



АНО ВО

«Российский новый университет»

Тамбовский филиал

392002, г. Тамбов, ул. Пензенская, д.61/175, к.3, тел. (4752) 77-10-65

Е.А. Ларина

С.П. Зайцева

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

**Учебно-методическое пособие для студентов
по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция»
(профили «Уголовно-правовой, Гражданско-правовой»)**



Тамбов, 2024

УДК 340.12

ББК 67.0

А в т о р ы:

Ларина Е.А. – к.п.н., к.ю.н., доцент, доцент кафедры государственных и гражданско-правовых дисциплин юридического факультета Тамбовского филиала АНО ВО «Российский новый университет»;

Зайцева С.П. - к.п.н., доцент кафедры государственных и гражданско-правовых дисциплин юридического факультета Тамбовского филиала АНО ВО «Российский новый университет»;

Р е ц е н з е н т:

Суменков С.Ю.- д.ю.н., доцент, профессор кафедры теории государства и права ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия».

Л25 Ларина Е.А., Зайцева С.П. Теория государства и права: учебно-методическое пособие / Е.А. Ларина, С.П. Зайцева; Тамбовский филиал АНО ВО «Российский новый университет». – Тамбов, 2024. - 132 с.

Представленное учебно-методическое пособие предназначено для освоения материала, закрепления знаний, умений и навыков, обучающихся по теории государства и права в рамках курса основной образовательной программы обучающихся направления подготовки 40.03.01 Юриспруденция, соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

В учебно-методическом пособии представлены цели и задачи, программа курса «Теория государства и права», тематический обзор курса, планы проведения семинарских занятий, задания для практических занятий и подготовки к экзамену, методические рекомендации и указания для обучающихся и преподавателей, рекомендуемая литература.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение		6
ЧАСТЬ 1. ОБЗОРНЫЕ ЛЕКЦИИ ПО КУРСУ ДИСЦИПЛИНЫ ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА		
1	Объект и предмет теории государства и права	8
2	Место теории государства и права в системе наук	10
3	Методы теории государства и права	11
4	Власть при до государственных формах человеческого общежития	14
5	Происхождение государства: основные теории	17
6	Сущность и основные признаки государства	19
7	Государство в политической системе общества	23
8	Механизм (аппарат) государства	27
9	Функции государства	30
10	Формы государства	33
11	Происхождение права: основные теории	36
12	Право в системе социальных норм	38
13	Понятие и сущность права: современные подходы. Право в системе регулирования общественных отношений	41
14	Формы (источники) права	47

15	Нормативно-правовой акт как источник права	48
16	Норма права: понятие, структура и классификация	55
17	Понятие и структурные элементы системы права	58
18	Личность, право, государство	61
19	Правосознание и правовая культура	64
20	Правовые отношения	67
21	Правотворчество и систематизация законодательства	70
22	Реализация права	73
23	Толкование права и юридическая практика	76
24	Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность	79
25	Механизм правового регулирования. Правовые средства	82
26	Законность, правопорядок, дисциплина	85
ЧАСТЬ 2.		
МАТЕРИАЛ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ПРАКТИЧЕСКИМ И СЕМИНАРСКИМ ЗАНЯТИЯМ		
№1	Объект и предмет теории государства и права	89
№2	Место теории государства и права в системе наук	90
№3	Методы теории государства и права	96
№4	Государство в политической системе общества	100
№5	Происхождение государства: основные теории	109
№6	Государство в политической системе общества	113

№7	Нормативно-правовой акт как источник права	115
Методические рекомендации по изучению курса		119
Перечень тем рефератов		122
Методические рекомендации для преподавателей		123
Заключение		126
Учебно-методическое и информационное обеспечение курса		127

ВВЕДЕНИЕ

Курс «Теория государства и права» по образовательной программе среднего профессионального образования является дополнением к изучению дисциплины «Теория государства и права», направлен на углубленное изучение теоретических основ юриспруденции, получения системы знаний о наиболее общих закономерностях государства и права, в возникновении, сущности, функционировании и развитии государственно-правовых явлений.

Курс «Теория государства и права» вооружает всесторонними знаниями о сущности и особенностях современного человеческого общества, развивающегося в рамках государственных и правовых границ. При этом теория государства и права связывает воедино теоретические и прикладные отрасли знаний не только юридических, но и иных общественных наук. Она является единой юридической наукой, объединяющей важнейшие теоретико-методологические аспекты государственно-правовой действительности

Необходимость знания основных понятий, определений, категорий теории государства и права вызывается фундаментальностью теоретико-правовых категорий и их особым практическим значением.

