

**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Санкт-Петербургский политехнический университет Петра Великого»**

Высшая школа юриспруденции и судебно-технической экспертизы

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
по дисциплине
«Теория государства и права»

Профессор, д.полит.н., проф. В.Н.
Снетков Директор, к.ю.н., доц. Д.А.
Мохоров Старший преподаватель
Т.Ф. Зябкина

ВВЕДЕНИЕ

Целями освоения дисциплины «Теория государства и права» является освоение студентами понятийного аппарата, приобретение объема знаний, необходимого для дальнейшего изучения юридических наук и высокопрофессионального выполнения служебных обязанностей, формирование высокого уровня правовой культуры.

Результат обучения студента по дисциплине «Теория государства и права» определяется общепрофессиональной компетенцией – способностью соблюдать законодательство Российской Федерации, в том числе Конституцию Российской Федерации, федеральные конституционные законы и федеральные законы, а также общепризнанные принципы, нормы международного права и международные договоры Российской Федерации (ОПК-1), индикатором достижения компетенции является способность неукоснительно исполнять правовые акты в профессиональной деятельности (ИД-1).

В качестве планируемых результатов изучения дисциплины выделяются:

знания: знает теоретические основы реализации правовых норм;

умения: умеет реализовывать правовые нормы в профессиональной деятельности;

навыки: владеет навыками реализации правовых норм.

В учебном плане дисциплина «Теория государства и права» относится к модулю «Модуль проектной деятельности». Изучение дисциплины требует у студентов наличия знаний школьной программы, успешной сдачи вступительных или единых государственных экзаменов.

В соответствии с п. 6.4. ФГОС ВО дисциплина «Теория государства и права» является обязательной для освоения обучающимся вне зависимости от направленности (профиля) программы бакалавриата, которую он осваивает, поскольку она реализуется в рамках базовой части Блока 1 программы

бакалавриата.

В преподавании курса «Теория государства и права» используются преимущественно традиционные образовательные технологии: лекционные и практические занятия, а также электронное обучение, дистанционные технологии и работа в команде.

| Виды учебной работы | Трудоемкость по семестрам |
|---|----------------------------------|
| | Очная форма |
| Лекционные занятия | 64 |
| Практические занятия | 80 |
| Самостоятельная работа | 54 |
| Часы на контроль | 54 |
| Общая трудоемкость освоения дисциплины | 252, ач |
| | 7, зет |

Формы текущего контроля и промежуточной аттестации

| Формы текущего контроля и промежуточной аттестации | Количество по семестрам |
|---|--------------------------------|
| | Очная форма |
| Текущий контроль | |
| Курсовые работы, шт. | 1 |
| Промежуточная аттестация | |
| Экзамены, шт. | 2 |

1. Методологические основы научного понимания государства и права

1.1. Предмет теории государства и права

Каждая наука имеет свой объект и предмет исследования. Представители российской правовой науки дают различные толкования объекта и предмета исследования. Так существует точка зрения, согласно которой объект науки является основой, начальным пунктом познания науки, а предмет – конечный пункт научного познания. Согласно другой позиции «объект науки – это то, что мы знаем о нем до его научного изучения, а предмет – это изученный объект».

Любая наука изучает явления объективной действительности, на которые направлено познание субъектов той или иной науки. Такими явлениями объективной действительности могут быть природа, общество, мышление. Каждая из общественных наук (к которым принадлежит и теория государства и права) имеет свою специфику, свою сферу общественных отношений, что и является ее объектом. Для теории государства и права такой сферой являются общественные отношения, возникающие по поводу формирования и развития государства и права.

Объект теории государства и права — это общественные отношения, связанные с формированием и функционированием таких социальных институтов, как государство и право.

Определение предмета теории государства и права, равно как и любой иной учебной дисциплины, означает установление круга общественных и иных явлений, институтов и учреждений, которые она изучает.

При решении вопроса о характере соотношения государства и права необходимо исходить из факта их объективной взаимосвязи и взаимодействия. Будучи неразрывно связанными между собой и взаимодействующими друг с другом путем активного воздействия, государство и право выступают как явления:

- относительно самостоятельные по отношению друг к другу;
- возникающие в силу одних и тех же социально-экономических условий;
- постоянно изменяющиеся и развивающиеся;
- выполняющие сходные экономические и социально-политические функции.

Государство оказывает прямое воздействие на право путем создания правовых норм в лице своих уполномоченных на то органов, их охраны и гарантий соблюдения. Право оказывает обратное воздействие на государство посредством связывания государственных органов конституционными и иными нормами, упорядочивания их деятельности, создания необходимых предпосылок для их эффективности.

Основа предмета теории государства и права – общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права. В зависимости от уровня, конкретно-исторических и иных условий развития общества, уровня развития общественного сознания, культуры и идеологии меняется также представление о самих государстве и праве, характере их взаимосвязи и взаимодействия, их месте и роли в жизни общества.

Таким образом, *предмет теории государства и права представляет собой общие и специфические закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, анализ их сущности, влияния на государственно-правовую организацию общества, а также выработку понятий, которые в рамках других юридических наук становятся категориями.*

Как учебная дисциплина теория государства и права, прежде всего, играет роль теоретического введения в правоведение.

Теория государства и права — это наука:

- ***общественная;***
- ***фундаментальная юридическая;***
- ***вводная;***

- *методологическая;*
- *интегративная;*
- *обобщающая.*

В процессе исследования государства и права возникает вопрос о соотношении теории государства и права с другими науками.

Соотношение теории государства и права с философией.

Философия является наукой о всеобщих закономерностях, которым подчиняются как бытие человека (природа и общество), так и человеческое мышление, процесс познания. Теория государства и права широко использует философские категории и всеобщие понятия, выработанные представителями философской науки, такие как *«отношение»*, *«функция»*, *«принцип»*, *«развитие»*, *«связь» и т.д.* В свою очередь, философия в процессе своего развития и совершенствования постоянно опирается на тот материал, который вырабатывается теорией государства и права вместе с другими юридическими науками и который помогает ей формулировать общие принципы государственно-правового развития общества.

Большое значение для развития теории государства и права имеет также широкое использование ею философских законов и закономерностей. Философия является одной из важнейших форм общественного сознания, направленных на выработку определенного мировоззрения, как отдельного человека, так и всего общества, на формирование системы идей, взглядов и представлений об окружающем мире и о месте в нем человека.

Соотношение теории государства и права с политологией.

Политология – это наука, занимающаяся изучением всего многообразия политологического мира, общих законов развития политических явлений, институтов и учреждений, вопросов политической власти, политической системы, политической идеологии, политического режима, политических отношений и др.

Используя политологические данные, теория государства и права рассматривает государственно-правовые явления не только с точки зрения их

внутреннего строения, формы, сущности и содержания, но и под углом зрения их места и роли в системе других политических по своему характеру явлений, институтов и учреждений. В результате такого подхода к исследованию государства или его отдельных органов появляется возможность видения государства и его аппарата не только «изнутри», но и «извне» - со стороны его связей с политической системой общества или же с ее отдельными элементами, такими, как политические партии, общественно-политические организации, союзы, и пр.

В процессе проведения политологических исследований и изучения курса политологии широко используются, наряду с собственно политологическим материалом, также положения и выводы, сделанные специалистами в области теории государства и права. Это касается, например, вопросов понимания государства и государственного механизма, проблем определения политической власти, соотношения политического и государственного режимов, форм и функций государства, соотношения государства, политических партий и регулирующих их деятельность норм права.

Соотношение теории государства и права с экономикой. Экономика занимается изучением различных средств и способов производства, форм собственности, методов управления экономикой, характера производительных сил и производственных отношений, проблем труда и заработной платы и т.п., решают тем самым не только сугубо экономические, но и социально-политические вопросы.

Опираясь на основные выводы и положения, сформулированные экономическими науками, теория государства и права исходит из предпосылки, что экономика, материальный базис общества, оказывает, в конечном счете, решающее воздействие на процесс формирования и развития соответствующей ему надстройки, одной из составных частей которой является государство и право.

Соотношение теории государства и права с социологией.

Социология является одной из гуманитарных дисциплин, занимающихся изучением общества как целостной системы, а также его отдельных составных частей и институтов, различных социальных слоев и групп, вопросов организации и управления обществом, закономерностей и тенденций развития и функционирования различных социальных систем. Теория государства и права опирается в своем развитии как на общую социологическую теорию и методологию, изучающую закономерности функционирования всего общества, так и на частные социологические теории, имеющие дело с закономерностями развития отдельных сфер жизни общества. С теоретической точки зрения весьма важное значение имеет использование в процессе изучения государственно-правовых явлений, институтов и учреждений выводов и обобщений, сделанных в рамках социологии политики и социологии права.

Теоретиками государства и права широко используются конкретные социологические исследования жизнедеятельности государственно-правовых институтов, имеющие практическую значимость. Данные социологических исследований позволяют успешно решать, в частности, проблемы совершенствования государственного аппарата, дальнейшего развития форм и содержания (функций) государства, повышения эффективности права.

Соотношение теории государства и права с юридическими науками. В зависимости от предмета исследования и сферы научного познания все юридические науки и учебные дисциплины подразделяются на три основные группы: историко-теоретические, отраслевые, межотраслевые и специальные (прикладные) юридические науки и дисциплины.

К историко-теоретическим юридическим дисциплинам относятся история отечественного государства и права, история государства и права зарубежных стран, история политических и правовых учений, теория государства и права, философия права, социология права и сравнительное правоведение.

К отраслевым юридическим наукам и учебным дисциплинам относятся

конституционное право, административное право, жилищное право, гражданское право, финансовое право, коммерческое право, уголовное право, уголовно-процессуальное право, трудовое, земельное, экологическое право и другие юридические науки, имеющие в качестве объекта изучения различные отрасли права.

К межотраслевым юридическим наукам относится юридическая конфликтология.

К специальным (прикладным) юридическим наукам и учебным дисциплинам относятся криминалистика, криминология, судебная медицина, судебная психиатрия, судебная статистика и др.

Отдельно можно выделить науки, изучающие структуру, организацию и порядок деятельности государственных органов (например, наука о прокурорском надзоре, о судебных и правоохранительных органах).

Особое место в системе юридических наук занимает международное право – международное публичное право, международное частное право, космическое право, морское право, римское право.

С историко-теоретическими науками взаимосвязь теории государства проявляется прослеживается при выявлении общих закономерностей возникновения, становления и развития государственно-правового механизма. Процесс развития государства и права изучается в рамках историко-теоретических дисциплин под иным (по сравнению с теорией государства и права) углом зрения и в хронологическом порядке.

История государства и права в процессе познания тех или иных глобальных по своему характеру исторических явлений и событий основывается на обобщениях, сделанных в рамках теории государства и права – выводах, касающихся форм правления и форм государственного устройства, государственного режима, аппарата государства, системы права и источников права, понятия и содержания рецепции права и др.

Теория государства и права находится в тесной связи со сравнительным правоведением, объектом исследования которого являются

правовые системы разных стран и народов. Предметом изучения данной отрасли знаний и учебной дисциплины является «общее и особенное в различных правовых массивах и системах, сферы и аспекты их динамичного соотношения между собой». Рассматриваемые науки имеют общий понятийный аппарат в виде таких категорий и понятий, как «право», «система права», «норма права», «правовые традиции», «правовая культура», «правосознание» и пр.

Юридическая конфликтология как направление, общей конфликтологии, предметом которого является изучение конфликтов, которые возникают, развиваются и разрешаются как в рамках внутригосударственного (национального), так и международного права использует, использует весь арсенал теоретических и методологических средств, вырабатываемых в рамках теории государства и права – понятие интереса в праве и механизмов его реализации.

По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает в качестве своеобразной синтезирующей и обобщающей науки. Она является методологической, базовой, поскольку ее выводы, общетеоретические положения служат основой для решения специальных вопросов отраслевых наук. Теория государства и права способствует приведению в некую логическую систему всего накопившегося в течение веков знания о государстве и праве, помогает упорядочению всей сложившейся в мире государственно-правовой информации, содействует выработке определенного взгляда и подхода к анализу государственно-правовых явлений, институтов и учреждений. В свою очередь и теория права и государства, используя научные результаты отраслевых наук, получает серьезный стимул для дальнейшего углубления и уточнения общенаучных представлений о закономерностях и функционировании государства и права.

Вместе с тем, если отраслевые науки делают упор на современную государственно-правовую практику, на действующее право, то общая теория

права и государства отнюдь не ограничена в пространстве и времени своих исследований. Поэтому интеграция всех юридических наук приводит к их взаимному обогащению, а картина государственно-правовой действительности становится более верной и целостной.

1.2. Методы теории государства и права

Для любой науки, тем более фундаментальной, огромное значение имеет методология. Методология представляет собой систему особых приемов, принципов и методов изучения общих закономерностей возникновения, становления и развития государственно-правовых явлений. В методологию входят методика обобщения, систематизации и обработки полученных знаний, формулирование научных выводов и рекомендаций, процедуры их внедрения в разнообразные юридические науки, учебные и воспитательные процессы, практики преобразования соответствующих сфер жизнедеятельности общества

Принципы познания – это базовые, аксиоматичные основания исследования, без учета которых выводы будут недостоверными и неадекватными реальности. К основным из них относятся:

1) Принцип объективности. Для полноценных выводов ученый должен опираться на всю полноту эмпирических данных. Нельзя подгонять выводы под заданную схему, отбрасывая не вписывающиеся в нее факты. Необходимо абстрагироваться от личных идеологических и аксиологических предпочтений и исходить из объективной реальности;

2) Принцип историзма. Любое явление необходимо рассматривать в развитии, определяя этапы и факторы, оказавшие влияние на эволюцию;

3) Принцип детерминизма. В реальности, которая нас окружает, нет случайностей. У всего имеется причина и следствие. Необходимо установить всю цепочку взаимосвязи явлений;

4) Принцип системности. Любое явление рассматривается в системе одновременно существующих явлений;

5) Принцип плюрализма предполагает отсутствие монополии на

истину и закрепляет возможность существования различных концепций, школ, идейно-теоретических подходов.

Как и любая наука, теория государства и права имеет не только свой предмет, но и метод. Слово «метод» происходит от двух греческих слов: *odos* и *meta*, что можно перевести как «путь к чему-либо». Предмет теории государства и права дает ответ на вопрос: что, какую область политической и правовой жизни изучает данная наука. В то же время метод указывает на то, как, каким образом она это делает. Метод – это система приемов, правил, требований, позволяющих исследовать предмет познания. Методы, используемые теорией государства и права, делятся на: всеобщие (философские), общенаучные, частнонаучные и специальные.

Методы подразделяются на:

1. Всеобщие (диалектико-материалистические).

2. Общенаучные:

- Метод сравнения – позволяет выявить с помощью сравнения общее и особенное в явлениях, степени и тенденции их развития.
- Метод анализа – условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части.
- Метод синтеза – предполагает изучение явления путем условного объединения его составных частей.
- Метод абстрагирования – отвлечение от частных признаков отдельных предметов и явлений в целях обобщения этих признаков и получения цельного знания о предметах и явлениях.
- Метод системного подхода – ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем.

3. Специальные:

- Социологический метод – исследование государства и права на основе фактических данных.
- Статистический метод – позволяет получить количественные показатели тех или иных массовых повторяющихся государственно-правовых

явлений.

- Математический метод – систематизация и использование статистических данных для научных и практических выводов.
- Кибернетический метод – позволяет с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления.

4. Частнонаучные методы:

- Формально-юридический метод – позволяет определить юридические понятия, выявить их признаки, проводить классификацию вне связи с другими сферами.
- Сравнительно-правовой метод – позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы в целях изучения их общих и особенных свойств.
- Правовой эксперимент – это апробация законодательных нововведений с целью определения их эффективности и возможности дальнейшего использования в более широких масштабах.

В отечественной литературе для обозначения понятия методологии используются разные термины, такие как «метод правовой науки», «приемы научного исследования», «методологические основы теории», «принципы познания государства и права», «методология», «методика» и т. п. Смысл каждого из них, а тем более их соотношение по объему содержания, или вообще не определяется, или интерпретируется неоднозначно. Если в одних работах методологией считаются способы, приемы и средства изучения, любые принципы, средства, пути познания.

1.3. Функции теории государства и права

Функции теории государства и права представляют собой основные направления действия данной науки, необходимые для решения стоящих перед ней целей и задач. Функции характеризуют ее теоретическое и практическое значение для прогрессивного преобразования общественной жизни.

Обычно выделяют онтологическую, гносеологическую, эвристическую, прогностическую, методологическую, идеологическую и организационно-прикладную функции.

С помощью онтологической функции (онтология – учение о бытии) теория государства и права познает суть государственно-правовых явлений, отвечает на вопросы, что есть государство и право, как и почему они возникают и действуют.

Гносеологическая функция (гносеология – теория познания) теории государства и права состоит в выработке научных концепций, доктрин, правовых понятий, категорий, а также приемов и способов, помогающих научному познанию государства и права.

С помощью эвристической функции (эвристика – искусство нахождения истины) теория государства и права открывает новые закономерности в развитии государственно-правовых институтов, в частности в условиях современных рыночных реформ.

Прогностическая функция теории государства и права проявляется в предвидении тех или иных изменений в государственно-правовой действительности, в определении тенденций развития государственно-правовой жизни, в выдвижении гипотез об их будущем.

Реже выделяют функции: ценностно-идеологическую и методологическую. Первая характеризует основные принципы построения, вторая – разработку методов исследования.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Боруленко Ю.П. Методология юридического познания / Ю.П. Боруленков // Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2013. – №1(23) – С. 13-19.
2. Марченко М.Н. Теория государства и права учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Юридическая норма, 2016 – 306 с.
3. Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2017. — 464

с.

2. Закономерности исторического движения и функционирования государства и права

2.1. Происхождение государства и права

В юридической науке существует множество теорий происхождения государства и права, поскольку каждая из них отражает или различные взгляды различных групп, слоев, классов, наций и других социальных общностей на данный процесс, или – взгляды и суждения одной и той же социальной общности на различные аспекты данного процесса возникновения и развития государства и права. В основе этих взглядов и суждений всегда находились различные экономические, финансовые, политические и иные интересы.

Так, можно сформулировать следующие причины многообразия существующих теорий происхождения права:

1) Формирование государства у разных народов шло различными путями, что обусловило разную трактовку условий и причин его возникновения;

2) Различия субъективного восприятия данного процесса формирования государства со стороны исследователей, обусловленные их не совпадающими, а порою противоречивыми экономическими, политическими и иными взглядами и интересами;

3) Процесс формирования государства является сложным, что приводит к трудностям в его (процесса) адекватном восприятии.

Первой в истории человечества формой жизнедеятельности людей, охватывающей эпоху от появления человека до образования государства, было первобытное общество. На данном этапе управление в общине строилось на началах естественного самоуправления, т. е. той формы, которая соответствовала уровню развития человека. Власть носила общественный характер, поскольку исходила от общины, которая сама формировала органы самоуправления. Община в целом была источником власти, и ее члены

непосредственно осуществляли всю полноту последней.

Следовательно, главные черты власти в первобытном обществе – это выборность, сменяемость, срочность, отсутствие привилегий, общественный характер. Власть при родовом строе носила последовательно демократический характер, что было возможно в условиях отсутствия каких-либо имущественных различий между членами общины, наличия полного фактического равенства, единства потребностей и интересов всех членов.

2.2. Основные теории происхождения государства

Можно выделить несколько теорий, которые в наибольшей степени претендуют на верное объяснение данного феномена, а именно: патриархальная, теологическая, договорная, органическая, материалистическая (классовая), психологическая, теория насилия. Каждая из этих теорий, господствуя в определенный период социально-исторического развития человечества, отражала конкретный уровень знания, экономики, культуры и выдвигала свой поход к происхождению и сущности государства.

Патриархальная теория происхождения государства. Основателями патриархальной теории можно считать Платона и Аристотеля. В дальнейшем рассматриваемая теория получила развитие в работах Фильмера.

