

Государственное бюджетное профессиональное образовательное
учреждение Республики Дагестан
«Колледж экономики и предпринимательства»

Конспект лекций для студентов направления подготовки
по дисциплине:

«Теория государства и права»

40.02.04 «Юриспруденция»

Заочной форм обучения

Г. Буйнакск

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3
Тема 1. Предмет и система методов теории государства и права	5
Тема 2 Происхождение государства и права	10
Тема 3. Сущность государства и его функции	17
Тема 4. Типология государства	21
Тема 5. Формы правления и государственно-политические режимы	24
Тема 6. Формы государственного устройства	29
Тема 7. Механизм государства. Разделение властей	33
Тема 8. Государство в политической системе общества	40
Тема 9. Государственная политика	43
Тема 10. Гражданское общество в свете теории модернизации	48
Тема 11. Правовое государство – закономерный итог модернизации	52
Тема 12. Основные этапы развития социального государства	56
Тема 13. Сущность, принципы и функции права	61
Тема 14. Типологии правопонимания	64
Тема 15. Правовые системы современности	68
Тема 16. Право в системе социальных норм. Правосознание и правовая культура	76
Тема 17. Нормы права	82
Тема 18. Формы (источники) права	85
Тема 19. Правотворчество	90
Тема 20. Система права	95
Тема 21. Правовые отношения. Реализация права	100
Тема 22. Толкование норм права	108
Тема 23. Правомерное поведение и правонарушение. Юридическая ответственность	112
Тема 24. Законность и правопорядок	119
Тема 25. Правовая жизнь и правовая политика	123
Тема 26. Государство и право в условиях глобализации	127
Список литературы	132

Введение

Цель семинарских занятий заключается в закреплении лекционного материала по наиболее важным темам и вопросам общей теории государства и права, в развитии у студентов навыков критического мышления в данной области знания, умений работать с учебной и научной литературой.

На семинарское занятие обычно выносятся несколько вопросов, обсуждение которых производится в форме собеседования. При этом опрос студентов, привлечение их к обсуждению строится на сочетании добровольности (желании выступить) и принудительности (выступлении по вызову преподавателя), что усиливает контрольные функции и способствует более тщательной подготовке обучающихся к следующим занятиям.

При этом на семинарском занятии необходимы дискуссии, коллективные обсуждения проблем, имеющих в науке, и путей их разрешения. Могут быть заслушаны научные доклады и сообщения студентов. Дискуссионные формы проведения практических занятий способствуют развитию умения активно и творчески мыслить. В процессе занятий обучающиеся также вырабатывают навыки аргументации своей точки зрения, точного изложения своих мыслей перед аудиторией, а также отстаивания собственного мнения.

Также в ходе семинарских занятий по теории государства и права студенты познают азы ораторского искусства, учатся правильно задавать вопросы и давать на них ответы. Кроме всего прочего, семинары являются формой контроля преподавателя за учебным процессом в группе, успеваемостью и отношением к учебе каждого студента.

Важной составляющей учебного процесса является самостоятельная работа студентов. В ходе подготовки к семинарскому занятию учащимся следует внимательно ознакомиться с планом, вопросами, вынесенными на обсуждение, досконально изучить соответствующий лекционный материал, предлагаемую учебную методическую и научную литературу. Нельзя ограничиваться только имеющейся учебной литературой (учебниками и учебными пособиями). Обращение студентов к монографиям и статьям из специальных журналов позволяет в значительной мере углубить проблему, что разнообразит процесс ее обсуждения.

Особенностью предлагаемого учебно-методического пособия является то, что почти все рекомендованные в нем литературные источники указаны с готовыми интернет-ссылками. По замыслу авторов это должно существенно облегчить студентам поиск необходимой информации для подготовки к семинарским занятиям. В интерактивной форме данные ссылки есть на сайте кафедры «Теория государства и права и политология» Пензенского государственного университета по адресу: https://dep_tgpir.pnzgu.ru/. Немногочисленные источники, приведенные без указания ссылок, можно найти непосредственно в библиотеке Пензенского государственного университета.

Тема 1

Предмет и система методов теории государства и права

1. Предмет теории государства и права.
2. Теория государства и права в системе юридических наук и ее соотношение с другими гуманитарными науками.
3. Система методов теории государства и права.
4. Функции теории государства и права.

Методические рекомендации

1. **Предмет науки** – это то, что изучает наука, т.е. это те явления и процессы реального мира, которые исследуются ею, на что направлено научное познание.

Предметом теории государства и права (ТГП) выступают:

- наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права;
- система основных понятий юриспруденции, которые использует как ТГП, так и другие юридические дисциплины.

2. Вопрос следует начать рассматривать с анализа **системы юридических наук**:



Разумеется, теория государства и права является **стержнем** юридических знаний, в то время как **дисциплины историко-правового цикла** («История государства и права зарубежных стран», «Отечественная история государства и права», «История политических и правовых учений») углубляют наше представление о динамике развития государственно-правовой жизни. **В конкретных отраслях права** сформулированы правовые нормы, которые составляют так называемое практическое право. **Специальные (межотраслевые) науки** изучают однородные общественные отношения, общие для различных отраслей права (например, «Криминология», «Прокурорский надзор», «Правоохранительные органы» и т.д.). **Прикладные (вспомогательные) науки** («Судебная психиатрия», «Судебная медицина», «Юридическая психология», «Правовая статистика», «Криминалистика» и т.д.) не имеют непосредственного юридического значения, и при этом требуют специальных познаний вне юридических областей для разрешения важных юридических ситуаций. Особняком от отраслей права стоят также **науки, изучающие зарубежное право** («Конституционное право зарубежных стран», «Римское право») и **науки, изучающие международное право** («Международное публичное право», «Международное частное право»). Существенно укрепляют теоретический фундамент системы юридических наук и саму теорию государства и права дисциплины, отпочковавшиеся от последней – **«Философия права»** и **«Сравнительное правоведение»**. Роль сравнительного правоведения особенно важна в условиях глобализирующегося общества и попыток правовой унификации.

Особо тесные связи у ТГП складываются с гуманитарными науками. Философия позволяет применить общие законы развития природы общества и мышления к развитию государства и права. Политология дает представление о политической системе общества, в которую структурно входит государство. Непосредственное отношение государственно-правовой жизни имеет деятельность партий и общественных движений, состояние политического сознания. Взаимно обогащают друг друга ТГП и экономическая теория, ТГП и социология.

3. Метод – это способ познания, исследования явлений природы и общественной жизни.

Система методов теории государства и права – это совокупность приемов, способов, подходов, с помощью которых изучается право и государство.

Методология – учение о методах; совокупность применяемых в исследовании методов.

Система методов ТГП

Всеобщие	Общенаучные	Частнонаучные (специальные)	Частно- правовые
Метафизика Диалектика	Анализ Синтез Системный поход Функциональный подход Метод социаль- ного эксперимента	Конкретно- социологический Статистический	Сравнительно- правовой Формально- юридический

4. Функции теории государства и права – основные направления воздействия теории государства и права на общество.

Функции ТГП следующие:

Онтологическая	связана с познанием сущности государственно-правовых явлений
Гносеологическая	состоит в выработке научных концепций, понятий, приемов, помогающих познанию государства и права
Эвристическая	с ее помощью открываются новые закономерности в развитии государственно-правовых институтов
Прогностическая	помогает предвидеть изменения и тенденции развития государственно-правовой жизни
Методологическая	заключается в создании системы понятий и катего- рий, применяющихся во всех юридических науках
Идеологическая	сводится к воздействию на сознание индивидов и социальную жизнь
Организационно- прикладная	выражается в реформировании государственно-правовой жизни

Рекомендуемая литература

1. Егорова О. А. Функции исторических и логических методов в юридическом познании // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Сер.: Право. 2016. Т. 16, № 2. С. 26–35. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/funktsii-istoricheskikh-i-logicheskikh-metodov-v-yuridicheskom-poznaniy>
2. Егорова О. А. Функция логических методов и средств в методологии юридического познания // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Сер.: Право. 2015. Т. 15, № 4. С. 7–14. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/funktsiya-logicheskikh-metodov-i-sredstv-v-metodologii-yuridicheskogo-poznaniya>
3. Керимов Д. А. Общая теория государства и права: предмет, структура, функции : монография. М. : Норма : ИНФРА-М, 2021. 136 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1226869>
4. Кожевников В. В. Проблемы методологии теории государства и права в современной Российской юридической науке: критический анализ // Вестник Омского университета. Сер. Право. 2009. № 3 (20). С. 5–12. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-metodologii-teorii-gosudarstva-i-prava-v-sovremennoy-rossiyskoy-yuridicheskoy-nauke-kriticheskiy-analiz>
5. Кожевников В. В. Современная теория государства и права как методологическая юридическая наука // Вестник Омского университета. Сер. Право. 2021. Т. 18, № 1. С. 5–14. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennaya-teoriya-gosudarstva-i-prava-kak-metodologicheskaya-yuridicheskaya-nauka>
6. Лазарев В. В. Место теории государства и права в системе гуманитарного знания // Ленинградский юридический журнал. 2008. № 1 (11). С. 5–23. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/mesto-teorii-gosudarstva-i-prava-v-sisteme-gumanitarnogo-znaniya>
7. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Сравнительное правоведение в российском юридическом образовании // Государство и право. 2011. № 2. С. 39–45. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=16222468>
8. Марченко М. Н. О соотношении общей теории государства и права и теории государства и права России // Вестник московского университета. Сер. 11: Право. 2019. №1. С. 3–9. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=37134874>
9. Саломатин А. Ю. Сравнительное правоведение в контексте современного юридического образования // Известия высших учебных

заведений. Правоведение. 2009. № 5 (286). С. 134–142. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=15131593>

10. Сиушкин А. Е. Применение системного подхода к изучению государства // Основы экономики, управления и права. 2020. № 2 (21). С. 7–12. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=42776598>

Тема 2

Происхождение государства и права

1. Многообразие теорий происхождения государства. Общая характеристика.
2. Обстоятельства появления государства: мультифакторная модель.
3. Особенности происхождения государства у различных народов.
4. Возникновение права.

Методические рекомендации

1. Следует понимать, что **многообразие теорий происхождения государства** связано как с объективными обстоятельствами (отсутствие письменных источников, однозначно указывающих на механизм генезиса государственно-правовой реальности), так и с субъективными моментами (длительностью развития политико-философской мысли и субъективной односторонностью многих исследователей). Задача студента – не только ознакомиться с этими теориями, но и попытаться в ходе дискуссий в аудитории оценить достоинства и недостатки каждой теории.

Теории происхождения государства



Ирригационная теория объясняет возникновение государства необходимостью создания специального аппарата для поддержания ирригационных сооружений в древних земледельческих цивилизациях.

Диффузионная теория связывает возникновение государства с процессом распространения управленческих навыков и государственных начал от одного народа к другому.

Экономическая теория отдает предпочтение экономическим факторам, связывая их с доминированием во власти в разные исторические эпохи разных социально-профессиональных групп и сознание различных типов.

Марксистская теория конкретизирует влияние экономических факторов, формулируя учение об общественных формациях, каждой из которых соответствует своя государственно-политическая надстройка.

Органическая теория уподобляет общество организму с возрастающим по сложности строения числом функций.

Теологическая теория провозглашает, что государство является творением Бога.

Теория насилия полагает, что государство образовалось в процессе завоевания одних племен и народов другими.

Расовая теория делит человечество на высшие и низшие расы, иными словами на управляющих и управляемых.

Договорная теория считает государство продуктом общественного договора для ликвидации разрушительных споров между индивидами, которые во имя общественного блага отказываются от части своих прав.

Психологическая теория апеллирует к разным типам психики индивидов, одни из которых готовы подчиняться, а другие готовы управлять.

Патримониальная теория отождествляет власть над территорией с властью над ее жителями, что способствует превращению племенных вождей в государей.

Патриархальная теория приравнивает вождей племен и народов с патриархами, которые, проявив заботу о соплеменниках и организовав торговлю между племенами, фактически содействовали общественному благу и рождению государства.

Инцестная теория ограничивает возникновение государства необходимостью создания специального аппарата у племен и народов для предотвращения кровосмесительных браков.

Спортивная теория интерпретирует появление государства благодаря возникновению группы лиц в племени, ответственных за военное воспитание и спортивные состязания.

Теория специализации, автором которой выступает Т. В. Кашанина, стремится синтезировать различные точки зрения. Указывая на то, что специализация – это всеобщий закон развития (как в биологическом, так и в социальном мире), видный российский правовед подчеркивает, что государство – это результат возникновения, наряду со специализацией в производственной сфере (экономической специализацией), специализации в сфере управленческой (политической специализации).

2. Реконструировать процесс **возникновения государства** на самом деле достаточно сложно из-за отсутствия прямых письменных источников и необходимости опираться на косвенные данные. Эти процессы, несомненно, имеют не однозначное, а многофакторное объяснение.

Переход к государственной жизни происходит после неолитической революции VIII–V тыс. до н.э., в ходе которой осуществляется смена присваивающего хозяйства производящим. Наблюдается одомашнивание животных и растений, которое происходит в разное время, независимо в 7–8 регионах. Например, на Ближнем Востоке в VIII тыс. до н.э., и это ячмень, пшеница, козы и овцы. В VII тыс. до н.э. в Юго-Восточной Азии был одомашнен рис.

Обратите внимание на то, что сложно однозначно определить первопричину резкого хозяйственного прогресса. Например, Гордон Чайлд выдвигает теорию оазисов, связанную с наступлением засухи после ледникового периода и концентрацией людей и животных в поселках. В свою очередь Карл Зауэр предполагает, что рост населения в это время был не следствием хозяйственного прогресса, а первопричиной, т.е. прежним собирательством люди прокормиться уже не могли.

В марксизме причины возникновения государства объясняются чисто социально-экономическими причинами:

- 1) переходом от экономики присваивающего характера к экономике производящего характера;
- 2) разделением труда: выделением скотоводства, отделением ремесла от земледелия, появлением особого класса людей – купцов;
- 3) появлением избыточного продукта, что повлекло за собой имущественное расслоение общества;
- 4) появлением частной собственности на орудия и продукты труда, что повлекло социально-классовое расслоение общества.

Однако в эту схему следует внести существенные уточнения, помня о приоритете природно-климатических факторов и о многовариантности хозяйственного развития в различных природно-климатических анклавах.

Мультифакторная модель происхождения государства



3. К сожалению, К. Маркс и Ф. Энгельс в своих теоретических изысканиях оставались европоцентристами, игнорируя приоритетное развитие стран Востока вплоть до конца XVIII в. Между тем, именно на Востоке возникли первые государства: они были наиболее мощными и демографически благополучными.

Древневосточная деспотия в ее различных вариантах была основана на налоговой и трудовой эксплуатации земледельческой общины при периферийном (вспомогательном) значении рабства, ирригационном земледелии, дававшем повышенную норму общественного продукта и беспрецедентно широкой власти деспота.

Античное государство – менее экономически мощное, зависящее в большей степени от ремесла и торговли, руководимое более слабой властью, использующее в большей степени индивидуальный, а не коллективный труд, широко применявшее рабство стало мутацией (отклонением) от магистрального пути развития человечества в специфических природно-климатических условиях бассейна Средиземного моря.

Промежуточное положение между упомянутыми выше вариантами занимали *раннесредиземноморские государства* II тыс. до н.э., в которых все-таки доминировали древневосточные деспотические черты. Это: монархические города-государства Финикии, находившиеся под фактическим контролем купечества; военно-торговая держава – город Карфаген; небольшие еврейские царства под контролем жречества; агрессивные крохотные деспотии в микенской Греции; миролюбивые автократические государства на острове Крит.

Небольшой формат преобладал среди государств бассейна Средиземноморья. Только в конце I тыс. до н.э. здесь возникает республиканско-олигархическая держава – Древний Рим. До этого в горных долинах Древней Греции получили развитие небольшие города-государства (полисы) с демократическим или олигархическим строем.

Формы возникновения государства:

1) *афинская* – форма, которой был свойствен реформаторский путь возникновения государства. Эта форма проявилась в следующих последовательных реформах:

а) реформе Тезея, состоявшей в разделении населения на классы по роду трудовой деятельности на лиц, занимавшихся земледелием (геоморов), лиц, занимавшихся каким-либо видом ремесла (демиургов), а также благородных лиц (эвпатридов);

б) реформе Солона, направленной на разделение общества по имущественному признаку на четыре класса: первые три класса могли занимать управленческие должности в государственном аппарате. На ответственные должности назначались граждане только из первого класса, а четвертый класс имел только право выступать и голосовать на народном собрании;

в) реформе Клисфена, состоявшей в разделении не населения, а территории государства на 100 общин – округов («демы»), каждая из которых была построена на принципе самоуправления и возглавлялась старейшиной (демархом);

2) *римская* – форма возникновения государства, когда формирование государства у римского народа было ускорено борьбой между плебеями (бесправными пришлыми людьми) и патрициями (коренной римской аристократией);

3) *древнегерманская* – форма возникновения государства, когда образованию государственности у древнегерманского народа способствовало завоевание обширных территорий германскими племенами (варварами).

С середины I тыс. н.э. в Западной и Восточной Европе, а также на просторах Евразии в широком смысле правильнее говорить о формировании протогосударств военной демократии. Богатство и степень успешности их во многом зависели от природно-климатических условий. Кроме того, в Западной Европе они опирались на материальные ресурсы и организационно-культурный опыт Древнего Рима. В восточной Европе и Евразии условия для их развития были менее благоприятными.

Более подробно с особенностями происхождения государства у различных народов рекомендуем ознакомиться по учебнику А. Ю. Саломатина «Всемирная история государства и государственного управления».

4. Специалисты выделяют три способа **возникновения права**: путем перерастания нерасчлененных мононорм (первобытных обычаев) в нормы обычного права; благодаря правотворческой деятельности государства; с помощью создания прецедентного права, состоящего из конкретных решений.

Теории происхождения права

Примирительная теория (она больше свойственна европейским специалистам) рассматривает право как механизм выработки консенсуса в обществе, необходимого в первобытно мире для прекращения межплеменной вражды, в том числе для устранения такого негативного явления, как кровная месть.

Регулятивная теория (ее сторонники проживают в России и странах Азии) акцентирует внимание на праве как регуляторе социальных отношений, который сложился постепенно, по мере развития хозяйственной деятельности общества и увеличения числа регулирующих эту деятельность норм.

Теологическая теория утверждает, что право, как и государство есть дело рук Божьих.

Теория естественного права (юснатурализм) приравнивает право к естественным правам человека, данным ему природой.

Историческая теория родилась в недрах германской исторической школы и интерпретирует право как продукт народного духа, имеющего четкие культурно-территориальные очертания.

Классовая теория видит в праве инструмент господства собственников над несобственниками, способ классового принуждения.

Теория специализации (по Т. В. Кашаниной) предполагает, что возникновение права было направлено на достижение в обществе

(дифференцированном не только на уровне коллективов, но и на уровне отдельных личностей, каждый из которых обладает особыми интересами) мира и стабильности.

Рекомендуемая литература

1. Иванова Е. А. Происхождение права: основные теории // Закон и общество: история, проблемы, перспективы : материалы XIX Межвузовской студенческой науч.-практ. конф. (с междунар. участием). Красноярск, 2016. С. 11–13. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26071023>
2. Коновалов А. А., Лепетикова И. Ю., Мовчан А. В. Основные теории происхождения государства и права // Ростовский научный журнал. 2017. № 2. С. 220–231. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=28380997>
3. Кочемасова М. А. Влияние патриархального фактора и фактора насилия на процесс происхождения и развития государства // Вопросы российской юстиции. 2020. № 9. С. 35–51. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/vliyanie-patriarhnogo-faktora-i-faktora-nasiliya-na-protsess-proishozhdeniya-i-razvitiya-gosudarstva>
4. Курсков Д. Ю. Г. Спенсер о государстве и праве // Вестник РГГУ. Сер.: Экономика. Управление. Право. 2011. № 8 (70). С. 239–242. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/g-spenser-o-gosudarstve-i-prave-1>
5. Нагих С. И. О различных вариантах происхождения государства и права в марксистской (классовой) теории происхождения государства // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2017. № 2 (81). С. 71–75. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=28158656>
6. Саломатин А. Ю. Всемирная история государства и государственного управления : учеб. пособие. М. : Норма : ИНФРА-М, 2019. 288 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/989508>
7. Савичев А. Д. Характеристика различных подходов (теорий) к изучению вопросов происхождения государства и права // Фундаментальная и прикладная наука: состояние и тенденции развития : сб. ст. X Междунар. науч.-практ. конф. (г. Петрозаводск, 29 апреля 2021 г.). Петрозаводск : Новая Наука, 2021. С. 93–101. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=45735561>
8. Спасенников Б. А. Актуальные теории происхождения права // Аллея науки. 2018. Т. 1, № 9 (25). С. 639–642. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36430998>

9. Цыганов В. И. Современная юридическая наука о происхождении государства // Вестник Нижегородского университета им. Н. И. Лобачевского. Сер. Социальные науки. 2014. № 1 (33). С. 114–117. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennaya-yuridicheskaya-nauka-o-proishozhdenii-gosudarstva>
10. Шадрина Е. Н. «Общественный договор» Томаса Гоббса: историко-философская реконструкция концепции // Вестник Вятского государственного университета. 2017. № 7. С. 13–20. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/obschestvennyy-dogovor-tomasa-gobbsa-istoriko-filosofskaya-rekonstruktsiya-kontseptsii>
11. Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства: в связи с исследованиями Льюиса Г. Моргана. М. : Политиздат, 1989. 222 с. URL: <http://noocivil.esrae.ru/pdf/2014/3/1281.pdf>

Тема 3

Сущность государства и его функции

1. Понятие власти. Политическая (государственная) власть как особая разновидность социальной власти.
2. Понятие и сущность государства. Признаки государства, отличающие его от других организаций и учреждений общества.
3. Функции государства.

Методические рекомендации

1. **Власть** – сложный, многоаспектный феномен, проявляющийся в разных организационных формах, методах и способах ее осуществления, системе отношений, целях и т.д. В юридической литературе одни авторы рассматривают власть как определенную функцию, присущую любому коллективу, обществу; другие исследователи – как волевое отношение властвующего и подвластного субъектов. Власть понимается также как управление, связанное с принуждением.

Социальная власть неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей.

Политическая (государственная) власть представляет собой особую разновидность социальной власти. Существуют различные точки зрения на соотношение категорий «государственная власть» и «политическая власть». Согласно одной точке зрения, государственная власть – более узкая категория, чем политическая власть, ибо последняя осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества. Согласно другой точке зрения, понятие «политическая власть» тождественно категории «государственная власть», так как политическая власть исходит от государства и реализуется не иначе как при его участии, разрешении и пр.

Государственная власть – это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Характерные черты государственной власти:

- 1) распространяется на все общество;
- 2) носит публично-политический характер;
- 3) опирается на государственное принуждение;
- 4) осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т.п.);
- 5) вводит систему налогов;
- 6) обладает монополией на принятие законов и т.д.

2. Государство – это организация политической власти, опирающаяся на аппарат управления и принуждения, содействующая преимущественному осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и т.п.) в пределах определенной территории.

Можно выделить следующие **подходы к сущности государства**:

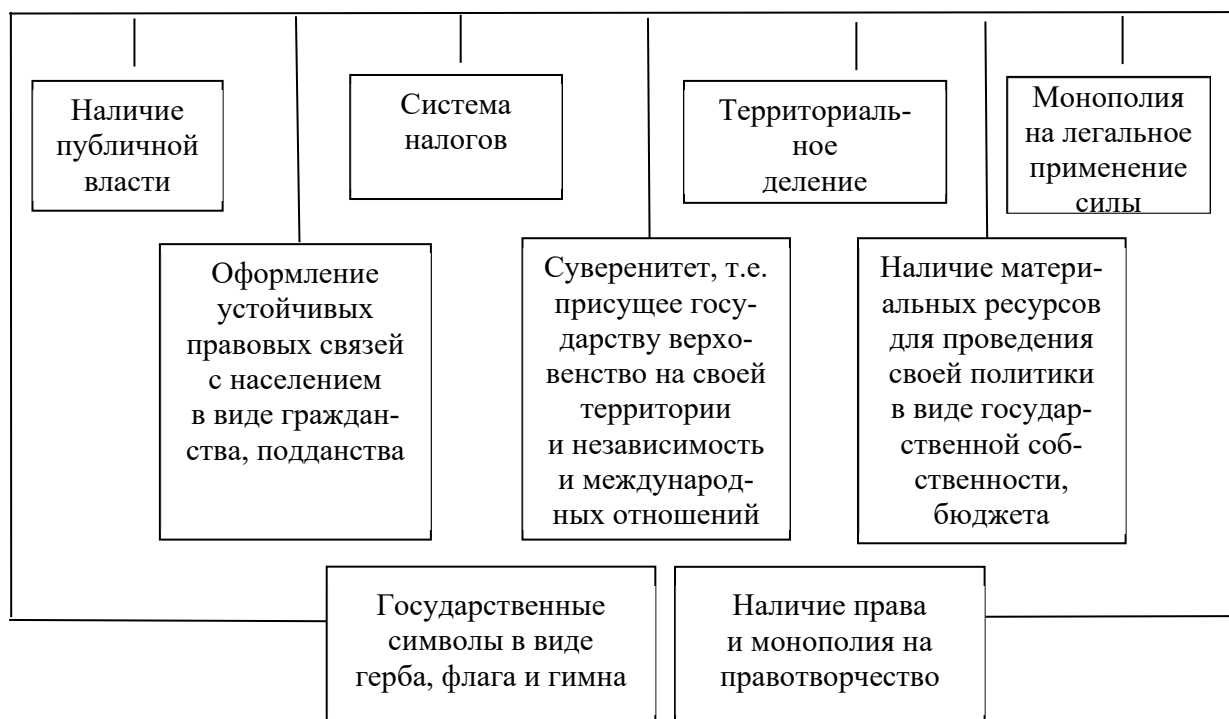
– *классовый (марксистский)*, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса;

– *общесоциальный*, в рамках которого государство определяется как организация политической власти, создающая условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп.

Наряду с этими основными можно выделить также *религиозный, национальный и расовый* подходы к сущности государства, в рамках которых соответственно религиозные, национальные, расовые интересы будут доминировать в политике конкретного государства.

Государство характеризуется **признаками, отличающими его от других организаций и учреждений общества.**

Признаки государства



3. Функции государства – это основные направления его деятельности исходя из поставленных целей и задач.

Внутренние функции	Внешние функции
1. Экономическая. 2. Налогообложение. 3. Социальная защита. 4. Охрана прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка. 5. Экологическая. 6. Культурная.	1. Оборона страны. 2. Сотрудничество с другими государствами.

