сложную по составу элементов структуру: субъект правоотношения; объект правоотношения; субъективное право и юридическая обязанность (юридическое содержание).

5. Субъекты правоотношений – это участники правовых отношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями. Субъект *правоотношения* – это субъект права, который использует свою праводееспособность. Выделяют следующие виды субъектов правоотношений:

1) индивидуальные (физические лица), к которым относятся: граждане, лица с двойным гражданством, лица без гражданства, иностранцы. Лица без гражданства и иностранцы могут вступать в те же отношения на территории Казахстана, что и граждане Казахстана, за рядом ограничений, установленных законодательством, а именно, они не могут избирать и быть избранными

в представительные органы власти Казахстана, занимать определенные должности в государственном аппарате, служить в Вооруженных силах и т.д.;

2) коллективные, к которым относятся: государство в целом, когда оно, например, вступает в международно-правовые отношения с другими государствами; государственные организации; негосударственные организации, например, частные фирмы, коммерческие банки, общественные объединения и т.п.

6. Правоспособность и дееспособность субъектов права.
Правосубъектность. Для того чтобы быть субъектами правоотношений, лица должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

Правоспособность – это способность индивида иметь права и обязанности. Дееспособность – это способность лица своими действиями осуществлять эти права и обязанности. Выделяют следующие виды дееспособности: полную – с 18 лет и частичную – с 14 до 18 лет.

Дееспособность может быть ограничена. В Конституции закреплено, что права и свободы граждан могут быть ограничены только законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Правоспособность и дееспособность обычно неразделимы и наступают одновременно. Таким образом обстоит дело в большинстве отраслей права, кроме гражданского. Разрыв между правоспособностью и дееспособностью в гражданском праве объясняется тем, что:

а) имущественные права необходимы всем гражданам независимо от возраста, состояния их воли;

б) в области имущественных правоотношений вместо правоспособного, но недееспособного лица может выступать его законный представитель.

Правосубъектность – это правоспособность и дееспособность вместе взятые и характеризующие лицо как субъекта права.

7. Объекты правоотношения – это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи. Выделяют два подхода к пониманию данной категории:

- согласно первому из них, объектом правоотношения могут выступать только действия субъектов, поступки людей;
- согласно второй точке зрения, разделяемой большинством ученых, объекты весьма разнообразны и могут быть:
 - 1) материальными благами (вещи, ценности, имущество и т.п.);
 - 2) нематериальными благами (жизнь, здоровье, достоинство, честь и т.п.).
 - 3) продуктами духовного творчества (произведения литературы, искусства, музыки, науки и т.п.);
 - 4) результатами действий участников правоотношений (правоотношения, возникающие, например, на основе договора перевозки, подряда на капитальное строительство);
 - 5) ценными бумагами и документами (деньги, акции, дипломы, и т.п.).

8. Субъективные права и юридические обязанности.

Если общественные отношения выступают материальным содержанием правоотношений, то субъективные права и обязанности – юридическим. Именно через права и обязанности осуществляется юридическая связь участников правоотношений.

Субъективное право – это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы.

Юридическая обязанность – это мера юридически необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица. Обязанность – это гарантия осуществления субъективного права.

Различия между субъективным правом и юридической обязанностью:

- если субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы лица, то юридическая обязанность – чужие интересы (управомоченного лица);
- если субъективное право – мера юридически возможного поведения, то юридическая обязанность – мера необходимого поведения.

9. Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает наступление определенных юридических последствий. Юридические факты являются предпосылками возникновения правоотношений.

Юридические факты классифицируются по различным основаниям:

1) по характеру наступающих последствий они делятся на:

- правообразующие (например, поступление в вуз);
- правоизменяющие (например, перевод с очной на заочную форму обучения);
- правопрекращающие (например, окончание вуза).

2) по связи с волей участников правоотношений **различают**:

–события – это обстоятельства, не зависящие от **воли** субъекта, например, стихийное бедствие, смерть и т.п.);

–действия – это обстоятельства, связанные с волей участников правоотношений. Действия, в свою очередь, делятся на правомерные и противоправные.

Часто для возникновения правоотношений недостаточно одного юридического факта, а требуется их совокупность – юридический состав. Например, для получения пенсии по старости требуются такие факты, как достижение пенсионного возраста, наличие определенного трудового стажа, решение о назначении пенсии. Юридические составы бывают двух видов: а) либо он определен законом конкретно, с указанием всех его элементов (пример с назначением пенсий); б) либо он характеризуется лишь общими признаками (например, основания для расторжения брака).

Схема 31

Правоотношение – это возникающее на основе норм права общественное отношение, в котором стороны связаны между собой конкретными взаимными правами и обязанностями, гарантированными государством



Виды правоотношений:

- по отраслевому признаку:

- конституционно-правовые;
- административно-правовые;
- гражданско-правовые и т.д.

- в зависимости от характера:

- материальные (финансовые, трудовые и т.д.);
- процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные и т.д.)