Ключевая идея патриархальной теории заключается в понимании государства как продукта разросшейся семьи. Семья как первоначальная форма организованного общения увеличивается, а в дальнейшем – делится. По причине, заложенной в каждом человеке естественной потребности в общении, а также под влиянием экономической ситуации семьи, имеющие общую социальную память и историческое прошлое, семьи объединяются в более крупные социальные группы – племена и народности. По мере разрастания социальных групп происходит постепенная утрата чувства кровного родства и формируется государственная власть, лишенная семейной основы. Поэтому в контексте данной теории под государственной властью понимается постепенное превращение власти отца в государственную власть

правителя. Государство, по Аристотелю, является высшей формой общения, включающей в себя все другие образования и формы общения. Оно появляется лишь тогда, когда образуется общение между семьями и родами ради блага жизни.

Теологическая теория происхождения государства. К основателям данной теории можно отнести многих религиозных деятелей Средневековья. Одним из ярких ее представителей является философ и теолог XIII в. Фома Аквинский.

Сам Божественный разум, согласно учению Ф. Аквинского, управляет всем миром. Он лежит в основе всей природы, общества, мирового порядка, каждого отдельного государства.

Автор выступал за активное проникновение богословской идеологии в науку и философию, за неразрывную взаимосвязь светских и религиозных институтов. Религия, по логике Ф. Аквинского, должна обосновывать необходимость возникновения и существования государства. В свою очередь последнее обязано защищать религию.

Согласно теологической теории государство является результатом Божественного промысла, а правитель призван исполнять Божественную волю. Так как царская власть подобна Божьей власти, истинный монарх отвечает за вверенное ему царство перед самим Богом и должен осуществлять свою деятельность в трех направлениях: наказывать творящих зло врагов Бога, способствовать распространению учения Божьего в своем государстве, создавать условия для благочестивой жизни людей. По замечанию Иоанна Златоуста, власть является залогом всякого порядка, отсутствие власти способствует хаосу и беспорядку в обществе.

Договорная теория происхождения государства. Отдельные элементы данной теории разрабатывались еще философами Древней Греции и Древнего Рима. Однако в своем классическом виде договорная теория появилась лишь в XVII-XVIII вв. Наиболее видными ее представителями были Г. Гроций, Д. Локк, Д. Дидро, П. Гольбах, А. Радищев, Ж.Ж. Руссо и другие

ученые и просветители.

Согласно теории Т. Гоббса государству предшествовало естественное состояние, характеризующееся отсутствием власти, которая способна держать людей в страхе. В естественном состоянии люди находятся в состоянии войны всех против всех, так как, по Гоббсу, люди от природы злы, что делает их врагами («человек человеку волк»). По Дж. Локку, естественное состояние характеризуется равенством и свободой людей. Закон природы предписывает людям мир и безопасность. Но любой закон нуждается в гарантиях, так как если он не будет исполняться, он будет бесполезным. Поэтому, как считает Дж. Локк, за нарушение естественных прав необходимо наказывать.

Согласно теории договора для соблюдения прав и общей пользы люди заключили между собой договор. Ради стабильности и спокойствия люди добровольно отказались от свободы и от части своих прав, передав их государству, которое получило право издавать законы и применять необходимые меры принуждения. Таким образом, государство – результат разумной воли людей.

Рассматривая государство как продукт общественного договора, порожденный разумной волей народа, Руссо исходил из того, что каждый человек передает в общее достояние и ставит под высшее руководство общей воли свою личность и все свои силы. В результате «каждый человек превращается в нераздельную часть целого». Это коллективное целое, по мнению Руссо, есть не что иное, как юридическое лицо. Раньше оно именовалось «гражданской общиной». Позднее – «Республикой, или Политическим организмом». Члены этого политического организма называют его «Государством, когда он пассивен, Сувереном, когда он активен, Державой – при сопоставлении его с ему подобными».

Государство рассматривается Руссо как «условная личность», жизнь которой заключается в союзе ее членов. Главной его заботой, наряду с самосохранением, должна быть забота об общем благе, о благе всего общества, народа. Огромную роль при этом играют издаваемые законы, право.

Руссо выдвигает и развивает идею прямого народного правления, ибо, согласно общественному договору, «только общая воля может управлять силами государства в соответствии с целью его установления, каковая есть общее благо».

Следует иметь в виду, что в «Общественном договоре» речь идет о времени первоначального возникновения государства на договорной основе, а не последующего его развития. На ранних стадиях развития общества и государства ввиду немногочисленности и компактности проживания на сравнительно небольших территориях населения Руссо и другими сторонниками договорной теории допускалась возможность их совместного, непосредственного решения вопросов и принятия законодательных актов.

Что же касается более поздних периодов развития человеческого общества и государства, то здесь вместо непосредственной демократии на первый план выступают различные формы представительной демократии.

Теория насилия. Наиболее видными ее сторонниками являются немецкий философ Е. Дюринг, австрийский социолог и государствовед Л. Гумплович, известный «ревизионист марксизма» К. Каутский.

Ключевая идея рассматриваемой теории сводится к тому, что государство – результат завоевания одного народа другим. Согласно данной концепции насилие необходимо применять не только в процессе самого завоевания, но и после него, для того чтобы предупредить возможные противостояния и разжигание войны со стороны побежденного народа.

Зачатки этой теории встречаются еще в древности, в частности, в сочинениях первого и второго поколения софистов. В их учениях государство рассматривается как учреждение, существующее исключительно для блага сильного, а право – как средство подавления одних слоев общества в интересах других. Первоначально право предназначалось, по мнению софистов, для «обуздания сильного в интересах слабого».

Анализируя роль теории насилия Г. Еллинек утверждал, что «в новейшее время теория силы впервые возрождается в связи с борьбой против

теологического мирозерцания».

Особую роль в дальнейшем развитии и окончательном формировании основных положений теории насилия на рубеже XIX-XX вв. сыграл Л. Гумплович. «История не предъявляет нам ни одного примера, – рассуждал он в своей фундаментальной работе «Общее учение о государстве», – где бы государство возникало не при помощи акта насилия, а как-нибудь иначе. Кроме того, это всегда являлось насилием одного племени над другим, оно выражалось в завоевании и порабощении более сильным чужим племенем более слабого, уже оседлого населения».

Именно в племенах, в их взаимной борьбе, утверждает Л. Гумплович, можно признать «главные основные части, действительные краеугольные камни государства, – в племенах, которые мало-помалу превращаются в классы и сословия. Из этих племен создается государство. Они и только они предшествуют государству».

По замечанию К. Каутского, «племя победителей подчиняет себе племя побежденных, присваивает себе всю их землю и затем принуждает побежденное племя работать на победителей и платить им дань. При всяком случае такого завоевания возникает деление на классы в результате соединения в одно из двух общин, из которых одна делается господствующим, другая угнетенным и эксплуатируемым классом, принудительный же аппарат, который создают победители для управления побежденными, превращается в государство». Таким образом, по К. Каутскому, государство – это сила, которая навязывается обществу извне.

Марксистская (классовая) теория происхождения государства. Представителями данной теории являются К. Маркс, Ф. Энгельс и В.И. Ленин. Согласно рассматриваемой теории структуру общества образуют две составляющие: экономический базис и надстройка (культура, право, политика, философия). В этой системе экономические отношения являются базисными и определяющими надстройку общества, а именно духовные процессы социума. Иначе говоря, экономика и определенный способ

производства определяют характер и уровень духовной жизни людей.

Известные во всемирной истории крупнейшие разделения труда, связанные с отделением скотоводства от земледелия, ремесла от земледелия и с появлением торговли и обмена, привели к быстрому росту производительных сил, к способности человека производить больше средств к существованию, чем это было нужно для поддержания жизни. Становилось экономически выгодным использовать чужой труд. Военнопленных, которых раньше убивали или принимали на равных в свой род, стали превращать в рабов, заставляли работать на себя. Производимый ими остаточный (сверх необходимого для прокормления) продукт присваивали.

В обществе сначала наметилось, а затем по мере разделения труда быстро усилилось имущественное расслоение, появились богатые и бедные. В целях получения остаточного продукта стал широко использоваться не только труд военнопленных, но и труд своих сородичей. Имущественное неравенство повлекло за собой социальное неравенство. Общество постепенно, в течение многих тысячелетий расслаивалось на различные, со своими собственными интересами и своим собственным, далеко не одинаковым статусом, устойчивые группы, классы, социальные прослойки.

К. Маркс и Ф. Энгельс исходили из того, что с возникновением и существованием классов неразрывно связано возникновение и существование государства и права. Государство, писал Энгельс, существует «не извечно. Были общества, которые обходились без него, которые понятия не имели о государстве и государственной власти. На определенной ступени экономического развития, которая необходимо связана была с расколом общества на классы, государство стало в силу этого раскола необходимостью».

В.И. Ленин рассматривал государство как «продукт и проявление непримиримости классовых противоречий». «Государство, – писал он в работе «Государство и революция», – возникает там, тогда и постольку, где, когда и поскольку классовые противоречия объективно не могут быть

примирены».

Так, согласно марксистской теории возникновение государства непосредственно связано с появлением частной собственности и расколом общества на классы, имеющие противоположные экономические интересы. Государство – это сила, которая способна умерить столкновение противоположностей, держать его в пределах порядка.

Органическая теория происхождения государства.

Основоположником данной теории является английский философ и социолог XIX в. Г. Спенсер. Идеи, развиваемые в контексте органической теории, можно встретить еще в трудах Платона и Аристотеля, уподоблявших государство человеческому организму: подобно тому как руки и ноги не могут функционировать отдельно от тела, человек не способен существовать без государства. Г. Спенсер нашел определенные закономерности, присущие как организму, так и обществу. Так, процессы перехода от простого к сложному, от однородного к разнородному характерны как для живого организма, так и для государства (например, объединение людей в племена, союзы племен, города-государства).

Государство – это живое тело, поэтому каждая часть в нем выполняет определенную функцию. Так, правящий класс подобен мозгу, выполняющему регулирующую функцию в общественном организме.

Психологическая теория происхождения государства.

Сторонниками данной теории являются – Г. Тард, Л. Петражицкий. Основное положение теории заключается в том, что психологически человек нуждается в организованном сообществе и в коллективном взаимодействии. Таким образом, государство представляет собой результат реализации и развития психологических потребностей человека.

Согласно теории люди отличаются друг от друга своими психологическими качествами. Одни имеют склонность подчиняться, так как это дает им уверенность в стабильности своего положения. Другие обладают лидерскими качествами, они стремятся повелевать и подчинять всех своей

воле, именно такие люди становятся представителями власти. Таким образом, именно психологический критерий определяет занимаемое положение в обществе.

Следует отметить, что каждая из представленных теорий предлагает свою версию происхождения государства. Одни теории нам могут показаться абсурдными и наивными, другие – во многом обоснованными и отражающими реальную действительность. Дело в том, что авторы теорий, пытающиеся дать объяснение данному процессу, жили в разные периоды истории и использовали тот объем знаний, который был доступен им на тот момент. Кроме того, для объяснения процесса возникновения государства мыслители брали в пример разные регионы земли, которые, как известно, имеют свои особенности.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Марченко М.Н. Теория государства и права учебник / под ред. М.Н. Марченко. – М.: Юридическая норма, 2016 – 306 с.
2. Наумова С.Ю., Мордовца А.С., Касаевой Т.В. Общая теория государства и права: учебник / под ред. С.Ю. Наумова, А.С. Мордовца, Т.В. Касаевой. – Саратов: Саратовский социально-экономический институт (филиал) РЭУ им. Г.В. Плеханова, 2018. – 392 с.
3. Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. :Норма : ИНФРА-М, 2017. — 464 с.

3. Общая характеристика современных политико-правовых доктрин

3.1. Понятие, сущность и типология государства

Типология или классификация государств по типам представляет собой объективно необходимый, закономерный процесс познания развития государства и права. Она выступает как отражение исторически неизбежной смены одних типов государства и права другими. Типология является одним из важнейших приемов или средств раскрытия сути исторического процесса развития государства и права.

Категория «государство» является одной из наиболее изучаемых и интересных. Внимание ученых к данной проблематике более чем объяснимо, ведь от того, что понимать под этим явлением, зависит содержание всей юриспруденции и любых других наук, так или иначе связанных с государством и государственными явлениями. Так что же понимает под государством современная юридическая наука? Прежде чем ответить на этот вопрос и дать определение государства, необходимо рассмотреть его основные признаки. Рассматривая признаки государства, принято особо выделять так называемые сущностные, т.е. ключевые, внутренне присущие государству признаки:

- 1) Наличие публичной политической власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения;
- 2) Территориальную организацию населения;
- 3) Государственный суверенитет;
- 4) Всеобъемлющий, общеобязательный характер актов государства;
- 5) Наличие государственной казны, что связано с налогообложением и взиманием налогов и иных средств на содержание государственного аппарата и разнообразные нужды государства.

Итак, государство – это, прежде всего, политическая организация, объединяющая все общество, призванная управлять его делами, устранять возникающие социальные конфликты, обеспечивать правопорядок и определенный режим властвования.

Территориальная организация государства отличается от территории, на которой проживала первобытная община, прежде всего тем, что появляются государственные границы.

Государственный суверенитет означает верховенство государственной власти внутри страны, т. е. ее самостоятельность в определении содержания своей деятельности, ее полноправие в установлении режима жизни общества в пределах своей территории и независимость во взаимоотношениях с другими государствами. В юридической литературе принято выделять три главных

свойства суверенитета: верховенство, независимость и единство.

Всеобъемлющий общеобязательный характер актов государства определяется исключительными полномочиями государства в сфере правотворчества, т. е. правом принимать, изменять или отменять юридические нормы, которые распространяют свое действие на все население страны.

Таким образом, государство – это единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на всю территорию страны и её население, располагает для этого специальным аппаратом управления, издаёт обязательные для всех веления и обладает суверенитетом.

В настоящий момент выработано два основных подхода к типологии государств – формационный и цивилизационный. Данные подходы представляют типологии прежде всего обществ, а уже потом, в рамках выделенных типов обществ, типологии государств.

Согласно формационному подходу история любого общества – это естественно-исторический процесс смены так называемых общественно-экономических формаций, каждой из которых в условиях существования классов соответствует определенный тип государства. Таким образом, важнейшим фактором, определяющим развитие общества и государства в частности, является формация.

Общественно-экономическая формация – это исторически сложившаяся форма общественных отношений, охватывающая два явления: базис, под которым понимают способ производства тех или иных благ в обществе, т.е. тип производственных отношений и надстройку, в которую включаются система взглядов, идеологических отношений и учреждений, в том числе государство и право.

В цивилизационном подходе к типологии преобладает технологическое и культурное направления, согласно которым тип государства и общества связывается с той или иной степенью научно-технического прогресса, духовно-культурного уровня развития общества, жизненного уровня населения. В соответствии с этими признаками каждое общество образует ту

или иную цивилизацию – особое целостное состояние (или образование), характеризующееся спецификой взаимосвязи и взаимодействия отдельных его сфер (политических, культурных, религиозных и др.). Ведущую роль в развитии играют социально-духовные факторы, которые могут стимулировать или тормозить развитие социально-экономических отношений и государственной системы.

3.2. Форма государства

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. Например, в Англии в результате своеобразного компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия, в России в силу многонационального состава населения и огромных территорий больше предпосылок для федеративного устройства государства.

Элементами формы государства являются:

1) Форма правления – характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением. В зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские;

2) Форма государственного устройства – отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами. По форме государственного устройства государства подразделяются на унитарные, федеративные и конфедеративные;

3) Политический (государственный) режим – представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти.

В зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы.

Таким образом, форма государства – это его структурное, территориальное и политическое устройство, взятое в единстве трех вышеназванных составляющих.

3.3. Механизм государства

Функции государства реализуются через государственный механизм. Одни ученые под механизмом государства понимают аппарат государства, т. е. систему его органов, с помощью которых осуществляется государственная власть. При этом различаются два вида государственных организаций:

1) Осуществляющие охранительную функцию государства (вооруженные силы, полиция, разведка, спецслужбы, пенитенциарные учреждения);

2) Реализующие экономическую и социально-культурную функции (образовательные, научно-исследовательские учреждения, предприятия связи, транспорта и др.).

Таким образом, механизм государства понимается в двух аспектах: в узком смысле – как органы государства и в широком – как совокупность государственных органов и организаций.

Принято выделять следующие особенности механизма государства:

✓ Целостная иерархическая система государственных органов и организаций. Целостность обеспечивается едиными принципами организации и деятельности, едиными задачами и целями;

✓ Первичные структурные звенья механизма составляют государственные органы и организации;

✓ Механизм служит средством осуществления государственной власти и функций государства;

✓ Для обеспечения государственно-властных велений механизм имеет непосредственные орудия принуждения – суды, тюрьмы, вооруженные

силы и др.;

✓ Сложность и многообразие органов государства и государственных организаций. Структура механизма изменчива и во многом зависит от изменения задач управления, которые стоят перед государством на том или ином этапе его развития.

Важнейшим структурным элементом механизма является орган государства. Это относительно самостоятельная часть государства, предназначенная для выполнения его функций. В отличие от государственных организаций орган государства характеризуется следующими признаками:

✓ Представляет собой автономную часть государства, которая учреждается в установленном законом порядке (посредством выборов, назначения и др.);

✓ Наделен властными полномочиями определенного содержания и объема, которые закреплены в нормативных правовых актах;

✓ Имеет право издавать обязательные к исполнению акты (нормативные правовые, правоприменительные, интерпретационные);

✓ Вправе применять принуждение в случаях и в объеме, устанавливаемых в законодательном порядке;

✓ Действует от имени государства;

✓ Состоит из государственных служащих, имеющих особый статус и выполняющих свои полномочия на профессиональной основе.

3.4. Функции государства

Функции государства – это основные направления его деятельности по решению стоящих перед ним целей и задач, в первую очередь по управлению делами государства.

Основные внутренние функции государства:

• *Экономическая функция* – выражает степень участия государства в управлении экономикой страны, его способность содействовать или препятствовать развитию экономических сил, создавать надлежащие условия для реализации экономических и социальных прав населения. Заключается в

первую очередь в регулировании государством экономической деятельности в обществе и имеет разносторонний характер, зачастую государство само активно участвует в экономическом производстве, конкретизирующие и развивающие основные функции (хотя в последнее время данная классификация подвергается активной критике).

- *Социальная защита населения* – это деятельность государства по обеспечению социальной защищенности своих граждан; заключается в активной поддержке материального благосостояния, выравнивании уровня доходов, выплате пособий, пенсий, борьбе с безработицей.

- *Функция развития культуры, науки и образования* – это деятельность по обеспечению социализации граждан, раскрытию в них творческого потенциала. Данная функция выражается в разработке и осуществлении государством специальных программ по поддержке государственного и негосударственного образования, по финансированию учреждений науки и культуры и т.д.

- *Функция финансового контроля и налогообложения* – это деятельность, в рамках которой осуществляется проведение целенаправленной финансовой политики, контроль за денежным обращением в стране, формирование бюджетных средств, за счет чего обеспечивается не только реализация всех других функций, но и существование самого государства.

- *Функция охраны прав и свобод граждан, охраны правопорядка и укрепления законности* – это деятельность, реализация которой обеспечивает неуклонное соблюдение действующих норм права, а также надлежащую реализацию прав и свобод всех субъектов. Данная функция заключается в борьбе с преступностью, исполнении наказаний, правовом воспитании, контроле и надзоре за надлежащим исполнением всех норм права.

Основные внешние функции государства:

1. *Функция обороны страны.* Эта функция связана с необходимостью поддержания независимости на международной арене и защиты своих

граждан. Для реализации данной функции не только ведутся войны, но и обеспечивается постоянная боеготовность войск, проводятся различные маневры и учения.

2. *Функция обеспечения мира и поддержания мирового порядка.* Любое государство выступает против войны, тем более современной, в которой возможно применение оружия массового поражения. В связи с этим осуществляется активная деятельность по укреплению международного сотрудничества, созданию миротворческих сил, борьбе с международной преступностью (терроризмом, наркоманией и др.).

3. *Функция внешних сношений с другими государствами.* В условиях современной глобализации и повышения взаимосвязей между государствами в различных сферах общественной деятельности необходимо создавать инструменты эффективного взаимодействия и согласования совместных действий.