Рекомендуемая литература

1. Бредихин А. Л. «Сущность государства»: необходимая или «лишняя» категория в теории государства и права // ЮРИСТЪ-ПРАВОВЕДЪ. 2020. № 3 (94). С. 183–186. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44041158>
2. Гончаров В. В., Ковалева Л. И. Власть как социально-философская и правовая категория: институционально-политический анализ // Социодинамика. 2016. № 9. С. 86–102. URL: https://nbpublish.com/library_read_article.php?id=19413
3. Жимиров В. Н., Тищенко А. Г., Колокольцев В. А. Некоторые теоретические вопросы классификации функций современного государства // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2005. № 1 (25). С. 6–13. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=12197021>
4. Касимов Т. С. Концепции сущности государства // Правовое государство: теория и практика. 2015. № 4 (42). С. 44–48. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=25238924>
5. Костин Ю. В. Понятие государства в истории политико-правовой мысли и современных трактовках // Научный вестник Омской академии МВД России. 2007. № 1 (25). С. 3–7. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-gosudarstva-v-istorii-politiko-pravovoy-mysli-i-sovremennyh-traktovkah>
6. Марченко М. Н. Государственный суверенитет: проблемы определения понятия и содержания // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2003. № 1 (246). С. 186–197. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23063667>
7. Новикова А. С. О формах реализации функций государства // Политический сетевой электронный научный журнал кубанского государственного аграрного университета. 2015. № 113. С. 70–79. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-formah-realizatsii-funktsiy-gosudarstva>
8. Полякова В. В. Легитимность и легальность как правовые категории и их соотношение // Наука, технологии, техника: современные парадигмы и практические разработки : сб. науч. тр. по материалам

I Междунар. науч.-практ. форума. СПб., 2017. С. 951–960. URL: http://scipro.ru/wp-content/uploads/2017/08/collect_31072017.pdf

9. Туманов С. Н. К вопросу о понятии и структуре функции государства // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2012. № 4 (18). С. 33–42. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=18359572>
10. Шестаев Н. Т. К вопросу о классификации функций государства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 12. С. 71–82. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=20886918>
11. Ширяева С. В., Шеяфетдинова Н. А., Соловьев А. А. [и др.]. Понятие функций государства: ретроспектива // Образование и право. 2020. № 3. С. 48–52. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-funktsiy-gosudarstva-retrospektiva>

Тема 4

Типология государства

1. Формационный подход к типологии государства.
2. Цивилизационный подход к типологии государства.
3. Интегративный подход.

Методические рекомендации

Типы государства призваны раскрыть его социальную сущность, что до недавнего времени было возможно в рамках двух основных подходов – формационного и цивилизационного.

1. В **формационном подходе** главным критерием согласно К. Марксу и Ф. Энгельсу выступает общественно-экономическая формация, которая включает в себя тип производственных отношений и соответствующую надстройку в виде государства, права и т.д. Соответственно выделяют пять типов формаций и три типа государств: *рабовладельческое, феодальное, буржуазное* государство; в первобытно-общинной и коммунистической формации государство отсутствует. Сторонники марксизма также нередко выделяют *социалистический* тип государства, сущность которого заключается в организации политической власти трудящихся во главе с рабочим классом. Такое государство возникает на стыке буржуазной и коммунистической формаций и выступает как противопоставление государствам первых трех типов, в которых вся власть принадлежит господствующему классу эксплуататоров.

2. **Цивилизационный подход** в работах А. Тойнби, П. Сорокина, О. Шпенглера, Н. Данилевского оперирует понятием цивилизация как замкнутым и локальным состоянием общества, отличающимся общностью религиозных, этнических, географических и других признаков. Обычно выделяют до двух десятков цивилизаций с соответствующими им типами государства: *египетскую, китайскую, западную, православную, арабскую, дальневосточную, иранскую, сирийскую* и др. Вызывает большой вопрос отождествления развития цивилизаций с жизненным циклом организма с выделением в нем стадий роста, надлома и упадка.

3. **Современный интегративный подход** стремится избежать крайностей, он носит многофакторный характер. Прочтите статью

А. Ю. Саломатина «Проблема эволюции типов и форм государства» в курсе «Теория государства и права» (сравнительный анализ моделей государственного развития) и «Интегративный подход к типологии государства».

Рекомендуемая литература

1. Власова Г. Б., Манукян К. А. К вопросу о типологии общественно-экономических формаций и ее влиянии на типологию государства. // Вестник юридического факультета Южного федерального университета. 2020. Т. 7, № 1. С. 29–33. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42909377>
2. Данилевский Н. Я. Россия и Европа / сост., посл. и ком. С. А. Вайгачева. М. : Книга, 1991. 574 с.
3. Звонарева О. С. О цивилизационном подходе в теории государства и права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2003. № 4 (249). С. 173–180. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23135517>
4. Томилина Е. Е., Опокин А. Б., Голик А. А. Типология государства: сущность и содержание // Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. 2015. № 9-2. С. 91–93. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/tipologiya-gosudarstva-suschnost-i-soderzhanie>
5. Саломатин А. Ю. Интегративный подход к типологии государства // Сложные пространственные системы и территориальное управление. 2012. № 2. С. 93–98.
6. Саломатин А. Ю. Проблема эволюции типов и форм государства в курсе «Теория государства и права» (сравнительный анализ моделей государственного развития) // Известия вузов. Поволжский регион. Общественные науки. 2010. № 3. С. 18–27.
7. Синенко Ю. С. Нетрадиционные подходы к типологии государства // Научный вестник Омской академии МВД России. 2006. № 2 (24). С. 46–50. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11744415>
8. Стоцкий А. П. Формационный подход к типологии государств // Актуальные проблемы теории и истории государства и права : тр. каф. теории государства и права Санкт-Петербур. ун-та МВД России. СПб., 2017. С. 19–31. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=30643936>
9. Тойнби А. Дж. Постижение истории. М. : Айрис-Пресс, 2010. 640 с.
10. Шпенглер О. Закат Европы : в 2 т. М. : Мысль, 1998. Т. 1. 663 с.

Тема 5

Формы правления и государственно-политические режимы

1. Понятие формы государства. Соотношение типа и формы государства.
2. Форма государственного правления.
3. Политический (государственный) режим.

Методические рекомендации

1. **Форма государства** – это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

В форме государства выражается его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т.п. Однако форма государства характеризует не его социальную, цивилизационную или хозяйственно-культурную сущность, а, прежде всего, раскрывает его политико-правовое содержание.

Соотношение типа и формы государства важно для понимания эволюции и тенденций развития государственности. Тип государства характеризует его социально-экономическое содержание и рассматривается с позиции формационного подхода. Форма государства – это политическая конструкция, дающая представление об организации политической власти.

С одной стороны, государства каждого типа облекаются во множество форм – в рамках одного исторического типа встречаются различные формы государства. С другой стороны, государства определенного исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Приведите исторические примеры.

Существует известная зависимость между типом и формой государства. Однако в некоторых странах смена форм государства подчинена сложным траекториям развития, что побуждает более внимательно относиться к теории интегративных государственных моделей. Конкретная форма государства предопределяется историческим типом государства. Но кроме этого она зависит и от других факторов:

- 1) уровня экономического развития общества;
- 2) соотношения классовых сил;
- 3) историко-национальных и культурных традиций;
- 4) международной обстановки и т.п.

Факторы, которые обуславливают разнообразие государственных форм, могут быть различными. В целом они сводятся к конкретности, индивидуальности объективных условий, в которых осуществляется управление обществом в тех или иных странах. Поскольку каждое государство развивается в специфических конкретных условиях, оно имеет своеобразные политические формы. Следовательно, тип и форма государства соотносятся как содержание и форма, где определяющую роль играет, естественно, содержание.

2. Форма государственного правления – это элемент формы государства, характеризующий способ организации верховной государственной власти. Традиционно к верховной государственной власти относят главу государства, законодательный орган и правительство. Если в качестве критерия рассматривать положение главы государства, то формы правления подразделяются на монархии и республики.

Формы правления следующие:

монархические	республиканские
<ul style="list-style-type: none"> – абсолютная монархия с единичной властью монарха практически изжила себя (в настоящее время это, например, Саудовская Аравия); – дуалистическая монархия при формальном дуализме исполнительной и законодательной власти отличается доминирующим положением монарха при пассивной роли парламента (Кувейт); – конституционная монархия предусматривает подчиненную роль монарха перед парламентом и конституцией (Испания, Великобритания, Япония); – смешанная монархия формируется путем избрания монарха ограниченным кругом лиц, т.е. аристократией (Малайзия, Объединенные Арабские Эмираты) 	<ul style="list-style-type: none"> – парламентская республика, в которой парламент формирует правительство – последнее несет перед ним ответственность (Германия); – президентская республика предусматривает соединение в руках президента полномочий главы государства и главы правительства (США); – смешанная республика исходит из двойной ответственности правительства перед президентом и парламентом при том, что президент и парламент избирается населением; в то же время реальные полномочия президента шире, чем полномочия парламента (Франция, Финляндия); – советская республика основана на полновластии выбираемых населением органов – советов разных уровней, находящихся в жестком соподчинении друг другу (КНР)

3. Политический (государственный) режим – это система методов, способов и средств осуществления политической власти. Согласно одной точке зрения, понятия «политический режим» и «государственный режим» можно расценивать как тождественные. По мнению других авторов, понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», поскольку включает в себя методы и приемы осуществления политической власти не только со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, общественных объединений, организаций и т.п.

Понятие «политический режим» характеризуется следующими признаками:

- степень участия населения в механизмах формирования политической власти;
- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства;
- масштабы реализации политической власти непосредственно гражданами;
- степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;
- соотношение между законодательной и исполнительной ветвями власти;
- тип политического поведения; характер политического лидерства;
- доминирование определенных методов (убеждения, принуждения и т.п.) при осуществлении политической власти;
- политическое и юридическое положение и роль в обществе «силовых» структур государства;
- мера политического плюрализма.

В зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования различают два политических режима – демократический и авторитарный.

Политические режимы следующие:

Демократический режим	Авторитарный режим
– либерально-демократические связаны с жестким соблюдением прав и свобод граждан при стремлении ограничить регулируемую роль государства (наиболее типичным вариантом подобного режима является США, сохранившие традиции жесткого переселенческого индивидуализма)	– военно-диктаторские режимы – наиболее распространенный вид авторитаризма, связанный с приходом к власти военных и игнорированием конституционных прав граждан

Демократический режим	Авторитарный режим
– социально-ориентированные демократические режимы исходят из необходимости широких полномочий государства ради осуществления сильной социальной политики (наиболее последовательно идею государственного патернализма претворяют в жизнь Скандинавские государства)	– каудилистские режимы – специфический вариант авторитаризма, связанный с использованием военной силы крупными помещиками-латифундистами в странах Южной Америки. Создаваемые ими военные отряды (прежде всего из числа арендаторов) являлись опорой региональных и общенациональных вождей каудилии
	– гражданский авторитарный режим подразумевает осуществление авторитарных полномочий со стороны гражданских лидеров и технократов
	– нацистские, фашистские режимы представляют крайний случай авторитаризма, который сочетается не только с функционированием мощной репрессивной машины, но и агрессивной внешней политикой и идеологией расового превосходства

Рекомендуемая литература

1. Жонина Д. Е. Абсолютная монархия как форма государственного правления // Аллея науки. 2019. Т. 1, № 5 (32). С. 67–74. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=38936939>
2. Зазнаев О. И. Осмысление форм правления в зарубежной политической науке: новейшие дискуссии // Политическая наука. 2014. № 1. С. 10–33. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=21340060>
3. Иванов А. О. Развитие доктринальных подходов к понятиям «тоталитаризм» и «авторитаризм» // Вестник Московского городского педагогического университета. Сер.: Юридические науки. 2020. № 2 (38). С. 119–126. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=43169665>
4. Марченко М. Н. Демократия как атрибут правового государства и ее изъяны // Государство и право. 2014. № 5. С. 14–24. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=21684708>
5. Нечкин А. В. Форма правления в государствах мира: проблемы классификации и пути их возможного решения // Lex russica (Русский закон). 2019. № 5 (150). С. 132–147. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=37633676>
6. Пайгина Д. Р. Политический режим и перспективы его исследования в юридической науке // Журнал российского права. 2015.

№ 11 (227). С. 29–34. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=25278751>

7. Сальников М. В., Романовская Л. Р., Пушкина Н. А. Нетипичные формы правления как результат поиска наиболее оптимальных моделей организации государственной власти // Мир политики и социологии. 2015. № 7. С. 76–86. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23803459>
8. Сиушкин А. Е. К вопросу о классификации парламентских республик // Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. Сер.: Экономика и право. 2020. № 11. С. 165–169. URL: <http://www.nauteh-journal.ru/files/97e55f0c-a893-4c6a-a46c-b5a4d1f6ce53>
9. Сиушкин А. Е. Парламентская республика как форма правления: уточнение понятия и признаков // Современный ученый. 2020. № 6. С. 310–315. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44234594>
10. Чиркин В. Е. Конституция в XXI веке: сравнительно-правовое исследование : монография / Институт государства и права РАН ; отв. ред. В. Е. Чиркин. М. : Норма : ИНФРА-М, 2019. 656 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1002050>
11. Чиркин В. Е. Сравнительное государственное устройство : учеб. пособие. М. : Норма : ИНФРА-М, 2021. 448 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1347312>

Т е м а 6

Формы государственного устройства

1. Федеративное государство как форма государственного устройства.
2. Унитарное и регионалистское государство.
3. Межгосударственные объединения. Межгосударственные интеграционные объединения.

Методические рекомендации

Форма государственного устройства – это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления. С помощью данного понятия государственное устройство характеризуется с точки зрения распределения власти в центре и на местах. В зависимости от этого критерия различают федеративное государство, унитарное государство, регионалистское государство.

1. **Федерация** подразумевает существование территориальных публично-правовых образований – субъектов федерации, наделенных признаками государственности. Кроме этого для федеративных государств справедливо выделение еще ряда критериев:

во-первых, наличие суверенного союзного государства, в котором суверенитет принадлежит только ему, а не его составным частям;

во-вторых, сосуществование в подобном государстве двух разновидностей публичной власти – суверенной государственной федеративной и государствовоподобной власти у субъектов;

в-третьих, действует принцип верховенства федеральной государственной власти и федерального права;

в-четвертых, применяется конституционное разграничение предметов ведения и полномочий между федерацией и субъектами;

в-пятых, предусматриваются особые организационные формы и институты, выражающие специфические интересы субъектов федерации.

Многообразие федеративных государств обрисовывает конкретные модели федерализма, которые можно классифицировать по разным основаниям: генезису, вектору и динамике развития и т.д. С точки зрения происхождения выделяют федерации, образовавшиеся снизу (США) и сверху (Германия СССР), а также смешанным образом (Канада, Австралия). Другой важный параметр – это вектор развития

федерации: преобладание центростремительных или центробежных тенденций или их чередование. Важно еще и помнить о типичных этапах развития федерализма: дуалистическом, кооперативном и конкурентном. При изложении вопроса рекомендуем обратиться к статьям и монографиям, подготовленным в Пензенском государственном университете на кафедре теории государства и права.

2. Унитарное государство – это наиболее распространенная форма государственного устройства; административно-территориальные единицы здесь жестко контролируются центральной властью. На территории унитарного государства, как правило, действует единая конституция и существуют единые законодательные, судебные, денежные и налоговые системы. Большинство государств мира имеют унитарную форму государственного устройства. Пример классического унитарного государства – Франция.

Регионалистское государство является сильно децентрализованной разновидностью унитарного, оно основано на предоставлении определенной автономии административно-территориальным единицам (обычно это выражается в существовании регионального представительного органа) при наличии определенного контроля со стороны центральной власти. Таким образом, регионалистское государство является неким компромиссом между унитаризмом и федерализмом. Для уяснения сути государственного устройства регионалистского государства рекомендуем обратиться к конституционно-правовому опыту Италии и Испании.

3. Конфедеративное государство – это союз государств, создаваемых ради определения тактических или стратегических целей при сохранении суверенитета членов данного союза и в минимальном развитии органов центральной власти. Конфедерация является наиболее примитивной формой межгосударственного объединения порождаемой, как правило, факторами политической конъюнктуры (именно таковыми были США в 1778–1789 гг., Швейцария до 1848 г. и т.д.; близки к конфедеративной форме были Соединенные Провинции Нидерланды, в которых борьба между голландскими патрициатом и блоком остальных провинций во главе с штатгальтером служила неким центростремительным фактором). Более сложный по своим организационно-правовым связям являются содружества (Британское содружество наций до 1946 г., СНГ) и сообщества функционально-целевого назначения (например, Совет Европы).

Существуют также межгосударственные *интеграционные* объединения. Одно из них – Евросоюз – долгое время пыталось, да и сейчас пытается, вопреки объективной реальности навязать странам-членам федеративные отношения.

Кроме названных форм государственного устройства в истории имели место и некоторые другие специфические формы – империи, протектораты и пр. Так, империи выступают государственными образованиями, отличительными особенностями которых являются обширная территориальная основа, сильная централизованная власть, асимметричные отношения господства и подчинения между центром и периферией, разнородный этнический и культурный состав населения.

Рекомендуемая литература

1. Гуляков А. Д. Генезис российской модели федерализма // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2017. № 2 (42). С. 5–16. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=30598503>
2. Гуляков А. Д., Малько А. В., Саломатин А. Ю. Генезис федерализма в странах Европы // Современная Европа. 2018. № 1 (80). С. 36–46. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=32720865>
3. Гуляков А. Д., Саломатин А. Ю. Многовариантность развития федерализма (опыт сравнительного диахронного и синхронного исследования) // Вестник Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА). 2018. № 5 (45). С. 63–70. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=35140218>
4. Гуляков А. Д. Множественность моделей федерализма и использование компаративистского подхода в их исследовании // Правовая политика и правовая жизнь. 2016. № 1. С. 37–41. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=30735405>
5. Гуляков А. Д., Леонкина А. А. Федерализм как фактор устойчивого развития российского государства // Право: история и современность. 2017. № 1. С. 112–116. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=35247840>
6. Гуляков А. Д., Саломатин А. Ю., Малько А. В. [и др.]. Судьба Евросоюза и уроки для России : монография. М., 2019. 248 с. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=35622560>
7. Гуляков А. Д. Федерализм: механизм возникновения и основные направления развития (историко-государствоведческое исследование). М. : РИОР, 2019. 388 с.

8. Гуляков А. Д. Экспертная оценка зарубежных моделей федерализма (сравнительный историко-государствоведческий анализ) // Вестник Томского государственного университета. Право. 2020. № 35. С. 43–55. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42666205>
9. Макеева Н. В., Миряева Ж. А. Российский федерализм: проблемы и перспективы // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2016. № 3 (39). С. 62–70. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=28391761>
10. Касаткина Н. А. Понятие унитарного государства в теории государства и права. // Гуманитарные и социальные науки. 2015. № 1. С. 206–212. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23167262>
11. Макеева Н. В., Гуляков А. Д. Федерализм как инструмент устойчивого развития государственности: теоретический анализ // Вестник Тамбовского университета. Сер. Политические науки и право. 2016. Т. 2, № 3 (7). С. 19–27. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=27126524>
12. Малько А. В., Гуляков А. Д., Саломатин А. Ю. Федерализм в историко-государствоведческом измерении. // Государство и право. 2018. № 12. С. 116–127. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36568913>
13. Саломатин А. Ю., Макеева Н. В. Российская модель этнического федерализма // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2020. № 2 (54). С. 13–21. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44181088>
14. Семашко Е. В., Яковчук В. И. Формы и методы институционализации межгосударственных образований // Вестник государственного и муниципального управления. 2012. № 4. С. 19–26. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=21915484>
15. Троицкая А. А. Федерация и региональное государство: где проходит граница? // Сравнительное конституционное обозрение. 2009. № 6 (73). С. 27–37. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=16216930>
16. Хафизов А. А. Структура и организация власти в унитарном государстве // Вестник Брянского государственного университета. 2011. № 2. С. 269–273. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17268358>

Т е м а 7

Механизм государства.

Разделение властей

1. Механизм государства: понятие и структура. Соотношение механизма и аппарата государства.
2. Орган государства: понятие, признаки, виды.
3. Принципы организации и деятельности механизма государства.
4. Разделение властей как организационно-правовая основа деятельности государственного аппарата.

Методические рекомендации

1. **Механизм государства** – это система государственных органов, призванных осуществлять государственную власть, задачи и функции государства.

В юридической науке понятия «механизм государства» и «государственный аппарат» обычно употребляются как синонимы, хотя существует точка зрения, согласно которой под государственным аппаратом понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями. В понятие «механизм государства» включаются наряду с государственным аппаратом еще и государственные учреждения и организации, а также «материальные придатки» государственного аппарата (вооруженные силы, полиция, исправительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат осуществляет свою деятельность.

Структура механизма государства включает:

1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций. Особенностью государственных органов является то, что они обладают государственно-властными полномочиями;

2) государственные организации – такие подразделения механизма государства (его «материальные придатки»), которые призваны осуществлять охранительную деятельность данного государства (вооруженные силы, службы безопасности, полиция и т.п.);

3) государственные учреждения – такие подразделения механизма государства, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства

в социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотека, поликлиника, больница, почта, телеграф, научно-исследовательский институт, вуз, школа, театр и т.д.);

4) государственные предприятия – такие подразделения механизма государства, которые также властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют хозяйственно-экономическую деятельность;

5) государственных служащих (чиновников), специально занимающихся управлением;

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

2. Орган государства – это звено государственного аппарата, участвующее в осуществлении определенных функций государства и наделенное в связи с этим властными полномочиями.

Признаки органа государства:

1) представляет собой самостоятельный элемент механизма государства, выступая неотъемлемой частью единого государственного организма, занимая в нем специфическое место;

2) действует от имени государства и по его поручению;

3) образован и действует на основе нормативных правовых документов (конституции, законов и подзаконных актов);

4) выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы (наделен для этого властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения);

5) состоит из государственных служащих и соответствующих подразделений (отделы, управления, аппарат, канцелярии и пр.), скрепленных единством целей, ради достижения которых образован;

6) имеет соответствующую материальную базу (здание, транспорт, оргтехнику и пр.) и финансовые средства (расчетный счет в банке, необходимые денежные ресурсы), которые требуются для осуществления его целей и задач;

7) обладает определенным правовым статусом, в котором отражаются положение данного государственного органа и его конкретное социальное содержание;

8) имеет соответствующую компетенцию (круг ведения), под которой понимают совокупность законодательно закрепленных полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им опре-

деленного круга государственных или общественно-значимых задач и осуществления соответствующих функций;

9) осуществляет свою компетенцию тремя способами:

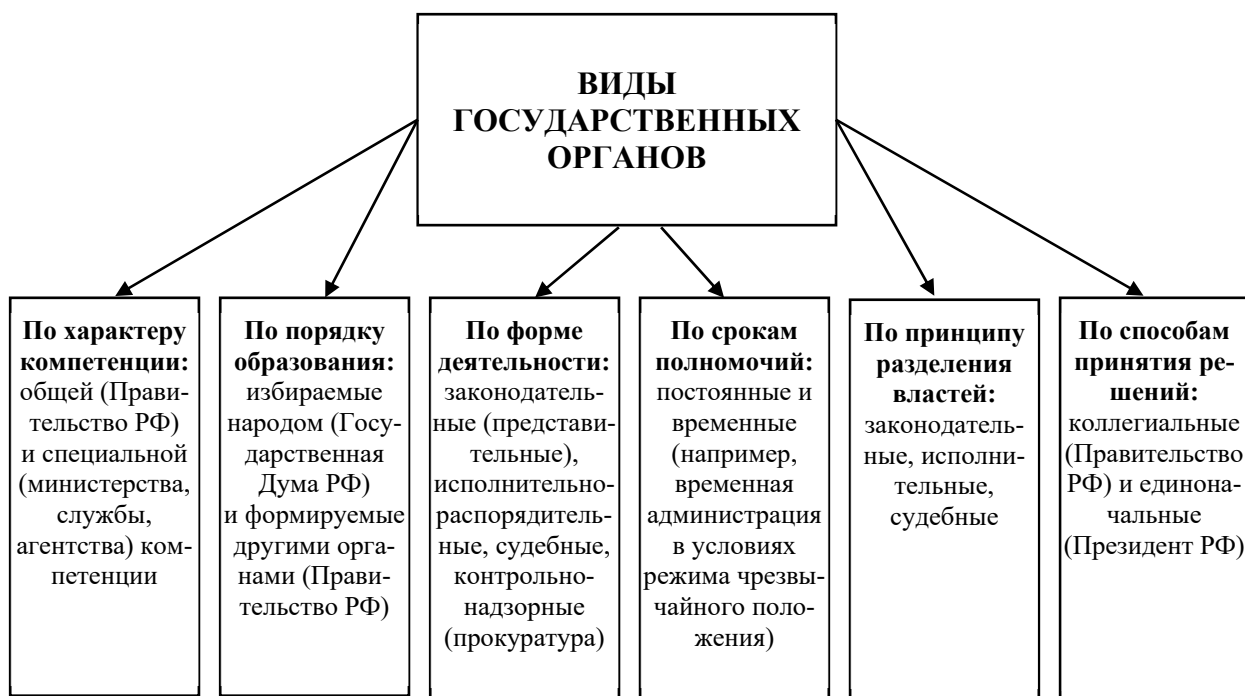
– путем принятия нормативных актов (предписаний общего характера);

– путем принятия правоприменительных актов (предписаний индивидуального характера);

– путем конкретно-организационной деятельности;

10) в процессе реализации имущественных прав выступает в качестве юридического лица, т.е. может отвечать по своим обязательствам вверенным ему имуществом, а также от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде;

11) действует на определенной территории (имеет территориальный масштаб деятельности).



3. Аппарат государства есть система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности. Такими принципами могут выступать:

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, прежде всего, в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов;

3) принцип разделения властей (на законодательную, исполнительную и судебную), который создает механизмы, минимизирующие 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 федерализма, который выражает единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации;

7) принцип профессионализма, который создает благоприятные условия для использования наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата, гарантирует высокий уровень решения основных вопросов государственной жизни в интересах населения страны;

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

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

10) принцип иерархичности, заключающийся в том, что органы государства занимают в государственном аппарате разные уровни (одни органы подчинены другим, решения вышестоящих органов обязательны для нижестоящих).

4. Разделение властей – не только базовый принцип, но и важнейшее условие функционирования механизма современного государства. Правители прошлого традиционно стремились уравновесить различные звенья государственного механизма (правда, это в большей степени было присуще немонархическим формам правления). Однако в новой исторической обстановке кризиса абсолютистских порядков и роста популярности естественно-правовых доктрин идея необходимости введения разделения властей начинает обсуждаться в трудах Дж. Локка и Ш.-Л. Монтескье (конец XVIII – середина XVIII вв.).