- по функциям права:

- регулятивные;
- охранительные

- в зависимости от состава участников:

- простые;
- сложные

- по степени определенности субъектов:

- абсолютные (определенна только одна сторона);
- относительные (определены обе стороны)

Схема 32

Субъекты правоотношений – это субъекты права, которые используют свою правоспособность



Индивидуальные:

- граждане;
- лица с двойным гражданством;
- лица без гражданства;
- иностранцы

Коллективные:

- государственные органы или государство как целое;
- общественные организации;
- частные предприятия и организации;
- иные организации, наделенные по закону статусом юридического лица

Схема 33

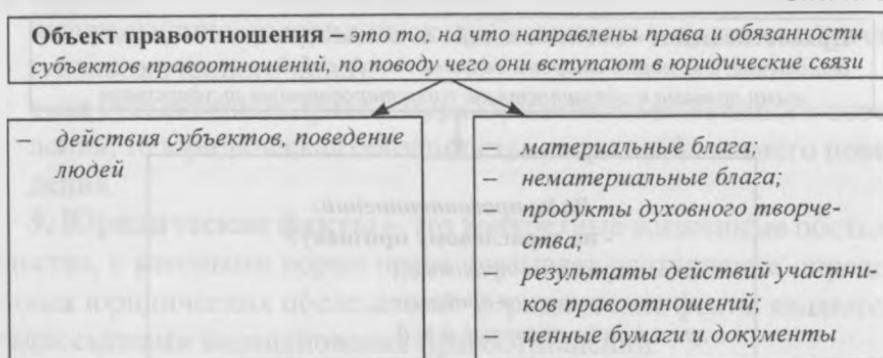
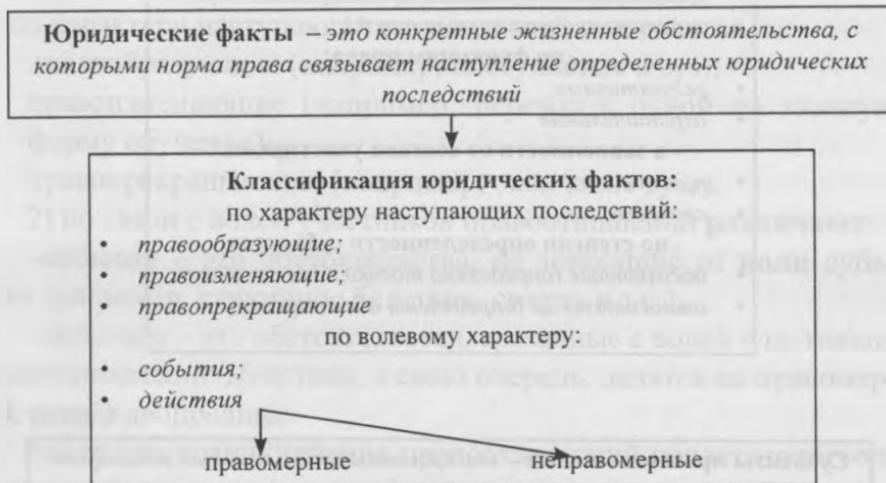


Схема 34



ТЕМА 25. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

- 1. Понятие и формы реализации права.*
- 2. Понятие, признаки и стадии применения норм права.*
- 3. Юридические коллизии.*
- 4. Проблемы в праве.*
- 5. Акты применения правовых норм.*

1. Понятие и формы реализации права. Правовые нормы существуют для того, чтобы целенаправленно воздействовать на волю и сознание людей, побуждая их вести себя так, как предписывает законодательство. Через поведение участников общественных отношений достигаются те результаты, которых намерен добиться законодатель, издавая правовые нормы.

Реализация правовых норм – это такое поведение субъектов права, в котором воплощаются предписания правовых норм, практическая деятельность людей по осуществлению прав и выполнению юридических обязанностей. В зависимости от характера действий субъектов выделяют четыре формы реализации права:

- 1) соблюдение – это воздержание от поступков, запрещенных действующим правом;
- 2) исполнение – это совершение активных поступков по исполнению юридических обязанностей положительного содержания;
- 3) использование – это осуществление субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес;
- 4) применение – это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

2. Понятие, признаки и стадии применения норм права. *Применение права* – это особая форма реализации права. Оно необходимо тогда, когда субъекты не могут сами, без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности. Применение характеризуется следующими признаками:

- применяют право только уполномоченные на то компетентные органы;
- носит властный характер;
- осуществляется в процессуальной форме;
- связано с применением соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;
- имеет три стадии:

1) установление фактической основы дела, когда устанавливается объективная истина по делу, происходит сбор всей юридически значимой информации;

2) установление юридической основы дела, когда правоприменитель выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение;

3) решение дела, когда на основе нормы права принимается имеющий официальное значение индивидуальный акт властного характера. Принятие решения является завершающей и вместе с тем основной стадией. После этого решение должно быть исполнено и конкретное общественное отношение реально урегулировано.

3. Юридические коллизии. На второй стадии, т.е. при выборе конкретной нормы права, можно столкнуться с такими явлениями, как коллизии норм и пробелы в праве.

Юридические коллизии – это противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения. Они вносят в правовую систему несогласованность, дефектность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством.

Виды коллизий:

1) между Конституцией и всеми иными актами: разрешается в пользу Конституции;

2) между законами и подзаконными актами: разрешается в пользу законов как актов большей юридической силы;

3) между актами одного и того же органа, но изданные в разное время: применяется акт, принятый позже;

1) между актами, принятыми разными органами: применяется акт, исходящий от вышестоящего органа.

4. Пробелы в праве – это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права.

Преодолеть пробел можно с помощью правоприменительного процесса, так как здесь никаких новых норм не создается, а применяется либо аналогия закона, либо аналогия права.

Аналогия закона – это решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходный случай. Аналогия права – это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права. Данный способ преодоления пробелов возможен лишь тогда, когда нет конкретной нормы, которая бы регулировала сходный случай, причем ее нет ни в данной отрасли, ни в смежной.