4. *Функция интеграции в мировое экономическое пространство,* обеспечивающая эффективность экономических взаимосвязей государств, получение товаров, не производимых в тех или иных государствах, оптимизацию использования своих ресурсов и сырья и др.

5. *Решение глобальных проблем современности,* прежде всего сырьевой, демографической, энергетической, экологической. Человечество настолько активно влияет на окружающую среду, что масштабы этого влияния начинают сказываться на нашей планете. Несомненно, что решение этих вопросов требует совместных усилий, поэтому государства всего мира пытаются договориться о взаимной ответственности во имя общего выживания.

3.5. Политическая система общества

Под политической системой общества В.М. Сырых, Л.А. Морозова понимают «целевую совокупность государственных, а также негосударственных институтов, формируемых обществом для осуществления политической власти и управления».

Н.И. Матузов, А.В. Малько определяют политическую систему

общества как «упорядоченную на основе права и иных социальных норм совокупность институтов (государственных органов, политических партий, движений, общественных организаций и т.п.), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть».

В качестве политической власти выступает совокупность механизмов и средств, способов определяющего воздействия политических субъектов, в первую, очередь государства, на поведение социальных общностей, людей, организаций с целью управления, координации, согласования, подчинения интересов всех членов общества единой политической воле посредством убеждения и принуждения.

Под структурой политической системы понимается установление устойчивых связей и отношений между элементами политической системы. В отношении вопроса о структуре политической системы общества в теории государства можно выделить несколько подходов. Согласно первому, которому придерживаются большинство теоретиков, таких как В.Н. Сырых, В.Н. Хропанюк, В.К. Бабаев, М.Н. Марченко, структуру политической системы общества составляет вся совокупность государственных и общественных организаций, в том числе трудовых коллективов, участвующих в политической жизни общества и, хотя и находящихся в тесном взаимодействии друг с другом, тем не менее, обладающих самостоятельностью и независимостью в решении внутренних вопросов.

Согласно другому подходу, которого придерживаются Н.И. Матузов, А.В. Малько, Л.А. Морозова, Р.Х. Макуев, обобщив предложенные ими варианты, можно выделить следующие элементы или подсистемы политической системы общества:

1. Политическая организация общества, которая включает в себя государство, политические партии, общественно-политические движения, общественные организации и объединения, Р.Х. Макуев относит в эту группу и неполитические организации, оказывающие влияние на политические отношения и процессы, Л.А. Морозова дополнительно выделяет в данной

группе в качестве относительно самостоятельного и особого института – СМИ (институциональная/организационная подсистема);

2. Социально-политические (политические традиции, обычаи) и правовые нормы, правила политической этики, регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политической власти (нормативная/регулятивная подсистема);

3. Основные направления и формы деятельности политической системы, способы и средства воздействия на политическую жизнь общества (функциональная подсистема);

4. Политические отношения, складывающиеся между элементами системы по поводу политической власти, а также во взаимодействии с другими государствами(коммуникативная подсистема).

Н.И. Матузов, А.В. Малько, С.С. Алексеев в качестве отдельного компонента политической системы общества выделяют политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны как политической власти, так и политической системы в целом.

В теории государства дискуссионным является вопрос об определении государства в качестве главного, ключевого, центрального звена политической системы. Данной точки зрения придерживаются, в частности Н.И. Матузов, А.В. Малько, Л.А. Морозова, которая считает доводы, лежащие в основе второй точки зрения весьма неубедительными. Тем не менее, ряд авторов, например М.Н. Марченко, Р.Х. Макуев особо подчеркивают, что государство стоит определять как особое звено политической системы, поскольку главным звеном политической системы является личность.

В целом, государство как особое звено политической системы общества характеризуется единством реализации законодательных, управленческих и контрольных функций. Основная функция государства заключается в регулировании политических процессов в обществе посредством закрепления на законодательном уровне принципов организации и деятельности политической системы и взаимодействие субъектов внутри системы.

Государство как самостоятельный субъект политических отношений призвано выполнять возложенные на него задачи по управлению делами общества, в том числе создавать необходимые условия для реализации закрепленных политических прав и свобод граждан, а также для реального обеспечения принципов организации и деятельности политической системы.

Можно сформулировать следующие полномочия, которыми обладает государство для достижения стоящих перед ним целей и задач:

1) устанавливает правовой режим организации и деятельности политической системы;

2) осуществляет регистрацию общественных объединений, политических партий, религиозных организаций;

3) привлекает к участию в делах государства общественные объединения и политические партии, органы местного самоуправления и трудовые коллективы;

4) осуществляет надзор за законностью в деятельности общественных объединений и других компонентов политической системы;

5) применяет меры государственного принуждения к общественным объединениям и иным членам политической системы общества, нарушающим режим законности и посягающим на права и свободы граждан, организаций и иных лиц.

Исходя из указанного выше, можно сделать вывод, что государство выполняет возложенные на него функции в тесном взаимодействии с другими социальными институтами – политическими партиями, профсоюзами, другими общественными организациями, органами местного самоуправления и т.д.

Любая политическая деятельность, в конечном счете, так или иначе, связана с государственной властью, характер которой, если соотносить категории «государство» и «государственная власть» как форму и содержание, определяет особенности государства и его механизма, через который реализуются функции государства.

Механизм государства – это совокупность государственных органов, наделенных властными полномочиями для осуществления государственной власти и обеспечивающих реализацию функций государства. Учитывая многообразие функций государства, форм и методов их реализации система государственных органов является достаточно обширной и под влиянием внешних (обстановка в мировом сообществе) и внутренних факторов постоянно изменяется. Данной позиции также придерживается Н.А. Власенко, указывая, что от числа функций государства напрямую зависит количество государственных органов, объем властных полномочий и содержание деятельности.

Функции государства охватывают всю его деятельность в целом, активность всего государственного аппарата или механизма, а функции отдельных органов распространяются лишь на его часть, охватывая деятельность в рамках этой части.

В юридической науке говоря о соотношении понятий «механизм государства» и «государственный аппарат» (помимо определения их как синонимов, характерного для советского периода теории государства) наиболее распространенной в современных условиях является точка зрения, согласно которой понятие «механизм государства» включает в себя понятие «государственный аппарат», представляющий собой систему государственных органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, а также государственные предприятия, учреждения и организации, которые за исключением их администраций, властными полномочиями и не обладают, но осуществляют деятельность, непосредственно направленную на реализацию функций государства, государственных служащих, организационные, финансовые и иные средства.

Таким образом, государство как особое звено политической системы общества, характеризующееся единством реализации основных направлений деятельности и призванное выполнять стоящие перед ними задачи по

управлению делами общества, обладает специально созданным для этих целей механизмом. Поскольку функции государства осуществляются посредством деятельности государственных органов, учреждений и предприятий и в соответствии с ними (функциями), то можно сделать вывод, что при изменении функций государства претерпевает изменения и сам механизм.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Абдулаев М.И., Комаров С.А. Проблемы теории государства и права / М.И.Абдулаев, С.А.Комаров. – СПб.: Питер, 2003. – 576 с.
2. Алексеев С.С. Теория государства и права / С.С. Алексеев. – М.: Норма, 2005. – 496 с.
3. Власенко Н.А. Теория государства и права: учебное пособие (2-е издание, переработанное, дополненное и исправленное)/ Н.А.Власенко. – М.: Проспект, 2011.– 416 с.
4. Макуев Р.Х. Теория государства и права / Р.Х. Макуев. – М.: Юристъ, 2006. – 572 с.
5. Матузов Н.И. Теория государства и права : курс лекций / Н.И. Матузов, А.А. Воротников, В.Л. Кулапов ; под ред. Н.И. Матузова, А. В. Малько. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. : Юр. Норма : НИЦ ИНФРА-М, 2017. - 640 с.
6. Матузов Н.И., Малько А.В.Теория государства и права/ Н.И.Матузов, А.В. Малько. – 4-е изд., испр. и доп. – М.: Издательский Дом «Дело» РАНХиГС, 2014. – 528 с.
7. Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. – 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2017. — 464 с.
8. Наумова С.Ю., Мордовца А.С., Касаевой Т.В. Общая теория государства и права: учебник / под ред. С.Ю. Наумова, А.С. Мордовца, Т.В. Касаевой. – Саратов: Саратовский социально-экономический институт (филиал) РЭУ им. Г.В. Плеханова, 2018. – 392 с.
9. Проблемы теории государства и права / Под ред. В.М. Сырых. –М.: Эксмо, 2008. – 528 с.

10. Саркисова Н.А. Государство в политической системе общества переходного периода / Н.А. Саркисова // История государства и права. – 2009. – № 4. – С. 4–6.

11. Сырых В.М. Теория государства и права / В.М. Сырых. – М.: Юстицинформ, 2012. – 704 с.

12. Теория государства и права/ Под ред. В. К. Бабаева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2013. – 715 с.

13. Хропанюк В.Н. Теория государства и права / В.Н. Хропанюк. – М.: Омега-Л, 2003. – 334 с.

4. Понятийный и категорийный аппарат теории государства и права

4.1. Учения о праве

Право – это сложный социальный феномен, над природой которого задумывались многие мыслители прошлого. Происхождение и сущность права могут быть объяснены с различных позиций.

В истории человеческой мысли наиболее популярными являются объяснения права с точки зрения его естественной природы. Теория естественного права получила наивысшее развитие в эпоху Нового времени. Существенный вклад в ее формирование внесли Гуго Гроций, Томас Гоббс и другие мыслители XVII–XVIII вв.

В рамках данной доктрины различаются право и закон. Право естественное, высшее, подлинное выводится из разумной природы человека, из свободы его воли, цивилизованного способа существования. Позитивный закон принимается государством. Действующее в государстве законодательство должно соответствовать требованиям естественного права. Естественное (неписаное) право выступает критерием права позитивного.

Историческая школа права рассматривает право с позиций развития общества, вызревания правовых начал в исторической жизни, каждого народа в виде обычаев, закрепленных затем в законе. Она сложилась в Германии в начале XIX в. (К. Савиньи, Г. Пухта, Г. Гуго).

Право, с позиций этой школы, вырастает из обычаев (исторически сложившихся правил поведения) и отражает национальный, народный дух общества (такое право называют обычным правом). Законы производны от права обычного.

Законодатель в процессе правотворчества должен ориентироваться на традиции, культуру народа. Искусственно сконструированная правовая система, если она не отражает ценности менталитета данного общества, не приживется в общественном сознании и поведении.

Согласно теологической теории права человека, как и он сам, имеют божественное начало. В этой теории, особенно со времен Фомы Аквинского (XII–XIII вв.), утверждается о существовании высшего, божественного закона, который и составляет основу действующего права.

Психологическая школа права нашла выражение в трудах Л. Петражицкого, А. Росса, М. Рейснера. В соответствии с идеями этой школы право выводится из психологических особенностей личности, выраженных в качестве интуиции, переживаний, психических установок, обеспечивающих познание государственно-правовых институтов как отражение психики индивида. Основной смысл концепции ученого состоит в делении права на два вида: позитивное (официально действующее в государстве) и интуитивное (возникающее в индивидуальном или общественном сознании). Интуитивное право в отличие от позитивного является подлинным регулятором общественных отношений.

Социологическая теория права (Е. Эрлих, Г. Канторович, Р. Паунд, С.А. Муромцев, М.М. Ковалевский) требует подходить к праву не формально-юридически, а с позиций реальной жизни. Согласно этой теории, в жизни складывается так называемое живое право. Если официальные законы расходятся с практическими жизненными отношениями, то надо действовать по свободному усмотрению. В результате этого правоприменительная практика обретает нормотворческий характер.

Марксизм-ленинизм понимает под правом, прежде всего, возведенную в закон волю господствующего класса, содержание которой определяется в конечном счете материальными условиями его существования. Право возникает вместе с государством и вместе с государством отмирает. В советской юридической науке возникновение права непосредственно объяснялось классовым фактором – тем, что право потребовалось в качестве орудия в руках всесильного государства для обеспечения политической диктатуры господствующего класса. Таким образом, государство выступает не просто как охранитель права, гарант его жизнедеятельности, а как создатель права, его творец. Сложился своеобразный стереотип в пользу примата государства.

4.2. Понятие права

Право – социальный институт, имеющий свою собственную природу. Специфика права проявляется в его признаках, которые содержатся в приведенном выше определении. Эти признаки заключаются в следующем:

1) право носило волевой характер, ибо оно есть проявление воли и сознания людей, но не любой воли, а прежде всего государственно выраженной воли классов, социальных групп, элит, большинства членов общества;

2) общеобязательность, в чем воплощается суверенитет государства, означающий, что выше официальной, публичной власти в обществе никого нет и быть не может и что все принимаемые нормы права распространяются на всех либо большой круг субъектов;

3) нормативность права заключается в том, что оно, прежде всего, состоит из норм, т.е. общих правил поведения, регулирующих значительный круг общественных отношений;

4) связь с государством состоит в том, что право во многом принимается, применяется и обеспечивается государственной властью. Государство для того и функционирует, чтобы гарантировать соблюдение исполнения юридических норм;

5) формальная определенность права заключается в том, что нормы права имеют внешне выраженную письменную форму, должны быть четко объективированы, точно определены, воплощены вовне;

б) системность права проявляется в том, что оно представляет собой не механическую совокупность юридических норм, а внутренне согласованный, упорядоченный организм, где каждый элемент имеет свое место и играет свою роль, где юридические предписания взаимосвязаны, расположены определенным иерархическим образом, группируются по отраслям и институтам.

Разграничения права на объективное и субъективное. Право в объективном смысле - это законодательство данного периода в данной стране; право же в субъективном смысле - это те конкретные возможности, права, требования, притязания, законные интересы, а также обязанности, которые возникают на основе и в пределах этого законодательства на стороне участников юридических отношений.

Таким образом, право – это система общеобязательных, формально-определенных правил поведения, санкционированных и охраняемых государством, выражающих меру свободы и ответственности личности, направленных на регулирование общественных отношений.

4.3. Принципы права

При характеристике права большое значение имеет исследование не только его функций, но и принципов.

Принципы права – это основополагающие начала, ключевые идеи права, определяющие и выражающие его сущность. В переводе с латинского «принцип» означает первооснову какого-либо явления, исходное, отправное положение.

Принципы – объективные свойства права. Они отражают закономерности общественного развития, потребности данного общества, государства. В этом их социальная обусловленность, зависимость от реальных жизненных условий.

Для теории государства и права наибольшее значение имеют основные (общие) принципы права: справедливости, равноправия, гуманизма, демократии, единства прав и обязанностей, сочетание убеждения и принуждения.

Принцип социальной справедливости. Понятия права и справедливости имеют одну и ту же этимологию: от «правый», «праведный». С этих позиций правовое регулирование – это регулирование общественных отношений на основе справедливости.

Равноправие граждан является развитием принципа справедливости и одной из характерных черт демократии. Равноправие как политико-правовой принцип и юридическую категорию необходимо отличать от понятия равенства. Последнее является материальной основой равноправия. Равенство – более широкое понятие, чем равноправие, поскольку не все элементы социального равенства получают закрепление в праве.

Единство прав и обязанностей выражается в том, что предоставляемые гражданину права сочетаются с его обязанностями перед обществом. Любое право может быть реализовано только через чью-то обязанность. На этот момент обращал внимание еще Гегель, утверждая, что права и обязанности «соединены в одном и том же отношении, коррелятивны, прежде всего, в том смысле, что некоторому праву с моей стороны соответствует в другом некоторая обязанность. Если бы у одной стороны были бы все права, а у другой все обязанности, то целое распалось бы».

Гуманизм в широком смысле означает исторически меняющуюся систему воззрений на общество и человека, проникнутых уважением к личности, ее достоинству и правам. Идея гуманизма пронизывает всю правовую систему демократического общества, законодательство, правоприменительную и правоохранительную деятельность. Принцип гуманизма получил конституционное закрепление в ст. 2 Конституции России: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью».

Сочетание убеждения и принуждения в праве – важнейшая форма проявления демократизма, гуманизма и справедливости. Убеждение и принуждение – методы государственного руководства обществом. Главная задача демократического правового государства заключается в установлении разумного их сочетания. Так, правильное решение вопроса об их соотношении приобретает особое значение в современной России в период перехода от тоталитаризма к демократии.

Отраслевые принципы выражают содержание отдельных отраслей права: принцип индивидуализации наказания в уголовном праве, принцип равенства супругов в семейном праве и др.

Межотраслевые принципы – такие руководящие начала, которые определяют характер нескольких отраслей: принцип состязательности, материальной ответственности, диспозитивности, неотвратимости наказания.

4.4. Функции права

Под функциями права следует понимать основные направления правового воздействия на общественные отношения в целях их упорядочения, урегулирования и придания им необходимой стабильности, единства и динамизма.

В юридической науке принято также классифицировать функции права на внутренние и внешние.

Внутренние функции права – это способы юридического воздействия на поведение людей и общественные отношения, которые лежат в рамках самого права. Они определяют собственно юридические функции права. Внешние функции права находятся как бы за пределами самого права и характеризуют право как социальный регулятор.

К внешним функциям права относят общесоциальные.

Среди них выделяют функции:

1) культурно-историческую, посредством ее право аккумулирует духовные ценности и достижения мировой культуры;

2) воспитательную – способность права выражать определенную идеологию и оказывать влияние на сознание и волю людей. Она направлена на воспитание высокого правосознания и формирование стимулов правомерного поведения;

3) социального контроля – стимулирует определенное поведение и в то же время ограничивает нежелательные с точки зрения общества поведение и действия, т. е. удерживает от совершения неправомерных действий;

4) информационно-регулирующую – информирует о возможностях того или иного социально значимого поведения и способствует социально полезному поведению.

Что касается собственно юридических (или специально юридических) функций, то среди них выделяют две главные, или основные, функции – регулятивную и охранительную.

Регулятивная статическая функция воздействует на общественные отношения посредством закрепления их в отдельных правовых институтах или их правового статуса, например закрепление правосубъектности граждан или отдельных организаций, определение компетенции государственных органов, или правового статуса юридических лиц, формы правления, государственного устройства и т. д.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии на общественные отношения посредством оформления их движения, развития, т. е. право направлено на обслуживание правовыми средствами различных социальных процессов – экономических, политических, торговых и др. Выполняя регулятивно-динамическую функцию, право способствует не только развитию и совершенствованию существующих, но и возникновение новых общественных отношений.

Охранительная функция права направлена на охрану и защиту наиболее значимых общественных отношений и вытеснение нежелательных, чуждых данному обществу отношений.

4.5. Форма права

Форма права – это внешнее выражение правовых норм, связанное с их закреплением в определенных, официально признанных актах. В науке и практике данное понятие часто отождествляется с понятием «источник права». Однако если форма права показывает, как право организовано и выражено вовне, то источник права указывает на истоки правовой информации, систему факторов, предопределяющих содержание этого явления.

Выделяют следующие основные формы права:

1. Правовой обычай – исторически сложившееся и вошедшее в привычку в силу многократного и длительного использования правило поведения, санкционированное государством. Это исторически первая форма права, имевшая наибольшее значение в период феодализма. Среди основных требований к правовому обычаю – его соответствие действующему праву и достаточно продолжительное время применения. На обычай могут делаться ссылки в законодательстве, однако при этом непосредственно текст обычая не приводится (так, ссылка на обычай приводится в ст. 5 ГК РФ). Правовые обычаи особенно широко применяются в странах Азии, Африки и Океании.

2. Правовой (юридический) прецедент – решение государственного органа по конкретному делу, которое принимается за образец при последующем рассмотрении аналогичных дел. Выделяют судебный и административный прецеденты.

Правовой прецедент наиболее широко распространен в странах англосаксонской системы права. В России в качестве официально признанной формы права правовой прецедент не существует. В то же время в нашей стране возможно использование прецедентов Европейского суда по правам человека при обращении в данный орган. При этом, по действующему законодательству, решения Конституционного Суда, Верховного Суда носят разъяснительный характер и являются актами официального толкования права.