Передовые идеи о разделении властей были восприняты во многих странах. В России веяние времени уловил С. Е. Десницкий, который направил Екатерине II «Представление о учреждении законодательной, судительной и наказательной власти в Российской империи».

В США концепция разделения властей нашла практическое воплощение. Здесь в ходе работы конституционного конвента 1787 г. была разработана тщательная система сдержек и противовесов.

В Европе, где шла острая борьба между монархиями и парламентами, взаимоотношения между ними складывались без должной закономерности, стихийно. В ходе Великой французской революции, после завершения ее конституционно-монархического этапа, законодательная власть становится главной и единственной. Даже в период якобинской диктатуры, когда в силу тех или иных причин были отброшены конституционные нормы, два ключевых органа власти – Комитет общественного спасения и Комитет общественной безопасности – формально были не более чем распорядительными структурами законодательной власти. В то же время французское революционное законодательство не допускало и мысли, что судебная власть могла иметь самостоятельное значение. Ей категорически запрещалось толковать законы и вообще вмешиваться в дела законодателей.

С тех пор в Европе, как и в других странах мира, механизм разделения властей усовершенствовался, став более гибким, дифференцированным. Тем не менее определенные различия в его функционировании в конкретных странах сохранились, и мы не можем категорически утверждать, какой из вариантов лучше, эффективнее, равно как было бы некорректным и бестактным утверждать, какая из форм правления или форм государственного устройства является «более демократичной», «более современной». В России ст. 10 Конституции провозглашает: «Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны». Установившаяся здесь модель разделения властей с сильными позициями президентской власти отражает исторические традиции и геополитические реалии нашей страны.

Рекомендуемая литература

1. Введенская В. В. Система органов государственной исполнительной власти, структура системы и структура органа государственной исполнительной власти: теоретико-методологический аспект // Вопросы российского и международного права. 2020. Т. 10, № 7-1. С. 26–36. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44158861>
2. Гаврилов Р. В. Понятие и конституционно-правовая сущность системы органов государственной власти // Современное общество и право. 2014. № 4 (17). С. 65–69. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23302318>

3. Грудинин Н. С. Перспективы укрепления системы разделения властей в России в свете конституционной реформы 2020 г. // Вестник Московского университета МВД России. 2020. № 5. С. 43–45. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44280009>
4. Кононов П. И., Потокин И. В. Административно-правовой статус органов государственного контроля и органов государственного надзора: основные подходы к пониманию и разграничению // Полицейское право. 2006. № 1 (5). С. 14–18. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=20220378>
5. Кульков М. О. Механизм и форма государства: вопросы соотношения понятий // Вестник Волгоградского государственного университета. Сер. 5: Юриспруденция. 2005. № 7. С. 124–128. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11671810>
6. Личковаха А. В. Вертикаль власти и конституционный принцип разделения властей // Право и образование. 2010. № 9. С. 67–72. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15206353>
7. Мамина О. И. Место и роль органов правосудия в механизме разделения властей современного российского государства // Власть и управление на Востоке России. 2007. № 1 (38). С. 124–129. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=9496810>
8. Плетников В. С., Плетникова М. С. Государственные организации в механизме (аппарате) современного российского государства: вопросы теории и практики // Вестник Уральского юридического института МВД России. 2020. № 2 (26). С. 121–124. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=43945045>
9. Плетников В. С., Плетникова М. С. Государственные учреждения в механизме (аппарате) современного российского государства: вопросы теории и практики // Вестник Владимирского юридического института. 2020. № 2 (55). С. 206–210. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=43183979>
10. Прокошенкова Е. Е., Максимовская И. Н. Многообразие форм толкования термина «механизм государства» // Вестник Чувашского университета. 2006. № 1. С. 252–258. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11729502>
11. Реснянская О. С. Власть президента российской федерации в системе разделения властей // Альманах современной науки и образования. 2012. № 2. С. 18–21. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17340730>
12. Рыбакова Т. И. Механизм государства и государственный аппарат // Актуальные вопросы публичного права : материалы XIX Всерос. науч. конф. студентов и молодых ученых. Екатеринбург, 2020. С. 513–521. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44769203>

13. Санжаревский И. И., Кузнецова Е. А. Разделение властей и конституционная эволюция системы государственного управления в современной России // Известия Саратовского университета. Новая серия. Сер.: Социология. Политология. 2021. Т. 21, № 3. С. 324–330. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=46551328>
14. Саломатин А. Ю. Судебная власть в конституционно- политическом механизме постмодернизирующегося государства (сравнительно-правовой очерк) // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2009. № 1 (9). С. 78–85. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=12852731>
15. Сафоклов Ю. И. Разделение властей: вымыслы и реальность принцип разделения властей: история, заблуждения, вызовы современности // Сравнительное конституционное обозрение. 2012. № 6 (91). С. 96–108. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=18269357>

Тема 8

Государство в политической системе общества

1. Понятие и функции политической системы общества.
2. Место и роль государства в политической системе общества.

Методические рекомендации

1. Политическая система – это упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность, в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

Сущность политической системы общества наиболее ярко проявляется в следующих ее функциях:

1) обеспечение политической власти для определенной социальной группы или для большинства членов данного общества (политической системой устанавливаются и осуществляются конкретные формы и методы властвования – демократические и антидемократические, насильственные и ненасильственные и т.п.);

2) управление различными сферами жизнедеятельности людей в интересах отдельных социальных групп или большинства населения (действие политической системы как управляющей включает постановку целей, задач, путей развития общества, конкретных программ в деятельности политических институтов);

3) мобилизация средств и ресурсов, необходимых для достижения этих целей и задач (без огромной организаторской работы, людских, материальных и духовных ресурсов многие поставленные цели и задачи обречены на заведомое недостижение);

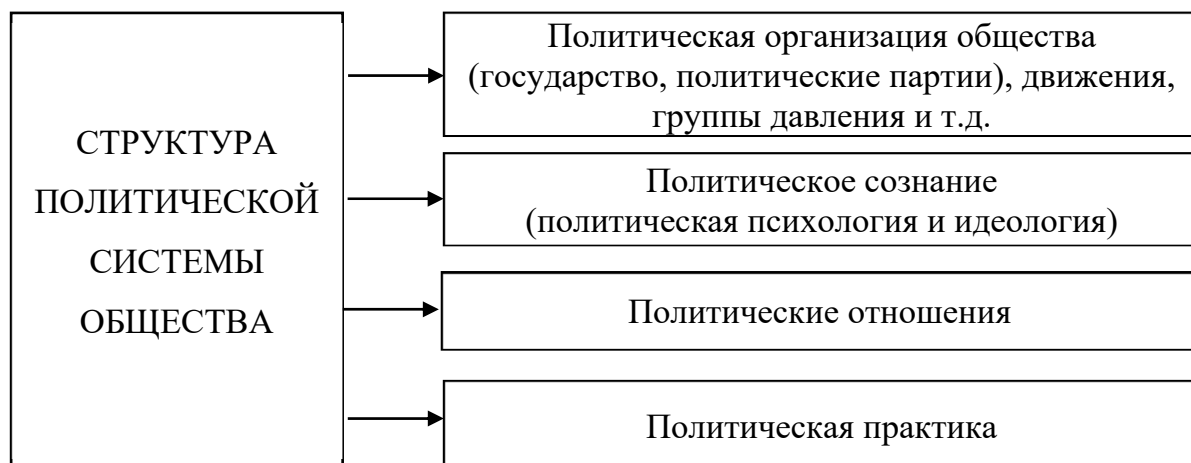
4) выявление и представительство интересов различных субъектов политических отношений (без селекции, четкого определения и выражения на политическом уровне данных интересов никакая политика невозможна);

5) удовлетворение интересов различных субъектов политических отношений посредством распределения материальных и духовных ценностей в соответствии с теми или иными идеалами конкретного общества (именно в сфере распределения сталкиваются интересы разнообразных общностей людей);

6) интеграция общества, создание необходимых условий для взаимодействия различных элементов его структуры (объединяя разные политические силы, политическая система пытается сглаживать, снимать неизбежно возникающие в обществе противоречия, преодолевать конфликты, устранять коллизии);

7) политическая социализация (посредством которой формируется политическое сознание индивида и он включается в работу конкретных политических механизмов, благодаря чему происходит воспроизводство политической системы путем обучения все новых членов общества и приобщения их к политическому участию и деятельности);

8) легитимация политической власти (т.е. достижение определенной степени соответствия реальной политической жизни официальным политическим и правовым нормам).



2. Государство занимает центральное, ведущее место в политической системе общества, так как оно:

1) выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;

2) является единственным носителем суверенитета;

3) располагает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом;

4) обладает «силовыми» структурами (вооруженными силами, милицией, службой безопасности и т.п.);

5) имеет, как правило, монополию на правотворчество;

6) распоряжается специфическим набором материальных ценностей.

**Институциональная структура общества
(взаимодействие государства с основными элементами
политической системы)**



Рекомендуемая литература

1. Байрамукова Ф. О. Роль политических партий в политической системе общества: формы сотрудничества с государством и другими субъектами // Государственное и муниципальное управление в XXI веке: теория, методология, практика. 2016. № 26. С. 313–316. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=27471034>
2. Баширина Е. Н. Место государства в политической системе общества // Вестник Башкирского университета. 2010. Т. 15, № 2.

С. 451–454. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/mesto-gosudarstva-v-politicheskoy-sisteme/viewer>

3. Дзякович Е. В. Основные тенденции во взаимодействии государства и СМИ: опыт современной России // Вестник МГЭИ (on line). 2021. № 2. С. 195–210. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=46565915>
4. Каграманян Н. Место и роль СМИ в общественной жизни государства // Экономические стратегии. 2006. Т. 8, № 8 (50). С. 176–187. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=9441207>
5. Куксин И. Н., Азнагулова Г. М. Теоретико-методологические вопросы взаимосвязи правовой и политической систем общества // Вестник Московского городского педагогического университета. Сер.: Юридические науки. 2017. № 1 (25). С. 41–45. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=28821279>
6. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Политология для юристов : учебник и практикум. М. : ЮРАИТ, 2019. 383 с.
7. Салданова Т. М. О взаимодействии государства и местного самоуправления // Научные перспективы XXI века : материалы Междунар. (заочной) науч.-практ. конф. : в 2 т. 2016. С. 8–15. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=28782267>
8. Саломатин А. Ю. Основные направления модернизации политической системы // Наука. Общество. Государство. 2013. № 1. С. 88–95. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=22571138>
9. Хазиева Р. Р. Лоббизм как неотъемлемое явление общественной и политической жизни // Аграрное и земельное право. 2021. № 8 (200). С. 77–79. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=46670336>

Тема 9

Государственная политика

1. Соотношение экономики, политики и права.
2. Государственная политика как инструмент управления экономической и правовой жизнью.

Методические рекомендации

1. Проблема соотношения экономики, политики и права традиционно является остро дискуссионной. Существует соблазн, отстаивая непререкаемую ценность прав и свобод человека, объявить право единственным приоритетным фактором в общественном развитии. Но это была бы идеалистическая позиция. Наоборот, для материалиста было бы логичным отстаивать во всех случаях решающее значение экономики для сферы государства и права, однако, эта позиция не учитывает всей сложности взаимоотношений в государстве и социуме, их конкретно-историческую динамику.

Еще на заре цивилизации, когда человек был особенно слаб перед лицом природной стихии, природно-экономический фактор доказал свое первостепенное значение. Вспомним, что процесс государствообразования непосредственно после неолитической революции VIII–V тыс. до н.э. по причине экономической незрелости социума разворачивался замедленно и локально, если не сказать точно. Лишь позднее, непосредственно после начала нашей эры, или Рождества Христова, он вовлекает не только земледельческие, но и скотоводческие народы, становясь не исключением, а нормой на карте мира. Природно-хозяйственный базис (т.е. некие объективно существующие условия материальной жизни) оказывает влияние на все сферы жизни – не только на государство и его политические решения, но и на его правовые установления, социальную среду и экономическую деятельность социальных субъектов. В то же время само государство, проводя ту или иную политику, порождает определенные правовые установления, влияющие как на социум, так и на хозяйствующих субъектов.

Таким образом, центральным звеном всей системы является государство, проводящее определенную государственную политику. Право в этой ситуации подчиняется государству, хотя и испытывает влияние других сил – социума и производителей материальных благ.

2. Осуществление государственной политики, т.е. реализация государством его основных функций, представляет интерес не только для политологии, но и для теории государства и права. Ведь именно от целей и задач государственной политики непосредственно зависит

функционирование механизма государства. Впрочем, и наоборот, то или иное состояние механизма государства может налагать ограничения на проведение конкретной государственной политики.

В исторической ретроспективе государственная политика представляет интерес со времен абсолютизма, когда происходит качественное укрепление механизма государства по сравнению с предшествующей эпохой. Основой такого укрепления становится союз ведущих сил общества – дворянства и третьего сословия под эгидой трона. Государство берет курс на меркантилизм – политику сохранения в государстве или привлечения в него драгоценных металлов, что достигалось в том числе и путем ограничения импорта и поощрения экспорта готовых изделий.

В период просвещенного абсолютизма во второй половине XVIII в. государственная опека над подданными усиливается по причине проведения реформ со стороны монархов-реформаторов. Однако в первой половине XIX в. укрепившаяся благодаря промышленному перевороту буржуазия требует государственного дерегулирования, исповедуя идеал классического либерализма и государства с пассивной функцией «ночного сторожа» (т.е. занимающегося только охраной частной собственности). Популярной становится политика свободной торговли: она ускоряет распространение технических новшеств и расширяет тесные рамки внутринациональных рынков.

Индустриализация последней трети XIX в. ознаменовала триумф крупного машинного производства в большинстве отраслей экономики, порождая потребительский спрос и увеличение управленческой активности. Страны, которые позже встают на путь индустриального развития, озабочены привлечением капитала и активно вмешиваются в этот процесс.

В конце XIX в. развитым странам приходится выполнять и функции негативного (сдерживающего) государственного регулирования, предохраняя общество от эксцессов частного предпринимательства. Например, в США это касалось хищнической деятельности монополий, вызывавшей общественные протесты. Для европейских стран, осуществлявших колониальный передел мира, ростки государственного интервенционизма были связаны с колониальной экспансией и милитаризацией. Однако отказ от классического либерализма происходит не без борьбы. Первоначально мощным стимулом для этого выступала Первая мировая война, когда был разработан механизм чрезвычайного государственного вмешательства для стимулирования военного производства, распределения сырья, нормирования продовольствия и зарплаты. Впоследствии в годы Великой Депрессии

в 1930-е гг. апробируется антикризисная модель вмешательства государства в экономические и социальные отношения (в том числе масштабные программы помощи безработным).

После Второй мировой войны государственную политику по характеру воздействия на граждан и институты социума можно разделить на активную (патерналистскую) и сдержанную (либеральную). Налицо известное чередование этих видов воздействия во времени, хотя и с известной корректировкой, например, классическая либеральная политика XIX в. на рубеже XX–XXI вв. не повторяется, хотя внешне может показаться, что современные сторонники либерального монетаризма приветствуют переход к тотальному государственному дерегулированию. На самом деле возвращения к государству с функцией «ночного сторожа» не происходит. Более того, наблюдается взаимодействие между частными и государственно-хозяйственными подразделениями. Одновременно активность государства становится более избирательной, адресной, дозированной. Растет набор государственных объектов, обеспечивающих инфраструктуру общества, радио и телевидение, связь, транспорт и др. Переходит в собственность государства и ряд хозяйственных объектов: производственные и строительные предприятия, космические объекты, атомная энергетика, спутниковая связь и др. Их создание и нормальная эксплуатация из-за необходимости огромных капитальных вложений не могут быть осуществлены без государства.

По сферам воздействия в деятельности государства выделяется экономическая, социальная, правовая, культурная, образовательная, научная, военная, религиозная политика.

Каждое из государств в силу своего геополитического и хозяйственного положения в мире, расстановки социально-политических сил, традиций государственного управления, господствующей идеологии и социально-психологических особенностей населения по-своему осуществляет государственную политику. В частности, бастионы либерального индивидуализма и монетаризма – США и Великобритания – весьма сдержанно относятся к наиболее активным формам государственного регулирования.

Наоборот, континентальные европейские державы – Франция и Германия, где традиционно приветствовался культ сильного государства и были прочны позиции бюрократии – больше склонны к экономическому и социальному патернализму, материальным уступкам различным слоям населения.

Рекомендуемая литература

1. Бондарейко А. В. К определению понятия государственная политика, ее компонентам и источникам изучения // Амурский научный вестник. 2009. № 2. С. 202–210. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17927132>
2. Воронцов Д. Ф. Государственная политика: понятие, виды, соответствие праву и справедливости как элемент решения проблем современной экономики // Актуальные проблемы российского права. 2011. № 3 (20). С. 12–21. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=17257832>
3. Воронцов Д. Ф. Понятие, признаки и виды государственной политики (конституционно-правовой аспект) // Конституционные чтения. 2011. № 5. С. 25–40. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=26157584>
4. Гуляков А. Д., Саломатин А. Ю., Сиушкин А. Е. Современное государство (государственное регулирование социальной сферы и трудовых отношений в постмодернизирующемся обществе). Пенза : Изд-во ПГУ, 2018. 88 с.
5. Климонова А. Н. Эволюция государственной политики в сфере повышения уровня благосостояния населения // Известия Юго-Западного государственного университета. Сер.: Экономика. Социология. Менеджмент. 2017. Т. 7, № 2 (23). С. 43–52. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=29850130>
6. Кудрявцев Ю. А. Государственные режимы управления экономическими отношениями: сущность, виды, признаки // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2011. № 3 (51). С. 151–155. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=17012888>
7. Максимец Н. В. Государственное регулирование экономики: эволюция теории, особенности практики // Вестник Марийского государственного технического университета. Сер.: Экономика и управление. 2011. № 1 (11). С. 30–43. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=16378184>
8. МаксUTOва Э. Р., Потрубач А. А. Проблемы развития государственной экономической политики на современном этапе // Микроэкономика. 2009. № 5. С. 9–16. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=13057463>
9. Милушев Д. Ф. Пределы вмешательства государства в экономику: теоретико-правовой аспект // Вестник Поволжской академии государственной службы. 2011. № 2 (27). С. 48–52. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=16556344>
10. Сытин С. В. Основные подходы к механизмам выработки государственной политики // Социально-гуманитарные знания. 2010. № 6. С. 85–98. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15501024>

Т е м а 10

Гражданское общество в свете теории модернизации

1. Понятие, признаки и структура гражданского общества.
2. Становление гражданского общества в связи с модернизационными процессами.

Методические рекомендации

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

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 в нем 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 другие.

Структуру гражданского общества составляют:

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

2. Становление гражданского общества, как и сама модернизация (а они соотносятся между собой как часть и целое) – это длительный и многоэтапный процесс. Осовремениванию общества предшествовали разрозненные модернизационные импульсы. В течение XVI–XVIII вв., т.е. на исходе средневековья, они затронули различные сферы жизни.

Великие географические открытия конца XV–XVI вв. повлекли за собой не только расширение представлений европейцев об окружающем мире и первые захваты территорий за пределами Европы, но и массовый ввоз драгоценных металлов – дополнительный импульс к модернизации разлагающегося феодального способа производства.

Начало Реформации в первой трети XVI в. покончило с духовной монополией католической церкви, привело к появлению трудовой протестантской этики, стимулировавшей предпринимательскую активность, и в конечном итоге – не только к религиозным войнам, но и миграциям населения в связи с религиозными преследованиями.

Гуманистическая идеология Возрождения, распространившаяся из Италии в XVI в. на остальную Европу, внесла свою лепту в постепенную секуляризацию общественного сознания, правда, в большей степени элиты, чем верхов.

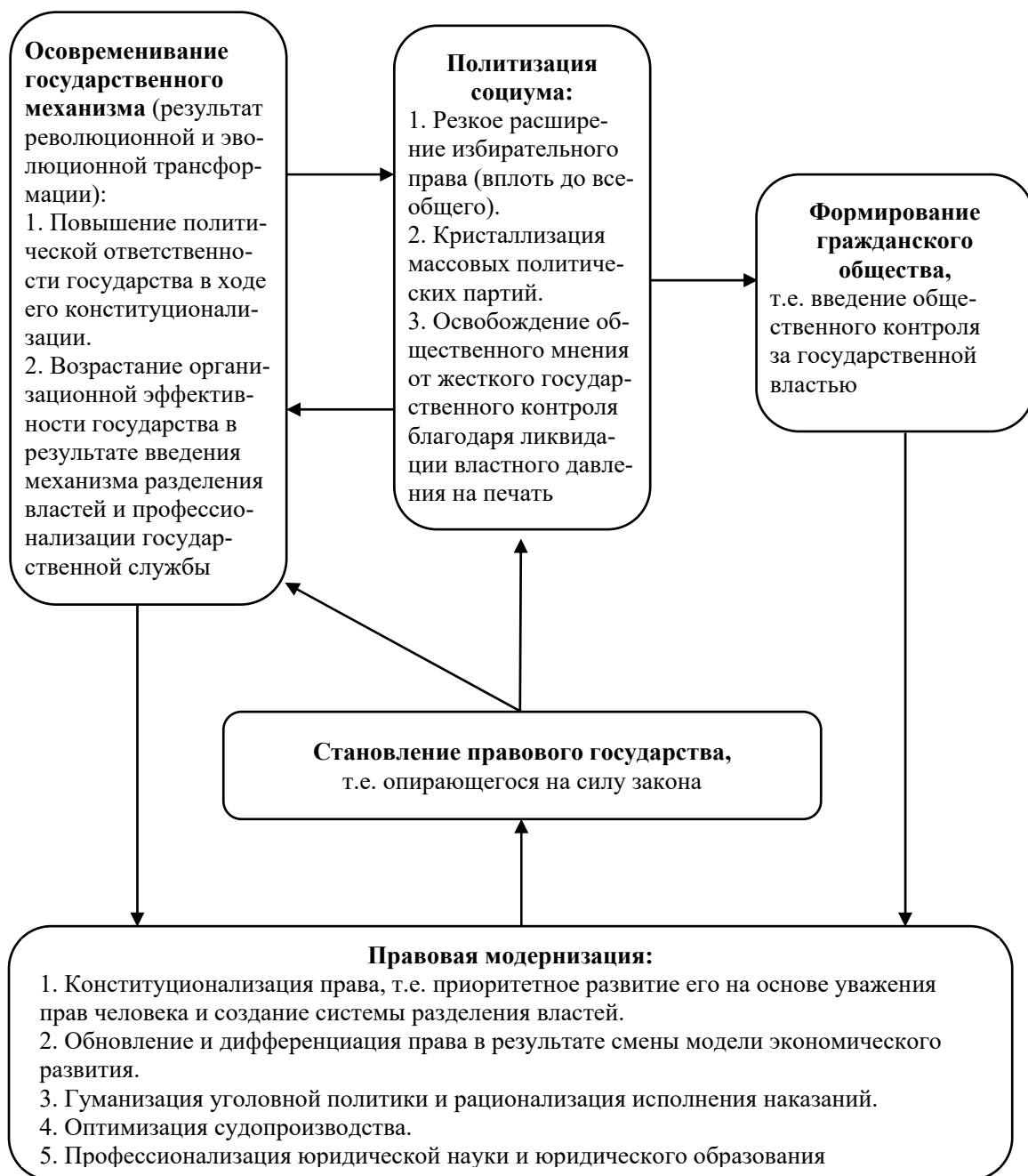
Успехи естественных наук, связанные с продвижением материалистических представлений в XVII–XVIII вв., совпали с накоплением технологических инноваций (пока еще в рамках мануфактурного способа производства), и все это подготавливало коренной технологический переворот по замене ручного труда машинным.

Попытки проведения реформ в эпоху просвещенного абсолютизма (вторая половина XVIII в.) продемонстрировали озабоченность «верхов» ситуацией при их неготовности осовременить общество волевым усилием. Оказалось, что только сочетание объективных и субъективных факторов (в сфере политики и экономики) способно создать критическую массу для общественной трансформации, которой был дан старт на рубеже XVIII–XIX вв.

Процесс модернизации носил длительный и сложный характер. Начало осовременивания государственного механизма, предпринятое в ходе Великих буржуазных революций, под напором обстоятельств или спонтанно, в результате эволюционного развития, способствовало политизации социума и, прежде всего, кристаллизации политических партий и использованию такого средства в политической борьбе, как печать.

Все это ведет к формированию гражданского общества и складыванию его главной функции – осуществлению общественного контроля за государственной властью. Это в свою очередь имеет стратегические последствия – ускорение правовой модернизации, которая

до того проходила замедленно ввиду присущей правовой системе консерватизму и инерционности, а затем – и становление правового государства, уважающего закон и опирающегося на него.



До недавнего времени не существовало убедительного объяснения возникновения гражданского общества и правового государства. Теория модернизации позволяет это сделать.

В ходе семинарского занятия обратите особое внимание на тот факт, что именно модернизация государства и политизация социума предшествуют формированию гражданского общества, а оно, в свою очередь, дает толчок к появлению правового, а затем и социального государства.

Рекомендуемая литература

1. Саломатин А. Ю. Европейские подходы к модернизации (сравнительный анализ тенденций социально-экономического и политического развития европейских стран в XIX в.) // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2009. № 3 (11). С. 18–27. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=13091483>
2. Саломатин А. Ю. Модернизация государства и особенности ее осуществления в различных странах (на примере США, Франции, Великобритании) // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2010. № 4 (291). С. 144–156. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=16773229>
3. Саломатин А. Ю. Основные этапы формирования гражданского общества в США, середина XVIII – начало XX вв. // Гражданское общество в России и за рубежом. 2011. № 3. С. 2–8. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=16921296>
4. Саломатин А. Ю. Становление гражданского общества в свете модернизационных процессов // Гражданское общество в России и за рубежом. 2012. № 1. С. 2–6. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=18105097>
5. Саломатин А. Ю., Наквакина Е. В. Печать как фактор формирования гражданского общества в XVIII–XIX вв. (компаративистское исследование) // Гражданское общество в России и за рубежом. 2014. № 1. С. 3–8. URL: <https://wiselawyer.ru/poleznoe/78290-pechat-faktor-formirovaniya-grazhdanskogo-obshhestva-xviii-komparativistskoe>
6. Саломатин А. Ю., Наквакина Е. В. Политическая модернизация и печать (на примере США и западной Европы в XIX в.) // Американистика. Актуальные подходы и современные исследования. Курск, 2011. С. 148–156. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=25489099>
7. Саломатин А. Ю., Туманова А. С. Обновление российского государства в контексте мирового модернизационного процесса (сравнительное политико-правовое исследование) // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2010. № 2 (14). С. 21–30. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=15188281>
8. Сиушкин А. Е. К дискуссии о перспективах развития гражданского общества в России // Политика и общество. 2015. № 11 (131). С. 1511–1516. URL: https://www.nbpublish.com/library_get_pdf.php?id=35537

Т е м а 11

Правовое государство – закономерный итог модернизации

1. Понятие и принципы построения правового государства.
2. Правовое государство как итог модернизационных процессов.