5. Акты применения правовых норм. *Акт применения права* – это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела. Он обладает следующими особенностями:

- исходит от компетентного органа;
- носит государственно-властный характер;
- носит индивидуальный, а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам;
- имеет определенную, установленную законом форму. Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям:

- 1) по форме – на указы, приговоры, решения, приказы и т.п.;
- 2) по субъектам, их издающим – на акты государственных и негосударственных, в частности, муниципальных органов;
- 3) по функциям права – на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела);

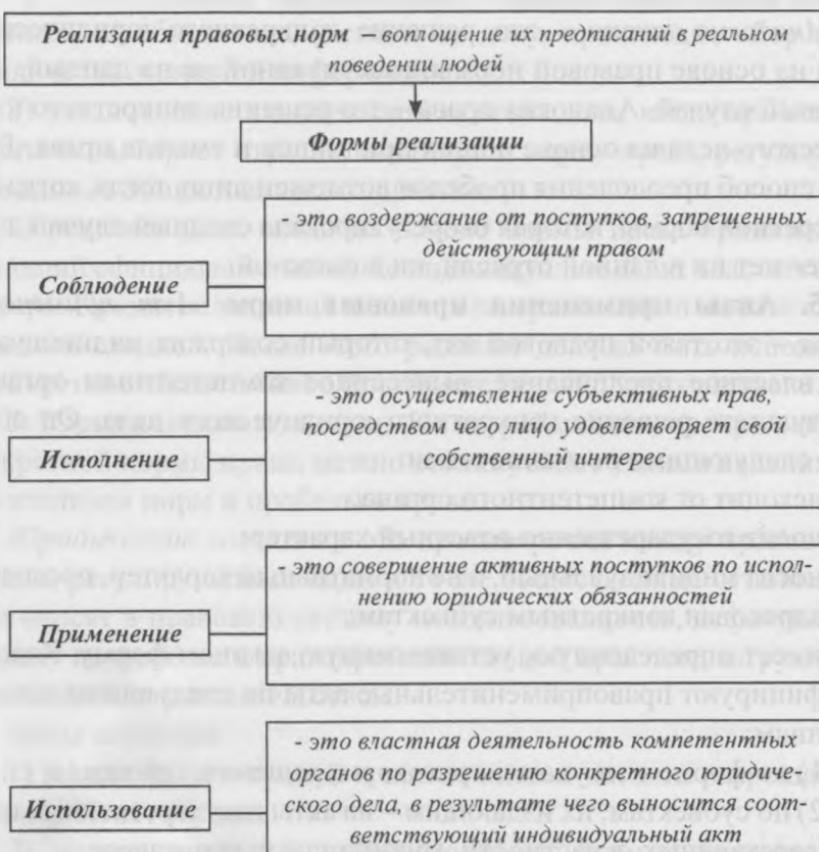
- 4) по юридической природе – на основные, которые выражают конечное решение юридического дела (например, приговор)

и вспомогательные, которые подготавливают издание основных (например, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);

5) по предмету правового регулирования – на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т.п.;

6) по характеру – на материальные и процессуальные.

Схема 35



ТЕМА 26.

ТОЛКОВАНИЕ НОРМ ПРАВА

- 1. Понятие толкования.**
- 2. Способы толкования.**
- 3. Виды толкования по субъектам.**
- 4. Виды толкования по объему.**
- 5. Акты толкования права.**

1. Понятие толкования. Толкование норм права – это деятельность органов государства, должностных лиц, общественных организаций, отдельных граждан, направленная на разъяснение содержания норм права, на раскрытие выраженной в них воли социальных сил, стоящих у власти. В процессе толкования уясняется смысл нормативного предписания, его основная цель и социальная направленность, возможные последствия толкуемого акта, его место в системе правового регулирования и т.п.

Задача толкования – выяснить смысл того, что сформулировал законодатель, а не то, что он при этом хотел сказать. Толкование не вносит и не может внести поправок и дополнений в действующие нормы; оно призвано лишь объяснять и уточнять то, что сформулировано в законе. Толкование состоит из двух сторон:

- уяснение смысла нормы и ее объяснение (для себя);
- разъяснение содержания нормы (для других).

2. Способы толкования – это совокупность приемов и средств, направленных на установление содержания правовых норм. Выделяют следующие способы:

- 1) грамматический – толкование с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т.п.;
- 2) логический – толкование с помощью законов и правил логики;
- 3) систематический – толкование с помощью анализа системных связей юридической нормы с другими нормами, места и роли конкретного правила поведения в системе права;

4) историко-политический – толкование с помощью анализа конкретно-исторических и политических условий принятия правовой нормы;

5) телеологический (целевой) – толкование с помощью установления целей издания нормативного акта;

6) специально-юридический – толкование с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательстве.

3. Виды толкования по субъектам. В зависимости от субъектов толкование подразделяют:

- на официальное, которое дается только уполномоченными на то субъектами, содержитя в специальном акте и влечет юридические последствия;
- на неофициальное, которое не имеет юридически обязательного значения и лишеноластной силы.

Официальное толкование бывает нормативным (распространяется на большой круг лиц и случаев) и казуальным (обязательно только для данного конкретного случая). Нормативное толкование, в свою очередь, классифицируется на аутентичное (дается тем же органом, который издал нормативный акт) и легальное (исходит от уполномоченных на то субъектов).

Неофициальное толкование бывает: обыденным – не требующим специальных познаний и дается любым гражданином; профессиональным – дают юристы; доктринальным – научное разъяснение юридических норм.

4. Виды толкования по объему. Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения текста и действительного содержания юридических норм. Исходя из этого соотношения, различают три вида толкования (толкование по объему):

1) буквальное – возможно тогда, когда действительный смысл нормы права и ее текстуальное выражение совпадают;

2) ограничительное – применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения;

3) распространительное – применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения.

5. Акты толкования права. *Акт толкования права* – это такой правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм.

Особенности актов толкования права:

- представляют собой разъяснение смысла юридических норм;
- содержат конкретизирующие, а не нормативные предписания;
- не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормами, которые толкуют;
- не являются источником права.