3. Нормативный договор (договор нормативного содержания) – добровольное нормативное соглашение между равноправными правотворческими субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес (федеративный договор, международные договоры, коллективный договор между администрацией предприятия и профсоюзной организацией и т.д.). Нормативный договор обладает преимуществами частноправового договора, обеспечивающего интересы частных лиц, и традиционно властных способов регулирования, характерных для нормативных актов. Стороны такого договора связаны друг с другом не только взаимными правами и обязанностями, но и государственной волей, обеспечивающей общественное признание и гарантированность прав и обязанностей.

4. Правовая (юридическая) доктрина – это признанные государством в качестве общеобязательных отдельные труды наиболее авторитетных ученых и практиков. Эта форма права получила распространение в Великобритании, США. Особенно значимо влияние правовой доктрины в мусульманском праве, поскольку оно во многом основано на авторитете религиозных догм и религиозных деятелей. Поэтому заключения знатоков ислама, мусульманского права здесь имеют официальное юридическое значение. Аналогичная ситуация и в индуистском праве.

5. Документ (решение), принятое на референдуме – нормативный, принятый в результате всенародного голосования по важнейшим вопросам государственной жизни, содержащий нормы права. Силу источника права приобретает так называемый законодательный, или конституционный референдум: одобрение простого или конституционного закона, предложенного органами публичной власти (Франция, Российская Федерация), или который принимается по инициативе граждан (Швейцария).

6. Религиозные тексты – Коран (главная священная книга мусульман, представляющая собой фундаментальный богословский труд, выступающий моральной и религиозно-философской основой мусульманского государства и

права, отправным пунктом их возникновения и развития), Сунна(сборник адатов, традиций, касающихся действий и высказываний самого Мухаммеда, воспроизведенных рядом богословов и юристов. Содержание Сунны составляют признанные достоверными хадисы, каждый из которых является преданием о поступках и изречениях Мухаммеда), иджма (согласованное заключение древних правоведов и знатоков ислама об обязанностях правоверных, служит средством преодоления пробелов в мусульманском праве в случаях, когда Коран и Сунна не дают ответ на возникающие проблемы), кияс (представляет собой толкование Корана и сунны и приобретает силу закона, если признан высшим мусульманским духовенством).

Одним из важнейших источников иудейского права является Талмуд – собрание древних священных писаний, относящихся к периоду с IV в. до н.э. по V в. н.э., содержащий не только тексты писаний, но и тексты их раввинских толкований.

4.6. Право в системе социальных норм

Деятельность людей, каждого человека в обществе регулируется различными нормами. Такие нормы называются социальными, поскольку соблюдение их человеком имеет значение для других людей. Социальные нормы имеют следующие общие признаки:

- формируются в процессе жизнедеятельности людей, развиваясь исторически;
- являются правилами поведения, соответствующими требованиям времени и обстановки;
- упорядочивают общественные отношения;
- представляют собой образцы для контроля за деятельностью людей.

Социальные нормы весьма разнообразны и образуют свою систему. Наряду с правовыми нормами к социальным относятся нормы морали, обычаи, религиозные, корпоративные и технические. Выявление в системе

социальных норм места и роли норм права имеет важное практическое значение для определения возможностей и пределов регулирования правом общественных отношений.

- **Право и мораль.** Нормы морали распространяют свое влияние на всех и каждого, на все виды деятельности и мышление людей. Суть морали выражена в правилах: «относись к другим так, как хочешь, чтобы они относились к тебе», «что тебе не нравится в других, того сам не делай». Мораль воплощает в своих нормах высшие критерии поведения. У морали и права при возможно высокой степени их сходства всегда сохраняются и различия, которые нельзя игнорировать.

- **Право и обычаи.** Обычаи — это правила поведения, сформировавшиеся в результате многократного длительного применения, вошедшие в привычку и тем самым регулирующие поведение людей. К обычаям относятся традиции, ритуалы, обряды.

- **Право и религиозные нормы.** Не случайно ряд библейских заповедей («не убий», «не укради» и т. п.) позднее трансформировались в соответствующие правовые нормы. Однако значение таких религиозных норм не следует абсолютизировать.

В свою очередь, право как вид социальных норм имеет собственные признаки, отличающие его от других социальных норм, в которых выражается его сущность.

Право возникает с появлением государства, выражает его волю и развивается вместе с ним. Поэтому сущность права обуславливается его государственным строем, характером отношений классов и других социальных групп, а также материальными условиями жизни конкретного общества и его культурой.

Право в силу его общеобязательности в той или иной мере ограничивает деятельность органов и должностных лиц самого государства. В случае нарушения правовых норм, виновные привлекаются к юридической ответственности.

Право состоит из норм, каждая из которых имеет собственные признаки (властность, формальную определенность, нормативность и общеобязательность) и относится к определенному виду.

Право представляет собой сложную формализованную систему с множеством элементов – отраслей, институтов и норм.

4.7. Правосознание и правовая культура

Правосознание – одна из форм общественного сознания наряду с политическим, нравственным, научным, художественным, философским и т.д.

Правовое сознание тесно связано с политическим и нравственным сознанием. Ведь многие правовые акты, законы, оцениваемые правосознанием, имеют также политическое и нравственное содержание (например, Конституция).

Правосознание выполняет следующие основные функции, раскрывающие его роль и социальное назначение в обществе: 1) оценочную; 2) регулятивную; 3) познавательную; 4) прогностическую.

Оценочная функция заключается в том, что с помощью правосознания осмысливаются, анализируются и оцениваются все без исключения элементы правовой системы, вся правовая жизнь общества с точки зрения их соответствия или несоответствия определенным критериям. Оценка может быть как позитивной, так и негативной, т.е. критической. Ни одно юридическое явление, образование, ни один правовой институт не остаются вне аналитического опосредования их правосознанием. Оценке подвергается правовая политика государства, деятельность его органов, властных структур, должностных лиц, законодателей; правомерные и противоправные поступки граждан, собственное поведение субъекта (самооценка). Уйти от оценочного суждения правосознания очень трудно.

Регулятивная функция означает, что хотя правосознание, в отличие от права, и не осуществляет непосредственного правового регулирования

общественных отношений (в смысле установления каких-либо запретов, предписаний, дозволений, определения юридических прав и обязанностей субъектов, санкций за правонарушения и т.д.), оно, тем не менее, способно оказывать эффективное общенормативное воздействие на поведение людей, определять их ориентиры, цели, установки. Регулирующая роль правосознания относительна, однако она достаточно велика и полезна, особенно в плане духовного, морального, культурного влияния на индивида.

Познавательная функция состоит в том, что правосознание как форма отражения и освоения правовой действительности аккумулирует в себе обширный комплекс знаний об этой действительности, о праве и его действии, других юридических феноменах. Чем выше у того или иного субъекта правосознание, тем выше уровень его правовой осведомленности, информированности. Причем знания, накапливаемые правосознанием, постоянно углубляются и распространяются, делаются достоянием все более широкого круга физических и юридических лиц. Сюда же входит правовое просвещение населения, подготовка юридических кадров, правовая пропаганда, печатные труды, средства массовой информации.

Виды правосознания.

По степени общности правосознание подразделяется на массовое, групповое и индивидуальное.

Массовое – это когда определенные правовые взгляды, идеи, представления получают достаточно широкое распространение и становятся как бы господствующими (преобладающими) в обществе. Например, свыше 80% российских граждан, как уже отмечалось, выступают за сохранение смертной казни; или мнение о том, что наши законы неэффективны, плохо работают, что борьба с преступностью оставляет желать лучшего.

Групповое – отражает правосознание определенных социальных слоев населения (например, студенчества, школьной или рабочей молодежи, военнослужащих, должностных лиц, вузовских работников и т.д.).

Индивидуальное правосознание представляет собой суждения о праве, отношении к праву отдельной личности. У конкретного человека представления о праве могут быть и неверными, отсталыми или деформированными. Впрочем, и групповое правосознание, как правило, не идеальное.

Правовая культура – часть общей культуры общества или отдельной личности. Культура как собирательное понятие имеет множество различных форм проявлений, сторон, видов, "срезов", "измерений".

В данном случае речь идет о такой ее разновидности, как правовая культура, которая, кратко говоря, выражает этику взаимоотношений субъектов общественной жизни с правом, законами, другими юридическими феноменами. Это - особая интеллектуальная сфера, имеющая свою специфику и выступающая предметом изучения юридической науки.

Под правовой культурой предлагается понимать "систему овеществленных и идеальных культурных элементов, относящихся к сфере действия права, и их отражение в сознании и поведении людей" (А.Р. Ратинов). В широком плане правовая культура охватывает все правовые ценности, существующие в данное время в данной стране. При этом не игнорируется и мировой опыт.

Правовая культура отражает не только деятельность человека непосредственно в правовой сфере, но и за ее пределами, связанную так или иначе с применением правовых знаний. Последние сегодня востребованы многими науками, дисциплинами и специальностями как гуманитарного, так и негуманитарного профиля. Эти знания необходимы практически во всех областях, где действуют законы, юридические нормы. Не случайно почти во всех вузах страны общеобразовательная подготовка студентов включает в себя и правовую, ибо в этом нуждается любая профессия, любой вид деятельности. Правовая культура неизбежно содержит в себе и мировоззренческий момент.

4.8. Правотворчество

Под правотворчеством понимается деятельность государства по изданию, изменению и отмене нормативных правовых актов. Правотворчество представляет собой:

1. монопольную деятельность государства, поскольку все нормы права создаются государством, последнее придает им статус общеобязательных правил поведения. Иначе говоря, правотворчество – это государственная по своему характеру деятельность, направленная на регулирование общественных отношений, совершенствование действующего законодательства, установление новых порядков и вытеснение нежелательных для общества отношений;

2. созидательно-интеллектуальную деятельность. Она связана с познанием, изучением, анализом явлений и процессов деятельности, выявлением потребности в правовом урегулировании общественных отношений, формулированием правил поведения, определением механизма их реализации и рядом других процессов, требующих больших знаний, умения, профессионализма;

3. процессуальную деятельность. Она имеет определенные стадии, осуществляется в установленном порядке. Нарушение процесса правотворчества может привести к признанию принятого акта недействительным.

В зависимости от субъекта правотворчества принято выделять следующие виды этой деятельности: законотворчество, подзаконное правотворчество, правотворчество органов местного самоуправления, непосредственное правотворчество народа (референдум), делегированное правотворчество, локальное правотворчество.

Законотворчество – один из распространенных и ведущих видов правотворчества. Законотворчеством занимаются, как правило, представительные законодательные органы государства, избираемые

населением и обладающие правом принимать от имени народа акты высшей юридической силы – законы.

Подзаконное правотворчество реализуется чаще всего органами исполнительной власти. Оно предназначено для детализации законов, их конкретизации, решения вопросов, требующих оперативного реагирования.

Непосредственное правотворчество (референдум) принято относить к самостоятельному виду правотворчества, поскольку референдум является высшей формой прямого (непосредственного) выражения воли народа по проектам ключевых законов и иных государственных решений, а сам народ выступает самостоятельным субъектом правотворчества.

Для непосредственного правотворчества характерны следующие особенности:

- 1) решения референдума обладают высшей юридической силой;
- 2) эти решения не нуждаются в каком-либо утверждении и могут быть отменены только другим референдумом;
- 3) референдум основывается на принципах свободы и добровольности участия, отсутствии какого-либо контроля за волеизъявлением участников голосования, недопустимости принуждения к выражению своего мнения и убеждения или отказу от них;
- 4) организация и проведение референдума осуществляются государством. Оно же обеспечивает финансирование и гарантирует реализацию права граждан на участие в референдуме.

Делегированное правотворчество относительно новый для нашей страны вид. Законы делегированного характера в Российской Федерации не принимались на общегосударственном уровне. Но в принципе делегированным правотворчеством можно считать правотворчество органов местного самоуправления, так как эти органы не входят в государственную систему, но вправе принимать нормативные акты по вопросам местного значения. Это право делегировано им государством.

4.9. Нормы права

В юридической литературе общепризнанным является следующее определение нормы права. Норма права – это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное либо санкционированное государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

Норма права – это правило поведения, для которого характерны следующие признаки:

- общий характер нормы права. Это означает, что норма права рассчитана на многократное применение. Она направлена на определенную группу или вид общественных отношений. Правовая норма адресована неопределенному кругу лиц;

- общеобязательный характер нормы права. Это означает, что содержащиеся в норме права предписания обязательны для исполнения и соблюдения всеми лицами, которым она адресована, всем субъектам – физическим и юридическим лицам;

- формальная определенность нормы права. Это означает, что норма права выражается в той или иной форме, (например, в форме закона или подзаконного нормативного акта), с помощью чего она призвана четко и строго определять рамки деяний субъектов;

- связь с государством. Проявляется в том, что правовая норма издается и санкционируется государством либо общественными организациями и обеспечивается мерами государственного воздействия – принуждением, наказанием, стимулированием;

- представительско-обязывающий характер нормы права. Предполагает властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей. Каждому праву соответствует обязанность, и, наоборот, каждой обязанности соответствует чье-либо право;

- норма права представляет собой модель регулируемых общественных отношений. Мысленно сформулированный законодателем тот или иной вариант идеального поведения, представления о социальных явлениях и

становится моделью. Норма права моделирует не только правила поведения, но и состояние общественных отношений;

– норма права регулирует наиболее типичные, многократно повторяющиеся отношения между людьми, в регулировании которых участвует государство.

Норма права состоит из таких элементов, как гипотеза, диспозиция, санкция. Каждый элемент имеет свое особое функциональное назначение.

Гипотеза – часть правовой нормы, которая указывает на условия ее действия, применения, которые определяются путем закрепления юридических фактов. Гипотеза имеет большое значение для правильного ее применения государственными органами. Гипотезы правовых норм подразделяются на виды по следующим основаниям:

1) по характеру содержания: – абстрактные, определяют условия действия норм общими родовыми признаками; – конкретные (казуистические), устанавливают частные, специальные условия действия нормы.

2) по степени определенности: – абсолютно определенные, указывают только на те факты, которые обуславливают действие нормы; – абсолютно неопределенные, не указывают никаких фактов, с которыми было бы связано ее действие, а предоставляют право органам власти в необходимых случаях применить норму права; – относительные, содержат указания на ограничительные условия действия нормы.

3) по степени сложности: – однородные, если в них указано одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие нормы; – составные, если гипотеза действие нормы права ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств.

Диспозиция – основная часть нормы, в ней содержится модель поведения субъектов. Именно в диспозиции находятся указания на права и обязанности сторон, участников правоотношений, возникающих при наличии

указанных в гипотезе юридических фактов. Диспозиция является основной регулирующей частью нормы. Без диспозиции не имеет смысла норма права. Диспозиции классифицируются по следующим основаниям:

1) по способу описания:

– простые, содержат указание на совершение деяния без описания его признаков, так как они достаточно очевидны;

– описательные, содержат признаки правомерного либо противоправного поведения;

– отсылочные, содержат вместо описания признаков деяния ссылку на другую норму того же нормативного акта;

– бланкетные, содержат ссылку на другой нормативно-правовой акт либо указывают на незаконность действия и таким образом отсылают к соответствующему закону.

2) по юридической направленности:

– представительно-обязывающие, содержат двусторонние правила поведения.

– обязывающие, указывают на вид и меру поведения обязанного лица;

– управомочивающие, указывают на вид и меру возможного поведения;

– рекомендательные, указывают на желательность или целесообразность того или иного поведения, в котором заинтересовано общество и государство;

– запрещающие, указывают вид и меру поведения, за которое предусмотрена юридическая ответственность.

Санкция – часть правовой нормы, которая указывает на неблагоприятные последствия, которые могут наступить в связи с нарушением правовой нормы или ее ненадлежащим исполнением. Санкции могут быть:

– негативные – меры наказания;

– позитивные – меры поощрения.

В зависимости от возможности реализации санкции бывают:

- простые – предусмотрен один вид ответственности;
- сложные – предусмотрено несколько видов ответственности.

В зависимости от степени определенности выделяют санкции:

- определенные – санкция имеет категоричное значение и не может заменяться другой;
- относительно определенные – орган, применяющий норму, может применять различные варианты в пределах санкции;
- альтернативные – правоприменительным органам предоставлено право по своему усмотрению определить наиболее целесообразный вид ответственности.

Элементы правовых норм не всегда содержатся в тексте законов и иных правовых актов в том виде и последовательности, в какой они были изложены ранее. Вопрос о структуре правовой нормы является дискуссионным. Одни авторы считают, что норма права состоит из гипотезы и диспозиции или диспозиции и санкции. Большинство же авторов все же поддерживают трехзвенную структуру нормы права, состоящей из гипотезы, диспозиции, санкции.

4.10. Систематизация законодательства

Систематизация законодательства — это деятельность, направленная на упорядочение действующих нормативных правовых актов. Систематизация законодательства необходима:

- для правильного уяснения и применения нормативных актов;
- развития и совершенствования законодательства;
- формирования правосознания.

Приемы, которые используются при упорядочении нормативно-правовых актов, называются способами систематизации.

В правовой теории обычно выделяют следующие способы систематизации законодательства.

1. Учет — простейший способ систематизации. Учет может быть журнальным, картотечным и автоматизированным. Организация учета включает в себя систему поиска необходимой правовой информации.

2. Разновидностью учета является систематизация на электронных носителях (создание специализированных компьютерных баз данных «Гарант», «КонсультантПлюс», «Кодекс»). В них законодательные акты группируются по различным критериям, как правило по предметно-хронологическому.

3. Инкорпорация - это объединение действующих нормативно-правовых актов в единые сборники без изменения их содержания и с сохранением самостоятельности. При таком способе систематизации законодательные акты объединяются по определенному основанию (хронологическому, тематическому, по органу, издавшему акты) без изменения содержания соответствующих актов. В этом случае может идти речь только о внешней обработке законодательного акта. Так, из него могут быть исключены статьи, потерявшие юридическую силу.

4. Консолидация — способ систематизации, который состоит в объединении разных, но тематически единых законодательных актов в один акт. Это происходит в тех случаях, когда нормативный материал по своему содержанию отвечает современным задачам, но отличается раздробленностью. При создании нового акта все прежние акты утрачивают юридическую силу. Пример консолидации: Указ Президиума Верховного Совета СССР в 1980 г. «О праздничных и памятных днях» заменил 48 актов.

Консолидация всегда имеет официальный характер.

5. Кодификация — способ систематизации, при котором имеет место как внутренняя, так и внешняя переработка действующего законодательства путем подготовки и принятия нового кодификационного акта. К кодификационным актам относятся своды законов, кодексы, основы законодательства и др.

В теории права различают всеобщую, отраслевую и специальную кодификации.

Всеобщая кодификация представляет собой создание сводных кодифицированных актов по основным отраслям законодательства: свода законов, включающего в себя все основные нормы права всех отраслей национальной правовой системы (например, Свод законов Российской империи 1832 г.); основ законодательства, устанавливающих наиболее общие правовые нормы, регулирующие определенные общественные отношения (например, основы соответствующего законодательства в СССР).

Отраслевая кодификация предполагает объединение норм в рамках определенной отрасли. При этом создается соответствующий акт — кодекс. Кодекс - это нормативно-правовой акт, при помощи которого осуществляется комплексное регулирование однородных общественных отношений (Гражданский кодекс России, Уголовный кодекс России и др.).

Специальная кодификация объединяет нормы определенного правового института либо нескольких правовых институтов. Например, Лесной кодекс России представляет из себя совокупность норм, регулирующих специфические однородные отношения.

4.11. Система права

Систему права принято определять как исторически сложившуюся, объективно существующую внутреннюю структуру права, определяемую характером регулируемых общественных отношений.

В учебной литературе приводятся и другие определения системы права, однако всегда подчеркивается, что это:

- а) системное образование, т. е. не простая совокупность или сумма элементов, а целостное образование, обладающее конкретными свойствами, связями, внутренней структурой;
- б) объективное явление, поскольку предопределено сложившимися общественными отношениями;

в) обусловлено национальными, историческими, культурными и иными социальными факторами;

г) динамичное, способное изменять свою внутреннюю организацию под воздействием внешней среды.