Методические рекомендации

1. Правовое государство – это такая 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 злоупотреблений ею.

Можно выделить два основных принципа (две стороны сущности) правового государства, которые необходимо рассматривать во взаимосвязи:

1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, создание для личности режима правового стимулирования (социальная, содержательная сторона). Это закреплено в ст. 2 Конституции РФ, где установлено, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое государство должно последовательно исполнять свое главное предназначение – гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности;

2) наиболее последовательное связывание с помощью права государственной власти, формирование для государственных структур правового режима ограничения (формально-юридическая сторона). Он воплощается в жизнь с использованием следующих способов, выступающих в качестве самостоятельных принципов:

- разделения власти на законодательную, исполнительную и судебную ветви с целью исключения злоупотреблений ею;
- федерализма, который дополняет горизонтальное разделение власти еще и разделением ее по вертикали;
- верховенства закона (закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти);
- взаимной ответственности государства и личности.

Также правовое государство предполагает в качестве принципов высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе; наличие гражданского общества и осуществления контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права.

2. Образование **правового государства** связано с окончательной победой модернизации. Только осуществив реформы в сфере государственного управления и права, только добившись активного участия граждан в политической и общественной жизни, старое государство переходит в некое качественно новое состояние. Но представление об этом новом качественном, идеальном состоянии формировалось постепенно, задолго до упомянутых событий.

В трудах Платона, Аристотеля, Цицерона, Полибия содержалась идея правления закона, которая была развита в XVII–XVIII вв. представителями естественно-правовых теорий. Особую роль здесь сыграл Д. Локк, который определил понятие правового закона, его цели – сохранять и расширять свободу людей, рассматривал принцип разделения властей как гарантию против злоупотребления властью, а свободу индивида характеризовал как свободу следовать своему желанию во всех случаях, когда это не запрещает закон, и не быть зависимым от «непостоянной, неопределенной и неизвестной самовластной воли другого человека». Ш.-Л. Монтескье в середине XVIII в., усовершенствовав теорию разделения властей, видел именно в рассредоточении власти в различных руках залог их взаимного сдерживания и обеспечения подлинной свободы.

Великая Французская и Американская революции конца XVIII в. дали первый конкретный опыт создания конституций и провозглашения правового государства. Правда, этого не было вполне достаточно. Если в молодой Американской республике декларации, провозглашенные в ее конституционном документе, уже на рубеже XVIII–XIX вв. практически не расходились с реальной жизнью и правовое государство в своих главных очертаниях сформировалось, то в Европе до этого было весьма далеко. Здесь в большей мере шла теоретическая разработка этого понятия, и она была связана с именами И. Канта, Р. Моля, А. Мюллера, К. Т. Вельксера, И. К. фон Арентина. В Европе с ее массой полуфеодалных пережитков, сильной бюрократией и устоявшимися монархическими традициями процесс конституционализации государства шел постепенно, и еще более замедленно и инерционно осуществлялось обновление и консолидация права.

Черeda буржуазно-демократических революций 1848–1849 гг. не смогла насильственно установить правовое государство, но она способствовала продвижению к конституционным свободам во многих странах и отказу от наиболее одиозных проявлений неправовых действий со стороны государства. Это касалось и постепенного выравнивания прав мужчин и женщин в гражданской и семейной жизни,

отмены запретов на деятельность профсоюзов, ограничения полицейского и иного произвола, укрепления свободы печати и т.д. В России движение к правовому государству началось в ходе революции 1905–1907 гг. Именно тогда на официальном уровне в Основных государственных законах, утвержденных Указом Николая II от 23 апреля 1906 г., устанавливалось:

1) «Империя Российская управляется на твердых основаниях законов, изданных в установленном порядке»;

2) «Сила законов равно обязательна для всех без изъятия российских подданных и для иностранцев, в Российском государстве пребывающих...».

В ходе семинарских дискуссий обоснуйте тот факт, что правовое государство не может быть введено единовременным актом (даже если этот акт является демократической Конституцией). Докажите, что процесс становления правовой государственности занимает длительное время, и в ходе этого процесса необходимо не только создание совершенной законодательной системы, но и осуществление преобразований в социально-экономической и политической системе, повышение уровня правовой культуры населения страны.

Рекомендуемая литература

1. Алексеев А. С. Начала современного правового государства и русский административный строй накануне 6 августа 1905 г. (предисловие И. Л. Беленького) // Труды по Россииведению. 2011. № 3. С. 417. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=18260830>
2. Вестов Ф. А. Правовое государство и специфика политического развития России // Известия Саратовского университета. Новая серия. Сер.: Социология. Политология. 2012. Т. 12, № 3. С. 86–90. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=18274762>
3. Вышкварцев В. В. Теория правового государства и прав человека в дискуссиях отечественных юристов конца XIX – начала XX века // Альманах современной науки и образования. 2007. № 7-2. С. 35–39. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=18023616>
4. Миронов Д. Н. Правовое государство: происхождение идеи и признаки правового государства // Вестник Бурятского государственного университета. 2015. № 2-1. С. 149–155. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23196598>
5. Нарыкова С. П. Правовое государство и гражданское общество: мифы и проблемы (к вопросу о правовом государстве) // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. 2013. № 5. С. 55–58. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=20426613>

6. Чиркин В. Е. К вопросу о сущности правового государства // Вопросы правоведения. 2012. № 3 (15). С. 9–20. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=18027266>
7. Шамаров В. М. Принципы и признаки правового государства. // Вестник Екатеринбургского института. 2017. № 4 (40). С. 167–171. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=34901061>

Т е м а 12

Основные этапы развития социального государства

1. Понятие и признаки социального государства.
2. История становления и развития социального государства.

Методические рекомендации

1. В общем виде **социальное государство** можно понимать как правовое демократическое государство, служащее интересам общества, проводящее эффективную социальную политику, направленную на реализацию принципов социальной справедливости и социальной защищенности населения, повышение жизненного уровня граждан, создание современных систем здравоохранения, образования и социального обеспечения.

Сегодня о социальном государстве речь идет в конституциях многих не только западноевропейских, но и восточноевропейских (включая Россию), ряда азиатских (например, Турция), латиноамериканских и других стран. Так, ст. 20 Конституции ФРГ 1949 г. провозглашает Германию «демократическим и социальным федеративным государством», согласно ст. 1. Конституции Пятой Республики 1958 г. «Франция является неделимой, светской, социальной, демократической Республикой». Статья 7 Конституции Российской Федерации гласит, что Россия – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

В целом термин «социальное государство» можно рассматривать как некое родовое понятие, фиксирующее принципиальные социальные качества государства, по-разному проявляющиеся в разных странах, но имеющие в своей основе единый набор признаков.

К числу таких принципов можно отнести следующие:

1. Достойный уровень заработной платы трудоспособных граждан, что обеспечивает эффективность налогообложения.
2. Высокий уровень удовлетворения людьми своих потребностей: физиологических (питание, одежда, жилище), социально-психологических (комфортный отдых, общение), политических (гражданская

активность, возможность выражения политических интересов), духовных (свобода творчества, участия в культурной, религиозной жизни).

3. Мощная социальная защита нетрудоспособных слоев населения: пенсионеров, инвалидов, детей, учащихся, безработных, беженцев и т.д. Нуждающиеся должны получать помощь от государства в таком размере, чтобы не чувствовать себя ущербными членами общества и иметь возможность на достойном уровне удовлетворять свои потребности.

4. Современные системы образования, здравоохранения и других социальных услуг. Образование – важный фактор развития личности, повышения ее социального статуса; здравоохранение – залог комфортного существования. Следует обратить внимание и на то, что деятельность в области государственного управления здесь также относится к социальным услугам. Эффективный государственный менеджмент, осуществляемый в интересах людей, – важная характеристика социального государства.

5. Минимизация социальных различий. В обществе существуют различные социальные слои (страты), в пределах которых имеются также различия возрастные, половые, профессиональные и др. В социальном государстве между этими стратами не должно быть слишком резких различий по имущественному положению и качеству жизни.

6. Реализация идеи социальной справедливости. Социальную справедливость в упрощенном варианте можно определить, как соответствие того, что человек дает обществу, тому, что он от него получает.

7. Мирное разрешение социальных конфликтов.

8. Воплощение в жизнь общепризнанных нравственных предписаний, таких как благотворительность, милосердие, альтруизм, бескорыстие¹.

Несмотря на наличие общих признаков и функций, национальные вариации построения социального государства имеют и свои особенности. Так, по характеру осуществления социальной деятельности исследователи различают три типа социального государства: либеральную или англосаксонскую модель, социал-демократическую или скандинавскую, консервативную или континентально-европейскую. Опираясь на пособие «Современное государство (государственное регулирование социальной сферы и трудовых отношений в постмодернизирующемся обществе)» (см. список рекомендованной литературы), дайте краткую характеристику данных моделей. К какой из них, по вашему мнению, наиболее близка модель российского социального государства?

¹ Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права : учебник для вузов. М. : Норма, 2002. С. 42–44.

2. Понятие «социальное государство» было введено в середине XIX в. (1850) немецким юристом и экономистом Лоренцем фон Штейном. Он отмечал, что социальное государство должно «...способствовать экономическому и общественному прогрессу всех своих граждан, ибо в конечном счете развитие одного выступает условием развития другого, и именно в этом смысле говорится о социальном государстве».

Появление термина «социальное государство» фактически ознаменовало признание изменившейся природы государственности. Данное понятие отразило свершившийся переход от так называемого государства общественного договора к государству, которое помимо гарантий политического равенства берет на себя еще и ответственность за благосостояние граждан, обеспечивает доступность социальной поддержки всем членам общества. Таким образом, *социальное государство следует рассматривать как более высокую ступень эволюции правового государства.*

Идеи Л. фон Штейна о социальном государстве как инструменте сглаживания классовых разногласий впервые были с успехом воплощены в жизнь в 80-е гг. XIX в. Германии, где канцлер О. Бисмарк реализовал свой масштабный проект по введению развернутой системы социального страхования немецких рабочих на случай болезни, инвалидности, старости. Разработанные Бисмарком меры социальной защиты стали основополагающими для создания немецкого социального государства, а затем были переняты и другими странами. Так, вслед за Германией общегосударственная система вспомоществования социально не защищенным слоям населения была введена в Дании (в 1891 г.), в Англии (с 1908 г.) и т.д.

Мощным толчком для развития практики социального государства послужили мировой экономический кризис 1929–1938 гг. и Вторая мировая война. «Новый курс» президента Ф. Рузвельта в США включил в себя такие решительные шаги в направлении социального обеспечения, как законодательное закрепление права рабочих на коллективный договор, организацию профсоюзов, общегосударственные мероприятия по борьбе с безработицей, помощь фермерам, сокращение рабочего дня, введение пенсий по старости и др.

Значительное влияние на процессы практической реализации социальной государственности оказал опыт послевоенной Германии (ФРГ), где канцлер К. Аденауэр, используя ресурсы плана Маршалла, сумел создать социальный и экономический порядок, обеспечивший впечатляющие темпы производства, технологическое обновление и эффективно действующую социальную защиту.

Период с конца 50-х и до середины 70-х гг. XX в. можно обозначить как этап так называемого «государства всеобщего благоденствия». Автором концепции государства всеобщего благоденствия считается американский экономист Д. Гэлбрейт. Ее идея возникла благодаря резкому повышению уровня жизни развитых стран в 50–60-е гг. XX в. С точки зрения этой концепции государство отражает интересы всех слоев общества, перераспределяет доход в пользу трудящихся, уничтожает социальное неравенство благодаря справедливому распределению социальных благ. Опираясь на теорию Д. М. Кейнса, обосновавшего необходимость активного вмешательства государства в экономическую жизнь общества, идеологи государства всеобщего благоденствия делали упор на смешанную экономику, сочетание частного и государственных секторов. Взяв на себя новую по сравнению с предшествующим периодом функцию обеспечения высокого уровня жизни всех членов общества, государство сделало эту функцию доминирующей.

С середины 1970-х гг. в развитых странах Европы и Северной Америки начинает проявлять себя стагнация экономического роста, что обуславливает кризис сложившейся там модели государства всеобщего благосостояния. Особенно существенной критике концепция государства всеобщего благоденствия была подвергнута со стороны неоконсерваторов, которые предлагали пересмотреть существующую социальную политику и ограничить вмешательство государства в экономическую сферу. Социальная защита со стороны государства не должна носить всеохватывающий характер, ее следует заменить адресной помощью наиболее социально уязвимым категориям. Большинство граждан должны нести ответственность за собственное благополучие сами. Наиболее яркими представителями неоконсервативного подхода к социальной политике того времени выступили премьер-министр Великобритании М. Тэтчер и президент США Р. Рейган.

В итоге неоконсерваторам удалось серьезно повлиять на социал-демократическую версию государства всеобщего благоденствия, замедлить темпы роста социальных расходов, запустить конкурентные механизмы формирования социальной политики. Однако, нельзя сказать, что неоконсерваторы сумели найти окончательный выход из кризиса государства всеобщего благоденствия. Заданный ими тренд на демонтаж старой версии социального государства стал отправной точкой поиска так называемого «третьего пути», т.е. оптимального баланса между государственным регулированием и дерегулированием, либерализмом и социализмом и т.д.

В конце XX – начале XXI в. развитые государства оказались в новых политических, социальных и экономических условиях, продиктованных процессами глобализации. В этих условиях начала

формироваться новая модель социального государства, не получившая пока общепринятого названия, но часто именуемая как государство «всеобщего участия (труда)». Ее характерными признаками являются:

1. Усиление роли наднациональных правовых и политических институтов в сфере социального регулирования.

2. Смещение акцентов осуществления социальной политики с социального обеспечения на обеспечение условий развития личности и гарантии личных благ.

3. Усложнение системы правового регулирования и форм социальной защиты граждан.

Раскройте содержание данных признаков. Также ответьте на вопрос: можно ли с точки зрения теории считать социальным любое государство, где проводится развитая социальная политика? Являлся ли социальным государством, например, СССР?

Рекомендуемая литература

1. Аристов Е. В. Вариации социального государства, социальное государство в различных странах // Актуальные теоретические и практические вопросы развития юридической науки: общегосударственный и региональный аспекты. 2015. № 1. С. 7–14. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24985602>
2. Гуляков А. Д., Саломатин А. Ю., Сиушкин А. Е. Современное государство (государственное регулирование социальной сферы и трудовых отношений в постмодернизирующемся обществе). Пенза : Изд-во ПГУ, 2018. 88 с.
3. Гафуров З. Ш. Социально-правовое государство: причины возникновения, объективные основы, противоречивая сущность // Государство и право. 2009. № 4. С. 5–14. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11806940>
4. Путило Н. В. Юридические критерии социального государства: новые подходы // Журнал российского права. 2016. № 10 (238). С. 15–25. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26678129>
5. Сиушкин А. Е. К уточнению понятия социального государства // Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. Сер.: Экономика и право. 2019. № 9. С. 148–153. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=34856649>
6. Слинько Е. А., Руднев В. М. Проблема становления и развития социального государства в современном мире // Мегатренды мировой политики : сб. науч. ст. по материалам 3-й межвуз. науч.-практ. конф. молодых ученых. Воронеж, 2016. С. 138–142. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26610682>

Т е м а 13

Сущность, принципы и функции права

1. Понятие и основные признаки права.
2. Принципы права.
3. Функции права.

Методические указания

1. **Право** – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений.

Признаки права:

- 1) волевой характер;
- 2) общеобязательность;
- 3) нормативность;
- 4) связь с государством;
- 5) формальная определенность;
- 6) системность.

Сущность права многопланова, она раскрывается посредством следующих основных подходов: классового, общесоциального, религиозного, расового и др. Раскрыть значение права для общества и конкретизировать его сущность призвана такая категория, как «ценность права», под которой понимается способность права служить средством для удовлетворения справедливых, прогрессивных интересов общества и отдельной личности.

2. **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 выводятся из его смысла.

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

К общеправовым принципам относят:

- 1) справедливость;
- 2) юридическое равенство граждан перед законом и судом;

- 3) гуманизм;
- 4) демократизм;
- 5) единство прав и обязанностей;
- 6) сочетание убеждения и принуждения и т.п.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к межотраслевым. Среди них выделяют принцип неотвратимости ответственности, принципы состязательности и гласности судопроизводства и т.д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются отраслевыми. К ним относятся: в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном процессе – презумпция невиновности и т.п.

3. Функции права – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

С помощью понятия функции права можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие.

Функции права рассматривают в двух плоскостях в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких). Если следовать широкому смыслу функций права, то среди них можно выделить, например, такие, как экономическая (право упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности и т.п.), политическая (регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.), воспитательная (отражает определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, связана с формированием у субъектов мотивов правомерного поведения), коммуникативная (выступает способом связи между субъектом и объектом управления).

На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную (развитие общественных отношений) и охранительную функции.

Регулятивная функция имеет первичное значение, носит творческий характер, ибо право с помощью ее призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы – поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т.п. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости.

Охранительная функция осуществляется с помощью правовых ограничений – обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений –

и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи. Для того чтобы убрать с пути данные препятствия, и используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц.

Рекомендуемая литература

1. Антонов М. В. О системности права и «системных» понятиях в правоведении // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2014. № 1 (312). С. 24–42. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=21998959>
2. Байтин М. И. О принципах и функциях права: новые моменты // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2000. № 3 (230). С. 4–16. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23063501>
3. Дроздова А. М. Принципы права и некоторые аспекты теоретического понимания принципов прав человека // Юридическая мысль. 2017. № 5 (103). С. 8–14. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=32484820>
4. Захарцев С. И., Сальников В. П. Что такое право? Вопросы онтологии и гносеологии // Правовое государство: теория и практика. 2015. № 2 (40). С. 14–22. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24137075>
5. Иванова Г. П. О понятии права (к соотношению права и законодательства) // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1983. № 1. С. 20–27. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23734918>
6. Матвеев П. А. Понятие и сущность функций права // Юридический вестник Кубанского государственного университета. 2012. № 2 (11). С. 24–31. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=19420410>

Тема 14

Типологии правопонимания

1. Основные типы правопонимания.
2. Формационный и правосистемный подходы к типам права.

Методические указания

1. При познании права ключевое значение имеет **типология правопонимания**, т.е. обобщенная идеологизированная модель, в которой фокусируются правовые представления и понятия.

Наиболее традиционная модель правопонимания – это *юснатурализм*, или естественное право, воплощенное в трудах Г. Гроция, Т. Гоббса, Ж.-Ж. Руссо и др. Оно исходит из того, что на естественное, идеальное право должно ориентироваться позитивное право, реализуемое государством. Естественное право основано на прирожденных, неотчуждаемых правах человека (прежде всего это право на жизнь, свободу, равенство и т.д.). Позитивное право, которое противоречит естественному, подлежит замене.

По-иному, с позиции формально-определенных норм, которые не могут быть истинными или ложными, а носят производный от государства характер, реализуется правопонимание *юридическим позитивизмом* (И. Бентам, Д. Остин, Г. Кельзен, Г. Шершеневич и др.). Нормы имеют своим источником не нравственность, а государственное принуждение.

Л. И. Петражицкий на рубеже XIX–XX вв. развивал *психологическую теорию* права, связанную с изучением влияния психики на развитие этических и правовых норм, которое, по признанию самого ученого, не противоречит дарвинизму и историческому материализму. «Психология должна изучить готовность населения воспринимать новые законы. Психика людей влияет на природу права, но и созданное право влияет на психическое состояние общества и его отдельных индивидов».

Социологическая юриспруденция (О. Эрлих, К. Ллевеллин, С. А. Муромцев, Р. Паунд и др.) связывает право не с волей государства, а с потребностями общественного развития. Создателем данного направления считается профессор императорского университета в Черновцах О. Эрлих, который в 1913 г. издал в Вене «Основоположения социологии права». Но еще до этого он разработал учебный курс по «живому праву», в рамках которого пытался совместить преподавание правовой теории с психологией, социологией и экономикой. Исходная точка права, согласно теории Эрлиха, лежит не в законодательстве, юриспруденции или судебной практике, а в самом обществе. Поэтому источник познания права – прежде всего непосредственное наблюдение жизни, поступков, изучение обычаев и документов конкретного

осуществления права (договоры, завещания, сделки, судебная практика и т.п.). Начала права следует искать в обществе, в образующих его объединениях и союзах, таких как семья, торговые товарищества, община и самого государство. Следует подчеркнуть, что Эрлих как представитель европейского права существенно опередил свое время. Не Европа, а США на рубеже XIX–XX вв. были предрасположены к практической реализации идей социологической юриспруденции, которая в концепциях Р. Паунда и К. Ллевелина нашла свое высшее выражение.

Более неоднозначной, черно-белой по своим оценочным качествам является *либерально-юридическая концепция*. Ее представители – В. Нерсисянц, В. Четвернин – полагают, что всю историю юриспруденции пронизывают борьба двух типов правопонимания – юридического и легистского. В первом случае ключевым принципом права является формальное равенство. Данному подходу противостоит идеология легизма (или закона). Авторы констатируют, что, якобы, не всякий закон есть право, а только тот, который соблюдает принцип правового равенства – именно он приобретает законную силу, становится правовым законом.

Создатель *коммуникативной концепции* правопонимания А. Поляков утверждает, что условием возникновения права «является не возникновение государства, а формирование психосоциокультурных реалий, имеющих коммуникативную направленность... Право одновременно представляет собой идею и текст, норму и правоотношения, императивно-атрибутивные переживания и социализированные ценности. Ни одно из этих положений не истинно (т.е. не может быть сведено к праву в целом) в своей отдельности и отвлеченности, а справедливо только в совокупности».

По мнению приверженца *диалогической концепции*, правопонимания И. Честнова, при изучении права следует рассматривать социологический и культурно-исторический критерии. Правовая реальность многогранна, поскольку включает субъекты права, нормы права, их отношение в правосознании и реализацию в правопорядке. Сущность права в рамках диалогического подхода определяется – как объективная функциональная значимость некоторых норм для выживания социума. Таковой подход близок диалектической социологии права Е. Пашуканиса, И. Разумовского, Л. Спиридонова, так как предполагает историческую и социокультурную обусловленность субъекта права, определяющую содержание меры свободы в данных конкретных условиях... Важность законодательства не отрицается, но оно понимается как одна из форм внешнего выражения права, которая должна соответствовать основной функции права – обеспечивать воспроизводство общества.

Наконец, концепция *реалистического позитивизма* Р. Ромашова интегрирует юридический позитивизм и социологическую юриспруденцию. Автор подчеркивает, что любая регулятивно-охранительная система будет являться правом только в том случае, если нормы, из которых данная система состоит, являются общезначимыми и оказывают результативное воздействие на общественные отношения.

Множество существующих типов правопонимания лишний раз подтверждают мнение о неопределенности термина «право». В этой связи нельзя не согласиться с Г. В. Мальцевым в том, что «если общемировое понимание и определение права практически невозможны, то в пределах отдельного государства и контролируемого им единого правового пространства поиски общего для всех участников правоотношений понимания права имеют определенный упорядочивающий смысл»².

2. Типология права – это его специфическая классификация, производимая в основном с позиции следующих двух подходов.

С точки зрения первого (*формационного*) главным критерием выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода, решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.

В рамках другого подхода (*правосистемного*) типология права производится на основе конкретно-географических, национально-исторических, религиозных, специально-юридических и иных признаков. В соответствии с названными критериями выделяют такие типы права:

1) национальные правовые системы (это конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства);

2) правовые семьи (это совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, структуры права и исторического пути его формирования). Различают следующие правовые семьи: общего права, романо-германскую, славянскую, мусульманскую, индусскую и др.

Обсудите на семинарском занятии сильные и слабые стороны данных подходов. Покажите важность создания интегративных моделей, которые бы учитывали как общественное начало в праве, так и его культурно-цивилизационную и технико-юридическую стороны.

² Мальцев Г. В. Понимание права. Подходы и проблемы. М., 1999. С. 4.

Рекомендуемая литература

1. Воротилин Е. А. Естественное право и формирование юридического позитивизма // Государство и право. 2008. № 9. С. 67–72. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11155103>
2. Горбатенко Г. В. Проблема типологии правопонимания в современной теории права // Вестник Воронежского института МВД России. 2021. № 1. С. 213–217. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44900203>
3. Горбунов М. Д. Правопонимание: диалектика подходов. // Юридическая наука: история и современность. 2015. № 10. С. 191–210. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24277954>
4. Драгунова Е. Ю. Эволюционное развитие нетрадиционных типов понимания права: интегративные подходы к пониманию права // Современная юриспруденция: актуальные вопросы, достижения и инновации : сб. ст. XI Междунар. науч.-практ. конф. Пенза, 2018. С. 9–12. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=35432723>
5. Коробова А. П. Психологическая концепция правопонимания Л. И. Петражицкого и его учение о политике права // Вестник Волжского университета им. В. Н. Татищева. 2012. № 2 (76). С. 149–156. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17735699>
6. Леусенко Д. А. Теоретические проблемы правопонимания // Казанская наука. 2014. № 11. С. 177–181. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=22777756>
7. Поляков А. В. Правопонимание как теоретико-правовая проблема. // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2014. № 2 (313). С. 6–18. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=22980161>
8. Припечкин В. В. История формирования социологического подхода к праву // Мир политики и социологии. 2012. № 1. С. 121–131. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=19394844>
9. Сиушкин А. Е. Социология и этика права : учеб.-метод. пособие. Пенза : Изд-во ПГУ, 2012. 156 с.
10. Фролова Е. А. Понятие и типология права // Право и государство: теория и практика. 2012. № 5 (89). С. 12–25. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17927243>
11. Шакирзянова К. Р. О содержании формационного и цивилизационного подходов к типологии права // Теоретические и практические проблемы развития современной науки : сб. материалов XII Междунар. научн.-практ. конф. Махачкала, 2016. С. 94–96. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=27623394>

Тема 15

Правовые системы современности

1. Понятие правовой системы.
2. Классификация правовых систем.
3. Правовые семьи современного Запада.
4. Правовое развитие незападного мира.
5. Место России на юридической карте мира.

Методические указания

1. **Правовая система общества** – одно из самых емких и базовых понятий в теории государства и права, поскольку оно представляет конкретно-историческую совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

В отличие от «внутриправовых» системных образований, состоящих из однородных элементов (правовых норм, источников права и т.д.), правовая система включает в себя разнородные элементы. Это, в частности:

- 1) доктринально-философский, или идеологический (правопонимание, понятия и категории права и т.д.);
- 2) нормативный, т.е. совокупность действующих в обществе правовых норм;
- 3) институциональный, т.е. юридические учреждения – правотворческие и правоприменительные;
- 4) социологический, т.е. правоотношения, применение права, юридическая практика.