Различают следующие виды актов толкования права:

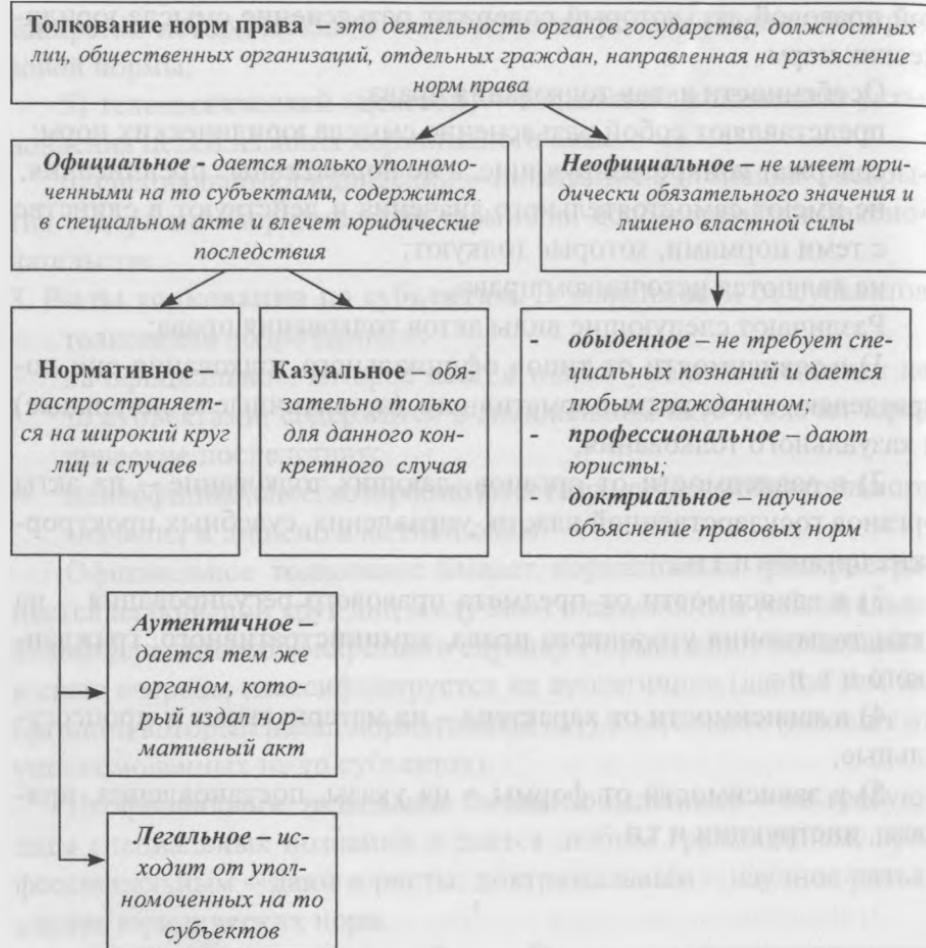
1) в зависимости от типов официального толкования они подразделяются на акты нормативного (аутентичные и легальные) и казуального толкования;

2) в зависимости от органов, дающих толкование – на акты органов государственной власти, управления, судебных прокурорских органов и т.п.;

3) в зависимости от предмета правового регулирования – на акты толкования уголовного права, административного, гражданского и т. п.;

4) в зависимости от характера – на материальные и процессуальные;

5) в зависимости от формы – на указы, постановления, приказы, инструкции и т.п.



ТЕМА 27. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ

- 1. Понятие и признаки правомерного поведения.**
- 2. Виды правомерного поведения.**

1. Понятие и признаки правомерного поведения.

Правомерное поведение – это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

Правомерное поведение характеризуется следующими признаками:

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

2. Виды правомерного поведения. Правомерное поведение классифицируют по следующим основаниям:

1) по степени социальной значимости оно подразделяется: на необходимое (служба в армии); желательное, например научное и художественное творчество; допустимое, например отправление религиозных культов;

2) в зависимости от мотивов, т.е. субъективной стороны, правомерное поведение подразделяется: на социально-активное, конформистское, привычное и маргинальное.

Социально-активное – это высшая форма правомерного поведения, выражающаяся в высоком уровне правосознания и правовой культуры, ответственности и добровольности. Здесь субъект действует не из-за страха перед наказанием и не из-за поощрения, а на основе убеждения в необходимости и целесообразности правомерного поведения.

Социально-активное поведение включает в себя следующие обобщающие компоненты: а) активность в государственно-

организованных формах деятельности в сфере правотворчества и правореализации; б) активность в деятельности добровольных организаций; в) активность в создании и деятельности общественных и общественно-государственных структур; г) самостоятельную активность личности в сфере права.

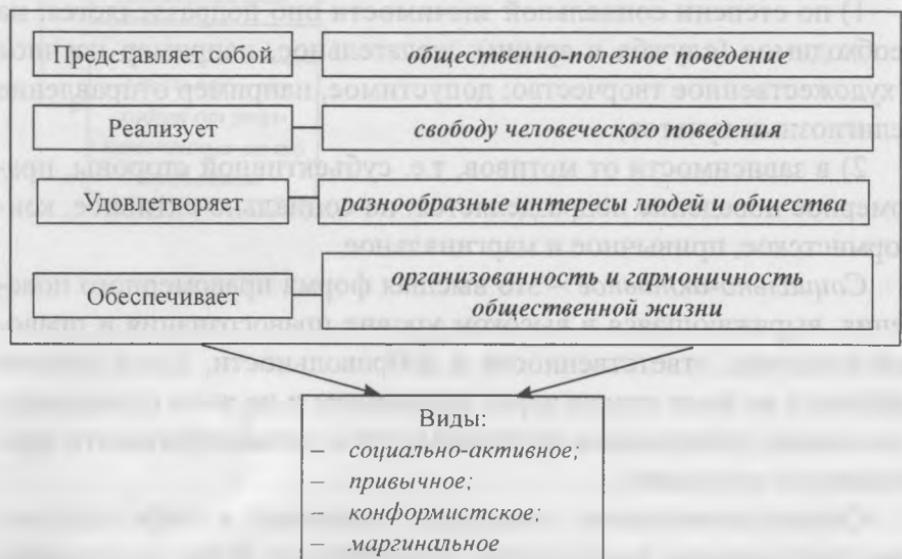
Конформистское – это действие, основанное на подчинении правовым предписаниям без их глубокого и всестороннего осознания, без высокой правовой активности. Другими словами, человек поступает правомерно, потому что так поступают другие.