Система права включает в себя следующие элементы:

нормы права;

субинституты права;

правовые институты;

подотрасли права; отрасли права;

крупные структурные образования (общности), объединяющие группы отраслей – материальное и процессуальное право, частное и публичное право и др.

Правовой институт – это группа норм права, связанных между собой предметно-функциональными связями, регулирующих конкретный вид общественных отношений и приобретающих в силу этого относительную устойчивость и самостоятельность функционирования.

Правовой институт может иметь в своем составе подинституты, которые отличаются от правового института объемом регулирования и кругом норм права. Например, субинститут законодательной инициативы в институте законотворчества в конституционном праве, подинститут референдума в институте народовластия; подинституты страхования имущества, личного страхования, страхования предпринимательского риска – в институте страхования в гражданском праве.

Институты подразделяются на отраслевые и межотраслевые. Отраслевые институты объединяют группы норм внутри одной какой-то отрасли, например институт дарения, институт наследования в гражданском праве; институты президентства, избирательного права, местного самоуправления – в конституционном праве.

Межотраслевые институты регулируют отношения, которые относятся одновременно к нескольким отраслям права, например институт прав

человека относится и к международному праву, и к конституционному праву; институт договора – к трудовому, гражданскому, международному, государственному, административному праву; институт юридической ответственности – практически ко всем отраслям.

Под системой законодательства понимается совокупность нормативных правовых актов, в которых объективируются содержательные и структурные характеристики права. Иначе говоря, законодательство служит внешней формой выражения права.

Авторы данного определения исходят из широкого понимания законодательства, но в узком смысле оно предполагает только совокупность законов. Независимо от понимания законодательства система права и система законодательства тесно взаимосвязаны. И то и другое определяются социальными факторами – экономическими, политическими, духовно-культурными и др.

Вместе с тем они различаются между собой. Обычно называются следующие различия между системой права и системой законодательства.

1. Система права складывается объективно, в соответствии со сложившимися в каждой стране общественными отношениями, в то время как система законодательства носит во многом субъективный характер, поскольку складывается по воле законодателя, в результате целенаправленной деятельности.

2. Система права, представляя собой внутреннюю его структуру, является структурой содержания права, в то время как система законодательства выражает структуру формы права.

3. Исходным элементом системы права служит норма права, а первичным элементом системы законодательства – нормативный правовой акт.

4. Система права является определяющим фактором в построении системы законодательства. Опираясь на объективно существующие закономерности общественного развития, система права выступает как

первичное, исходное начало по отношению к системе законодательства. Последняя должна в максимальной степени соответствовать системе права: процессы, происходящие в системе права, в том числе интеграция, дифференциация, расширение или сужение сферы правового регулирования, неизменно отражаются и на законодательстве. Иначе говоря, система права служит важнейшим ориентиром для законодателя при принятии, изменении или отмене тех или иных законодательных актов.

4.12. Правоотношения

Любое правовое отношение есть общественное отношение, но не всякое общественное отношение есть правоотношение. Это определяется границами действия права, которые, однако, не являются абсолютными, раз навсегда данными.

Условия меняются, и то, что в одно время регламентируется законом, в другой период может перестать быть его объектом. Наиболее характерные признаки правовых отношений как особого вида общественных отношений заключаются в следующем:

1. Они возникают, изменяются или прекращаются только на основе правовых норм, которые непосредственно порождают (вызывают к жизни) правоотношения и реализуются через них. Между этими явлениями существует причинно-следственная связь. Нет нормы - нет и правоотношения. Они представляют собой некоторое единство, целостность.

2. Субъекты правовых отношений взаимосвязаны юридическими правами и обязанностями, которые в правовой науке принято называть субъективными. Эта связь, собственно, и есть правоотношение, в рамках которого праву одной стороны корреспондирует (соответствует) обязанность другой, и наоборот. Их можно назвать встречными. Участники правоотношения выступают по отношению друг к другу как управомоченные и правообязанные люди, интересы одного могут быть реализованы лишь через посредство другого.

3. Правовые отношения носят волевой характер. Во-первых, потому, что через нормы прав в них отражается государственная воля; во-вторых, в силу того, что даже и при наличии юридической нормы правоотношение не может автоматически появиться и затем функционировать без волеизъявления его участников, по крайней мере, одного из них. Необходим волевой акт, дающий начало явлению.

4. Правоотношения, как и право, на базе которого они возникают, охраняются государством. Другие отношения такой защиты не имеют. Конечно, далеко не во всех правовых отношениях государство заинтересовано (например, вытекающих из правонарушений) и, казалось, не должно было бы их защищать, но интерес государства состоит в том, чтобы эти социальные эксцессы правильно разрешались, виновные несли наказание, поэтому оно держит их в поле своего внимания, обеспечивает соблюдение возникающих по этому поводу юридических форм и процедур, прав граждан. Охрана законности и правопорядка означает и охрану правоотношений, но последние в своей совокупности и образуют правовой порядок как результат законности.

5. Правовые отношения отличаются индивидуализированностью субъектов, строгой определенностью их взаимного поведения, персонификацией прав и обязанностей. Это не безличная абстрактная связь, а всегда конкретное отношение "кого-то" с "кем-то". Стороны (физические и юридические лица), как правило, известны и могут быть названы поименно, их действия скоординированы. Этого не наблюдается в других общественных отношениях, например моральных, политических, эстетических, которые не столь формализованы и управляемы.

Виды правовых отношений. Прежде всего, правоотношения, как и юридические нормы, можно классифицировать по отраслевому признаку на государственные, административные, финансовые, гражданские, трудовые, семейные и т.д.

Различают регулятивные и охранительные правоотношения. Первые - возникают из правомерных действий субъектов; вторые - из противоправных, связанных с применением государственного принуждения.

По степени конкретизации и субъектному составу правоотношения подразделяются на абсолютные, относительные и общерегулятивные. В абсолютных точно определена лишь одна сторона, например собственник вещи, которому противостоят все те, кто с ним соприкасается или может соприкоснуться, и которые обязаны уважать это его право, не чинить никаких препятствий для его реализации. В этом смысле, например, право собственности является абсолютным. В относительных - строго определены обе стороны (например, "должник-кредитор", "продавец-покупатель"). Их можно назвать поименно. Общерегулятивные, или просто общие, правоотношения в отличие от конкретных выражают юридические связи более высокого уровня между государством и гражданами, а также последних между собой по поводу гарантирования и осуществления основных прав и свобод личности (право на жизнь, честь, достоинство, безопасность, неприкосновенность жилища, свободу слова и т.п.), а равно обязанностей (соблюдать законы, правопорядок). Они возникают главным образом на основе норм Конституции, других основополагающих актов и являются базовыми, исходными для отраслевых правоотношений.

Структура правоотношения. В состав правоотношения входят следующие элементы: 1) субъект; 2) объект; 3) субъективное право; 4) юридическая обязанность.

Правоотношения составляют основную сферу общественной цивилизованной жизни. Везде, где действует право, его нормы, там постоянно возникают, прекращаются или изменяются правоотношения.

Таким образом, правоотношения – это регулируемое правом общественное отношение, стороны которого обладают субъективными правами и несут юридические обязанности.

4.13. Реализация права

Под реализацией права принято понимать претворение, воплощение предписаний юридических норм в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений (государственных органов, должностных лиц, общественных объединений, физических лиц).

Реализация права и его действие в принципе близкие понятия, так как реализация права означает одновременно его действие. Вместе с тем действие права более широкое понятие, оно предполагает не только его собственно юридический аспект функционирования (регулирование общественных отношений), но и информационное, психологическое, социальное и иное воздействие на общественные отношения. Реализация же права есть его специально-юридический механизм действия, т. е. непосредственное регулирование общественных отношений, перевод общих, абстрактных моделей поведения в конкретные поступки и деятельность субъектов правового общения.

Выделяют внутреннюю и внешнюю стороны, или уровни, действия права.

Внутренняя сторона (уровень) связана с восприятием права. Здесь специфика действия права заключается главным образом в том, чтобы вызвать у адресатов формирование мотивов правомерного поведения и подавить мотивы к неправомерным действиям. На данном уровне действие права выступает психологическим фактором. Только через психику человека право способно вызвать у него соответствующее отношение. Следовательно, восприимчивость нормы права свидетельствует о том, что она окажется эффективной в общественной жизни. Данная сторона служит основой для регулятивного действия права. Вне ценностно-мотивационного влияния невозможно специально-юридическое действие права. Недооценка законодателем указанного момента может привести к тому, что отдельные законы не будут восприняты населением и исполняться им.

Внешняя сторона действия права включает в себя социально-правовое действие, т. е. реальное функционирование права. Она связана с формами и

методами, присущими праву, с формами и методами правомерного поведения и действий обязанных лиц. Данная сторона действия права определяется способностью права самореализовываться в действиях людей и иных субъектов. Нельзя отрывать действие права от деятельности государства, поскольку именно государство обеспечивает действие права, вырабатывает средства регуляции и использует их для регламентации общественных отношений.

Реализация права характеризуется следующими особенностями:

1) она всегда связана только с правомерным поведением. Это могут быть действия как активные, так и пассивные, т. е. воздержание от совершения противоправных действий. Только правомерное поведение субъектов общественных отношений реализует норму права, неправомерное – нарушает ее;

2) сформулированные в нормативных правовых актах предписания, установления, правила поведения и действий находят в результате их реализации фактическое воплощение;

3) реализация права служит средством обеспечения правопорядка в обществе;

4) в реализации права заинтересован главным образом тот субъект, который обладает субъективными правами;

5) осуществляется в различных формах, что обусловлено разнообразием общественных отношений; спецификой содержания различных норм права; различием средств воздействия на поведение людей; положением субъектов в системе правового регулирования; многообразием механизмов реализации права и рядом других факторов.

По характеру действий субъектов, степени их активности обычно выделяют четыре формы реализации права – соблюдение, исполнение, использование и применение.

Соблюдение права означает воздержание субъекта от совершения действий, запрещенных нормами права. В данной форме реализуются

главным образом нормы-запреты. Это пассивная форма действий, она протекает незаметно, не фиксирована и характерна для реализации норм уголовного, административного, налогового права.

Исполнение права предполагает активные действия по выполнению субъектом возложенных на него обязанностей. В этой форме реализуются обязывающие нормы (например, обязанность исполнить договор, уплатить налоги, выплачивать алименты несовершеннолетним детям).

Использование права выражается в осуществлении возможностей, предоставленных нормами права. В этой форме реализуются управомочивающие нормы: избирательное право, право на жилище, на частную собственность и др.

Нередко для реализации юридических норм требуется вмешательство государства. В этих случаях используется правоприменение.

4.14. Толкование норм права

В процессе реализации права нередко требуется не только выяснить смысл нормы или акта, но и разъяснить этот смысл другим лицам, организациям, общественным объединениям и т. д. За такого рода разъяснениями обычно обращаются к специалистам, например в юридические консультации, к прокурору, судье, нотариусу.

Таким образом, толкование включает в себя два процесса: уяснение смысла нормы права и разъяснение ее содержания.

Толкование – сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла правовой нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя.

Толкование в форме уяснения представляет собой внутренний мыслительный процесс, проходящий в сознании субъекта толкования (интерпретатора). При этом используются различные приемы толкования – грамматический, логический и др.

Толкование в форме разъяснения (интерпретации) является продолжением мыслительной деятельности на предыдущей стадии, но эта сторона деятельности адресована другим субъектам. Разъяснения содержания правовой нормы дают государственные органы, должностные лица, другие специально уполномоченные на толкование норм права субъекты.

Толкования-разъяснения бывают двух видов: официальное и неофициальное. Некоторые ученые называют и третий способ толкования – по объему. Оно применяется при несовершенстве закона, а точнее, при недостатках в юридическом оформлении воли законодателя. В результате налицо несоответствие между волей законодателя и словесным ее оформлением или выражением.

Уяснение нормы права осуществляется при помощи определенных приемов (способов), которые представляют собой совокупность средств, позволяющих установить содержание нормы и выраженной в ней воли законодателя.

В литературе выделяют следующие способы толкования права: грамматический, логический, систематический, историко-политический, телеологический, специально-юридический и функциональный.

Грамматический способ толкования права (иначе его называют «филологический, текстовой») основан на анализе отдельных слов, лексической связи между словами, в том числе с помощью знаков препинания, союзов, вводных слов и др.

Логический способ состоит в том, что он предполагает исследование логической связи между отдельными положениями нормы права или акта на основе правил логики, поскольку смысл предписания не всегда совпадает с его словесной формой. Анализу подвергаются не отдельные слова, а обозначаемые ими понятия, явления, соотношение между ними.

Систематический способ определяется тем, что каждая норма права есть часть системы права, следовательно, взаимодействует с множеством норм. Поэтому при систематическом способе смысл нормы уясняется путем

определения места и значения данной нормы с другими нормами в данном институте, данной отрасли, подотрасли права. Кроме того, раскрываются юридические связи толкуемой нормы с другими нормами, близкими ей по содержанию. Это помогает установить сферу действия данной нормы, круг субъектов, на которых она распространяется, позволяет также выявить противоречия и коллизии в законодательстве, нормы, которые фактически не действуют. При толковании используется связь норм Общей части кодекса с Особенной частью. Это также дает возможность более полно раскрыть смысл и содержание толкуемой нормы права.

Историко-политический способ состоит в установлении тех или иных условий и обстоятельств (экономических, политических, социальных и иных), которые вызвали к жизни данную правовую норму, в том числе цели и задачи, которые ставило перед собой государство, регулируя данную сферу общественных отношений. Без учета историко-политической обстановки, в которой принималась данная норма или данный акт, создается опасность принятия решений формально правильных, но, по существу, противоречащих тем задачам, которые ставились при регулировании общественных отношений.

Реализация нормы права – это юридически значимое действие, содержащее правильную государственную оценку фактических обстоятельств дела. Например, нормы периода военного времени невозможно правильно истолковать без учета данной обстановки.

Толкования-разъяснения права различаются в зависимости от субъектов, которые дают толкования норм права или отдельных актов. Выделяют два главных вида толкования по этому основанию: официальное и неофициальное.

Официальное толкование-разъяснение права:

а) дается уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами; данное полномочие закрепляется в специальных актах;

б) имеет обязательное значение для других субъектов;

в) является юридически значимым, так как вызывает юридические последствия и ориентирует на единообразное понимание юридической нормы.

Неофициальное толкование права дается субъектами, не имеющими официального статуса, не обладающими полномочиями официально толковать нормы права. Оно дается в форме рекомендаций, советов и не вызывает юридических последствий, т. е. лишено властной силы.

Официальное толкование норм права, в свою очередь, подразделяется на нормативное и казуальное.

Нормативное толкование – это разъяснение общего характера, имеющее силу для всех возможных в будущем случаев применения нормы права. Оно может вызываться как неясностью закона, неадекватным выражением воли законодателя, так и неправильным пониманием закона правоприменяющими органами и должностными лицами. Следовательно, нормативное официальное толкование имеет целью дать общий ориентир для правоприменения и относится к неограниченному числу случаев (подобно нормативному правовому регулированию).

Аутентичное официальное толкование исходит от органа, издавшего данный акт. Иначе говоря, аутентичное толкование вправе давать все правотворческие органы, но в отношении только своих актов. Например, законодатель может давать толкование всех законодательных актов, Правительство – толковать лишь свои акты и т. д.

Легальное толкование носит подзаконный характер и осуществляется по поручению органа, издавшего конкретный акт, или когда этому органу дается соответствующее полномочие законодателем.

Казуальное толкование также относится к официальному виду. Оно дается компетентным органом по конкретному случаю, по поводу конкретного дела и обязательно лишь для него. Необходимость данного вида толкования возникает в случаях неправильного применения действующего

законодательства по конкретному юридическому делу. Хотя казуальное толкование обязательно только для конкретного случая, однако оно служит образцом для других органов, рассматривающих аналогичные дела или применяющих данную норму.

4.15. Правомерное поведение. Правонарушение.

Правомерное поведение - важнейшая социальная характеристика личности, сущность которой, как известно, проявляется в практической деятельности, а не в замкнутом мире собственных переживаний и самосознания.

В состав правомерного поведения входят следующие элементы:

- 1) субъект (правоспособное лицо);
- 2) объект (общественно полезный результат);
- 3) объективная сторона (действия либо бездействие, не противоречащее праву);
- 4) субъективная сторона (позитивные цели, мотивы, установки).

В специальной литературе выделяются следующие виды и мотивы правомерного поведения.

Социально активное поведение. Это глубоко осознанное, целеустремленное инициативное поведение, направленное на осуществление правовых норм, поддержание правопорядка, законности, стабильности, защиту интересов государства, общества, других граждан. Субъект нередко предпринимает решительные действия по пресечению правонарушений, содействует правоохранительным органам в их борьбе с преступностью. Нормы права воспринимаются индивидом как объективно необходимые, целесообразные, выражающие его собственные взгляды, потребности, устремления. Перед нами повышенная степень самосознания личности, развитое чувство ее позитивной ответственности.

Социально пассивное поведение. Субъекты в основном воздерживаются от совершения противоправных действий; без особой активности,

равнодушно соблюдают законы, хотя нередко внутренне с ними не согласны. Фактически это принудительное или вынужденное поведение.

Привычное поведение. Такое поведение формируется под влиянием многих факторов – традиций, семейного и иного воспитания, здорового консерватизма, сложившихся устоев, правил, стереотипов; стремления к порядку, спокойствию и справедливости; понимания того, что это выгодно, удобно, комфортно, что только таким путем можно добиться поставленных целей, желаний, успеха. Оправдывается известная сентенция о том, что привычка - вторая натура. Все это соответствует общему благу, интересам личности, общества и государства.

Конформистское поведение. Данный вид правомерного поведения - менее ценный, чем описанный выше, поскольку в значительной степени подвержен влиянию окружающих, зависит от «чужого мнения» и поэтому, как правило, оказывается конъюнктурным, несамостоятельным, приспособленческим. Слово «конформизм» в переводе с латинского означает подобие, соответствие, стремление к однообразию, единомыслию. Поступаю «как все», «как многие», «как другие» или даже «как он» – вот суть конформистского поведения. Это в основном ситуативный образ действий, исключающий четкую гражданскую позицию, которая, возможно, у субъекта еще не сформировалась.

Нигилистическое поведение. Нигилизм означает отрицательное отношение к определенным правилам, нормам, принципам, взглядам, законам, образу жизни. Это - одна из форм мироощущения и социального поведения индивида. Нигилизм многолик, он может быть нравственным, правовым, политическим, идеологическим, религиозным и другим, в зависимости от того, какие ценности отрицаются, о какой сфере знаний и общественной практики идет речь - культуре, науке, этике, политике, праве.

Правонарушение – это противоправное, виновное, наказуемое, общественно опасное деяние вменяемого лица, причиняющее вред интересам

государства, общества и граждан. Деяние может осуществляться в виде как действий, так и бездействия.

Действие отличается активностью поведения субъекта (кража, драка, хулиганство, разбой, убийство, нанесение телесных повреждений, вымогательство и т.п.). Бездействие, напротив, характеризуется пассивностью: неисполнение служебных обязанностей должностным лицом (халатность), сон часового на посту или сторожа, охраняющего какой-либо объект; оставление человека в опасном для жизни состоянии, неоказание ему помощи; неуплата налога; неявка в суд и т.д. Словом, лицо обязано было по закону что-то сделать, но не сделало этого.

Правонарушение включает в себя ряд обязательных признаков, образующих его состав. Установление состава правонарушения является юридической квалификацией содеянного - весьма важной с правовой точки зрения логической операцией, непосредственно затрагивающей судьбу личности.

В состав правонарушения входят следующие четыре элемента, которые, в свою очередь, раскрываются через ряд собственных специфических черт и признаков: 1) объект правонарушения; 2) субъект правонарушения; 3) объективная сторона правонарушения; 4) субъективная сторона правонарушения.

Под объектом правонарушения понимается то, на что посягает правонарушитель, чему причиняется непосредственный вред, ущерб. Различают общий и специальные, или конкретные, объекты. В качестве общего объекта выступают правопорядок, интересы государства и общества, существующий социально-экономический и политический строй, сложившиеся общественные отношения. Специальные объекты - это конкретные блага, ценности (жизнь, честь, здоровье человека, собственность, имущество, безопасность и т.д.). Любое правонарушение наносит урон как общему объекту, так и конкретному.