2. Правовая система каждого государства по-своему уникальна, однако по неким общим определенным критериям их принято группировать в правовые семьи.

Для **классификации правовых систем** используются различные критерии – этнические, расовые, географические, религиозные, а также юридическую технику, стиль права и др., что в свою очередь объясняет существование множества классификаций.

Например, А. Леви-Ульман дифференцировал правовые семьи по правовым источникам на англо-американскую, континентально-европейскую и мусульманскую.

Р. Давид подразделял семьи по двум параметрам – идеологическому фактору (включая религиозные, философские особенности, экономические и социальные структуры) и юридической технике (прежде всего источники права).

К сожалению, часть специалистов, придерживаясь амбициозной позиции европоцентризма и западноцентризма, склонны выделять только две главные группы правовых систем – группу правовых систем, принадлежащих правовым государствам с длительной правовой традицией и группу правовых систем, принадлежащих государствам, не обладающим правовыми традициями. Тот же приблизительно подход предлагал реализовать и академик В. С. Нерсисянц. Он выделял страны Запада с наиболее высоким уровнем развитости (США, Великобритания, Франция, Германия и др.), среднеразвитые страны Латинской Америки, Восточной Европы и Азии (включая Японию, Индию), слабо развитые системы права Черной Африки и значительной части Азии.

К. Цвайгерт дает более убедительную классификацию, в которой в качестве критерия выдвигается понятие «правовой стиль», который складывается из следующих факторов:

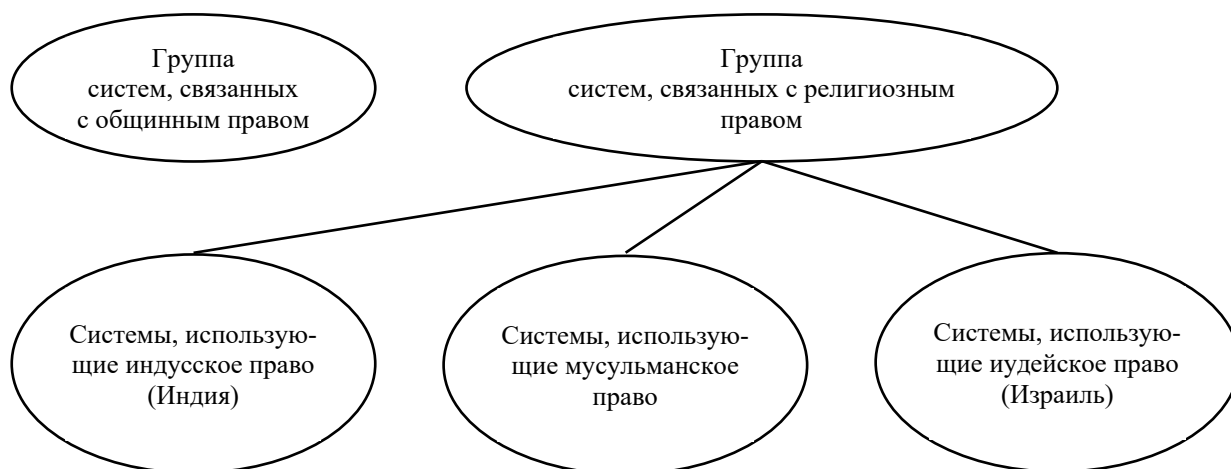
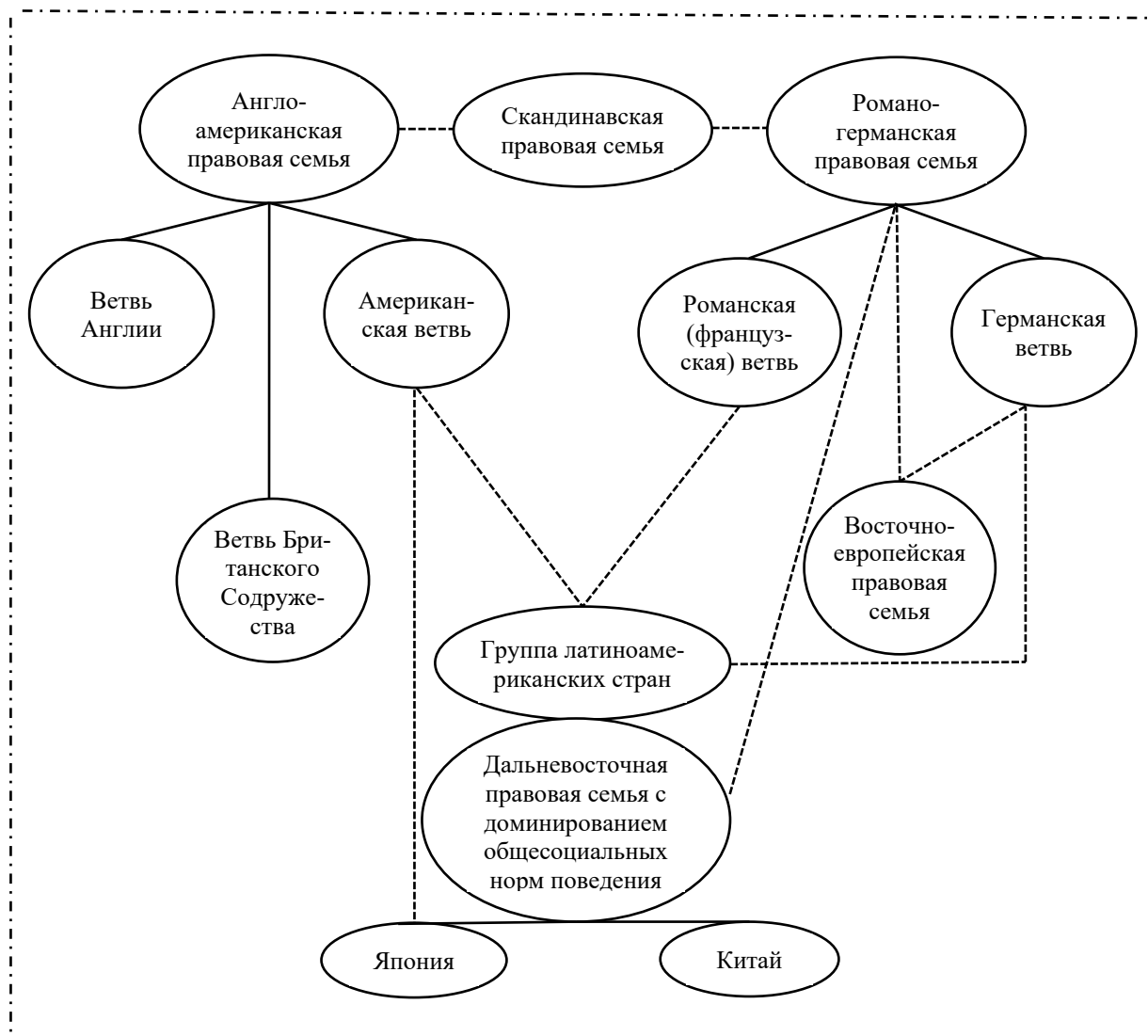
- происхождение и эволюция правовой системы;
- своеобразие юридического мышления;
- специфические правовые институты;
- природа источников права и способ их толкования;
- идеология.

Также он выделяет восемь правовых стилей:

- романский;
- германский;
- скандинавский;
- англо-американский;
- социалистический;
- дальневосточный;
- право ислама;
- индуское право.

С известными поправками данная классификация может быть представлена в виде следующей схемы, разработанной А. Ю. Саломатиным.

Для усвоения особенностей ведущих правовых систем рекомендуем обратиться к учебнику А. В. Малько и А. Ю. Саломатина «Сравнительное правоведение» из списка рекомендованной литературы. Помните, исходя из общепринятого толкования правовой системы, не совпадающего с понятием «система права», сравнительному анализу следует подвергать не только нормативный материал, но и судебные системы, правовую культуру, юридическое образование и юридическую профессию в различных странах.



3. На современной юридической карте мира располагаются как западные, так и незападные **правовые системы**. В условиях международной турбулентности и отхода от однополярного мира эта дихотомия осознается все более рельефно.

Запад представлен двумя основными правовыми семьями – *романо-германской* (континентальной) и *англо-американской* (или семьей общего права). Романо-германская семья использует более понятный и логичный принцип правового развития – от общего к частному, т.е. от формулирования общих узаконений и далее к их применению в конкретных случаях. Страны англо-американской семьи применяют более экзотичный и менее эффективный способ юридического мышления, затрудняющий формулирование правового решения – вынесение его на основе предшествующих частных случаев.

Прецедентное право возникло в специфических условиях компактного островного государства и распространилось на разные континенты благодаря беспрецедентным масштабам колониальной Британской империи. Иными словами, это распространение было не вполне добровольным и естественным. На недостаточную эффективность английского прецедентного права также указывает его дуализм. Английское общее право XI–XIII вв. с его формализмом стандартных исков не удовлетворяло потребностей населения в судебной защите, что вызвало в XIV в. к жизни более адекватное по форме и содержанию право справедливости. Дальнейшая конкуренция двух ветвей английского права свидетельствуют об изначальной неудовлетворительности прецедентного подхода.

Более того, внутри англо-американской семьи нет полного типологического единства. Англия является родиной прецедентов, но уже в США они вытеснены на второй план статутами, что объясняется как федеративной конституцией государства с более интенсивной законотворческой деятельностью, так и динамичным характером переселенческого, континентального развития. Велика роль в обновлении права также могущественного Верховного Суда – именно он формирует, но и он же отменяет свои прецеденты, что ведет к правовой нестабильности, но уже в иной, чем в Англии, манере.

Более предсказуемо развивается право на европейском континенте, где после анархии и правового несовершенства раннего средневековья возникает более централизованная система правовых норм и правосудия. Рекомендуем ознакомиться с книгой Г. Дж. Бермана «Западная традиция права: эпоха формирования» (М., 1998), в которой можно найти богатый фактический материал о католическом и светском праве (на примере его комплекса феодальных, манориальных, торговых, городских, королевских форм).

Лучшие моменты европейского континентального права связаны с эпохой его кодификации XIX–XX вв., что позволило распространить его влияние по всему миру. Причем это распространение носило исключительно добровольный, а не добровольно-принудительный характер, как в случае с английским прецедентным правом. Это право, оформившееся в рамках романо-германской правовой семьи, имело органическую связь с римским правом, было доктринальным, предусматривало особую значимость закона, несло в себе деление на публичное и частное право.

Промежуточное положение между англо-американской и романо-германской семьями занимает скандинавская правовая семья. Она сформировалась на окраине Европы в специфических условиях сурового климата и дефицита продовольствия, что побуждало местные элиты снижать норму эксплуатации и не создавать дорогостоящий государственный аппарат. Поэтому и право здесь было простым и рациональным, использующим как централизованные узаконения, так и прецеденты.

4. Незападный мир вплоть до конца XVIII в. обладал неоспоримыми экономическим и культурно-правовыми преимуществами, которые наиболее явно демонстрирует Китайская империя, и, именно, китайская правовая система стала стержнеобразующей для дальневосточной правовой семьи.

Не вполне корректно называть эту семью традиционной, используя тот же термин применительно к праву африканских народов. Ведь на самом деле между африканским и дальневосточным правом нет ничего общего, а в цивилизационном плане эти районы Земного шара очень сильно отличаются. Китайское, а в более широком плане, дальневосточное право возникло в условиях целенаправленно культивируемого стабильного социального строя – передового в технологическом и управленческом отношении. Китайская империя – самая устойчивая из общемировых империй, гибко сочетала в своей правовой системе легизм и конфуцианство, т.е. кнут и пряник для регулирования поведения подданных. Именно конфуцианство, воспитывающее культ уважения старших, предохраняет общество от сутяжничества (т.е. избыточного обращения в суд), что свойственно западным правовым системам и, прежде всего, США.

Внимательно изучите уголовно-административный кодекс Тан люй шу и (VII в. н.э.) как образец императорского законодательства, адресованного как чиновникам, так и простым подданным, ставшим образцом для последующих кодификаций династий Сун, Мин, Цин.

Обратите внимание, что типологическими чертами китайской правовой системы и дальневосточной правовой семьи являются: использование нравственно-религиозных доктрин, развитая централизованная законодательная деятельность государства, обладающего давним опытом систематизации, частичная рецепция европейского и американского права в XIX–XX вв., не изменившая в корне правовую культуру населения, неприятие судебного прецедента и предпочтение перед не-судебными процедурами решения споров.

5. Вопрос о месте **России на юридической карте мира** имеет как юридическое, так и цивилизационно-историческое значение. Правомерно считается, что стиль государственного управления России сформировался под влиянием Византии и Золотой Орды, а ее правовые истоки находятся в области православия и византийского права. В дальнейшем в Московской Руси и императорской России вырабатываются свои оригинальные подходы к праву, а отношение к нему в корне отличается от правовой культуры стран Европы. Обратите внимание на то, что, хотя власти, начиная с Петра I допускают рецепцию западного (первоначально скандинавского, а затем германского права), правовое развитие идет по иной, чем на Западе траектории. В частности, осуществляя кодификацию уголовного права, самодержавие не видит смысла в полной перестройке системы права по западным лекалам.

В советский период правовые различия с Западом не только углубляются, но и настойчиво декларируются: социалистическое право противопоставляется буржуазному. В постсоветское время после неkritического копирования западного правового опыта в 1990-е гг. Россия выбирает свой самостоятельный путь развития, что дает основание говорить о формирующейся евразийской правовой семье, к которой, видимо, будут рано или поздно присоединяться многие бывшие республики СССР.

Рекомендуемая литература

1. Батлер У. Э. Россия и юридическая карта мира // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2015. № 5 (9). С. 73–90. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=25062142>
2. Ботарева Е. А. Общая характеристика романо-германской правовой семьи // Аллея науки. 2017. Т. 2, № 9. С. 746–749. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=29448747>
3. Гинзбург М. М., Глебов И. Н., Котляр В. С. [и др.]. Особенности источников современной правовой системы государства Израиль //

- Международный правовой курьер. 2018. № 1 (25). С. 44–47. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36903360>
4. Емельянов Б. М., Сильчева А. А. Сравнительный анализ правовых систем (семей) современности: англосаксонская, романо-германская (континентальная), мусульманская правовые семьи // Вызовы глобального мира. Вестник ИМТП. 2014. № 4. С. 34–37. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23162592>
 5. Захарова М. В. О французских корнях российского права: исторический анализ // Журнал российского права. 2016. № 6 (234). С. 15–22. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26280702>
 6. Кудеев А. В. Влияние конфуцианства и легизма на право Китая. // Наука и мир. 2019. Т. 1, № 5 (69). С. 70–74. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=43181635>
 7. Кузьменко В. И. Проблема соотношения категорий «правовая семья», «правовая система» и «система права» // Вестник экономики, права и социологии. 2012. № 3. С. 197–200. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=18810238>
 8. Кузьменко В. И. «Самобытность» российской правовой системы: за и против // In Situ. 2015. № 1. С. 85–88. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24731811>
 9. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Сравнительное правоведение: учебно-методический комплекс. М. : НОРМА : ИНФРА-М, 2018. 352 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/944332>
 10. Маюров Н. П. Традиционные и религиозные правовые семьи в странах современного мира // Социально-политические науки. 2017. № 5. С. 56–59. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=30509503>
 11. Прудникова Ю. Г. Иудейское право как разновидность религиозно-правовой семьи и его положение в современном праве Израиля // Актуальные проблемы права : материалы IV Междунар. науч. конф. М., 2015. С. 256–266. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24885627>
 12. Романов И. А., Зуев А. В., Меньшиков А. В. Особенности дальневосточной правовой семьи и ее характерные точки соприкосновения с российской правовой системой // Право. Безопасность. Чрезвычайные ситуации. 2019. № 4 (45). С. 34–37. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=41829758>
 13. Патракова Е. А. Скандинавская (нордическая) правовая семья. // Вестник РГГУ. Сер.: Экономика. Управление. Право. 2015. № 1 (144). С. 43–49. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23171648>
 14. Сильченко Н. В. Социальные координаты и идентификация национальной правовой системы // Журнал российского права. 2016. № 6 (234). С. 5–15. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26280701>

15. Тимощук А. С. Особенности правовой системы традиционного общества (на примере классического индусского права) // Lex russica (Русский закон). 2006. Т. 65, № 5. С. 893–897. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=9335925>
16. Черных В. С. Современная правовая система Японии: общая характеристика, особенности // ГлаголЪ правосудия. 2018. № 4 (18). С. 81–84. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=38516432>
17. Филонов А. В. Правовая система российской федерации в романо-германской правовой семье: общее и особенное (сравнительно-правовой аспект) // Ученые записки Крымского федерального университета имени В. И. Вернадского. Юридические науки. 2020. № 1. С. 98–103. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=42926303>
18. Чевтаев К. А. Анализ некоторых отличительных особенностей англо-американской правовой семьи // Инновации. Наука. Образование. 2021. № 31. С. 727–733. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=45765481>
19. Чиркин В. Е. Возможности и пределы сближения (конвергенции) глобальных правовых систем // Публичное и частное право. 2015. № 3 (27). С. 11–20. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24341752>

Тема 16

Право в системе социальных норм. Правосознание и правовая культура

1. Социальные и технические нормы.
2. Соотношение права и морали.
3. Право и обычаи.
4. Понятие, структура и виды правосознания.
5. Понятие и структура правовой культуры.
6. Правовой нигилизм и правовой идеализм. Правовое воспитание.

Методические рекомендации

1. 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, топлива, государственные стандарты, технические условия.

Особенности технических норм:

- 1) предмет регулирования здесь не сугубо социальный;
- 2) «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 относят правовые, моральные, религиозные, политические, эстетические, обычные, корпоративные и иные нормы.

Особенности социальных норм:

- 1) предмет регулирования здесь уже сугубо социальный – общественные отношения;
- 2) «субъектный» 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 уже технико-юридическими правилами поведения. В силу этого они выступают не только

целесообразными, но и общеобязательными, влекущими за собой определенные юридические последствия. Так, уголовное законодательство предусматривает ответственность за нарушение правил безопасности при производстве строительных работ, правил вождения и эксплуатации транспорта и т.п.

2. Мораль – это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого и т.п.

Мораль и нравственность можно рассматривать в качестве синонимов. Этика же есть наука о морали (нравственности).

Единство между правом и моралью заключается в следующем:

- 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 прослеживаются:

- 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 позиции добра и зла, справедливого и несправедливого, то нормы права – с точки зрения законного и незаконного, правомерного и неправомерного).

Право и мораль взаимодействуют между собой в процессе упорядочения общественных отношений. Их требования во многом совпадают: то, что осуждает и поощряет право, осуждает и поощряет, как правило, и мораль. И наоборот. Многие правовые нормы вытекают из нравственных (не убий, не укради и т.п.).

Вместе с тем возможны и противоречия между ними, когда одна и та же ситуация может регулироваться по-разному со стороны права и морали. Причины противоречий могут быть объективными (существующие различия между правом и моралью) и субъективными (право меняется быстрее морали и подчас с ней не согласуется в силу определенных идеологических, конъюнктурных моментов).

3. Обычай – это исторически сложившееся правило поведения, вошедшее в привычку в результате многократного повторения и ставшее в силу этого регулятором общественных отношений. Под обычаями можно понимать сложившиеся традиции, ритуалы, обряды, имеющие социальную значимость. Обычаи весьма многообразны, ибо складываются в рамках жизнедеятельности того или иного народа, нации, территориальной либо профессиональной группы и т.п. Обычай – исторически первая группа социальных норм, возникшая одновременно с возникновением самого общества. Обычай воплощает в себе определенные итоги жизнедеятельности, общественный опыт, закрепляют то, что сложилось в результате длительной социальной практики. Обычай не столь тесно связан с правом, как нормы морали. Однако, выступая особой разновидностью социальных норм, обычаи имеют следующие связи с правовыми нормами:

1) древнейшее право возникало во многом именно из обычаев, которые санкционировались государством, приобретая тем самым юридический характер;

2) правовые нормы могут поддерживать социально ценные обычаи, создавать для них режим наибольшего благоприятствования, стимулировать их осуществление;

3) правовые нормы могут запрещать социально вредные обычаи, соблюдение которых противоречит сложившемуся образу жизни в конкретном обществе, могут ограничивать сферу их действия;

4) правовые нормы могут относиться нейтрально к тем обычаям, которые не имеют ярко выраженного социально ценного либо социально вредного характера.

На семинарском занятии приведите примеры того, как правовые нормы поддерживают либо запрещают те или иные социальные обычаи.

4. Правосознание – это представления и чувства, оценки и установки индивидов и социальных групп о праве. Исходной основой правосознания выступает информация о правовых нормах, после чего у индивида складывается то или иное отношение к ним (положительное, отрицательное, безразличное и т.д.). Наряду с правовой психологией, которая воплощает в себе эмоции по поводу правовых норм

и практики их применения, составным элементом правосознания является правовая идеология, находящая свое выражение в нормативно-правовых актах. Правовая психология и правовая идеология тесно связаны друг с другом.

По степени проникновения в суть правовых явлений правосознание подразделяется на обыденное (оно характерно для большинства граждан), профессиональное и научное (последние свойственны юристам-практикам и научным работникам). Кроме того, мы можем выделить коллективное и индивидуальное правосознание. Важно также помнить о национальных аспектах правосознания, т.е. представлениях о праве к разных народов могут отличаться.

5. Правовая культура включает в себя правосознание и юридически значимое поведение. Она характеризует уровень социального отношения к праву и правовой активности общества, особенности структуры юридических норм и юридической деятельности. На правовую культуру оказывают влияние следующие факторы:

- реальная потребность в праве;
- состояние законности и правопорядка в стране;
- степень развитости в обществе юридической науки и юридического образования, а также целый ряд социально-политических, экономических, геополитических и культурно-психологических факторов.

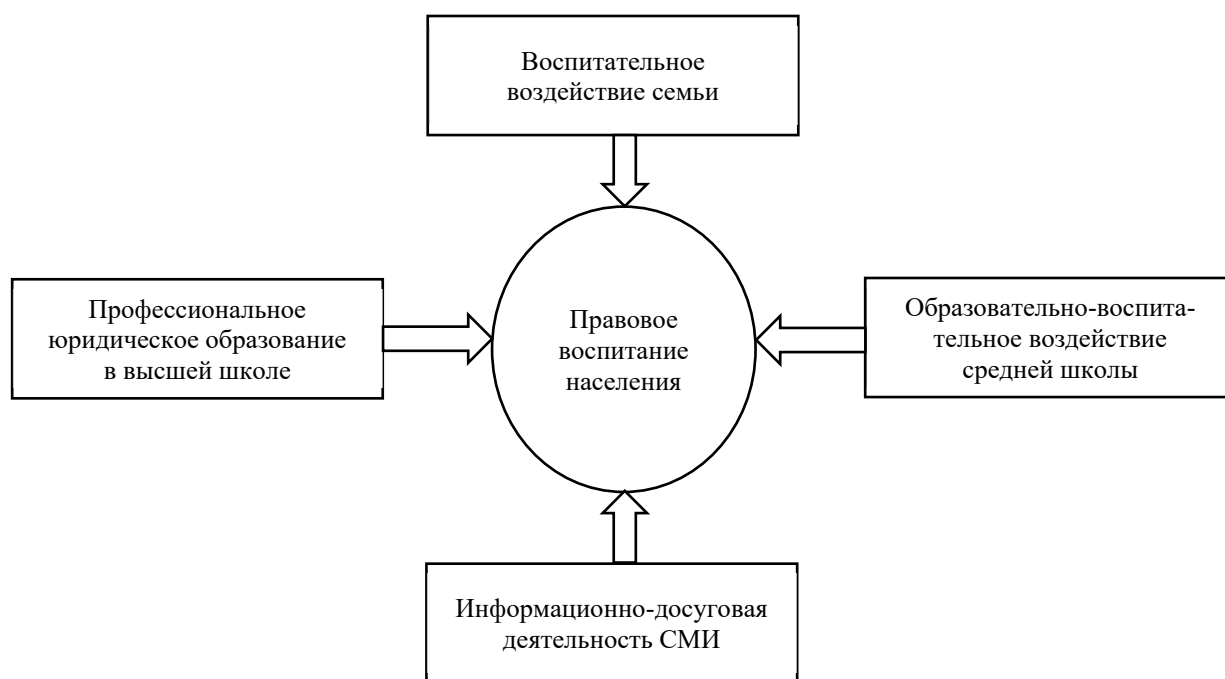
Правовая культура – это понятие более сложное и дискуссионное, чем правосознание. Для лучшего понимания этого феномена попытайтесь реконструировать формирование правовой культур в США и России, опираясь на список рекомендованной литературы.

6. Традиционно в качестве деформаций правосознания выделяют **правовой идеализм** и **правовой нигилизм**. В первом случае речь идет об абсолютизации роли права в жизни общества, во втором – о пренебрежительном отношении к нему.

Однако существует и более подробная классификация. В частности, правовой фетишизм в чем-то сродни правовому идеализму, поскольку выражает гипертрофированное представление о роли права. Правовой фетишизм может исповедоваться представителями разных идеологических течений – как теми, кто полагает, что ужесточение наказаний однозначно поможет искоренить преступность, так и теми, кто верит, что с помощью права можно искоренить социальные и политические противоречия, построить идеальное демократическое общество.

Правовой дилетантизм представляет из себя вольное обращение с правом, происходящее от небрежного отношения к юридическим ценностям. Правовой инфантилизм же возникает на фоне недостаточности, несформированности правовых знаний.

Средством преодоления таких негативных явлений, как правовой нигилизм и правовой идеализм является правовое воспитание. Под **правовым воспитанием** понимается целенаправленная деятельность государства, а также общественных структур, средств массовой информации, учебных и трудовых коллективов по формированию высокого правосознания и правовой культуры граждан.



Среди форм правового воспитания обычно выделяют:

- а) правовую пропаганду;
- б) правовое обучение;
- в) юридическую практику;
- г) самообразование.

Методами правового воспитания выступают убеждение, принуждение, наказание, поощрение, потенциальная угроза применения санкций, профилактика, предупреждение и другие способы и приемы воздействия на сознание и поведение субъектов.