Привычное – это действие, основанное на соблюдении норм права в силу привычки. Привычка возникает в результате многократного повторения действий, совершаемых в уже привычной, известной обстановке.

Маргинальное – это действие, которое тоже соответствует правовым предписаниям, но совершается под воздействием государственного принуждения, из-за страха перед наказанием.

Схема 37

Правомерное поведение – общественно-полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям, гарантированное и охраняемое государством



ТЕМА 28.

ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

1. Понятие, признаки и виды правонарушений.

2. Юридический состав правонарушения.

3. Понятие, признаки и принципы юридической ответственности.

4. Виды юридической ответственности.

5. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность.

1. Понятие, признаки и виды правонарушений. Правонарушение – это виновное, противоправное, общественно-опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства, личности и влекущее юридическую ответственность.

Признаки правонарушения:

1) деяние (действие или бездействие);

2) вины;

3) противоправность;

4) вредный результат;

5) причинная связь между деянием и вредным результатом;

6) юридическая ответственность.

В зависимости от социальной опасности все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления – это уголовные правонарушения, отличающиеся максимальной степенью общественной вредности, посягающие на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. За совершение преступления предусмотрено наказание.

Проступки – отличаются меньшей степенью социальной опасности, совершаются в различных сферах общественной жизни,

имеют разные объекты посягательства и юридические последствия. Они влекут за собой не наказание, а взыскание.

Виды проступков:

1. *Гражданские* – это правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина и т.п. Они влекут за собой применение таких санкций, как возмещение вреда, принудительное восстановление нарушенного права или исполнение невыполненной обязанности, а также других правовосстановительных санкций;

2. *Административные* – это правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей. За совершение административных правонарушений могут применяться штраф, предупреждение, лишение специального права, например, права управления транспортным средством и другие санкции, предусмотренные административным законодательством.

3. *Дисциплинарные* – это правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, организаций, учреждений. Дисциплинарные взыскания предусмотрены в Кодексе законов о труде, для военнообязанных – в Уставах о дисциплине, для некоторых категорий должностных лиц – в специальных положениях и налагаются администрацией предприятия, учреждения или организации.

Все виды правонарушений влекут за собой применение санкций. Санкции могут быть правовосстановительными, направленными на принудительное исполнение обязанности, восстановление нарушенного права, и штрафными, предусматривающими ограничение каких-либо прав нарушителя, возложение на него специальных обязанностей, либо его официальное порицание.

2. Юридический состав правонарушения – это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности. В юридический состав входят:

1) субъект правонарушения – это праводееспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние;

2) объект правонарушения – это то, на что посягают правонарушение. Различают родовой объект, в качестве которого выступают общественные отношения, и видовой – это жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п.;

3) субъективная сторона правонарушения – это совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает вина, под которой понимают психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию.

Выделяют две формы вины: умысел и неосторожность. Умысел в свою очередь может быть прямым, когда лицо сознает общественно опасный характер своих действий, предвидит возможность наступления вредных последствий, желает их наступления, и косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер своих действий, предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает, но сознательно допускает наступление указанных в законе последствий.

Неосторожность тоже имеет формы – легкомыслие, когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований легкомысленно рассчитывает на возможность его предотвращения, и небрежность, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть;

4) объективная сторона правонарушения – это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят: а) деяние; б) противоправность; в) вредный результат; г) причинная связь между деянием и вредным результатом.

3. Понятие, признаки и принципы юридической ответственности. Юридическая ответственность – это применение к

лицам, совершившим правонарушение, предусмотренных законодательством мер государственного принуждения в установленном для этого процессуальном порядке. Меры могут быть: а) личного характера (лишение свободы); б) имущественного характера (штраф); в) организационного характера (увольнение).

Признаки юридической ответственности:

- устанавливается государством в правовых нормах;
- опирается на государственное принуждение;
- применяется специально уполномоченными государственными органами;
- связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;
- возлагается в процессуальной форме;
- наступает только за совершенное правонарушение. Если фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав, то юридическим основанием выступают нормы права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному правонарушителю. Таким правоприменительным актом может являться приказ администрации, приговор или решение суда и т.п.

Принципы юридической ответственности:

1) законность – означает, что ответственность применяется только за правонарушение, т.е. виновное, противоправное деяние, совершенное праводееспособным лицом;

2) справедливость – означает соразмерность наказания виновного, недопустимость установления уголовных санкций за проступки, возложение на виновного только одного наказания за одно правонарушение;

3) обоснованность – означает объективное исследование обстоятельств дела и определение конкретной меры наказания в точном соответствии с законом;

4) гуманизм – означает запрет устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство;

5) неотвратимость – означает неизбежность наступления юридической ответственности;

6) целесообразность – предполагает соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности.

4. Виды юридической ответственности. Различают следующие виды юридической ответственности:

1) *уголовная* – применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе, как по приговору суда и в соответствии с законом. Меры уголовного наказания – наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного: лишение свободы, смертная казнь и т.п.;

2) *административная* – наступает за совершение административных проступков и выражается в таких мерах, как штраф, лишение специального права и т.п.;

3) *гражданская* – наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда. Основной принцип гражданско-правовой ответственности – полное возмещение вреда;

4) *дисциплинарная* – применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины, за что предусматриваются меры дисциплинарной ответственности – выговор, строгий выговор, увольнение и т.п.;

5) *материальная* – наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих служебных обязанностей.

5. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность. К ним можно отнести следующие:

1) невменяемость – когда лицо не может отдавать отчета в своих действиях;

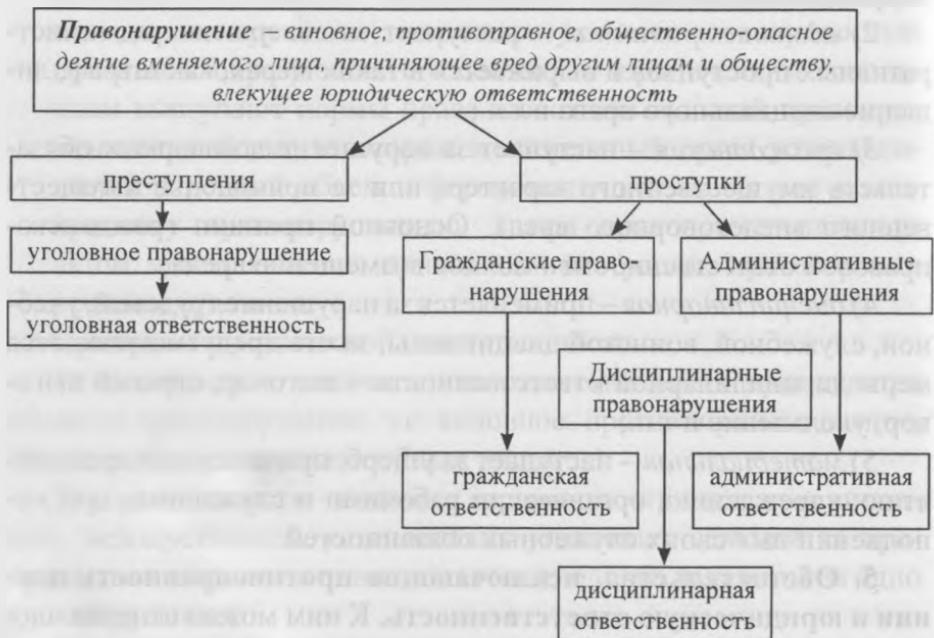
2) необходимая оборона – имеет место при защите интересов государства, общества, личности от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не было превышения пределов обороны, т.е. явного несоответствия защиты характеру и степени общественной опасности посягательства;

3) крайняя необходимость – допустима в случаях устранения опасности, угрожающей интересам государства, общества, личности, если эта опасность не могла быть устранена другими средствами и, если причиненный вред был меньше, чем предотвращенный;

4) малозначительность правонарушения, не представляющего общественной опасности;

5) казус (случай) и т.д.

Схема 38



ТЕМА 29.

ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

- 1. Понятие и функции правосознания.*
- 2. Структура правосознания.*
- 3. Виды правосознания.*
- 4. Понятие и структура правовой культуры.*

1. Понятие и функции правосознания. Правосознание – это особая форма общественного сознания, представляющая собой совокупность представлений и чувств, взглядов и эмоций, оценок и установок, выражающих отношение людей к праву. Правосознание – это одобриительная или отрицательная реакция людей на вновь принятые законы, на конкретные проекты нормативных актов и т.д.;

Правосознание предполагает:

- осмысление и ощущение необходимости права;
- оценку права;
- осознание необходимости создания развитой системы законодательства;
- осмысление потребности в изменении и дополнении действующих нормативных актов;
- восприятие процесса и результатов реализации права.

Специфика правосознания состоит в том, что оно: а) воспринимает, а затем и воспроизводит жизненные реалии через призму справедливого, праведного, свободного; б) требует установления общеобязательных норм поведения; в) очерчивает границы правового и неправового, правомерного и неправомерного; г) требует юридических мер для обеспечения права.

Роль правосознания проявляется в его функциях:

1) познавательной, которой соответствует определенная сумма юридических знаний, являющихся результатом интеллектуальной деятельности и выражаются в понятии «правовая подготовка»;

2) оценочной, вызывающей определенное эмоциональное отношение личности к разным сторонам и явлениям правовой жизни на основе опыта и правовой практики;

3) регулятивной, которая осуществляется посредством правовых установок и ценностно-правовых ориентаций. Под установкой понимается тенденция или предрасположенность личности определенным образом воспринимать и оценивать информацию, процессы, явления и готовность действовать по отношению к ним в соответствии с этой оценкой. *Правовая ориентация* – это совокупность правовых установок индивида, непосредственно формирующих программу деятельности в юридически значимых ситуациях.

2. Структура правосознания включает в себя два элемента: правовую психологию и правовую идеологию.

Правовая психология – это прежде всего совокупность чувств, настроений, эмоций, представлений, иллюзий по поводу отношения к праву. Здесь отношение к правовым явлениям складывается на стихийном уровне и стремится к формированию определенных чувств и эмоций. Через правовую психологию реализуются: а) органически присущие правовой культуре обычай и традиции, все то, что вошло в привычку, в быт в культуру личности; б) ее самооценка, т.е. умение критически оценивать свое поведение с точки зрения его соответствия нормам права.

Правовая идеология – это систематизированное научное выражение правовых взглядов, понятий, принципов, убеждений, требований, выражающее отношение людей к праву. Это более глубокое осмысление субъектами правовых явлений, характеризующее собой более рациональный уровень правовых оценок. Правовая идеология – главный элемент в структуре правосознания.

3. Виды правосознания. Правовое сознание классифицируется по следующим основаниям:

- 1) по содержанию оно подразделяется на:
 - обыденное – это массовые представления людей, настроения по поводу права, возникающие под влиянием жизненного опыта;

- профессиональное – это чувства, убеждения, традиции, складывающиеся у юристов на основе юридической практики;
 - научное – это идеи, понятия, концепции, выражающие теоретическое освоение права;
- 2) по субъектам правосознание подразделяется на:
- индивидуальное;
 - групповое;
 - общественное.