Под субъектом правонарушения понимается правоспособное лицо, совершившее правонарушение. Не могут быть субъектами правонарушений малолетние дети и душевнобольные лица, поскольку они неделиктноспособны. То же самое касается состояния невменяемости. Не могут быть также субъектами некоторых преступлений иностранцы (государственная измена, отказ от службы в армии, дезертирство и др.).

Под объективной стороной правонарушения понимается совокупность его внешних признаков, отвечающих на вопросы: что, где, когда и как произошло.

Под субъективной стороной правонарушения понимается психическое отношение субъекта к своему деянию и его последствиям. Имеются в виду цели, мотивы, установки, которыми руководствовался правонарушитель, замышляя и осуществляя преступление.

Все это выражается понятием «вина» или «виновность». Вина выступает в двух формах: 1) умышленная; 2) неосторожная. В свою очередь, умысел может быть прямым или косвенным (эвентуальным). Неосторожная вина также подразделяется на два вида: а) преступную самонадеянность или легкомыслие; б) преступную небрежность или халатность.

Прямой умысел - это когда субъект сознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность или неизбежность наступления опасных последствий и желал их наступления.

Косвенный умысел - это когда субъект осознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность наступления опасных последствий, не желал, но сознательно допускал эти последствия либо относился к ним безразлично.

Виды правонарушений. В зависимости от степени общественной опасности правонарушения подразделяются прежде всего на преступления и проступки.

Проступки - менее опасны по своему характеру и последствиям, чем преступления. Они совершаются не в уголовно-правовой сфере и не

преступниками, а обычными гражданами в различных областях экономической, хозяйственной, трудовой, административной, культурной, семейной, производственной деятельности. И влекут за собой не наказания, а взыскания.

Различают следующие виды проступков: 1) гражданские; 2) административные; 3) дисциплинарные; 4) материальные; 5) процессуальные.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Гогин А.А., Липинский Д.А., Малько А.В. Теория государства и права: учебник (под ред. А.В. Малько, Д.А. Липинского). – М.: Проспект, 2016.
2. Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2016.
3. Матузов Н.И. Теория государства и права : курс лекций / Н.И. Матузов, А.А. Воротников, В.Л. Кулапов ; под ред. Н.И. Матузова, А. В. Малько. - 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Юр. Норма : НИЦ ИНФРА-М, 2017. –640 с.
4. Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. – 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2017. — 464 с.
5. Оксамытный В.В. Общая теория государства и права. –М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012.
6. Радько Т.Н. Теория государства и права в схемах и определениях (учебное пособие). – М.: Проспект, 2016.

5. Эволюция и соотношение современных государственных правовых систем. Основные правовые системы современности

5.1. Основные правовые системы современности

Правовая система – это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих средств, регулирующих общественные отношения, а также элементы, характеризующие уровень правового развития той или иной страны.

Основными составляющими правовой системы являются особенности источников права, а также органов государственной власти, занимающиеся

правотворческой и правоприменительной деятельностью. Наряду с ними ярко проявляют себя явления духовного мировоззренческого характера, юридическая наука, правовые понятия, правовые принципы, правовая культура, правовая политика, право в целом и выражающее его законодательство, юридическая техника и др.

Существует несколько видов классификаций правовой системы (различия проводятся в основном путем дробления той или иной правовой системы). Наиболее распространена классификация национальной правовой системы – конкретно-исторической совокупности права (законодательства), юридической практики и господствующей идеологии отдельно взятой страны, предложенная Р. Давидом. Он ввел также понятие правовой семьи как совокупности национальных правовых систем в рамках одного типа права, выделенной на основе общности исторического пути его формирования, доминирующих источников, структуры права, особенностей правоприменительной деятельности, понятийно-категориального аппарата юридической науки и др.

Выделяется система трех правовых семей, характеризующихся внутренним относительным единством правовых систем, имеющих сходные юридические признаки:

- ✓ семья романо-германского права (континентальное право);
- ✓ семья англосаксонского права (система общего права);
- ✓ религиозные и традиционные правовые системы.

Среди существующих в настоящее время правовых групп и правовых семей романо-германская правовая семья занимает особое место и имеет для развития юридической теории и практики особое значение.

Романо-германская правовая система или система континентального права, к которой относятся такие страны как Франция, Германия, Италия, Испания берет историческое начало в Древнем Риме.

Романо-германская правовая система – это одна из основных правовых систем (семей) современности, основанная на римском праве, поэтому

важнейшим источником права считает нормативно-правовой акт, признается абстрактность норм, разделение права на публичное и частное, выделение различных отраслей права и т.п.

Таким образом, романо-германская правовая система как система появилась в XIII веке и является рецепцией римского права.

В истории романо-германской правовой системы можно выделить три этапа:

- ✓ Период до XIII века – право выступало продуктом исключительно культуры и было независимо от политики;

- ✓ Период с XIII до XVIII века – возрождение традиций римского права в университетах (рецепция римского права силами его исследователей – глоссаторов). На этой стадии данная правовая система подчиняется общим закономерным связям права с экономикой и политикой, прежде всего с отношениями собственности, обмена, перехода от внеэкономического принуждения к экономике. Здесь на первое место выдвигаются нормы и принципы права, которые рассматриваются как правила поведения, отвечающие требованиям морали и, прежде всего, справедливости.

- ✓ С XIX века и продолжается в настоящее время.

Кодификация символизировала собой окончательное завершение процесса формирования романо-германской правовой системы как целостного явления. Во многих странах Европейского континента была проведена систематизация действующих законодательных актов и как результат были приняты кодексы (во Франции (1804 г.), в Германии (1896 г.), Швейцарии (1881-1907 гг.) первоначально были приняты гражданские кодексы).

В настоящее время кодексы наряду с другими нормативно-правовыми актами и в первую очередь с текущими законами, регулирующими практически все наиболее важные сферы общественной жизни, являются в романо-германской правовой семье ведущими источниками права.

Основные черты и элементы континентальной правовой системы:

✓ Во всех странах романо-германской правовой семьи юридическая наука объединяет правовые нормы в одни и те же крупные группы; повсюду встречается фундаментальное деление права на публичное и частное;

✓ Публичное право, как и частное, во всех странах романо-германской правовой семьи распадается на одни и те же основные отрасли: конституционное, административное, международное, уголовное, гражданское, процессуальное, трудовое и др.;

✓ Во всех этих странах правовая норма понимается и оценивается как абстрактное (общее) предписание, а не как выражение и средство решения конкретного случая;

✓ В большинстве стран континентального права в качестве основного источника права действуют кодексы.

Среди источников современного французского права центральное место занимают конституционные акты, в первую очередь сама Конституция. Подразделяя существующие законы на виды, Конституция Франции предусматривает, в частности, что: а) финансовые законы определяют доходы и расходы государства; б) программные законы закрепляют цели экономической и социальной деятельности государства; в) органические законы определяют порядок деятельности парламента, включая число членов каждой из его палат, условия и порядок их избрания, а также «условия замещения вакантных мест депутатов или сенаторов вплоть до полного или частичного обновления соответствующей палаты»(ст. 25). Органическим законом могут уточняться и дополняться положения, содержащиеся в ст. 34 Конституции, а также положения некоторых других статей, касающиеся Конституционного Совета, и др.

Устанавливая классификацию соответствующих законов и определяя конкретные сферы приложения каждого из них, Конституция Франции тем самым достаточно четко очерчивает сферу законодательной деятельности парламента, ограничивая ее кругом определенных вопросов, и в то же время открывает никак не очерченные в конституционном порядке широкие

возможности правового регулирования с помощью актов, издаваемых исполнительными и иными государственными органами.

Среди такого рода актов весьма значительную роль выполняют ордонансы. Они являются актами Совета министров - правительства Франции, издаваемыми с разрешения парламента и после дачи заключения Государственным Советом – особым государственным органом. Ордонансы регулируют отношения, обычно регулируемые законом. В течение определенного срока они утверждаются парламентом, после чего приобретают силу закона. Их изменение или отмена возможны лишь законом. Юридическую силу ордонансы приобретают согласно Конституции сразу же после их опубликования, но теряют силу, если законопроект об их утверждении не внесен в парламент «до истечения срока, указанного законом, разрешившим их издание» (п. 2 ст. 38).

Ордонансы – акты делегированного законодательства. Сразу же после принятия Конституции данные акты рассматривались скорее как исключительные меры, принимаемые при всякого рода социальных и иных потрясениях, при чрезвычайных обстоятельствах. Позднее они стали широко использоваться как обычные меры управления страной. Широкое применение ордонансов вызвало тенденцию постепенного размывания границ между актами парламента и актами правительственных органов.

Важное место в системе источников права Франции наряду с законами и ордонансами занимают правительственные декреты. Некоторые из них могут быть приняты непосредственно самим правительством, однако только после заключения Конституционного Совета - органа конституционного контроля, одной из функций которого является решение вопроса о конституционности или неконституционности принимаемых актов. Некоторые же декреты издаются президентом страны без предварительных обсуждений в правительстве и без каких бы то ни было заключений.

В современной правовой системе Германии определяющее значение принадлежит Конституции и разработанным на ее основе конституционным

актам. При этом Конституция понимается немецкими исследователями не в традиционном общепринятом смысле, а как «некое материальное единство, содержание которого отражено в основных ценностях позитивного права», увязанных составителем Конституции с традициями либерально-представительной парламентской демократии, либерально-правового государства, федеративного государства, а также принципами социального государства.

Будучи Основным законом федеративного государства, Конституция ФРГ закрепляет также компетенцию центральных органов государственной власти и управления, характер их взаимоотношений с органами государственной власти и управления субъектов федерации – земель, определяет общие принципы построения и функционирования государственности земель.

Конституционное устройство земель, отмечается в связи с этим в Основном законе ФРГ (ст. 28), должно соответствовать «основным принципам республиканского, демократического и социально-правового государства в духе настоящего Основного закона». В землях, округах и общинах, предписывается далее в Конституции, народ должен иметь представительство, созданное всеобщими, прямыми, свободными, равными и тайными выборами.

Наряду с Конституцией и обычными законами важное значение среди источников права современной Германии имеют постановления, издаваемые центральным правительством федерации и правительствами земель. На основе и во исполнение законов издаются и иные подзаконные акты. В количественном отношении они занимают все более важное место среди других источников права ФРГ.

В качестве одного из ведущих источников права в правовой системе Германии выступают решения федерального Конституционного суда страны. По юридической силе они стоят на одном уровне с обычными законами. Что же касается толкований Конституционным судом парламентских законов, то

они в известном смысле даже превышают юридическую силу последних. Решения Конституционного суда относительно конституционности или неконституционности законов определяют судьбу этих нормативно-правовых актов и обязательны для всех без исключения государственных органов, в том числе для судов.

Англосаксонская правовая семья наиболее распространена в мире правовых семей (охватывается территория таких государств, как Англия, США, Канада, Австралия, Северная Ирландия, Новая Зеландия, и многих других). Англосаксонскую правовую семью часто называют семьей общего права (common law). От других правовых семей она отличается прежде всего тем, что в качестве основного источника права в ней признается судебный прецедент.

В силу исторических и иных условий английское право всегда занимало и продолжает занимать центральное, доминирующее место в англосаксонской правовой семье, или в правовой семье общего права. В истории его развития обычно различают четыре основных периода.

Первый период ассоциируется со временем возникновения права и его развития, предшествовавшим нормандскому завоеванию Англии в 1066 г. Этот период собственно и называют англосаксонским периодом. Характерным для него является наличие многочисленных законов и обычаев варварских племен германского происхождения (саксов, англов, ют, датчан), возобладавших в этот период в Англии. В стране не было общего для всех права. Действовали не связанные между собой в единую систему сугубо местные, локальные акты (обычаи).

Второй период развития английского права историки и юристы определяют со времени с 1066 г. и вплоть до 1475 г., до установления династии Тюдоров. Этот период считается периодом преодоления доминирующей роли местных обычаев и становления общего права. Последнее стало возможным благодаря установлению в стране после нормандского завоевания сильной централизованной власти, единого

централизованного управления, прошедшего испытание в Нормандии, единой системы создавших и развивавших общее право Англии королевских судов. Этот период оказал огромное влияние на все последующие периоды развития правовой системы Англии вплоть до наших дней.

Третий период развития правовой системы этой страны хронологически определяется с 1485 по 1832 г. и считается периодом расцвета общего права в Англии. Особенность его состояла в том, что в силу сложившихся условий в этот период оно вынуждено было соперничать и одновременно «сотрудничать» с так называемым правом справедливости. Указывая на необходимость проведения реформы общего права в этот период, исследователи – юристы и историки – отмечают, что выработанное в строгой зависимости от формальной процедуры общее право на данном этапе уже находилось в двойной опасности. Оно оказалось «перед риском образования новой правовой системы – право справедливости», которая по истечении некоторого времени могла даже заменить собой общее право, подобно тому, как в Риме античное гражданское право в классическую эпоху оказалось перед лицом его подмены преторским правом.

Таким образом, англосаксонская правовая система состоит из следующих элементов:

✓ Общее право – это правовая система, сложившаяся в Англии в XIII—XIV вв. на базе местных обычаев и обобщения практики королевских судов, характеризующаяся тем, что основным источником права признается судебный прецедент, при этом законы (статуты) регулируют отдельные области отношений, но не сведены в единую систему, а все, что не урегулировано законом, а также толкование законов, их применение и проч., определяется общим правом. В настоящее время система общего права действует в Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и некоторых других странах, бывших ранее английскими колониями и воспринявших английскую правовую систему;

✓ Прецедентное право – это правовая система, в которой основным источником права признается судебный прецедент, т.е. решение, вынесенное по какому-либо делу, обязательное для всех судов равной и низшей инстанции при рассмотрении ими аналогичных дел;

✓ Право справедливости – это часть английского права, сложившаяся в XIV-XVI вв., благодаря практике суда лорда-канцлера, дополняющая и корректирующая прецедентное право и основанная на неформальной защите нарушенных прав (упразднено в 1884 г.);

✓ Статутное право – в странах англо-американской правовой системы это нормы, содержащиеся в нормативно-правовых актах — статутах, издаваемых высшими законодательными органами и функционирующими наряду с общим правом. Это писаное право парламентского происхождения.

Отличие континентального и англосаксонского права заключается в отсутствии в английской правовой системе, составляющей основу англосаксонского права, четко выраженного по сравнению с континентальным правом деления на отрасли права; ориентация норм общего права – продукта судебной деятельности по рассмотрению конкретных дел - прежде всего на разрешение конкретных проблем, а не на формулирование общего правила поведения, ориентированного на будущее; традиционное преувеличение роли процессуального права по отношению к другим отраслям права, придание ему в ряде случаев большего значения, чем материальному праву.

Но существует множество стран, которые используют в повседневности нормы, ни к романогерманской, ни к англосаксонской системам не относящиеся:

✓ Семья религиозного права — признается большая ценность права, но само право понимается иначе, чем на Западе, имеет место переплетение права и религии (страны мусульманского, индусского и иудейского права);

✓ Семья традиционного права — отбрасывается сама идея права и утверждается, что общественные отношения должны регламентироваться

моральными нормами (обычное право стран Африки, Мадагаскара и Дальнего Востока).

Религиозно-традиционные правовые системы – это такие системы регулирования, в которых юридические элементы в значительной мере существуют еще в первоначальном состоянии, будучи связанными регулирующими формами традиционных обществ – религиозными догмами и учениями, традициями, обрядовостью и т.п.

Мусульманское право сложилось в Арабском халифате в VII-X веках и основано на мусульманской религии – исламе. Ислам – самая молодая из трех мировых религий, но имеет очень широкое распространение. Однако есть страны, где проповедуется ислам, но мусульманское право не воспринято.

Ислам исходит из того, что существующее право пришло от Аллаха, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Право Аллаха дано человечеству раз и навсегда, поэтому общество должно руководствоваться этим правом, а не создавать свое под влиянием постоянно изменяющихся социальных условий.

Мусульманское право сложилось трудами многочисленных его толкователей и охватывает все сферы жизни, а не только те, которые обычно относятся к праву (посты, молитвы). Закона в западном понимании для мусульманского правопонимания не существует. Только Бог имеет законодательную власть.

Коран является первым и основным источником мусульманского права. Однако никто из мусульманских юристов его не воспринимает ни в качестве книги права, ни в качестве кодекса мусульманского права. Отдельные положения юридического характера, содержащиеся в Коране, далеко не достаточны для того, чтобы вести речь о кодификации. Более того, многие правовые институты, имеющие огромное значение для формирования и развития мусульманского права, в этой священной книге даже не упоминаются. Вот почему мусульманский судья, осуществляя правосудие, обращается непосредственно не к Корану, который он не может и не должен

толковать, а к книгам, написанным в разные годы авторитетными юристами, учеными-богословами и содержащим в себе такое толкование.

Предписания верующим — шариат (в переводе на русский язык путь следования) состоит из двух частей: принципов веры (акида) и собственно правовых требований (фикха). Фикх или мусульманское право указывает как правоверный должен вести себя по отношению к себе подобным и к Аллаху.

Следует подчеркнуть и роль сверхъестественного в традиционном праве. В судебных процедурах этот фактор проявляется в основном в том, что для выяснения истины заставляли клясться и проводили испытание «судом божьим» (ордалии). Судебные решения принимают, основываясь на понятии примирения или восстановления гармонии. Задача суда или арбитра заключается не в том, чтобы отыскать факты, сформулировать правовые нормы и применить их с учетом найденных фактов, а навести порядок так, чтобы устранить причиненное зло и восстановить гармонию в обеспокоенной общине.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2016.
2. Радько Т.Н. Теория государства и права в схемах и определениях (учебное пособие). – М.: Проспект, 2016.

6. Правовое государство и гражданское общество

Правовое государство – это такая форма организации и деятельности государственной власти, которая строится во взаимоотношениях государства с индивидами и различными объединениями на основе норм права. При этом право играет приоритетную роль лишь в том случае, если оно выступает мерой свободы всех и каждого, если действующие законы реально служат интересам народа и государства, а их реализация является воплощением справедливости. Развитое законодательство еще не свидетельствует о наличии в обществе правовой государственности. Недавний опыт показывает, что в тоталитарных государствах регулярно издавались правовые акты,

обеспечивалась их жесткая реализация, но такое правовое регулирование являлось антиподом правового государства.

К числу наиболее существенных признаков правового государства относят:

- Верховенство правового закона;
- Гарантированность прав и свобод человека и гражданина;
- Взаимная ответственность государства и личности;
- Принцип разделения властей с входящей в него системой сдержек и противовесов;
- Создание и поддержание демократии и конституционности;
- Высокий уровень правового сознания на основе общей правовой культуры;
- Наличие развитого гражданского общества.

В современной юридической литературе получили распространение определения правового государства, в которых перечисляются и некоторые другие его признаки: «Правовое государство — это такое демократическое государство, в котором обеспечиваются господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гарантируются права и свободы человека, а в основу организации власти положен принцип разделения (обособления) властей».

Идея правового государства не является порождением лишь нынешних обществ. В юридической литературе выделяются, как правило, четыре этапа в развитии учения о правовом государстве.

К первому этапу относится период античной истории, когда велись поиски справедливой, разумной, рациональной организации жизни общества. При этом в теоретических изысканиях еще не высказывались идеи о правовой организации публичной власти. Мыслители античности неизменно подчеркивали большое значение закона, его незыблемость и верховенство, обязательность как для правителей, так и для населения. Обычно ссылаются на сочинения Платона «Законы», «Государство» и «Политик»; Аристотеля —

«Политика», «Этика», а также Цицерона, Полибия и Гераклита, в рассуждениях которых присутствовала идея правления закона, повиновения ему как условие общего порядка.

На втором этапе концепцию правового государства разрабатывали представители естественно-правовой теории – Г. Гроций, Б. Спиноза, Т. Гоббс, Д. Локк, Ш. Монтескье, Д. Дидро и др.