Рекомендуемая литература

1. Бобылев А. И. Правовое сознание и правовая культура // Право и государство: теория и практика. 2005. № 3. С. 4–9. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=12914817>

2. Головкин Р. Б., Зотова Ж. А. Право в системе регулирования поведения: соотношение социальных и технических норм // Вестник Владимирского юридического института. 2010. № 4 (17). С. 82–89. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15511882>
3. Демидова И. А. Правовое образование и правовое воспитание: теоретико-юридический аспект // Общество и право. 2021. № 2 (76). С. 112–117. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=46475361>
4. Зарубина Е. В. О соотношении морали и права // Наука и современность. 2015. № 40. С. 163–167. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24374362>
5. Летошко Е. А. Интегративная функция правового воспитания в совершенствовании правовой культуры человека // Актуальные теоретические и практические вопросы развития юридической науки: общегосударственный и региональный аспекты. 2014. № 1. С. 83–88. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=22821827>
6. Литвин И. И., Ступина А. А. К вопросу о негативных формах правового сознания и культуры // Актуальные проблемы государства и общества в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина. 2020. № 1. С. 92–95. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44468287>
7. Нежелская М. А. Правовой нигилизм и правовой идеализм // Право и образование. 2002. № 2. С. 75–82. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15522011>
8. Павленко Е. М. Влияние деформаций правового сознания на формирование правовой культуры и культуры прав человека // Российское государствоведение. 2016. № 2. С. 15–27. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26538923>
9. Романов И. Б. Социологическая оценка правового сознания и правовой культуры современного российского общества // Право и государство: теория и практика. 2015. № 2 (122). С. 49–52. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23377088>
10. Рябинин Н. А. Проявление особенностей правового сознания и правовой культуры в правомерном поведении субъектов права // NovaUm.Ru. 2018. № 15. С. 274–277. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36349666>
11. Сорокина Ю. В. Соотношение права и морали в современной философии права // Вестник Воронежского государственного университета. Сер.: Право. 2020. № 3 (42). С. 75–96. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44037062>
12. Туркаева Л. В. Правовое воспитание обучающихся высших учебных заведений в системе профессионального образования // Научное отражение. 2021. № 2 (24). С. 30–33. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=46267972>

Тема 17

Нормы права

1. Понятие и признаки правовой нормы.
2. Структура юридической нормы.
3. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта.
4. Классификация (виды) правовых норм.

Методические рекомендации

1. **Норма права** – это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное либо санкционированное государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

Поскольку нормы права – одна из разновидностей социальных норм, на них распространяются общие черты, присущие этим нормам. Вместе с тем, норма права отличается от обычаев, нравственных, корпоративных и иных социальных норм специфическими признаками, характерными чертами. К наиболее существенным из них относятся следующие:

- 1) общеобязательный характер;
- 2) формальная определенность;
- 3) связь с государством;
- 4) микросистемность;
- 5) представительно-обязывающий характер.

2. **Структура юридической нормы** – это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность, данная структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимодополняют друг друга. Взятые в систему, эти части характеризуют юридическую норму как автономное, в определенной мере самодостаточное, правовое явление.

Таких частей три:

1) *гипотеза* – элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов;

2) *диспозиция* – элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром;

3) *санкция* – элемент нормы права, предусматривающий последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными – меры наказания, – так и позитивными – меры поощрения (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником).

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

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;
- в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм;
- элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;
- элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов.

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

- 1) прямой способ имеет место тогда, когда норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта;
- 2) отсылочный (ссылочный) способ имеет место тогда, когда статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта;
- 3) бланкетный способ имеет место тогда, когда статья отсылает не к конкретной статье, а к другому нормативному акту или нескольким нормативным актам.

4. Классификация правовых норм позволяет более четко обозначить их место и роль в системе правового регулирования, глубже познать природу данных норм и назначение.

Нормы права и основания их классификации очень многообразны. Это связано с многообразием общественных отношений, которые данные нормы призваны регулировать.

На семинарском занятии назовите виды и приведите примеры правовых норм для каждой из следующих классификаций:

- 1) в зависимости от содержания;
- 2) в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевой принадлежности);
- 3) в зависимости от их характера;
- 4) в зависимости от методов правового регулирования;

- 5) в зависимости от времени действия;
- 6) в зависимости от функций;
- 7) в зависимости от круга лиц, на которых распространяется действие норм;
- 8) в зависимости от степени определенности элементов правовой нормы;
- 9) в зависимости от сферы действия;
- 10) в зависимости от юридической силы;
- 11) в зависимости от способа правового регулирования;
- 12) в зависимости от субъектов правотворчества.

Рекомендуемая литература

1. Азми Д. М. Норма права: структура, форма, разновидности // Академический юридический журнал. 2010. № 3 (41). С. 4–11. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15277943>
2. Архипов С. И. Понятие и юридическая природа локальных норм права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1987. № 1. С. 29–34. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23573828&>
3. Берлявский Л. Г., Шматова Е. С. Норма права как базовое понятие юридической науки // Право и образование. 2012. № 5. С. 56–63. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17705772>
4. Бошно С. В. Норма права: понятия, свойства, классификация и структура // Право и современные государства. 2014. № 4. С. 49–60. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23029674>
5. Гайворонская Я. В. К вопросу о понимании правовых и юридических норм // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2001. № 3 (236). С. 39–45. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23063592>
6. Маньковский И. А. Логическая структура правовой нормы: ретроспективный анализ и современное состояние проблемы // Актуальные проблемы гражданского права. 2013. № 1 (2). С. 130–154. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26716344>
7. Перевалов В. Д. Нормы права: проблемы понимания и определения // Российское право: образование, практика, наука. 2017. № 5 (101). С. 10–19. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=32518246>
8. Рыбаков В. А. Виды нетипичных норм права // Право и государство: теория и практика. 2013. № 4 (100). С. 10–13. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=19087452>
9. Самигуллин В. К. О норме права // Вестник ВЭГУ. 2012. № 3 (59). С. 66–73. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17766748>

Т е м а 18

Формы (источники) права

1. Понятие формы права, ее основные виды. Соотношение понятий формы и источника права.
2. Нормативно-правовые акты: понятие и классификация.
3. Закон и его верховенство в системе нормативно-правовых актов. Виды законов.
4. Подзаконные нормативные акты: понятие и виды.
5. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Методические рекомендации

1. **Форма права** – это способ выражения волеи государственной воли, юридических правил поведения.

В литературе существуют две основные точки зрения на проблему соотношения понятий «источник права» и «форма права»:

- а) согласно первой – названные понятия тождественны;
- б) согласно второй – понятие «источник права» более широкое, чем понятие «форма права».

Последняя точка зрения является господствующей на сегодняшний день. Под источником права понимают три фактора:

- 1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.);
- 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.);
- 3) источник в формально-юридическом смысле – это и есть форма права.

Основные формы права:

- нормативный акт;
- правовой обычай;
- юридический прецедент;
- нормативный договор;
- юридическая доктрина.

Раскройте сущность указанных форм права.

2. **Нормативный правовой акт** – это правовой акт, принятый полномочным на то органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего характера и постоянного действия, рассчитанные на многократное применение.

Нормативные акты издаются органами, обладающими нормотворческой компетенцией, в строго установленной форме. Нормативный акт является официальным документом, носителем юридически значимой информации.

По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две большие группы: законы и подзаконные акты.

Также нормативно-правовые акты классифицируют по следующим основаниям:

- в зависимости от особенностей правового положения субъекта правотворчества;
- в зависимости от сферы действия;
- в зависимости от срока действия.

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

Признаки закона:

- 1) принимается только органом законодательной власти или референдумом;
- 2) порядок его подготовки и издания определяется Конституцией России и Регламентами палат Федерального Собрания РФ;
- 3) в идеале закон должен выражать волю и интересы народа;
- 4) обладает высшей юридической силой, и все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чем не противоречить;
- 5) регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения.

Именно данные признаки и выделяют закон в системе иных нормативных актов и придают ему качество верховенства.

Классификация законов может проводиться по различным основаниям:

- по юридической силе;
- субъектам законотворчества;
- предмету правового регулирования;
- сроку действия;
- характеру;
- сферам действия;
- степени систематизации;
- объему регулирования и т.д.

Укажите виды законов в соответствии с предложенной классификацией.

4. Подзаконные акты – это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы.

Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, базируются на них. Несмотря на то, что в нормативном правовом регулировании общественных отношений главное и определяющее место занимает закон, подзаконные акты имеют тоже важнейшее значение в жизни любого общества, играя вспомогательную и детализирующую роль.

Виды подзаконных актов:

1) указы и распоряжения Президента РФ (вторые, в отличие от первых, принимаются больше по процедурным, текущим вопросам);

2) постановления и распоряжения Правительства РФ – акты исполнительного органа государства, наделенного широкой компетенцией по управлению общественными процессами;

3) приказы, инструкции, положения министерств регулируют, как правило, общественные отношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполнительной структуры;

4) решения и постановления местных органов государственной власти;

5) решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления;

6) нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов;

7) локальные нормативные акты – это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации (например, правила внутреннего трудового распорядка).

5. Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъектные пределы своего функционирования.

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу. Придание закону обратной силы возможно лишь в исключительных случаях.

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего.

Действие нормативных актов в пространстве зависит:

- от уровня государственного органа, принявшего данный акт;
- юридической силы акта.

На территории России нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан или должностных лиц (военнослужащих, пенсионеров, милиционеров, студентов, преподавателей, госслужащих, врачей, избирателей, депутатов, судей, прокуроров, ветеранов войны, многодетных матерей и т.д.).

Рекомендуемая литература

1. Богатова О. В. Значение классификации нормативных правовых актов в системе права Российской Федерации // Вестник Владимирского юридического института. 2008. № 1 (6). С. 95–99. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=12932626>
2. Ботанцов И. В. Применение правовой доктрины как источника права в Российской Федерации // Журнал правовых и экономических исследований. 2019. № 1. С. 35–41. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=37234583>
3. Васильев В. Г. К вопросу о классификация нормативных правовых актов по юридической силе, по времени и месту их действия // Знание. 2016. № 10-3 (39). С. 129–137. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=27440642>
4. Васильев В. Г. Подзаконность в системе нормативных правовых актов // Гуманитарные науки и образование в Сибири. 2015. № 1 (19). С. 211–218. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23230292>
5. Гудиев Г. З. Судебный прецедент как форма права // Современные научные исследования и разработки. 2018. № 6 (23). С. 216–218. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=35690305&>
6. Гук П. А. Судебный прецедент в России: теория и практика // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2001. № 4 (237). С. 50–60. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23062913>
7. Калинин А. Ю., Комаров С. А. Форма (источник) права как категория в теории государства и права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2000. № 6 (233). С. 3–10. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23112900>
8. Кодан С. В. «Форма права», «источник права» и «источник познания права» как базовые понятия юридического источниковедения // Личность, право, государство. 2018. № 4. С. 42–56. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36930508>

9. Лаушкин С. А., Федулов С. В. Вступление в законную силу нормативных правовых актов в Российской Федерации // Труды Военно-космической академии имени А. Ф. Можайского. 2013. № 640. С. 253–260. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=21257846>
10. Миронов В. О., Зин Н. В. Нормативный договор как источник права // Аграрное и земельное право. 2018. № 4 (160). С. 39–43. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=35707524>
11. Плоцкая О. А. Сущность правового обычая как источника права // Вестник. Государство и право. 2014. № 17. С. 21–27. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23564695>
12. Рогов В. В. Проблемы правового обычая как источника права в отечественной правовой науке // Юридический форум : межвуз. сб. науч. тр. М., 2014. С. 205–227. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=26506604>
13. Рябко А. И., Василенко О. Н. Актуальные проблемы онтологии форм права // Философия права. 2000. № 2 (2). С. 60–69. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36513487>
14. Уманская В. П. Современные подходы к понятию нормативных правовых актов в науке и практике // Вестник Воронежского государственного университета. Сер.: Право. 2019. № 3 (38). С. 144–156. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=41189845>
15. Шевцова К. М. Судебная практика как источник права в Российской Федерации // Современные проблемы государства и права. Новосибирск, 2019. С. 239–244. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44011838>

Т е м а 19

Правотворчество

1. Понятие, принципы и виды правотворчества.
2. Понятие законотворчества. Стадии законотворческого процесса.
3. Понятие и виды систематизации нормативных актов.
4. Юридическая техника.

Методические рекомендации

1. **Правотворчество** – это деятельность, прежде всего, государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Правотворчеству присущи следующие принципы:

- научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т.п.);
- профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди – юристы, управленцы, экономисты и др.);
- законность (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе конституции, иных законов и подзаконных актов);
- демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе);
- гласность (означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации);
- оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов).

Правотворчество – богатое по содержанию явление, сверхсложная деятельность по формулированию общих правил поведения. Оно может быть, естественно, неоднородным.

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на такие виды, как:

- 1) непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума (всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни);
- 2) правотворчество государственных органов (например, Государственной Думы, Правительства РФ);
- 3) правотворчество отдельных должностных лиц (например, президента, министра);

- 4) правотворчество органов местного самоуправления;
- 5) локальное правотворчество (например, на предприятии, в учреждении и организации);
- 6) правотворчество общественных организаций (например, профсоюзов).

В зависимости от значимости правотворчество делится:

1) на законотворчество (правотворчество высших представительных органов – парламентов, в процессе которого издаются нормативные акты высшей юридической силы – законы, принимаемые в соответствии с усложненной процедурой);

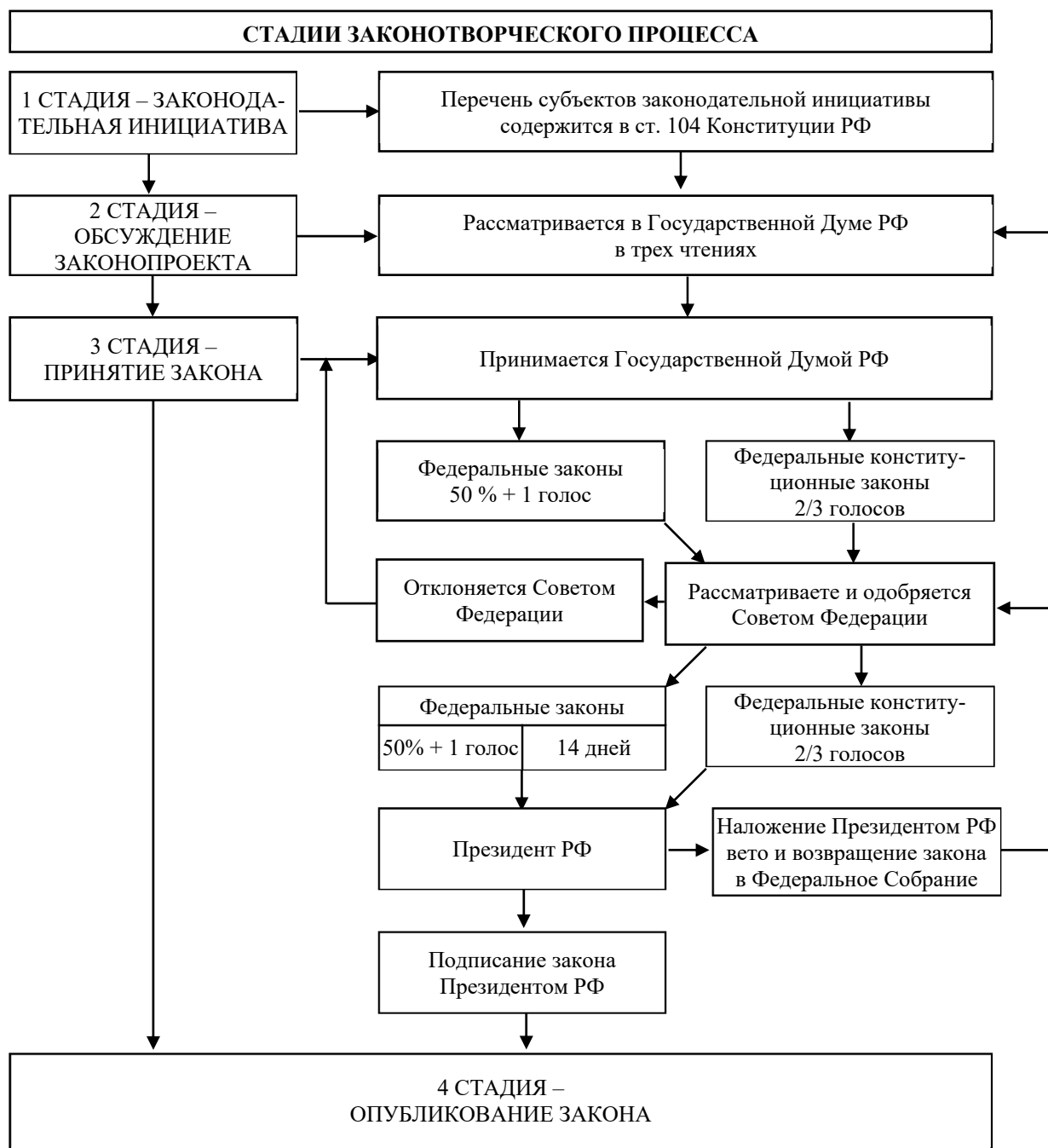
2) делегированное правотворчество (нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента по принятию для оперативного решения определенных проблем нормативных актов, входящих в компетенцию представительного органа);

3) подзаконное правотворчество (здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам – президентом, правительством, министерствами, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций, руководителями предприятий, учреждений, организаций).

2. Законотворческий процесс – главная составная часть правотворческого процесса, его сердцевина. Именно принятие законов прежде всего характеризует данный процесс в целом. Кроме законов продукцией правотворчества выступают подзаконные нормативные акты, правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты.

Законотворчество – сложный, неоднородный процесс, включающий несколько стадий. Данные стадии смотрите далее.

На основе приведенной схемы проанализируйте стадии законотворческой деятельности, обратив особое внимание на обсуждение законопроекта. В чем смысл трех чтений? Где публикуется законопроект, получивший статус закона?



3. Систематизация – это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов.

Выделяют такие виды систематизации, как:

1) *инкорпорация* – форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение;

2) *консолидация* – форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение;

3) *кодификация* – форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания.

Дайте характеристику каждому из способов систематизации. Попробуйте подобрать исторические примеры систематизации как из отечественной, так и зарубежной практики.

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

Основным объектом юридической техники является текст правовых актов, информационное воплощение юридических предписаний. При их принятии важно учитывать, чтобы содержание таких предписаний (дух) и форма (буква) соответствовали друг другу, чтобы не было неясности, двусмысленности.

Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно уровень юридической техники символизирует определенный уровень правовой культуры конкретного общества.

Техническими средствами являются юридические термины (словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания правового акта) и юридические конструкции (специфическое строение нормативного материала, складывающееся из определенного сочетания субъективных прав, льгот, поощрений, обязанностей, запретов, приостановлений, наказаний и т.п.). В качестве юридических конструкций выступают те или иные правовые режимы, юридический состав правонарушения и т.п.

К техническим правилам относятся:

1) ясность и четкость, простота и доступность языка правовых актов;

2) сочетание лаконичности с необходимой полнотой, конкретности с требуемой абстрактностью выражения соответствующих правовых предписаний;

3) последовательность в изложении юридической информации;

4) взаимосвязь, согласованность и внутреннее единство правового материала.

Технические приемы – это способы, фиксирующие официальные реквизиты (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т.п.), структурная организация правового акта (вводная часть – преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т.д.).

В рамках изучения данного вопроса на семинаре также ответьте на следующие вопросы: какие существуют способы изложений элементов юридической нормы? Что такое правовые презумпции, фикции, аксиомы?

Рекомендуемая литература

1. Гончарова Л. Н. Кодификация как способ систематизации законодательства и форма правотворчества // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2020. № 11 (126). С. 78–81. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44151347>
2. Гуляков А. Д. Правотворческая политика в условиях федеративного государства (на примере Российской Федерации) // Ленинградский юридический журнал. 2014. № 4 (38). С. 56–67. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23602746>
3. Давыдова М. Л. Правовые аксиомы как средство юридической техники // Вестник Волгоградского государственного университета. 2007. № 6. С. 93–98. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=12912329>
4. Денисов Г. И. Юридическая техника: теория и практика // Журнал российского права. 2005. № 8 (104). С. 86–96. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17324253>
5. Зацепина О. Е. Правовые презумпции и правовые фикции как средства юридической техники // Научный вестник Омской академии МВД России. 2021. Т. 27, № 1 (80). С. 39–43. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=44959636>
6. Каранина Н. С. Сущность правовой презумпции: определение понятия «презумпция» в современной теории права и российском законодательстве; признаки правовой презумпции // Юридическая техника. 2010. № 4. С. 213–220. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=20303907>
7. Кашанина Т. В. Юридическая техника или законодательная техника? // Журнал российского права. 2010. № 3 (159). С. 171–173. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15603740>
8. Керимов Д. А. Система права и систематизация законодательства // Право и образование. 2003. № 1. С. 7–28. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=9228350>

9. Кожевников В. В. К проблеме систематизации нормативно-правовых актов в Российской Федерации и о правилах ее юридической техники // Право и государство: теория и практика. 2016. № 4 (136). С. 11–21. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=25918695>
10. Кузнецов С. А. Законотворческий процесс в Российской Федерации : учеб. пособие. Архангельск, 2021. 194 с. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=47143546>
11. Лупандина О. А. Правотворческий процесс и законодательный процесс: соотношение понятий // Таврический научный обозреватель. 2016. № 6 (11). С. 106–112. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26248856>
12. Макеева Н. В. Особенности правотворческой политики в условиях федеративного государства (на примере Российской Федерации) // Актуальные проблемы юриспруденции в современной России : сб. ст. по материалам V Всерос. науч.-практ. конф. / под ред. Н. В. Ивановой, Н. М. Швецова. Йошкар-Ола, 2015. С. 277–283. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24199529>
13. Малиновский А. А. Юридическая техника в зарубежных правовых семьях (взгляд компаративиста) // Юридическая техника. 2016. № 10. С. 179–190. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=25472206>
14. Реутов В. П., Ваньков А. В. К вопросу о консолидации как форме систематизации законодательства // Право и современные государства. 2013. № 3. С. 16–20. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=21072040>

Т е м а 20

Система права

1. Понятие и структурные элементы системы права. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли.
2. Частное и публичное право. Материальное и процессуальное право.
3. Общая характеристика отраслей российского права.
4. Система права и система законодательства. Соотношение и взаимосвязь.

Методические рекомендации

1. **Система права** – это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

Системное устройство права означает, что оно представляет собой целостное образование, состоящее из множества элементов, находящихся между собой в определенной иерархической связи.

Системная организация права имеет важное значение как для законодателя (принимая нормативный акт, правотворческий орган обязан гармонично «включить» его в существующую систему права, не нарушая ее целостности), так и для правоприменителя (системный принцип права в сфере правоприменительной деятельности позволяет правильно истолковать и применить норму права). Существенно влияние системности права и на процесс систематизации (упорядочения) законодательства.

Структурными элементами системы права являются:

- а) норма права;
- б) отрасль права;
- в) подотрасль права;
- г) институт права;
- д) субинститут.

Именно они образуют юридическую ткань рассматриваемого явления.

Понятие «система права» не следует отождествлять с понятием «**правовая система**». Последнее шире по объему и включает помимо системы права юридическую практику и господствующую правовую идеологию. Таким образом, правовая система и система права соотносятся как целое и часть.

Предмет правового регулирования – это те общественные отношения, которые регулирует право. Он является основным критерием разделения права на отрасли, ибо общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует и соответствующих правовых форм.

Вторым (дополнительным) критерием выступает метод правового регулирования. Если предмет отвечает на вопрос, что регулирует право, то метод – как регулирует. Если предмет является материальным критерием, то метод – формально-юридическим.

Таким образом, **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 и т.п.

Дайте характеристику элементов системы права. Что такое первичные, вторичные и комплексные отрасли права? Какие методы правового регулирования характерны для конкретных отраслей права? Приведите примеры. Кроме того, акцентируйте внимание на таком емком понятии, как «правовой режим регулирования отрасли», который включает в себя не только предмет и метод правового регулирования, но и принципы отрасли, а также наличие кодифицированного акта.

2. Юридические нормы можно подразделить на две большие группы: на **частное и публичное право**.

Их различие основывается на принципиальной разнице частных и публичных интересов и заключается в характере и способах воздействия права на регулируемые общественные отношения, обусловленные природой последних.

В литературе выделяют следующие критерии, в зависимости от которых те или иные нормы права относят к частному либо публичному праву:

- 1) интерес (если частное право призвано регулировать частные интересы, то публичное – общественные, государственные);

2) предмет правового регулирования (если частному праву свойственны нормы, регулирующие преимущественно имущественные отношения, то публичному – неимущественные);

3) метод правового регулирования (если в частном праве господствует диспозитивный метод, то в публичном – императивный);

4) имущественный статус участников отношений (в частном праве они характеризуются имущественной самостоятельностью).

Все отрасли права вне зависимости от того, являются они публичными или частными, подразделяются также на материально-правовые и процессуально-правовые.

Нормы материального права (к нему относятся больше всего отраслей) определяют права и обязанности, полномочия соответствующих субъектов, отвечая на вопрос «что?» может, должен, обязан делать участник соответствующих правоотношений.

Нормы процессуального права определяют порядок, процедуру, реализации на практике в реальной жизни соответствующих прав и обязанностей. Эти нормы отвечают на вопрос «как?» может, должен, обязан субъект соответствующих правоотношений реализовывать свои права и обязанности.

3. Дать краткую **характеристику основных отраслей права** – это значит рассмотреть конкретный предмет и доминирующий метод правового регулирования.

Например, конституционное право – ведущая отрасль права, носит публичный характер, предметом регулирования являются основы конституционного строя, правовое положение личности, форма правления и государственного устройства; доминирующий метод – императивный; гражданское право является частным, регулирует имущественные и личные неимущественные отношения; основной метод – диспозитивный и т.д.

Дайте аналогичную характеристику основным отраслям российского права. Обратите внимание, что в романо-германской правовой семье, на которую ориентируется Россия, ряд отраслей относят к так называемому смешанному праву, где переплетаются публично-правовые и частноправовые отношения. Например, у нас это – трудовое право. В европейских также коммерческое право, право социального обеспечения, транспортное, страховое, хозяйственное, сельскохозяйственное право и т.д. При этом во Франции трудовое право иногда относят к частному праву, но в Германии, где оно считается смешанным, – никогда.

В той же Франции список смешанных отраслей является более длинным, чем в Германии. Одновременно наблюдаются «публицизация» частного права, что проявляется в росте административно-правового регулирования в сфере аграрных отношений, и коммерциализация

публичного права, когда отношения администрации и частных лиц регулируются нормами частного права.

5. Система права и система законодательства тесно взаимосвязаны, но являются самостоятельными категориями, представляющими собой два аспекта одного и того же явления – права.

Система права и система законодательства соотносятся между собой как форма и содержание.

Если система права – это внутренняя структура права, соответствующая характеру регулируемых им общественных отношений, то **система законодательства** – внешняя форма права, выражающая строение его источников (в первую очередь систему нормативно-правовых актов). Может быть несколько вариантов соотношения системы права и системы законодательства:

- 1) имеется отрасль права, но нет отрасли законодательства (финансовое право);
- 2) отрасль законодательства существует, но не имеется отрасли права (валютное право);
- 3) отрасль права совпадает с отраслью законодательства.