4. Понятие и структура правовой культуры. Правовая культура тесно связана с правосознанием, опирается на нее, но она шире правосознания, так как включает в себя не только психологические и идеологические элементы, но и юридически значимое поведение. Правовая культура предполагает:

- 1) определенный уровень правового мышления и чувственного восприятия правовой действительности;
- 2) надлежащую степень знания населением законов;
- 3) высокий уровень уважения норм права, их авторитета;
- 4) качественное состояние процессов правотворчества и реализации права;
- 5) специфические способы правовой деятельности (работа правоохранительных органов, конституционный контроль и т.д.);
- 6) результаты правовой деятельности в виде духовных и материальных благ, созданных людьми (законы, судебная практика, система законодательства и т.д.).

Каждый из этих срезов может рассматриваться как на личностном уровне, так и общественном.

Правовая культура личности – это знание и понимание права, а также действия в соответствии с ним. Правовая культура личности означает правовую образованность человека, включая правосознание, умение и навыки пользования правом, подчинение своего поведения требованиям юридических норм. Структура правовой культуры личности состоит из следующих элементов:

- 1) психологический элемент – правовая психология;
- 2) идеологический элемент – правовая идеология;
- 3) поведенческий элемент – юридически значимое поведение.

Правовая культура общества – это уровень правосознания и правовой активности общества, степень прогрессивности юридических норм и юридической деятельности. Правовая культура общества является частью его общей культуры и характеризуется следующими факторами:

- реальной потребностью в праве;
- состоянием законности и правопорядка в стране;
- степенью развития в обществе юридической науки и юридического образования.

Структура правовой культуры общества состоит из следующих элементов:

- 1) уровня правосознания и правовой активности общества;
- 2) степени прогрессивности юридических норм (уровень развития права, культура юридических текстов и т.п.);
- 3) степени прогрессивности юридической деятельности (культура правотворческой, правоприменительной и правоохранительной деятельности).

Схема 39



ТЕМА 30.

ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

- 1. Понятие и принципы законности.*
- 2. Гарантии законности.*
- 3. Понятие правопорядка.*
- 4. Соотношение законности и правопорядка.*

1. Понятие и принципы законности. Законность – это строгое и неуклонное соблюдение норм права всеми участниками общественных отношений.

Для законности необходимы две стороны; а) содержательная – это наличие правовых, справедливых, научно-обоснованных законов; б) формальная – это их выполнение, так как только наличия даже самых совершенных законов будет недостаточно.

Субъектами законности являются все участники общественных отношений, а именно: государство и его органы; общественные и иные организации; трудовые коллективы; должностные лица; граждане. Объектом законности является поведение юридически обязанных лиц, их сознание, воля и поступки.

Принципы законности – это основные идеи, начала, выражающие содержание законности. К ним относятся:

1) верховенство закона – означает подчиненность закону всех иных нормативных и индивидуальных правовых актов;

2) единство законности – означает, что понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на всей территории страны;

3) целесообразность законности – означает необходимость выбора строго в рамках законов наиболее оптимальных, отвечающих целям и задачам общества вариантов осуществления правотворческой и правореализующей деятельности. недопустимость противопоставления законности и целесообразности, т.е. обход закона под предлогом целесообразности недопустим;

4) реальность законности – означает достижение фактического исполнения правовых предписаний во всех видах деятельности и неотвратимости ответственности за любое их нарушение.

2. Гарантии законности – это средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства. Выделяют следующие виды гарантии законности:

1) социально-экономические – это степень экономического развития общества, уровень его благосостояния, многообразие форм собственности, экономическая свобода и т.п.;

2) политические – это степень демократизма конституционного строя, политической системы общества, политический плюрализм, многопартийность, разделение властей и т.п.;

3) организационные – это деятельность специальных органов, контролирующих соблюдение законов и подзаконных актов – прокуратуры, суда, милиции и т.п.;

4) общественные – это сложившийся в стране комплекс профилактических и иных мер, применяемых общественностью в целях борьбы с нарушениями законодательства;

5) идеологические – это степень развития правосознания, распространения среди граждан юридических знаний, уважения к требованиям закона; уровень нравственного воспитания общества;

6) специально-юридические – это способы и средства, установленные в действующем законодательстве с целью предупреждения, устранения и пресечения нарушений правовых требований.

3. Понятие правопорядка. *Правопорядок* – это система общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулирования социальных связей, итог воплощения законности в реальные общественные отношения.

Особенности правопорядка:

а) он запланирован в нормах права;

б) возникает в результате реализации данных норм;

в) обеспечивается государством;

г) создает условия для организованности общественных отношений;

д) выступает итогом законности.

4. Соотношение законности и правопорядка. Законность и правопорядок соотносятся следующим образом:

1) правопорядок представляет собой цель правового регулирования, именно для его достижения издаются законы и другие нормативно-правовые акты, осуществляется совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности;

2) нельзя добиться правопорядка иными способами, кроме совершенствования правового регулирования и обеспечения законности;

3) укрепление законности закономерно и неизбежно приводит к укреплению правопорядка;

4) конкретное содержание правопорядка зависит от содержания законности.

Схема 40

Законность – это строгое и неуклонное соблюдение законов всеми участниками общественных отношений

Субъекты законности:

- государство и его органы;
- общественные организации;
- трудовые коллективы;
- должностные лица;
- граждане

Объект законности:

- поведение юридически обязанных лиц, их сознание, воля и поступки

Принципы законности:

- верховенство закона;
- единство законности;
- целесообразность законности;
- реальность законности

Гарантии законности:

- социально-экономические;
- политические;
- организационные;
- общественные;
- идеологические;
- специально-юридические

ТЕМА 31.