Классическим выразителем идей правового государства в эпоху буржуазного строя считается английский мыслитель XVII в. Д. Локк. Используя ссылки на естественное право, Локк 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».

Третий этап в создании теории правового государства связывают с именами немецких ученых И. Канта (1724–1804) и Г. Гегеля (1770–1831). И. Кант говорил, по существу, не о правовом государстве, а правовом обществе. Государство он понимал как «объединение множества людей, подчиненных правовым законам». Право у Канта было тесно связано с моралью. И правовые, и моральные нормы имеют один источник – категорический императив: «Поступай только согласно такой максиме, руководствуясь которой, ты в то же время можешь пожелать, чтобы она стала всеобщим законом». По мнению Канта, законы государства требуют от людей соотносить проявление свободной воли со свободой других людей. И тогда взаимоотношения в обществе приобретут правовой, упорядоченный характер.

Таким образом, И. Кант, по существу, создал идеальную теоретическую модель правового государства. В отличие от него Г. Гегель воспринимал идею правового государства как практическую действительность. Правовое

государство он определял как «царство реализованной свободы», одновременно отождествляя государство и право. Ценность гегелевских воззрений на государство обычно видят в том, что принудительную сторону государства он не считал главной. Главным он признавал четкую социальную и правовую направленность государственной деятельности, ее нравственное содержание, полезность для общества и людей в целом.

Четвертый этап в развитии учения о правовом государстве относится к XX в., в него внесли серьезный вклад прогрессивные ученые многих стран, в том числе немецкие правоведы Г. Еллинек, Г. Кельзен, английский позитивист Г. Харт, американские ученые Дж.Роулс и Л. Фуллер, англо-американский юрист Р. Дворкин, Ф. Хайек (австриец по происхождению, но проживший долго в Англии и США) и др. Марксистская теория относилась к теории правового государства отрицательно, характеризуя и государство, и право как классовые явления. Что касается советского общества, то официальная идеология отвергала идею правового государства и лишь в период перестройки началась разработка теории социального правового государства.

В Конституции Российской Федерации принятой в 1993 году Россия провозглашена в качестве правового государства, что следует отнести к программным положениям.

Принципиально важным для правового государства является то, что оно существует и развивается на базе гражданского общества, где права и свободы граждан не только формально провозглашаются, но и реально обеспечиваются. Для этого должен быть создан механизм их полной гарантированности и всесторонней защищенности, последовательно проводиться в жизнь принцип оптимального сочетания прав и свобод граждан с их конституционными обязанностями.

Гражданское общество – открытое, демократическое, антитоталитарное, саморазвивающееся общество, в котором центральное место занимает человек, гражданин, личность. Оно несовместимо с

директивно-распределительной экономикой, навязыванием сверху принудительных образцов жизни и деятельности. Свободные индивиды-собственники объединяются для совместного удовлетворения своих интересов и служения общему благу.

В юридическом смысле слова гражданское общество представляет собой правовую форму организации и функционирования его институтов, критерием, целью и основными направлениями деятельности которых выступает человеческое измерение, достигаемое при наличии правового государства и эффективной демократической политической власти.

Сущность гражданского общества состоит в том, что оно объединяет и выражает прежде всего интересы граждан, их свободу, запросы, потребности, а не волю правящих элит, власти, государства. Последнее (государство) призвано выступать лишь слугой общества, его доверенным представителем. Государство для общества, а не общество для государства. В то же время антагонизма между ними не должно быть. Обществу нужны не надуманные, произвольно сконструированные правовые предписания, а нормы, вытекающие из потребностей социальной жизни людей.

Можно указать ряд наиболее общих идей и принципов, лежащих в основе любого гражданского общества, независимо от специфики той или иной страны. К ним относятся:

- экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения;
- безусловное признание и защита естественных прав человека и гражданина;
- легитимность и демократический характер власти;
- равенство всех перед законом и правосудием, надежная юридическая защищенность личности;
- правовое государство, основанное на принципе разделения и взаимодействия властей;

- политический и идеологический плюрализм, наличие легальной оппозиции;
- свобода мнений, слова и печати, независимость средств массовой информации;
- невмешательство государства в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и
 - ответственность;
 - классовый мир, партнерство и национальное согласие;
 - эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.

О том, что правовое государство становится возможным только в условиях демократического правления, то есть когда верховная власть в государстве парадоксальным образом принадлежит его подданным, уже было сказано. Правовое государство – государство, защищающее права каждого из обладателя государственной власти, права гражданина. Но вот тот аспект, что демократия возможна только при условии правового государства, еще не был раскрыт. А между тем, именно он составляет основной урок построения демократии в нашей стране. Советская власть пришла в Россию под лозунгами демократии «подлинной», но то, что эти лозунги не сопровождались усилиями по построению правового государства, обусловило отсутствие демократии как таковой. Исследователями демократии достаточно сказано о существовании противоречия между фундаментальными ценностями демократии - свободой и справедливостью: экономическая свобода (капитализм) делает невозможным осуществление социальной справедливости, равноправия (демократию); равноправие же делает невозможным развитие предприимчивости и социального расслоения, то есть осуществление принципов свободы.

Свобода – не противоречивый элемент демократии, а условие, при котором демократия не оказывается в тисках слепой общественности - тоталитарного государства. Свобода же, которая действительно постепенно

приводит к стиранию глубоких социальных различий, к подлинному равноправию, - обеспечивается правовым государством.

Существование правового государства возможно только посредством демократической политики. Каковы основные принципы этой политики, связанные с сущностью правового государства? Во-первых, активное политическое участие всех граждан и политических сил в определении направления этой политики. Основная инстанция важнейших политических решений – волеизъявление народа, совершаемое путем выборов, референдумов, представительства. Это становится возможным только при участии государства как организатора операции собирания воли отдельных граждан и гаранта их выполнения. У граждан нет оружия и права, закрепленного в Конституции, применять его для свержения власти-узурпатора. Демократическое участие в политике осуществляется посредством вне государственных партий и общественных движений, но только правовое государство может гарантировать осуществление этого участия и политических прав граждан.

Демократизм означает принадлежность всей власти народу. Как многоаспектная категория, данный принцип проявляет себя Право и правовая система в политике, экономике. Он реализуется не только через государственные, но и через правовые институты: права, обязанности, их гарантии, правосудие и т.д. Перечисленные общеправовые принципы распространяются на всю систему права. Они тесно связаны между собой, взаимодополняют друг друга. Они свойственны всей системе права. Однако в каждой отрасли они проявляются по-разному, в зависимости от специфики данной отрасли, сферы ее действия, предмета и методов регулирования.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Бабаев В.К. Теория государства и права : учебник для бакалавров / под ред. В. К. Бабаева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт – 2014. – 715 с.

2. Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. – М.:Проспект, 2016.

7. Взаимосвязь государства, права и иных сфер жизни общества

7.1 Законность и правопорядок

Законность можно определить как точное соблюдение и исполнение всеми государственными органами, должностными лицами, организациями, гражданами законов и основанных на них правовых актов, направленных на охрану и развитие демократического правового государства, обеспечение прав, свобод и законных интересов граждан. Законность содействует реализации на практике правового регулирования требований и правил справедливости

Сущность законности составляет реальное состояние правомерности поведения каждого человека, деятельности государственных органов, других организаций, а также любых отношений между субъектами права. В ней выражается соответствие реально существующих общественных отношений их законодательным моделям. Лишь в этих условиях можно говорить о господстве права, верховенстве закона на территории всего государства, о подчинении воли всех субъектов права воле законодателя, выраженной в законодательных актах.

Понятие правопорядка тесно связано с понятием законности, но не совпадает с ним. Под порядком понимают согласованную и устойчивую связь элементов какого-либо предмета или явления. Так, например, навести порядок в доме – это значит привести в устойчивую и согласованную связь бытовые предметы. По отношению к правопорядку такими элементами будут, в первую очередь, правоотношения. Причем эти правоотношения должны основываться на законности. Исходя из сказанного, правопорядок – это такая система правовых отношений, в которых поведение субъектов является правомерным. Правопорядок как составная часть общественного порядка является стержневой основой полноценного функционирования государственных органов и институтов гражданского общества. Таким образом, правопорядок –

это результат соблюдения людьми действующего законодательства, результат следования принципам законности. Основой правопорядка является право, а его предпосылкой – законность.

Общепризнанным в юридической литературе является следующее определение:

Правопорядок – это сложившееся на основе права и законности состояние фактической упорядоченности общественных отношений, выражающееся в правомерном поведении субъектов права.

Таким образом, правопорядок является неотъемлемым следствием законности, более того, является ее качественной характеристикой. На практике в этом случае говорят о так называемом состоянии правопорядка, под которым понимают степень реализации требований законности субъектами. Рассматривая правопорядок с этих позиций, можно говорить о том, что он, по сути, отражает соотношение правомерного и неправомерного (противоправного) в поведении субъектов правовых отношений. Конечно же, это не означает, что правопорядок включает в себя противоправные явления правовой действительности.

Под принципами законности понимаются исходные, основополагающие начала, характеризующие данное явление, как с внутренней, так и внешней стороны. В принципах раскрываются социальное и функциональное назначение законности, ее сущность, роль и место в обществе, связь с другими категориями (правом, политикой, культурой и т.д.). К основным принципам законности относятся следующие.

Принцип единства. Этот принцип направлен на эффективное противодействие местничеству, ведомственности, региональному влиянию. Законность, если видеть в ней, прежде всего, соблюдение законов, должна быть единой и одинаковой для всех и на всей территории страны.

Принцип недопустимости противопоставления законности и целесообразности. В процессе соблюдения, исполнения и применения законов очень важно не допускать подмены законностью и

целесообразностью. Высшая государственная целесообразность заключена в самом законе, коль он принят и действует. Если же исполнители, каждый по-своему, будут оценивать закон с точки зрения его целесообразности или нецелесообразности, нужности или ненужности, выгоды или невыгоды и, следовательно, решать вопрос - руководствоваться им или не руководствоваться, то никакого порядка в обществе установить невозможно.

Принцип неотвратимости наказания за нарушение законности. Давно подмечено, что соблюдение законов, а стало быть, и законности обеспечивается не столько суровостью наказания, сколько его неотвратимостью. Последнее гораздо важнее, чем первое. Закон должен быть не суровым, а результативным. Можно ввести самые драконовские меры «воздаяния за деяния» (что уже не раз было в истории), но если преступники будут оставаться на свободе, если их не будут ловить и судить, то эффективность указанных мер может оказаться незначительной или даже нулевой. «Мир еще никогда не удавалось ни исправить, ни утратить одним наказанием» (К. Маркс).

Принцип верховенства закона. Важнейшей чертой любого демократического правового государства является безусловный приоритет закона над всеми иными нормативно-правовыми актами, носящими подзаконный, т.е. подчиненный по отношению к закону, характер. Последние должны издаваться только на основе и в соответствии с законом, в его развитие, конкретизацию.

Принцип защиты прав и свобод человека как приоритетной цели законности. Данный принцип означает, что главное в содержании законности, деятельности госаппарата, всех его органов и должностных лиц - это уважение и всемерная защита прав граждан, борьба с нарушениями этих прав.

Презумпция невиновности. Она означает, что каждый человек предполагается честным, добропорядочным и ни в чем не повинным, пока не будет доказано иное в установленном законом порядке, а именно приговором суда. Излишне говорить, какое значение это имеет для законности, ее

состояния, укрепления. Иной подход был бы несовместим с подлинной демократией, свободой личности, правовым государством. Презумпция невиновности закреплена в Конституции Российской Федерации, Декларации прав человека и гражданина, в уголовно-процессуальном законодательстве.

Охрана правопорядка – это совокупность мер по достижению целей режима законности, его конечного результата - упорядоченности общественных отношений в соответствии с существующими правовыми предписаниями. Различие между «обеспечением» и «охраной (защитой)», состоит в том, что обеспечение законности и правопорядка связано с гарантированием положительной реализации законов (юридических норм), с их упрочением, профилактикой возможных правонарушений. Охрана (защита) законности, правопорядка связана с нарушениями последних, с восстановлением законности и правопорядка.

Система обеспечения законности, правопорядка представляет собой структуру мер, направленных на гарантирование (создание условий) положительной реализации законов (юридических норм) как должностными лицами, так и гражданами, на упрочение законности, правопорядка и, наконец, на профилактику нарушений законности, правопорядка. Она состоит из трех блоков: гарантирование законности, правопорядка, упрочение законности, правопорядка, профилактика нарушений законности, правопорядка.

Контроль за состоянием законности, правопорядка включают: контроль в системе органов государственной власти, в том числе внутриведомственный контроль; конституционный и другие виды судебного контроля; прокурорский надзор; общественный контроль. *Конституционный контроль* - осуществляемая государственными органами деятельность, направленная на обеспечение соответствия конституции государства законов и иных нормативных правовых актов. Конституционный контроль осуществляют специальные органы - конституционные суды или комитеты конституционного контроля (надзора), а также иные государственные органы

в рамках возложенных на них полномочий.

7.2 Государство, право и личность.

Отношения личности и государства строятся на установлении такого баланса, при котором:

- личность имела бы возможность беспрепятственно развивать способности, удовлетворять права, свободы и законные интересы;
- государство получало бы признание и поддержку своей деятельности со стороны личности, выполняющей свои обязанности и несущей ответственность за их невыполнение.

Обратимся к понятиям необходимым для понимания взаимодействия личности, государства и права. *Человек* – это социально-биологическое существо, воплощающее собой высшую ступень в эволюции жизни и являющееся субъектом общественно-исторической деятельности и общения. Человек как отдельный представитель человечества определяется понятием «индивид». *Индивид* – единичный представитель человеческого рода, конкретный носитель всех психофизических и социальных черт человечества.

Личность же рассматривается как результат развития индивида, воплощение собственно человеческих качеств. Личность – это социальная сущность человека. Личность – это конкретный человек, который является носителем сознания, способный к познанию, переживаниям, преобразованию окружающего мира и строящий определенные отношения с этим миром и с миром других личностей.

Многообразные связи права и личности наиболее полно могут быть охарактеризованы через понятие правового статуса, в котором отражаются все основные стороны юридического бытия индивида: его интересы, потребности, взаимоотношения с государством, трудовая и общественно-политическая деятельность, социальные притязания и их удовлетворение. Это собирательная, аккумулирующая категория.

Правовой статус – сложная, собирательная категория, отражающая весь комплекс связей человека с обществом, государством, коллективом,

окружающими людьми. В структуру этого понятия входят следующие элементы: а) основные права и обязанности; б) законные интересы; в) правосубъектность; г) гражданство; д) юридическая ответственность; е) правовые принципы; ж) правовые нормы, устанавливающие данный статус; з) правоотношения общего (статусного) типа. Гражданство – это устойчивая правовая связь личности и государства, выражающаяся в наличии взаимных прав, обязанностей и ответственности.

В соответствии с этапами становления и закрепления выделяют несколько поколений прав человека:

1. Личные, или гражданские, права человека, ограждающие его от незаконного и нежелательного вмешательства в личную жизнь и внутренний мир, призванные обеспечить существование, своеобразие и автономию личности. Все права, принадлежащие человеку, в равной степени являются личными. Тем не менее, в узком смысле слова под личными правами понимается лишь часть прав, непосредственно защищающих личную жизнь и свободу каждого человека. К ним относятся: право на жизнь; право на личную неприкосновенность; право на уважение, защиту чести и достоинства; свободу совести, право на неприкосновенность жилища; право на свободу передвижения и выбор места жительства и др.;

2. Политические права отражают возможности человека в государственной и общественно-политической жизни, обеспечивают его политическое самоопределение и свободу, участие в управлении государством и обществом. К ним относятся: право на объединение; свобода митингов, шествий, демонстраций; право избирать и быть избранным в органы государственной власти и местного самоуправления; право на равный доступ к любым государственным должностям; право участвовать во всенародных обсуждениях и голосованиях (референдумах) и др. Следует отметить, что большая часть этих прав принадлежит, как правило, только гражданам и не распространяется на иных лиц;

3. Социально-экономические права обеспечивают личности

возможность участвовать в сфере производства и распределения материальных благ, призванные обеспечить удовлетворение экономических и тесно связанных с ними духовных потребностей и интересов человека. Это, как правило, права-гарантии. К числу социально-экономических прав и свобод относятся: право на труд, право на отдых, право на социальное обеспечение, право на жилище, право наследования и др.;

4. Культурные права очерчивают возможности человека пользоваться духовными, культурными благами и достижениями, принимать участие в их создании в соответствии со своими склонностями и способностями. К числу прав относятся: право на пользование достижениями культуры; право на образование; свобода научного, технического и художественного творчества и др.

Одной из главных функций правового государства провозглашается охрана интересов человека, защита и восстановление его прав. Для реализации этой функции государство должно обладать набором достаточно эффективных рычагов. Под механизмом охраны прав и свобод человека в теории, как правило, понимают единую, хотя и относительно обособленную систему юридических средств обеспечения прав человека, обладающую специфическими свойствами и включающую правотворческие, правореализационные и правоприменительные элементы. Правоприменительная составляющая механизма обеспечения прав человека (как наиболее значимая в практическом отношении) представляет собой специфическую деятельность государственных органов и должностных лиц общей и специальной компетенции, а также негосударственных структур, направленную на охрану и защиту этих прав.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА:

1. Безрядин Д.Н. Актуальные проблемы теории государства и права: учеб, пособие/ Д.Н. Безрядин, В.А. Слепцов – Новосибирск: СибАГС– 2009.— 200 с.
2. Катомина В.А. Законность и справедливость: единство, различия

и взаимодействие / В. А. Катомина, Н. А. Санисалова // Вестник Пензенского государственного университета. – 2013. – № 2. – С. 40-45.

3. Латвинова А.В. К вопросу о понятии термина "правопорядок" в российском праве / А.В. Латвинова // Алтайский юридический вестник. – 2013. – №4(4). – С. 77-81.

4. Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. – М.:Проспект, 2016.

5. Наумов С.Ю. Общая теория государства и права : учебник / под ред. С.Ю. Наумова, А.С. Мордовца, Т.В. Касаевой. – Саратов : Саратовский социально-экономический институт (филиал) РЭУ им. Г.В. Плеханова. – 2018. – 392 с.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

Практические занятия

| № раздела | Наименование практических занятий (семинаров) | Грудоемк ость, ач |
|--------------------|--|-------------------------|
| | | Очная форма |
| 1. | Методологические основы научного понимания государства и права | 2 |
| 2. | . Закономерности исторического движения и функционирования государства и права | 4 |
| 3. | Общая характеристика современных политико-правовых доктрин | 10 |
| 4. | Понятийный и категорийный аппарат теории государства и права | 50 |
| 5. | Эволюция и соотношение современных государственных правовых систем Основные правовые системы современности | 4 |
| 6. | Правовое государство и гражданское общество | 6 |
| 7. | Взаимосвязь государства, права и иных сфер жизни общества | 4 |
| Итого часов | | 80 |

Организация и учебно-методическое обеспечение самостоятельной работы

Самостоятельная работа студентов (СРС) направлена на закрепление и углубление освоения учебного материала, развитие практических умений. СРС по дисциплине «Теория государства и права» включает следующие виды работы: работа с лекционным материалом, с рекомендованной учебной литературой; подготовка к экзамену, выполнение домашних заданий. В составе СРС отдельно выделяют творческую проблемно-ориентированную самостоятельную работу студентов (ТСРС), которая направлена на развитие комплекса интеллектуальных универсальных (общекультурных) и профессиональных умений, повышение творческого потенциала студентов и включает, в частности: поиск, обработку и презентацию информации по печатным и электронным источникам информации по заданной проблеме дисциплины.