Но даже при третьем, самом идеальном, варианте соотношения системы права и системы законодательства существуют между ними достаточно серьезные различия. К основным из них относятся:

- 1) система права носит объективный характер и обусловлена экономическим базисом общества, система законодательства во многом субъективна;
- 2) основным элементом системы права является норма права, основным элементом системы законодательства – нормативно-правовой акт;
- 3) в основу деления системы права на отрасли положен предмет и метод правового регулирования, законодательство же делится также по предмету, который далеко не однороден.

Таким образом, существуют достаточно серьезные различия между системой права и системой законодательства, а установление правильного соотношения этих понятий является актуальной теоретической и практической задачей, от которой во многом зависит состояние законности и правопорядка.

Рекомендуемая литература

1. Байтин М. И., Петров Д. Е. Соотношение отрасли права и отрасли законодательства // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2004. № 4. С. 29–40. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23064438>

2. Богдан В. В., Манукян А. Р., Алымов А. А. К вопросу о системе права: проблемы конвергенции частного и публичного права // Проблемы в российском законодательстве. 2017. № 6. С. 165–170. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=32236872>
3. Донцова К. Б. К вопросу о некоторых общетеоретических аспектах понимания соотношения материального и процессуального права // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2015. № 5 (106). С. 105–111. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=24987274>
4. Маврин С. П. О роли метода правового регулирования в структурировании и развитии позитивного права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2003. № 1 (246). С. 205–216. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23063669>
5. Маюров Н. П., Ороева О. Д., Бантюков И. Б., Маюров П. Н. Теоретико-правовое понимание юридических категорий «система права» и «правовая система» // Журнал правовых и экономических исследований. 2018. № 4. С. 94–98. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=36679533>
6. Сорокин В. Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2000. № 4 (231). С. 34–45. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23063537>
7. Тонков Е. Е., Синенко В. С. Комплексные отрасли в системе права и системе законодательства // Журнал российского права. 2016. № 11 (239). С. 5–12. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=27224000>
8. Тонков Е. Е., Синенко В. С. Методологические подходы к построению системы права // Научные ведомости Белгородского государственного университета. Сер.: Философия. Социология. Право. 2016. № 10 (231). С. 135–147. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26561422>
9. Трегубов М. В. Дуализм права: исторический анализ, современные тенденции, сочетание частных и публичных начал в гражданском праве // Теоретическая и прикладная юриспруденция. 2019. № 1. С. 50–57. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=41859986>
10. Уфимцева Е. В. Развитие идей о критериях разграничения отраслей права в советской и современной российской юридической науке // Юридические исследования. 2015. № 4. С. 132–163. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23186033>

Т е м а 21

Правовые отношения. Реализация права

1. Понятие и предпосылки правоотношения. Взаимосвязь норм права и правоотношений.

2. Структура правового отношения. Правосубъектность, правоспособность и дееспособность.

3. Юридические факты: понятие и классификация. Юридический состав.

4. Понятие и характерные особенности форм реализации права. Применение права как особая форма его реализации.

Методические рекомендации

1. **Правоотношение** – это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности.

Наиболее характерные черты правовых отношений как особого вида общественных отношений заключаются в следующем:

1. Они возникают, прекращаются или изменяются только на основе правовых норм, которые непосредственно порождают, вызывают к жизни правоотношения и реализуются через них.

2. Субъекты правовых отношений взаимно связаны между собой юридическими правами и обязанностями, которые в правовой науке принято называть субъективными.

3. Правовые отношения носят волевой характер.

4. Правоотношения, как и право, на базе которого они возникают, охраняются государством.

5. Правовые отношения отличаются индивидуализированностью субъектов, строгой определенностью их взаимного поведения, персонализацией прав и обязанностей.

Под предпосылками обычно понимают условия (факторы), порождающие правовые отношения. Выделяют два вида предпосылок возникновения правоотношения:

1) материальные (общие);

2) юридические (специальные).

Связь нормы права и правоотношения имеет сложный, многосторонний характер. Конкретно она выражается в следующем:

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

- 2) норма права – основа возникновения правоотношения;
- 3) норма права устанавливает круг субъектов правоотношений;
- 4) норма права в своей гипотезе предусматривает условия возникновения того или иного правоотношения;
- 5) норма права в диспозиции определяет субъективные права и юридические обязанности участников правоотношения;
- 6) норма права в санкции содержит указание на возможные последствия выполнения диспозиции (наказания либо поощрения).

Таким образом, правоотношение есть форма реализации нормы права. Правовая норма и правоотношение соотносятся как причина и следствие.

Объект правоотношения – это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи.

В юридической литературе существуют разные трактовки объекта правоотношения. Однако в ходе длительной дискуссии сложились в основном две концепции – монистическая и плюралистическая:

– согласно монистической концепции объектом правоотношения могут выступать только действия субъектов, поступки людей;

– согласно плюралистической концепции (разделяемой большинством ученых) объекты весьма разнообразны и могут быть:

- 1) материальными благами;
- 2) нематериальными благами;
- 3) продуктами духовного творчества;
- 4) результатами действий участников правоотношений;
- 5) ценными бумагами и документами.

2. Правовое отношение имеет сложную по составу элементов структуру:

- объект;
- субъект;
- субъективное право и юридическую обязанность.

Объектом правоотношения выступает то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности его участников, то, ради чего возникает само правоотношение. Например, объектами могут быть материальные блага.

Субъекты правоотношений – это участники правовых отношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями. Субъекты правоотношений могут быть индивидуальными и коллективными.

Для того чтобы быть субъектом правоотношения, его участник должен обладать правосубъектностью. **Правосубъектность** – это способность быть субъектом права. Она предполагает наличие у участника правоотношения правоспособности и дееспособности.

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

Дееспособность – это способность лица своими действиями осуществлять права и обязанности. Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них.

Таким образом правосубъектность – это правоспособность и дееспособность, взятые вместе и характеризующие лицо именно как субъекта права. По мнению некоторых ученых, правосубъектность также включает в себя деликтоспособность, т.е. способность отвечать за правонарушения (деликты), а также вменяемость – условие уголовной ответственности.

В целом правосубъектность является одной из обязательных юридических предпосылок правоотношений.

Субъективное право – гарантируемый законом вид и мера возможного или дозволенного поведения лица. Субъективное право – определенная правовая возможность, которая включает в себя, как минимум, четыре элемента:

- 1) возможность положительного поведения самого управомоченного лица, т.е. право на собственные действия (право-поведение);
- 2) возможность требовать соответствующего поведения от правообязанного лица, т.е. право на чужие действия (право-требование);
- 3) возможность прибегнуть к государственному принуждению в случае неисполнения противостоящей стороной своей обязанности (право-притязание);
- 4) возможность пользоваться на основе данного права определенным социальным благом (право-пользование).

Юридическая обязанность – вид и мера должного или требуемого поведения. Структура юридической обязанности соответствует структуре субъективного права и включает в себя четыре компонента:

- 1) необходимость совершить определенные действия либо воздержаться от них;
- 2) необходимость для правообязанного лица отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного;
- 3) необходимость нести ответственность за неисполнение этих требований;

4) необходимость не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, в отношении которого он имеет право.

3. Юридические факты – это определенные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, прекращение или изменение правоотношений. Юридические факты являются предпосылками правоотношений. Юридические факты классифицируются по различным основаниям:

1) по характеру последствий:

- правообразующие;
- правоизменяющие;
- правопрекращающие;

2) по количественному составу:

- простые;
- сложные;

3) по продолжительности действия:

- кратковременные;
- длящиеся;

4) по связи с волей участников правоотношений:

- события;
- действия.

Дайте правовую характеристику указанным видам юридических фактов.

Особую роль в динамике правоотношений играют так называемые юридические составы или сложные, комплексные факты, когда для возникновения определенного правового отношения требуется не одно, а несколько условий (совокупность фактов).

4. Под реализацией права понимается процесс воплощения юридических предписаний в правомерных действиях граждан, органов, организаций, учреждений, должностных лиц и всех иных участников общественных отношений. Правореализация – это трансформация заложенных в юридических нормах требований в правомерное поведение субъектов.

В науке различают четыре основные формы реализации права:

- 1) соблюдение;
- 2) использование;
- 3) исполнение;
- 4) применение.

В основу такого деления положена степень активности субъектов по осуществлению правовых норм.

При *соблюдении* субъекты воздерживаются от совершения противоправных действий, иными словами, соблюдают требования правовых норм.

При *исполнении* субъекты выполняют возложенные на них обязанности, функции, полномочия, реализуя тем самым соответствующие правовые нормы.

Использование – это такая форма реализации права, когда субъекты по своему усмотрению и желанию используют предоставленные им права и возможности, удовлетворяют законные интересы, осуществляют свою праводеееспособность.

Применение – это такой способ реализации права, который связан с властными действиями юрисдикционных органов и должностных лиц. Последние выступают от имени государства, выполняя возложенные на них специальные функции и полномочия.

Характерные особенности применения права заключаются в следующем:

- 1) властно-императивная форма реализации права;
- 2) осуществляется компетентными, уполномоченными на то органами и должностными лицами;
- 3) носит процессуально-процедурный характер;
- 4) состоит из ряда последовательных стадий, т.е. отличается стадийностью;
- 5) имеет под собой соответствующие юридические основания;
- 6) связано с вынесением правоприменительных актов;
- 7) является разовым и индивидуально-определенным действием, касающимся персонифицированных субъектов;
- 8) направлено на урегулирование конкретных ситуаций.

Применение норм права не является простым однозначным действием. Оно представляет собой достаточно сложный процесс, состоящий из ряда логически последовательных стадий:

1. Установление и анализ фактических обстоятельств дела.
2. Выбор правовой нормы, по которой надлежит разрешить дело.
3. Проверка юридической силы и толкование выбранной нормы.
4. Вынесение правоприменительного акта (документально-оформительская стадия).
5. Контрольно-исполнительная стадия.

Правоприменительный акт – официальный документ, изданный компетентным органом или должностным лицом по какому-либо делу (вопросу) в отношении конкретного субъекта или субъектов на основе соответствующей правовой нормы.

Назначение актов применения права вытекает из их названия: они призваны применять юридические нормы к соответствующим лицам,

но ни в коем случае не создавать новые нормы и не изменять или дополнять старые; это не их функция.

Наиболее характерные признаки правоприменительных актов заключаются в следующем:

- 1) они имеют индивидуально-определенный характер;
- 2) являются властными и обязательными для исполнения;
- 3) не содержат в себе правовой нормы;
- 4) выступают в качестве юридических фактов, порождающих конкретные правоотношения;
- 5) исчерпываются однократным применением и на иные ситуации и других субъектов не распространяются;
- 6) обеспечиваются государственным принуждением.

Акты применения норм права отличаются большим разнообразием, поэтому они классифицируются по различным основаниям:

- по отраслевому признаку;
- субъектам их издания;
- юридической природе;
- последствиям;
- форме выражения;
- названию.

Рекомендуемая литература

1. Бекбаев Е. З. Субъективное право и юридическая обязанность в механизме правового регулирования // Вестник Института законодательства Республики Казахстан. 2009. № 4 (16). С. 46–51. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=36929530>
2. Вопленко Н. Н. Правовые отношения: понятие и классификация // Вестник Волгоградского государственного университета. Сер. 5: Юриспруденция. 2003. № 6. С. 76–89. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=14871044>
3. Галиев Ф. Ф. Логические основания стадий применения права // Правовое государство: теория и практика. 2014. № 1 (35). С. 86–91. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=21289979>
4. Глазырина М. А. Правоприменительный акт как документальная форма правоотношений: сущность, качество, виды // Актуальные проблемы теории и истории правовой системы общества. 2015. № 14 (14). С. 148–159. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=28938276>
5. Зимин А. Н. Юридическая норма и юридический факт. // Современные научные исследования и разработки. 2018. Т. 1, № 11 (28). С. 272–281. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=36810671>

6. Кирсанова А. В. Понятия «правосубъектность», «правоспособность», «дееспособность» юридических лиц // Юридический вестник Самарского государственного университета. 2015. Т. 1, № 2. С. 134–142. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=24401251>
7. Кутюхин И. В. О связи юридического факта и правоотношения // Ленинградский юридический журнал. 2006. № 2 (6). С. 38–41. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=15264936>
8. Макуев Р. Х. Применение права как особая форма реализации права // Государство и право. 2019. № 3. С. 4. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=37150230>
9. Осипов М. Ю. Понятие и основные формы реализации права // Современное право. 2010. № 2. С. 8–10. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=15164929>
10. Палеха Р. Р. Правоприменительный акт – завершающий этап правоприменительной деятельности // Вестник Тамбовского университета. Сер.: Гуманитарные науки. 2006. № 2 (42). С. 114–116. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=9734268>
11. Солодовниченко Т. А. Признаки субъективных юридических прав и юридических обязанностей // Вестник Омского университета. Сер.: Право. 2016. № 2 (47). С. 36–40. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=26718514>
12. Толстик В. А. Состав юридического факта как разновидность юридической конструкции // Юридическая техника. 2013. № 7-2. С. 770–776. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=20275240>
13. Федосенко В. А. Субъективные публичные права и юридические обязанности в составе правоотношения: сущность и взаимодействие // Право и образование. 2008. № 11. С. 62–75. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=11688511>
14. Шамаров В. М. Виды публичных правовых отношений // Военное право. 2019. № 2 (54). С. 59–65. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=37199665>

Т е м а 22

Толкование норм права

1. Понятие толкования норм права и его виды. Способы и объем толкования норм права.
2. Акты толкования норм права, их особенности и виды.
3. Пробелы в праве и пути их устранения. Аналогия закона и аналогия права.
4. Юридические коллизии и способы их разрешения.

Методические рекомендации

1. **Толкование правовых норм** – важнейшее условие их правильного понимания и применения. Толкование является обязательной стадией правоприменительного процесса. Прежде чем применить ту или иную правовую норму, ее надо подвергнуть всестороннему толкованию и убедиться в том, что выраженная в ней воля законодателя понята правильно. Кроме того, необходимо выяснить действие нормы по времени, в пространстве и по кругу лиц.

Толкование бывает *уяснительным* и *разъяснительным*.

Толкование по субъектам подразделяется на *официальное* и *неофициальное*.

Укажите отличительные черты данных видов толкования права.

Под **способами толкования** понимаются конкретные приемы, процедуры, технология, с помощью которых уясняется и разъясняется норма права, устанавливается выраженная в ней воля законодателя – в целях правильного ее применения. Такими способами являются:

- грамматический (филологический, языковой);
- логический, систематический;
- историко-политический;
- специально-юридический;
- телеологический;
- функциональный и др.

Дайте правовую характеристику каждому способу толкования правовых норм.

Толкование по объему подразделяется на три вида: буквальное (адекватное), ограничительное и расширительное (распространительное).

Буквальное толкование – это такое толкование, при котором словесное выражение нормы права и ее действительный смысл совпадают, иными словами, дух и буква адекватны.

Ограничительное толкование – это такое толкование, при котором норме права придается более узкий смысл, чем это вытекает из буквального текста толкуемой нормы.

Расширительное толкование – это такое толкование, когда норме права придается более широкий смысл, чем это вытекает из ее словесного выражения.

Приведите примеры данных видов толкования права.

2. Акты толкования – один из видов правовых актов. Их функциональное назначение состоит в том, что они призваны способствовать правильной, законной и эффективной реализации права, претворению воли законодателя в жизнь. И хотя эти акты самостоятельного значения не имеют, а только вместе с толкуемыми актами, их роль в общем механизме правового регулирования весьма велика.

Основные особенности актов толкования заключаются в следующем:

- 1) они не содержат в себе общих правил поведения, а следовательно, не относятся к числу нормативных актов;
- 2) не являются источником и формой права;
- 3) адресуются, как правило, к должностным лицам;
- 4) носят подзаконный, но обязательный характер;
- 5) по форме они могут облекаться в те же акты, что и нормативные – указы, постановления, инструкции и т.д.;
- 6) их цель – толковать, разъяснять, но не создавать право.

Виды актов толкования:

- по форме выражения они могут быть устными и письменными;
- по отраслям права – уголовными, гражданскими, административными и т.д.;
- по юридической природе – нормативными и казуальными, аутентичными и делегированными;
- по субъектам эти акты выступают как акты различных органов – судебных, прокурорских, арбитражных, контрольных, административных, законодательных, исполнительных и т.д.

3. Под пробелом в праве понимается отсутствие в нем нужной нормы, с помощью которой можно было бы разрешить возникший случай. В литературе различают пробелы первоначальные и последующие, когда они обнаруживаются уже в процессе правового регулирования, правоприменительной практики, когда появляются неизвестные ранее отношения. В любом случае пробел в праве – это состояние неурегулированности, неопределенности, а стало быть, и возможного своеволия, личного усмотрения чиновника.

Выделяют также реальные и мнимые пробелы. Мнимый – это когда высказывается суждение о существующем якобы пробеле в праве, тогда как на самом деле ситуация вообще не находится в правовом пространстве и, следовательно, не подлежит разрешению.

Первый и естественный путь полного устранения пробела – принятие новой нормы. Однако, пробелы необходимо оперативно заполнять, преодолевать. Для этой цели и существует институт правовой аналогии.

В основе аналогии лежит предположение, что все отношения, сходные между собой в главных своих чертах и признаках, разрешаются одинаково. При этом обязательным условием является то, чтобы случай, подлежащий разрешению, непременно входил в круг регулируемых правом отношений, иными словами, находился в пределах юридического поля.

Различают два вида правовой аналогии или два способа преодоления пробелов: аналогию закона и аналогию права. В первом случае отыскивается и применяется сходная с другими норма закона или иного нормативного акта. Во втором, когда не обнаруживается даже и сходной нормы, дело разрешается на основе и в соответствии с общим духом, смыслом, принципами действующего права.

Приведите практические примеры аналогии закона и аналогии права.

4. Под **юридическими коллизиями** понимаются расхождения или противоречия между отдельными нормативно-правовыми актами, регулирующими одни и те же либо смежные общественные отношения, а также противоречия, возникающие в процессе правоприменения и осуществления компетентными органами и должностными лицами своих полномочий.

Под способами разрешения юридических коллизий понимаются конкретные приемы, средства, механизмы, процедуры их устранения. В зависимости от характера коллизии применяется тот или иной метод, используется та или иная форма, избирается тот или иной путь снятия возникшего противоречия или выхода из правового тупика.

Наиболее распространенными способами разрешения юридических коллизий являются следующие:

- 1) толкование;
- 2) принятие нового акта;
- 3) отмена старого;
- 4) внесение изменений или уточнений в действующие;
- 5) судебное, административное, арбитражное и третейское разбирательство;

- б) систематизация законодательства, гармонизация юридических норм;
- 7) переговорный процесс, создание согласительных комиссий;
- 8) конституционное правосудие;
- 9) оптимизация правопонимания, взаимосвязи теории и практики;
- 10) международные процедуры.

В ходе семинарского занятия раскройте сущность каждого из указанных способов разрешения юридических коллизий.

Рекомендуемая литература

1. Артемова С. Ю. Юридические коллизии: понятие и причины возникновения // Форум. Сер.: Гуманитарные и экономические науки. 2015. № 2 (5). С. 175–182. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23466728>
2. Бошно С. В. Толкование норм права // Право и современные государства. 2013. № 4. С. 18–26. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=21193103>
3. Кауфман М. Пробелы в уголовном праве: понятие и виды // Уголовное право. 2006. № 6. С. 38–42. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=12951176>
4. Корнев А. В. Толкование права в контексте различных типов правопонимания // Журнал российского права. 2016. № 8 (236). С. 29–43. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26421949>
5. Кузнецова О. А. Гражданско-правовые принципы и аналогия права // Российский юридический журнал. 2005. № 2 (46). С. 84–91. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11780871>
6. Кутафин О. Е. Пробелы, аналогия и дефекты в конституционном праве // Вестник Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА). 2016. № 9 (25). С. 134–149. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=28983906>
7. Лазарева В. А. К вопросу о соотношении акта официального нормативного толкования и нормативно-правового акта // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2010. № 2 (12). С. 95–104. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=15199901>
8. Матузов Н. И. Коллизии в праве: причины, виды и способы разрешения // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2000. № 5 (232). С. 225–244. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23064215>
9. Монгуш А. В. Способы разрешения юридических коллизий // Наука и современность. 2010. № 3-3. С. 266–271. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=21070073>

10. Морозова Л. А. Проблемы типологии юридических коллизий (современная трактовка) // Lex russica (Русский закон). 2017. № 6 (127). С. 32–38. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=29367168>
11. Тихонравов Е. Ю. Соотношение распространительного толкования права и аналогии закона // Академический юридический журнал. 2016. № 2 (64). С. 4–10. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=26487695>
12. Щелокаева Т. А. Юридические коллизии и коллизионные нормы: понятие, виды // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2003. № 6 (251). С. 147–152. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=23222582>

Т е м а 23

Правомерное поведение и правонарушение.

Юридическая ответственность

1. Понятие, признаки и виды правомерного поведения.
2. Понятие, признаки и виды правонарушения. Юридический состав правонарушения.
3. Понятие, признаки и виды юридической ответственности. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность и противоправность деяния.
4. Презумпция невиновности.

Методические рекомендации

1. **Правомерное поведение** – необходимое условие организованного человеческого общежития, цивилизованных общественных отношений. Правомерное поведение направлено на реализацию задач в области правоприменительной, правоохранительной, правотворческой деятельности.

Правомерное поведение – это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям. Признаками правомерного поведения выступает то, что оно:

- 1) является, как правило, общественно полезным;
- 2) выражает и реализует свободу воли человека;
- 3) удовлетворяет интересы как самого индивида, так и государства;
- 4) обеспечивает необходимый правопорядок в обществе;
- 5) соответствует установленным законодательством рамкам.

Правомерное поведение достаточно разнообразно. Его можно классифицировать по множеству оснований:

- по отраслям права;
- в зависимости от сферы общественной жизни, где осуществляются правомерные поступки;
- по субъектам;
- по результатам ответной реакции на действие механизма правового регулирования;
- по форме проявления;
- в зависимости от характера реализуемых предписаний;
- по характеру императивности правовых норм;
- по степени интенсивности действий;

- по признаку социальной полезности;
- в зависимости от потребностей, удовлетворяемых правомерным поведением;
- по степени социальной значимости;
- в зависимости от мотивов.

Дайте правовую характеристику каждому виду правомерного поведения.

2. Правонарушение – это противоправное, виновное деяние субъекта, причиняющее вред интересам общества, государства или отдельной личности и влекущее юридическую ответственность.

Признаки правонарушения:

1. Деяние.
2. Общественная опасность.
3. Противоправность.
4. Виновность.
5. Каждое правонарушение наносит вред (материальный и моральный, восстановимый и невозможный и т.д.) общественным, государственным или личным интересам.
6. Наказуемость.

Несмотря на общность рассмотренных признаков, правонарушения весьма разнообразны. Они подразделяются в зависимости от сферы общественной жизни, где они совершаются, и в зависимости от характера стоящей перед правонарушителем цели. Однако наиболее распространенной и социально значимой является классификация правонарушений в зависимости от степени социальной опасности. В этой связи все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Дайте определение понятиям «проступок» и «преступление». Назовите виды проступков и преступлений.

Состав правонарушения – научная абстракция, отражающая систему наиболее общих, типичных и существенных признаков отдельных разновидностей правонарушения. Эта система признаков необходима и достаточна для привлечения правонарушителя к юридической ответственности.

К числу обязательных элементов любого состава правонарушения относятся: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона правонарушения.

Дайте содержательную характеристику данным элементам. Приведите примеры.

3. Юридическая ответственность – один из видов социальной ответственности индивида. Ее главная особенность в том, что юридическая ответственность связана с нарушением юридических норм, законов, за которыми стоит принудительный аппарат государства. **Юридическую ответственность** можно определить как необходимость для виновного лица подвергнуться мерам государственного воздействия, претерпеть определенные отрицательные последствия; или как вид и меру принудительного лишения лица известных благ. Юридическая ответственность – это способ реагирования государства на правонарушение, осуществление предусмотренных законом санкций.

Признаки юридической ответственности:

- 1) устанавливается государством в правовых нормах;
- 2) опирается на государственное принуждение;
- 3) применяется специально уполномоченными государственными органами;
- 4) связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- 5) выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;
- 6) выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется, ибо санкция – часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);
- 7) возлагается в процессуальной форме;
- 8) наступает только за совершенное правонарушение.

К основным принципам юридической ответственности относятся следующие:

- 1) принцип законности;
- 2) принцип обоснованности;
- 3) принцип неотвратимости;
- 4) принцип справедливости;
- 5) принцип гуманизма;
- 6) презумпция невиновности.

Раскройте содержание данных принципов.

Юридическая ответственность по своей природе далеко не одинакова, поэтому она подразделяется на соответствующие виды в основном по отраслевому признаку:

- 1) уголовную;
- 2) гражданскую;
- 3) административную;

- 4) дисциплинарную;
- 5) материальную;
- 6) процессуальную;
- 7) конституционную.

Дайте характеристику каждому виду юридической ответственности.

Существуют обстоятельства, исключающие юридическую ответственность. В качестве таковых, в частности, выступают:

- невинность;
- амнистия;
- помилование;
- изменение обстановки;
- деятельное раскаяние;
- истечение срока давности.

Раскройте сущность указанных обстоятельств.

Также в практической жизни бывают ситуации, когда человеку приходится действовать вынужденно либо по принуждению, выполняя свой гражданский долг, рискуя ради достижения какой-либо другой общественно значимой цели. При таких обстоятельствах поведение индивида признается правомерным и, следовательно, не влекущим никакой юридической ответственности. В качестве таких обстоятельств выступают:

- необходимая оборона;
- причинение вреда при задержании преступника;
- крайняя необходимость;
- физическое или психическое принуждение;
- обоснованный риск;
- исполнение приказа или распоряжения.

Раскройте сущность обстоятельств, исключающих юридическую ответственность, и обстоятельств, исключающих противоправность деяния.

4. В любом демократическом правовом обществе с развитой юридической системой действует **презумпция невиновности**, которая означает, что каждый гражданин предполагается честным, добропорядочным и ни в чем не повинным, пока не будет доказано иное в установленном законом порядке и подтверждено приговором суда. Причем бремя доказывания виновности лежит на тех, кто обвиняет, а не сам обвиняемый должен доказывать свою невиновность.

В широком плане презумпцию невиновности следует рассматривать в качестве общеправового принципа, общегуманитарной прогресс-

ивной идеи. Она действует не только в уголовном праве, где наиболее ярко проявляется, а во всех юридических отраслях, во всей правовой системе. Данное положение есть неотъемлемый элемент, атрибут правового государства, предпосылка нормального человеческого общения. Иначе открывается дорога к взаимной подозрительности и недоверию.