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА ОБЩЕСТВА

- 1. Понятие правовой системы общества.**
- 2. Типы правовых систем.**

1. Понятие правовой системы общества. Правовая система – это право, рассматриваемое в единстве с другими активными элементами правовой действительности – правовой идеологией и судебной практикой. Именно эти три элемента, т.е. право как система общеобязательных норм, выраженных в законах и иных признаваемых государством источниках, правовая идеология – активная сторона правосознания и судебная практика составляют правовую систему.

Понятие «правовая система» имеет существенное значение для характеристики права той или иной конкретной страны. В этом случае говорят о национальной правовой системе.

2. Типы правовых систем. В зависимости от того, какой из элементов, наряду с собственно правом, играет определяющую роль – либо судебная практика, либо правовая идеология – зависит весь строй правовых явлений данной страны. По этому признаку выделяют следующие семьи (совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников права) правовых систем:

1. семья нормативно-законодательных систем континентальной Европы – это романо-германское право. В этих правовых системах на первом месте находится закон (Италия, Франция, Германия, Португалия и др.);

2. семья нормативно-судебных, англосаксонских правовых систем – это прецедентное право Великобритании, США, Канады, Австралии и др. В этих правовых системах доминирующее значение имеет судебная практика, юридический прецедент;

3. семья религиозно-традиционных, заидеологизированных правовых систем – это мусульманское право (Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др.) и советское право. В этих правовых системах определяющую роль играют религия и партийная идеология.

Правовая система – это право, рассматриваемое в единстве с другими активными элементами правовой действительности – правовой идеологией и судебной практикой



ТЕМА 32.

МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

- 1. Понятие и элементы механизма правового регулирования.**
- 2. Эффективность правового регулирования.**

1. Понятие и элементы механизма правового регулирования. Механизм правового регулирования – это система юридических средств (юридических инструментов, с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение поставленных целей), организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Цель механизма правового регулирования заключается в обеспечении беспрепятственного движения интересов субъектов к ценностям (содержательный признак). Механизм правового регулирования – это система различных по своей природе и функциям юридических средств (формальный признак).

Можно выделить следующие элементы механизма правового регулирования:

1) норма права – в ней устанавливается модель удовлетворения интересов;

2) юридический факт или фактический состав с таким решающим фактом, как организационно-исполнительный правоприменительный акт;

3) правоотношение – нормативные требования здесь конкретизируются для соответствующих субъектов;

4) акты реализации прав и обязанностей – действия субъектов в форме соблюдения, исполнения и использования;

5) охранительный, правоприменительный акт – употребляется в случае правонарушения.

2. Эффективность правового регулирования – это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

Можно выделить следующие пути повышения эффективности правового регулирования:

1) совершенствование правотворчества, в результате которого в нормах права с учетом высокого уровня законодательной техники, наиболее полно выражаются общественные интересы и те закономерности, в рамках которых они будут действовать. Здесь нужно создавать с помощью соответствующих юридических и информационных средств такое положение, когда соблюдение закона будет выгоднее его нарушения;

2) совершенствование правоприменения дополняет действенность нормативного регулирования. Правоприменение учитывает конкретную обстановку, своеобразие каждой юридической ситуации. Оптимальное сочетание правотворчества и правоприменения придает гибкость и универсальность правовому регулированию;

3) повышение уровня правовой культуры субъектов права также будет влиять на качество правового регулирования, на процесс укрепления законности и правопорядка.

Схема 42

Механизм правового регулирования – это система юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое воздействие на общественные отношения, удовлетворяются интересы субъектов права

Включает элементы:

- нормы права;
- правоотношения;
- индивидуальные правовые акты;
- правомерное поведение;
- правосознание

Имеет цели:

- поддержание законности и правопорядка как основы и непременного условия нормальной жизни цивилизованного общества;
- оптимальное построение государственных структур, их результативное функционирование;
- реализация прав и свобод человека, исполнение им своих обязанностей, эффективная охрана законных интересов и прав граждан и организаций;
- формирование у членов общества прогрессивного правосознания и правовой культуры

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3
Ключевые понятия предмета	5
Тема 1. Общая характеристика теории государства и права	9
Тема 2. Предмет и метод теории государства и права	11
Тема 3. Возникновение государства	16
Тема 4. Понятие и сущность государства	21
Тема 5. Функции государства	25
Тема 6. Механизм государства	28
Тема 7. Форма государства	33
Тема 8. Типы государства	38
Тема 9. Политическая система общества	40
Тема 10. Правовое государство	43
Тема 11. Государство и общество	47
Тема 12. Возникновение права	50
Тема 13. Понятие и сущность права	52
Тема 14. Современные подходы к пониманию права	57
Тема 15. Принципы и функции права	61
Тема 16. Типы права	64
Тема 17. Право в системе социальных норм	65
Тема 18. Система права	69
Тема 19. Личность, право, государство	72
Тема 20. Источники права	76
Тема 21. Нормы права	82
Тема 22. Правотворчество	87
Тема 23. Систематизация законодательства	90
Тема 24. Правоотношения	93
Тема 25. Реализация права	101
Тема 26. Толкование норм права	105
Тема 27. Правомерное поведение	109
Тема 28. Правонарушение и юридическая ответственность	111
Тема 29. Правосознание и правовая культура	117
Тема 30. Законность и правопорядок	121
Тема 31. Правовая система общества	124

Диляра Асхатовна Булгакова

Теория государства и права

Учебное пособие

*Генеральный директор
ТОО «Нур-пресс»
Жансейитов Н. Н.*

*Оператор: Умуррова Г. О.
Компьютерная верстка Сляднева А. А.*

Издательство «Нур-пресс»
050057 г. Алматы, ул. М. Озтюрка, 12.
Тел /факс (727) 2747-833, 2742-650
E-mail: law-literature2006@rambler.ru