Учебно-методическое обеспечение дисциплины

Адрес сайта курса <http://www.dl-hum.spbstu.ru>

Основная литература

| № | Автор, название, место издания, издательство, год (годы) издания | Год изд. | Источник |
|---|--|----------|--------------|
| 1 | Малько А.В. и др. Теория государства и права: М.: КНОРУС, 2009. | 2009 | ИБК СПбПУ |
| 2 | Марченко М.Н. Теория государства и права: М.: Проспект, 2008. | 2008 | ИБК СПбПУ |

Ресурсы Интернета

1. Проблемы теории права и правореализации: Учебник / Отв. ред. Л.Т. Бакулина. - М.: Статут, 2017.
http://www.consultant.ru/edu/student/download_books/book/bakulina_lt_problemy_teorii_prava_pravoreali

Технические средства обеспечения дисциплины

Электронный справочно-правовой ресурс «Консультант Плюс»:
<http://www.consultant.ru/online/>

Электронный справочно-правовой ресурс «Гарант»: <http://www.garant.ru>

Материально-техническое обеспечение дисциплины

1. специализированный класс для проведения лекционных занятий, имеющий следующее оборудование:

- мультимедиа-проектор;
- проекционный экран;
- лазерная указка;
- портативный компьютер (notebook);
- приспособления для подключения к сети Интернет.

2. компьютерный класс для проведения

практических занятий, имеющий следующее оборудование:

- компьютеры в количестве, соответствующем численному составу студенческой группы;
- сетевой принтер;

- приспособления для подключения компьютеров к сети Интернет.
3. Специализированная библиотека.

Критерии оценивания и оценочные средства

Критерии оценивания

Для дисциплины «Теория государства и права» формой аттестации является экзамен. Оценивание качества освоения дисциплины производится в свободной форме.

| Оценка | Описание |
|---------------------|---|
| Неудовлетворительно | дан неполный ответ на поставленный вопрос, логика и последовательность изложения имеют существенные нарушения, допущены существенные ошибки в теоретическом материале (фактах, понятиях, персоналиях); в ответе отсутствуют выводы, сформированность умений не показана, речь неграмотная. |
| Удовлетворительно | дан неполный ответ на поставленный вопрос, логика и последовательность изложения имеют некоторые нарушения, допущены несущественные ошибки в изложении теоретического материала и употреблении терминов, персоналий; в ответе не присутствуют доказательные выводы; сформированность умений показана слабо, речь неграмотная. |
| Хорошо | дан полный, развёрнутый ответ на поставленный вопрос, показано умение выделять существенные и несущественные моменты материала; ответ чётко структурирован, выстроен в логической последовательности, изложен литературным грамотным языком; однако были допущены неточности в определении понятий, персоналий, терминов, дат и др. |
| Отлично | дан полный, развёрнутый ответ на поставленный вопрос; показана совокупность осознанных знаний об объекте изучения, доказательно раскрыты основные положения (свободно оперирует понятиями, терминами, персоналиями и др.); в ответе прослеживается чёткая структура, выстроенная в логической последовательности; ответ изложен литературным грамотным языком; на возникшие вопросы преподавателя студент давал чёткие, конкретные ответы, показывая умение выделять существенные и несущественные моменты материала. |

Экзамен

К итоговому контролю допускается студент, получивший текущую аттестацию по каждому из перечисленных модулей:

- выполнил контрольный тест*
- выполнил контрольную работу*
- выполнил все домашние задания*
- написал и защитил курсовую; выступил с сообщением*
- личностные качества: был активен на практических занятиях, посещал 80% лекций и практических занятий.

Оценочные средства

Примерный перечень экзаменационных вопросов:

1. Предмет теории государства и права.
2. Понятие и классификация юридических наук.
3. Место теории государства и права в системе социальных наук.
4. Место теории государства и права в системе юридических наук.
5. Принципы исследования государственно-правовых явлений.
6. Функции теории государства и права
7. Методология науки о государстве и праве.
8. Диалектика как основа методологии исследования государства и права.
9. Общие методы исследования теории государства и права.
10. Специальные и частные методы исследования теории государства и права.
11. Религиозная концепция происхождения государства и права.
12. Классовая теория происхождения государства и права.
13. Теория договорного происхождения государства и права.
14. Теория насилия о происхождении государства и права.
15. Патриархальная теория происхождения государства и права.
16. Психологическая теория происхождения государства и права.
17. Ирригационная теория происхождения государства и права.
18. Органическая теория происхождения государства и права.
19. Понятие и признаки государства.
20. Типы государства.
21. Различные подходы к типологии государства.

22. Понятие и основные признаки функций государства.
23. Критерии классификации и виды функций государства.
24. Основные функции государства, главная функция.
25. Понятие формы государства.
26. Политический режим. Понятие, основные типы, их отличительные особенности.
27. Форма правления, понятие и виды.
28. Территориальное устройство государства. Определение, основные типы.
29. Государственный аппарат и государственный механизм: понятие и соотношение.
30. Структура государственного аппарата.
31. Основные принципы организации и деятельности государственного аппарата.
32. Понятие и виды государственных органов.
33. Понятие политической системы, ее нормативная основа.
34. Место государства в политической системе.
35. Политическая культура и ее влияние на форму государственно-правового устройства.
36. Понятие гражданского общества, его становление и развитие.
37. Соотношение гражданского общества и государства.
38. Гражданское общество и право.
39. Этапы развития государства и права в гражданском обществе.
40. Правовые формы осуществления функций государства.
41. Правовое государство: понятие и признаки.
42. Соотношение государства и права.
43. Социальная природа и признаки права.
44. Функции права: понятие и классификация.
45. Понятие и классификация принципов права.
46. Объективное и субъективное право: понятие и соотношение.
47. Современные научные подходы к определению понятия права: нормативный, «социологический» и философский (естественно-правовой, нравственный).
48. Теория различения права и закона.
49. Теория естественного права и ее значение для разработки

концепции прав и свобод человека и гражданина.

50. Понятие естественных неотчуждаемых прав и свобод человека.

51. Правовые системы современности.

52. Понятие правовой семьи.

53. Понятие и структура правового сознания.

54. Виды правосознания.

55. Понятие и структура правовой культуры общества. Дальнейшее совершенствование правовой культуры как предпосылка формирования правового государства.

56. Содержание правовой культуры.

57. Специфические функции правовой культуры.

58. Правовая норма: понятие, признаки и виды.

59. Норма права.

60. Классификация юридических норм.

61. Структура правовой нормы.

62. Виды гипотез.

63. Виды диспозиций.

64. Виды санкций.

65. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта.

66. Понятие и виды источников права.

67. Нормативно-правовой акт: понятие и виды.

68. Закон и его признаки. Виды законов.

69. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

70. Правотворчество: понятие и субъекты. Стадии законотворчества.

71. Понятие системы права и характеристика ее элементов.

Материальные и процессуальные отрасли права. Публичное и частное право.

72. Отрасль права: понятие и виды отраслей права.

73. Понятие и виды систематизации законодательства.

74. Понятие и виды социальных норм. Соотношение норм права и морали.

75. Понятие и виды правовых отношений.

76. Состав и содержание правоотношений.

77. Понятие и виды субъектов правовых отношений.

78. Понятие правосубъектности: правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.
79. Объект правоотношения: понятие и виды.
80. Понятие и классификация юридических фактов. Фактический состав.
81. Понятие правомерного поведения, его социальная и юридическая характеристика.
82. Понятие и виды правонарушения.
83. Понятие состава правонарушения.
84. Понятие, основания возникновения и виды юридической ответственности.
85. Основания, цели и принципы юридической ответственности.
86. Формы непосредственной реализации норм права: соблюдение, исполнение и использование.
87. Применение как особая форма реализации норм права: понятие и субъекты правоприменительной деятельности.
88. Стадии правоприменительного процесса.
89. Толкование норм права: понятие, приемы (способы) и виды толкования.
90. Пробелы в праве. Аналогия закона и аналогия права.
91. Механизм правового регулирования, элементы и стадии.
92. Законность и правопорядок
93. Понятие, принципы и гарантии законности.
94. Понятие общественного порядка и правопорядка.

Перечень примерных тем курсовых работ:

1. Материалистическая теория происхождения государства.
2. Договорная теория происхождения государства.
3. Понятие и основные признаки государства.
4. Типология государств.
5. Формационный подход к типологии государств.
6. Цивилизационный подход к типологии государств

7. Понятие формы правления.
8. Монархия как форма правления.
9. Республика как форма правления.
10. Понятие формы государственного (территориального) устройства.
11. Унитарное государство.
12. Федеративное государство.
13. Конфедерация - форма государственного устройства?
14. Понятие политического (государственного) режима.
15. Демократические политические режимы.
16. Антидемократические политические режимы.
17. Понятие функции государства.
18. Внутренние функции государства.
19. Внешние функции государства.
20. Формы реализации функций государства.
21. Основные методы реализации функций государства.
22. Понятие механизма государства.
23. Государственный аппарат.
24. Теория разделения властей.
25. Политическая система общества.
26. Становление и развитие идеи правового государства.
27. Правовое государство.
28. Признаки правового государства.
29. Становление гражданского общества.
30. Понятие гражданского общества.
31. Понятие принципов права.
32. Источники права.
33. Правовой обычай.
34. Правовой прецедент.
35. Нормативно-правовой акт как источник права.

36. Понятие правосознания.
37. Понятие правовой культуры.
38. Правовое воспитание и правовое обучение.
39. Понятие правотворчества.
40. Правотворческий процесс.
41. Законодательная техника.
42. Понятие нормативно-правового акта.
43. Систематизация нормативно-правовых актов.
44. Правовая норма.
45. Система права.
46. Правоотношение.
47. Юридические факты.
48. Реализация права.
49. Толкование норм права.
50. Понятие и признаки правонарушения.
51. Субъекты правонарушения
52. Субъективная сторона правонарушения.
53. Объект правонарушения
54. Объективная сторона правонарушения
55. Юридическая ответственность.
56. Законность.
57. Правопорядок.
58. Понятие правовой системы.
59. Романо-германская правовая система.
60. Англосаксонская правовая система.
61. Мусульманская правовая система

Пример контрольной работы.

Дайте определение и ответьте на вопросы.

1. Предмет науки - это...
2. Предмет теории государства и права - это...

3. Какое место занимает теория государства и права в системе юридических наук?

4. Каковы основные методы теории государства и права?

5. Перечислите основные функции теории государства и права.

Пример тестовых заданий:

1. Инкорпорация может быть ...

- 1) Только официальной;
- 2) Только неофициальной;
- 3) Официальной, неофициальной

2. Правоотношения подразделяются на регулятивные и

охранительные в зависимости от:

- 1) Функций права;
- 2) Принципов права;
- 3) Предмета правового регулирования.

3. Коллизии в праве появляются:

- 1) Только по объективным причинам;
- 2) Только по субъективным причинам;
- 3) Как по объективным, так и по субъективным причинам.

4. Трудовое право относится к числу:

- 1) Историко-теоретических юридических наук;
- 2) Отраслевых юридических наук;
- 3) Прикладных юридических наук.

5. Понятия «юридическая ответственность» и «государственное

принуждение»

1) Совпадают да, совпадают;

2) Понятие «юридическая ответственность» шире, чем понятие «государственное принуждение»;

3) Понятие «государственное принуждение» шире, чем понятие «юридическая ответственность»

6. Италия является ... республикой

- 1) Президентской;
- 2) Парламентской;
- 3) Полупрезидентской
7. Территориальную организацию государственной власти

характеризует ...

- 1) Форма государственного правления
- 2) Форма государственного устройства
- 3) Государственный режим
8. В парламентской республике президент ...
 - 1) является главой исполнительной власти
 - 2) как правило, является главой исполнительной власти
 - 3) не является главой исполнительной власти
9. Органом исполнительной власти не является ...
 - 1) Правительство РФ
 - 2) Генеральная прокуратура РФ
 - 3) Министерство экономического развития РФ
10. Функция правовой культуры состоящая в передаче правового

опыта:

- 1) Познавательная;
- 2) Регулятивная;
- 3) Трансляционная.
11. К признакам права не относится:
 - 1) Формальная определенность;
 - 2) Системность;
 - 3) Эффективность.
12. Стадией правоприменения не является:
 - 1) Установление юридической основы дела;
 - 2) Фактических обстоятельств дела;
 - 3) Личности правонарушителя.
13. К числу юридических гарантий законности относятся:

- 1) Уровень развития правосознания в обществе;
 - 2) Деятельность органов, осуществляющих контроль и надзор за реализацией законов;
 - 3) Меры государственного принуждения
14. Признаком дуалистической монархии не является:
- 1) Отсутствие разделения властей;
 - 2) Формирование правительства монархом независимо от парламентского большинства;
 - 3) Наличие законодательного органа.
15. По юридической силе нормы права подразделяются на:
- 1) Общие и специальные;
 - 2) Абсолютно-определенные и относительно-определенные;
 - 3) Законодательные и подзаконные
16. Критерий, положенный в основу классификации федераций на:
- 1) Территориальные и национальные;
 - 2) Принцип образования субъектов федерации;
 - 3) Правовой статус субъектов федерации правовое основание образования федерации
17. Правовые прецеденты создаются:
- 1) Судебными органами;
 - 2) Законодательными органами;
 - 3) Гражданами.
18. В результате кодификации ...
- 1) Существенно перерабатываются действующие нормативные правовые акты и принимается новый нормативный правовой акт;
 - 2) Принимается новый нормативный правовой акт, вобравший в себя нормы ранее действовавших актов;
 - 3) Издаются собрания нормативных правовых актов
19. Однородная деятельность органов государства, посредством которой осуществляются функции государства - это ...

- 1) Механизм государства
- 2) Метод осуществления функций государства
- 3) Форма осуществления функций государства
20. Представителем теории естественного права является:
 - 1) Фома Аквинский;
 - 2) Ганс Кельзен;
 - 3) Жан Жак Руссо.
21. Критерием подразделения норм права на управомочивающие, обязывающие и запрещающие являются .
 - 1) Функции права;
 - 2) Способ правового регулирования;
 - 3) Роль в механизме правового регулирования.
22. Способ изложения нормы права для которого характерно наличие указания на другие статьи нормативного правового акта:
 - 1) Бланкетный;
 - 2) Отсылочный;
 - 3) Прямой.
23. Бездействие может ли быть противоправным:
 - 1) Нет;
 - 2) Да, если не исполняются юридические обязанности;
 - 3) Да, если бездействие имеет умышленный характер.
24. Элементом нормы права не является:
 - 1) Рецепция;
 - 2) Санкция;
 - 3) Диспозиция.
25. Правомерное действие, которое совершается с целью породить правовые последствия - это юридический ...
 - 1) Поступок;
 - 2) Акт;
 - 3) Факт.

26. Государственные учреждения:
- 1) Не входят в государственный аппарат;
 - 2) Входят в государственный аппарат;
 - 3) В большинстве случаев входят в государственный аппарат
27. Признаком государства не является:
- 1) Территориальная организация населения и политической власти;
 - 2) Взаимодействие с институтами гражданского общества;
 - 3) Наличие публичной власти и её аппарата.
28. На установлении связи толкуемой нормы права с другими

нормами основан ... способ толкования

- 1) Логический;
- 2) Систематический
- 3) Телеологический

29. Власть имела непосредственно общественный характер в ...

обществе:

- 1) Первобытном;
- 2) Социалистическом;
- 3) Капиталистическом.

30. В число функций правовой культуры входит ... функция

- 1) Нормативно-ценностная;
- 2) Правотворческая;
- 3) Контрольно-надзорная.

31. Совокупность идей, взглядов, теорий, выражающих отношение людей к праву и правовым явлениям, выражается понятием ...

- 1) Правовая идеология;
- 2) Правовая культура;
- 3) Правовая система.

32. Одним из оснований объединения правовых систем разных стран в правовые семьи является

- 1) Общность основных источников права;

- 2) Одинаковый уровень правовой культуры;
- 3) Общность государственных институтов
33. К общеправовым принципам права не относится:

- 1) Принцип состязательности;
- 2) Принцип законности;
- 3) Принцип гуманизма.

34. Согласно историко-материалистической теории права

право есть нормативное выражение:

- 1) Воли экономически господствующего класса;
- 2) Идей свободы и справедливости;
- 3) Духа народа.

35. Какой из элементов механизма правового регулирования представляют собой индивидуально-конкретные властные предписания, направленные на индивидуальную регламентацию общественных отношений:

- 1) Нормы права;
- 2) Акты реализации прав и обязанностей;
- 3) Акты применения права.

36. Суды играют ведущую роль в формировании права в странах:

- 1) Романо-германской правовой семьи;
- 2) Англосаксонской правовой семьи;
- 3) Семьи религиозного права.

37. Исторически первым регулятором общественных отношений были:

- 1) Прецеденты;
- 2) Договоры
- 3) Обычаи.

38. Как соотносятся между собой понятия общественного порядка и правопорядка:

- 1) Эти понятия имеют одно и то же содержание;

2) Понятие общественного порядка - более широкое, чем понятие правопорядка;

3) Понятие правопорядка - более широкое, чем понятие общественного порядка.

39. Юридическое содержание правоотношения образуют

1) Правоспособность и дееспособность;

2) Общественные отношения

3) Субъективные права и юридические обязанности

40. Согласно нормативистской теории происхождения права право определяется как.

1) Иерархическая система норм, напоминающая пирамиду;

2) Система фактически сложившихся в обществе отношений, защищенных со стороны государства

3) Нормативное выражение идей свободы и справедливости

41. Полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых правовых норм - это .

1) Пробел в праве;

2) Недостаток в праве;

3) Обход закона.

42. Норма права и статья нормативного правового акта

1) Всегда совпадают;

2) Всегда не совпадают;

3) Могут совпадать, могут не совпадать.

Методические рекомендации по организации изучения дисциплины

Одной из важнейших составляющих успешного освоения базовых теоретических знаний курса является использование активных и интерактивных методов изучения правовых понятий. Обучающимся рекомендуется воспользоваться методической и другой учебной литературой, указанной в программе, и самостоятельно проработать их.

Выполнение тестовых и иных заданий для проверки знаний, приобретённых обучающимися, способны также оказать существенную помощь в проведении самоконтроля, что, в свою очередь, позволяет реально оценить приобретённые знания, устранить пробелы в усвоении учебного материала, оптимизировать способы подготовки к промежуточному и рубежному контролю. Выполнение письменных работ, домашних заданий призвано способствовать формированию у обучающихся способностей и умений работать с учебной и научной литературой, в первую очередь, по оптимизации отбора содержания, закреплению изученного материала путём его систематизации.

Подготовка к практическим занятиям: При подготовке к практическим занятиям студент должен изучить теоретический материал по теме занятия, освоить основные понятия, ответить на контрольные вопросы. В течении занятия студенту необходимо выполнить задания, выданные преподавателем, выполнение которых зачитывается, как текущая работа студента на «зачтено» и «не зачтено». При выполнении групповых заданий подготовка и защита выполненных заданий осуществляется группой студентов по 3-5 человек.

Выполнение индивидуальных заданий : Для закрепления практических навыков студенты выполняют индивидуальные задания, которые должны быть сданы в установленный преподавателем срок. Выполненные задания оцениваются на оценку.

Подготовка к контрольным мероприятиям: Текущий контроль осуществляется в виде устных или тестовых опросов, диктантов по терминам, контрольных срезов. При подготовке к тестовым опросам студенты должны освоить теоретический материал по блокам тем, выносимых на этот опрос. При подготовке к аудиторной контрольной работе студентам необходимо повторить материал лекционных и практических занятий по отмеченным преподавателям темам.

Подготовка и защита курсовых работ: Написание курсовых работ по указанной дисциплине способствует углублению и закреплению знаний по

теории государства и права, подготовке к будущей практической деятельности. Вопрос, являющийся темой курсовой работы, естественно, должен быть изучен шире и обстоятельнее, нежели он совещается в учебниках и на занятиях. В этой связи студенту настоятельно рекомендуется тщательное изучение не только основной учебной, а также дополнительной литературы, нормативных актов, классических трудов, научной периодической печати по соответствующей тематике. Курсовая работа по теории государства и права может стать основой для написания последующих исследований студентов, в том числе и для написания выпускной квалификационной работы. Оценка курсовой работы зависит от полноты изложения темы, последовательности и аргументированности исследования, глубины понимания ключевых вопросов, корректности приводимых примеров, самостоятельности выводов и суждений автора, правильности освещения вопросов, степени использования литературы и законодательства по теме. Кроме того, оценка выставляется с учетом грамотности и качества оформления работы, а также уровня устной защиты.