Презумпция невиновности – это презумпция честности и добропорядочности гражданина. Иная посылка не укладывалась бы в рамки не только права, но и морали, свободы, гуманизма, чести и достоинства личности. Из смысла презумпции невиновности вытекает, что всякое неустранимое сомнение в законе или в деле толкуется в пользу обвиняемого.

В настоящее время презумпция невиновности четко закреплена в Конституции РФ, уголовно-процессуальном законодательстве, в Декларации прав человека и гражданина, безоговорочно признана в науке.

Рекомендуемая литература

1. Барабаш А. С. Очерк развития теории презумпции невиновности в России. Ч. 1. Понимание презумпции невиновности до революции // Электронное приложение к Российскому юридическому журналу. 2020. № 1. С. 9–17. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=42625139>
2. Барабаш А. С. Очерк развития теории презумпции невиновности в России. Ч. 2. Судьба презумпции после октябрьского переворота и в послевоенное время // Электронное приложение к Российскому юридическому журналу. 2020. № 3. С. 49–59. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=43766686>
3. Барабаш А. С. Очерк развития теории презумпции невиновности в России. Ч. 3. Презумпция невиновности в наше время // Электронное приложение к Российскому юридическому журналу. 2020. № 5. С. 40–49. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=44752676>
4. Бутакова Н. А., Пирожкова Н. П. Юридическая ответственность: понятие, виды // Научные труды Северо-Западной академии государственной службы. 2012. Т. 3, № 1 (5). С. 251–265. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=17999716>
5. Вопленко Н. Н. О понятиях «вид» и «подвид» юридической ответственности // Ленинградский юридический журнал. 2006. № 2 (6). С. 41–53. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=15264937>
6. Вопленко Н. Н. Понятие, основные признаки и виды правонарушения // Вестник Волгоградского государственного университета. Сер. 5: Юриспруденция. 2005. № 7. С. 6–17. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=11671793>

7. Дорогий Д. А. Классификации обстоятельств, исключающих уголовную ответственность // Актуальные проблемы российского права. 2011. № 2 (19). С. 408–415. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=16863735>
8. Ильин А. А. К вопросу о понятии состава правонарушения // Вектор науки Тольяттинского государственного университета. Сер.: Юридические науки. 2011. № 4 (7). С. 42–44. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=17902233>
9. Игнатьева О. В. Критерии правомерного поведения // Вестник Московского университета МВД России. 2009. № 5. С. 102–104. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=13609359>
10. Кудратов М. Правовая природа обстоятельств, исключающих преступность деяния // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2013. № 3 (308). С. 64–73. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=20378841>
11. Липинский Д.А. Концепции юридической ответственности за правонарушение в отечественной юриспруденции. // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2015. № 1 (318). С. 45–63. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=24363881>
12. Липинский Д. А. О системе права и видах юридической ответственности // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2003. № 2 (247). С. 27–37. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23064291>
13. Морозов А. С. Правомерное поведение как особый вид социального поведения человека // Вестник Кемеровского государственного университета. 2014. № 4-1 (60). С. 271–274. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=22777565>
14. Омаријева А. Н. Презумпция невиновности и ее значение в отправлении правосудия // Вестник Поволжского института управления. – 2019. Т. 19, № 2. С. 72–78. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=38196363>
15. Семенова О. В. Правомерное поведение и правонарушение как виды правового поведения // Вестник Самарского юридического института. 2015. № 4 (18). С. 63–66. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=25291133>
16. Сорокин В. В. Принципы юридической ответственности: новые критерии классификации и субординации // Вестник Томского государственного университета. Право. 2019. № 33. С. 15–25. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=41265194>
17. Шишкина О. Е. Принципы юридической ответственности как основы конституционного правопорядка // Азиатско-тихоокеанский регион: экономика, политика, право. 2018. Т. 20, № 4. С. 50–56. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=37336256>

Тема 24

Законность и правопорядок

1. Понятие и основные принципы законности.
2. Гарантии законности: понятие и виды.
3. Понятие правового порядка. Соотношение общественного и правового порядка.
4. Взаимосвязь законности, правопорядка, демократии и дисциплины.

Методические рекомендации

1. **Законность** является основой нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, всех звеньев его политической системы. В ней выражается отношение людей к действующему праву. **Законность** – это система требований по строгому и неуклонному соблюдению законодательства всеми государственными органами, должностными лицами, предприятиями, учреждениями и гражданами.

Принципы законности опосредованно регулируют социальные отношения и выражают устоявшиеся в обществе взгляды на содержание нормативных актов и, следовательно, на необходимость их неуклонного соблюдения и исполнения.

Наиболее полно и адекватно отражают смысл, содержание и роль законности следующие принципы:

- единство законности;
- гарантированность основных прав и свобод граждан;
- неотвратимость наказания за совершенное правонарушение;
- недопустимость противопоставления законности и целесообразности;
- взаимосвязь законности и культуры.

Раскройте сущность указанных принципов законности.

2. **Гарантии законности** – это обусловленная закономерностями общественного развития система условий и средств, обеспечивающая процесс реализации законности. Гарантии законности выражают все многообразие и богатство связей, существующих в обществе, их разделяют на две группы: общие и специальные.

К общим гарантиям относятся:

- 1) социально-экономические;
- 2) политические;

- 3) организационные;
- 4) общественные;
- 5) идеологические.

Раскройте сущность каждой из указанных гарантий.

К специально-юридическим гарантиям относятся:

- 1) полнота и эффективность юридических норм, которые адекватно отражают основные закономерности и тенденции развития общества;
- 2) высокий уровень контроля и надзора за реализацией законности, направленной на своевременное выявление, предупреждение и пресечение правонарушений;
- 3) эффективность мер юридической ответственности и защиты, ведущих к восстановлению нарушенных прав и обязанностей и оказанию воздействия на правонарушителей;
- 4) качественная работа компетентных органов власти по обеспечению законности в различных сферах жизнедеятельности;
- 5) постоянное совершенствование и улучшение юридической деятельности;
- 6) развитое правовое сознание и высокая культура населения страны.

3. Правопорядок представляет собой систему общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей. Предусмотренный нормами права правопорядок отражает состояние упорядоченности общественной жизни. Это не что иное, как система отношений, основанных на праве. Он является не только целью, но и фактически результатом правового регулирования. Право является основой правопорядка, а законность – его основным условием.

Укажите признаки правопорядка.

Следует различать понятия «правопорядок» и «общественный порядок». **Общественный порядок** – это состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается не только с помощью правовых норм и их соблюдения (законности), но и с помощью других социальных норм и их соблюдения (дисциплины).

Различия между правопорядком и общественным порядком заключаются в следующем:

- 1) они не совпадают по своему генезису, происхождению;
- 2) у них разная нормативная основа;

- 3) они по-разному обеспечиваются;
- 4) при нарушении возникают разные последствия;
- 5) они не тождественны по своему объему, содержанию, элементному составу.

4. В первую очередь необходимо определить **соотношение понятий законности и правопорядка**. Названные понятия тесно взаимосвязаны, но не тождественны. Они относятся как причина и следствие: есть законность – есть и правопорядок, нет законности – нет и правопорядка. Правопорядок – продукт, итог законности.

Законность и правопорядок напрямую зависят от уровня демократии в обществе. Укреплению законности способствуют такие проявления демократии, как народный характер власти, демократичное содержание законодательства, контроль общественных организаций и граждан за проведением в жизнь законов и т.д. В свою очередь, законность и правопорядок могут способствовать развитию и укреплению демократии.

Дисциплина, в свою очередь, понятие более широкое, чем законность, так как она предполагает не только соблюдение законов и иных нормативно-правовых актов, но и всех индивидуальных правил и установлений, а также устных приказов, распоряжений, указаний. Законность – ядро, стержень дисциплины, без которых последняя немыслима. Законность, следовательно, можно рассматривать как составную часть, ядро дисциплины. Поэтому если результатом дисциплины выступает общественный порядок, то результатом законности – порядок правовой, который тоже можно оценивать как специфическое ядро общественного порядка.

Рекомендуемая литература

1. Демидова И. А. Законность и правовой порядок как социальные критерии правовой культуры общества: теоретический аспект // Сибирское юридическое обозрение. 2021. Т. 18, № 1. С. 6–16. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=45782824>
2. Кожевников С. Н. Законность: основные грани // Пробелы в российском законодательстве. 2016. № 2. С. 40–42. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=25685417>
3. Коков Р. З., Бычко М. А. К вопросу о гарантиях и условиях обеспечения законности // Актуальные направления научных исследований: от теории к практике. 2015. № 3 (5). С. 489–490. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23890964>

4. Сауляк О. П. Гарантии законности и правопорядка – реальность или миф? // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2009. № 6 (287). С. 73–82. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=15209684>
5. Тюсова Ю. О. Проблемы законности и правопорядка в современной России // Законность и правопорядок в современном обществе. 2015. № 25. С. 143–147. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23572505>
6. Шамаров В. М. Учебная литература по теории государства и права о содержании понятия «законность» и ее принципах // Вестник Екатеринбургского института. 2011. № 4 (16). С. 72–79. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=17284407>
7. Юнусов А. А. Правопорядок, общественный порядок и права человека // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Сер.: Право. 2007. № 4 (76). С. 37–40. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=12976350>

Т е м а 25

Правовая жизнь и правовая политика

1. Правовая жизнь. Правовая политика как инструмент упорядочения правовой жизни.
2. Социально-правовой мониторинг. Сравнительная правовая политика

Методические рекомендации

1. **Правовая жизнь** как форма социальной жизни наиболее исчерпывающе характеризует юридическое бытие общества и включает в себя наряду с системными элементами и неупорядоченные процессы, а также просто случайные факторы.

Сама правовая жизнь неоднородна. Ее можно классифицировать по различным основаниям. Так, в зависимости от предмета правового регулирования она подразделяется на конституционно-правовую, гражданско-правовую, административно-правовую и т.п.; в зависимости от характера – на материально- и процессуально-правовую; в зависимости от субъектов – на правовую жизнь общества в целом, государства и его структур, социальных групп, отдельных личностей; в зависимости от органов государства, активно участвующих в ней, – на судебную, прокурорскую, следственную, нотариальную и т.д.; в зависимости от сферы проявления – на внутригосударственную и международно-правовую; в зависимости от степени соответствия нормам права – на правомерную и противоправную.

Опираясь на рекомендованную литературу, выделите основные структурные элементы правовой жизни современного общества. Что такое официальная и теневая правовая жизнь? Как соотносятся между собой понятия «правовая жизнь» и «государственная жизнь»?

Инструментом упорядочения правовой жизни выступает **правовая политика**, как научно-обоснованная системная деятельность соответствующих государственных и негосударственных структур по созданию эффективного механизма правового регулирования. Основные субъекты правовой политики в Российской Федерации – общедеральные и региональные государственные органы, органы местного самоуправления и т.п. Правовая политика является одной из разновидностей политики и предоставляет должный правовой инструментарий для осуществления иных направлений политики – экономической, социальной, внешней и т.д. Непродуманная и слабая правовая политика, сопряженная с несовершенной и пробельной юридической базой, с недолжным правоприменением, ведет к сбоям и в осуществлении государственной политики в целом.

Кроме того, появление правовой политики – это реакция государства на заметное увеличение потоков юридической информации, которая далеко не всегда выступает внутренне согласованной. Актуализации правовой политики способствует и усиление роли права в жизнедеятельности общества, расширение договорных начал правового регулирования. Наконец, криминализация общества (в том числе рост организованной преступности и коррупции) подвигает государство к тому, чтобы гибко и тщательно конструировать адекватную правовую политику.

Правовая политика должна учитывать характер проблемной ситуации, которая требует компетентного решения. Это может быть устранение последствий неэффективности правовой системы; решение текущих задач законотворческой и правоприменительной практики; прогнозирование возможных изменений в экономической, социально-политической и иных сферах общественной жизни, которые способны оказать существенное влияние на правовую систему; планирование правовых решений, направленных на усовершенствование правовой системы и др.

В зависимости от срочности решения проблемы и динамики ее развития, а также ее масштабности и актуальности, может быть подобран различный набор методов и процедур. Он может включать в себя правовой мониторинг (т.е. постоянное отслеживание законодательства на предмет его проблемности и противоречивости); социально-правовой мониторинг (мониторинг права совмещается с мониторингом общественного мнения); разовая экспертиза конкретных законов и законопроектов; эксперимент (например, принятие экспериментального акта ограниченного во времени и пространстве); социально-правовое прогнозирование; структурный анализ правосознания и правовой культуры; измерение эффективности правового воспитания и т.д.

2. Отличительной чертой современной правовой политики является ее ориентация на взаимодействие с широкими социальными слоями, заинтересованными в доведении до конца правовых преобразований. Например, в условиях глобализации явно усиливается роль гражданского общества как экспертной инстанции в правотворческой сфере, а также инструмента формирования положительного отношения масс к принимаемым законам и регулирующим учреждениям. В этой связи возрастает значимость исследований общественного мнения по вопросам права и правоприменения. При этом требуется не просто эпизодическое и случайное изучение мнения населения по поводу

права, а его постоянный и целенаправленный анализ в комплексе с задачами, решаемыми правовой политикой по оптимизации развития правовой системы.

Профессор А. Ю. Саломатин ввел понятие **«социально-правовой мониторинг»** и совместно с профессором А. В. Малько развил его. Социально-правовой мониторинг является обязательной процедурой как при выявлении степени удовлетворительности существующим правом, правоприменением и функционированием правовых учреждений, так и при планировании правовых новаций. Термин «мониторинг» указывает на то, что наблюдение за ситуацией носит длительный, повторяющийся характер, поскольку общественное мнение нестабильно, противоречиво и его не всегда можно однозначно интерпретировать. Особенно социально-правовой мониторинг важен при осуществлении процедуры сравнительно правовой политики.

Сравнительная правовая политика направлена на выявление и осуществление экспертизы зарубежного правового опыта в целях его рецепции или отказа от таковой. Данные сравнительно-правового анализа отечественной правовой реальности и мировой правовой практики должны соотноситься с результатами социально-правового мониторинга на предмет использования или неиспользования в российских условиях.

На семинарском занятии раскройте содержание основных взаимодополняющих процедур, составляющих сравнительную правовую политику.

Рекомендуемая литература

1. Малько А. В. Правовая жизнь общества: дискуссионные аспекты понимания // Государство и право. 2015. № 1. С. 17–26. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=23068430>
2. Малько А. В. Правовая политика в современном обществе: общетеоретический и сравнительный анализ // Право и государство. 2018. № 3-4 (80-81). С. 54–64. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=37152564>
3. Малько А. В. Правовая политика: дискуссионные аспекты понимания // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2012. № 2 (301). С. 52–63. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=18770338>
4. Малько А. В. Правовая система и правовая жизнь общества // Журнал российского права. 2014. № 7 (211). С. 51–60. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=21759968>

5. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Социально-правовой мониторинг как инструмент продвижения российской правовой реформы // Бизнес в законе. 2007. № 3. С. 74–76. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=11727245>
6. Саломатин А. Ю. Использование социально-правового мониторинга и сравнительно-правового метода в ходе реформирования права (к постановке проблемы) // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2007. № 2. С. 92–96. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=13620688>
7. Саломатин А. Ю., Невважай И. Д., Затонский В. А. Основательное исследование правовой жизни общества как объекта правовой политики // Правовая культура. 2020. № 3 (42). С. 135–145. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=45598969>
8. Саломатин А. Ю. Сравнительная правовая политика: возможность взвешенной оценки зарубежного государственно-правового опыта // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2012. № 1 (21). С. 48–54. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=17745027>
9. Сиушкин А. Е. Социология и этика права : учеб.-метод. пособие. Пенза : Изд-во ПГУ, 2012. 156 с.

Т е м а 26

Государство и право в условиях глобализации

1. Глобализация как геоэкономический и социально-культурный феномен.
2. Государство в условиях глобализации.
3. Глобализация и право.

Методические рекомендации

1. Существует множество определений **глобализации** от более образных до более абстрактных. Например, утверждают, что глобализация – это:

- 1) интернационализация;
- 2) либерализация;
- 3) универсализация (распространение в современном мире одинаковых услуг, форм организации, норм, моделей поведения);
- 4) вестернизация (особенно американизация – Макдональдс, Голливуд, CNN).

Понятие глобализации многозначно. В широком смысле слова – это объективная данность, в узком смысле – сознательная политика, преследующая распространение культурного и социально-экономического влияния одной страны или нескольких стран на весь мир, опирающаяся на идеологию глобализма. По мнению А. С. Панарина, имеет место три типа глобализма. Первый – связан с единым мировым пространством и прогрессом, доступным всем индивидам. Второй – экзотерический глобализм правящих элит, образующих мировое правительство в своих корыстных интересах. Третий тип глобализма – это продукт стремления конкретной сверхдержавы (США) к однополярному миру.

2. Закономерно, что после достижения зрелой модернизации в середине XX в. не могло не произойти обновления программы общественного развития. Если 1960-е гг. были благополучным в экономическом плане десятилетием, то уже 1970-е гг. продемонстрировали глубокий структурный и циклический кризисы, наводившие на мысль о «расчистке площадки» для новой, постиндустриальной экономики. И она действительно появилась в 1980-е гг., а вместе с ней наиболее развитые страны стали входить в фазу постмодернизации.

Предпосылки постмодернизационных процессов зародились преимущественно в 1960–1970-е гг. и были связаны с экономикой, политикой, социальной сферой и международными отношениями, но итоговой (ситуационной) предпосылкой оказалось начало массовой

компьютеризации, т.е. технолого-экономический фактор, имевший далеко идущие последствия.

Для сферы государства характерны:

- поиск оптимального соотношения между государственным регулированием и дерегулированием;
- интернационализация государственной политики и деятельности государственных органов, что несет в себе угрозу государственному суверенитету;
- по причине возросшей географической мобильности и усиления миграционных потоков для социально эластичного, мультистратного гражданского общества актуальным становится развитие толерантности и борьбы с различными формами дискриминации.

В целом существует мнение, что в условиях глобализации роль государства снижается. Во всяком случае на такой позиции стоят гиперглобалисты, которые утверждают, что существование государств не является необходимым даже для успешного функционирования демократии. Новый мировой порядок, с их точки зрения, должны обеспечить транснациональные корпорации, которые и вытеснят со сцены современные государства. Однако два других течения – скептики и трансформисты – полны веры в могущество и функциональную значимость государства. Первые рассматривают глобализацию и регионализацию как две противоположные тенденции и расценивают государство как творца интернационализации. Вторые полагают, что, хотя отдельное государство не стало сильнее в процессе развития мирового рынка, государства все чаще объединяются друг с другом для принятия совместных решений.

Также, несомненно, что объективно происходящая глобализация и продвижение идеологии глобализма способствует определенному ослаблению государственного суверенитета.

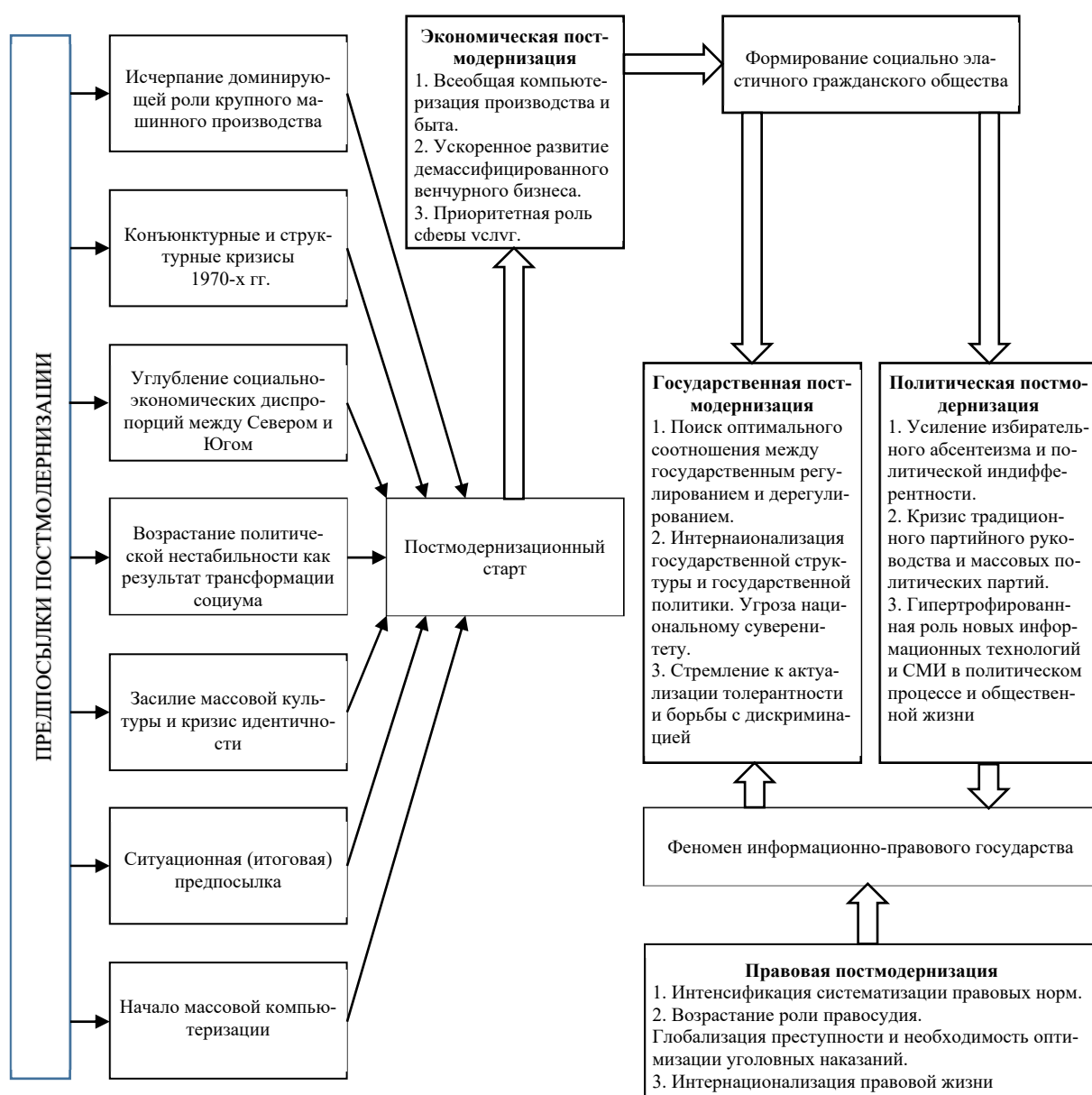
Укажите признаки ослабления государственного суверенитета в современном мире. Обратима ли данная тенденция? Какие факторы могут способствовать укреплению государственного суверенитета в будущем?

3. Что же касается влияния глобализации на право, то оно проявляется в следующих признаках:

- интенсификация процесса систематизации правовых норм под давлением стремительно распространяющегося правового материала; как следствие, появление комплексных отраслей права и распространение практики правового мониторинга с целью ликвидации противоречий и пробелов в праве;

- возрастание роли правосудия в общественной жизни и одновременно увеличение на него нагрузок; появление конституционной юстиции, дополняющей традиционный механизм разделения властей;
- необходимость оптимизации уголовных наказаний в свете общемировой криминализации и общественного спроса на гуманизацию наказаний (т.е. нахождение некоей «золотой середины» в борьбе с планетарной преступностью);
- интернационализация правовой жизни с тенденцией к правовой верификации и развитием сравнительной правовой политики.

Постмодернизационные процессы в сфере государства и права



В целом следует выделить, прежде всего, тенденцию универсализации и унификации права. Наиболее зримо она проявляется в таких сферах правового регулирования, как торговля, бизнес, финансовая сфера. Следует обратить внимание и на тенденцию более широкого формирования и более активного использования принципов права как регуляторов общественных отношений. В западной литературе в связи с этим упоминается о принципах партнерства, кооперации, относительной самостоятельности субъектов глобализации – государств и транснациональных корпораций, международных неправительственных организаций. В качестве тенденции необходимо отметить и усиление значения судейского права и судебной практики. В связи с этим некоторыми авторами ставится вопрос о «глобальной юриспруденции» и «глобальном сообществе судов». Последнее призвано побудить суды к сотрудничеству и разработке компромиссов между сторонами. Однако все же последнее – пока из разряда мечтаний.

Рекомендуемая литература

1. Габрелян Э. В. Суверенитет и права человека в условиях глобальной модернизации // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2013. № 4 (309). С. 41–50. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=21196353>
2. Поляков А. В. Верховенство права, глобализация и проблемы модернизации философии и теории права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2013. № 4 (309). С. 18–30. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=21196351>
3. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Постмодернизация и глобализация: особенности государственно-правовой жизни общества в XXI столетии // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2015. № 1 (318). С. 6–17. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=24363877>
4. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Юридическое образование в глобализирующемся обществе // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2017. № 5 (334). С. 16–31. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=32867701>
5. Марченко М. Н. Об основных тенденциях развития права в условиях глобализации // Государство и право. 2009. № 6. С. 5–11. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=12450209>
6. Саломатин А. Ю. Государственно-правовая безопасность в свете глобальных этнических миграций (сравнительное исследование на примере США и Германии) // Известия высших учебных заведений.

Список литературы

1. Енгибарян Р. В., Краснов Ю. К. Теория государства и права : учеб. пособие. М. : НОРМА, 2018. 576 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/970817>
2. Лукьянова Е. Г. Теория государства и права : учебник. М. : Норма : ИНФРА-М, 2020. 232 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1078408>
3. Керимов Д. А. Общая теория государства и права: предмет, структура, функции : монография. М. : Норма : ИНФРА-М, 2021. 136 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1226869>
4. Малько А. В., Саломатин А. Ю. Теория государства и права : учеб. пособие / предисл. акад. РАН А. Г. Лисицина-Светланова. 3-е изд. М. : РИОР : ИНФРА-М, 2018. 213 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/959974>
5. Марченко М. Н. Проблемы теории государства и права : учебник / Московский государственный университет им. М. В. Ломоносова. 2-е изд., перераб. и доп. М. : Норма : ИНФРА-М, 2019. 784 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/989114>
6. Марченко М. Н. Теория государства и права. Элементарный курс : учеб. пособие. 3-е изд., доп. М. : Норма : ИНФРА-М, 2019. 304 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1027423>
7. Матузов Н. И. Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Норма : ИНФРА-М, 2022. 640 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1817818>
8. Морозова Л. А. Теория государства и права : учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М. : Норма : ИНФРА-М, 2021. 464 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1222947>
9. Нерсисянц В. С. Теория права и государства. М. : Норма : ИНФРА-М, 2018. 272 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/953917>
10. История политических и правовых учений : учебник / под ред. М. Н. Марченко. М. : Норма : ИНФРА-М, 2019. 656 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/989112>
11. Рассказов Л. П. Теория государства и права: углубленный курс : учебник. 2-е изд. М. : РИОР : ИНФРА-М, 2021. 577 с. URL: <https://znanium.com/catalog/product/1216797>