Цель создания учебно-методического пособия - развитие и закрепление у обучающихся компетенций по овладению профессиональной деятельностью в области юриспруденции. Пособие закладывает теоретическую основу профессиональной подготовки обучающихся, предоставляет возможность грамотно оперировать юридическими понятиями, способствует формированию профессионального правосознания и правовой культуры и формированию предметно- методологических особенностей современной общей теории права и многообразия исследовательских подходов к правовой действительности; усвоение системы общих правовых понятий, являющихся базовыми для понятийных систем отраслевых юридических дисциплин; знание общих принципов правоустановления, а также функционирования и действия права, типов, методов правового регулирования.

Учебно-методическое пособие призвано решить ряд задач:

- совершенствование образовательных методик, способствующих эффективному усвоению обучающимися полученных знаний и применению их на практике при решении учебных задач и осуществлении научных исследований в области юриспруденции;

- увеличение продуктивности организации и проведения учебных занятий;

- стимулирование уровня педагогического мастерства профессорско-преподавательского состава и повышение степени учебно-методической подготовки обучающихся;

- совершенствование организации, обеспечения и проведения учебно-воспитательного процесса.

Материалы, изложенные в учебно-методическом пособии «Теория государства и права» способствуют эффективному освоению теоретического и практического материала, овладению культурой профессионального мышления, этическими и правовыми нормами, регулирующими общественные отношения, а также организации своей самостоятельной деятельности по приобретению новых знаний, умений и навыков с целью получения полноценного и качественного среднего профессионального юридического образования.

В учебно-методическом пособии представлены программа курса, лекционный обзор по темам, планы проведения семинарских занятий, практические задания для подготовки к экзамену, а также методические рекомендации по освоению курса и рекомендуемая литература.

ЧАСТЬ 1.
ОБЗОРНЫЕ ЛЕКЦИИ ПО КУРСУ ДИСЦИПЛИНЫ
ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Тема 1. Объект и предмет теории государства и права

Наука, как сказал один из современных философов, – это предсказание, оправдание предсказания, свидетельствующее об истинности его предпосылок и науки в целом. Сегодня наука в основном трактуется как сфера деятельности, направленной на получение, хранение и использование новых данных об окружающей мыслимой или реальной действительности.

Как известно, в зависимости от объекта выделяют три вида наук: технические, естественные и гуманитарные. Теория государства и права относится к гуманитарным. Ее объектом являются государство и право, а также государственно-правовые явления.

Теория государства и права является основополагающей для всей юриспруденции наукой, а потому, она, как и любая другая наука имеет свой предмет. Исходя из названия науки можно установить, что она имеет двойной предмет. В правовой доктрине данному вопросу посвящено немало внимания. Рассмотрим основные тенденции, наиболее устоявшиеся в доктрине.

1. В предмет включаются основные закономерности, с которыми связывается появление и дальнейшее развитие права и государства.

2. В определении предмета идет указание на историческую основу, ведь каждое государство хоть и имеет общие закономерности развития, но характеризуется определенной спецификой, обусловленной традициями, нравами, устоями народа.

3. Идет указание на взаимосвязь государства и права, ведь каждый из данных элементов испытывает на себе влияние другого и в совокупности обуславливает развитие государства и права в целом.

Это наиболее распространенные особенности определения предмета теории государства и права. Но некоторые авторы в дополнение указывают и на другие специфические черты в определении предмета данной науки. Например, идет указание на такие категории, как правотворчество, правоприменение, принципы права и государства и пр. Но подобная конкретизация вызывает критику. Например, Ю.А. Ежов указывает на отсутствие данной необходимости, ведь в настоящее время развиты такие науки, как философия права, социология права и т.п., в которых и происходит исследование обозначенных категорий.

Не особо вызывает поддержки позиция тех авторов, которые в определении предмета науки занимаются перечислением проблемных аспектов, которые та призвана решать. Такая позиция характеризуется своей чрезмерной конкретизацией.

Наиболее популярным в науке считается определение предмета теории государства и права через закономерности возникновения, развития государства и права.

Теория государства и права относится к числу общественных наук, поскольку те главные ее составляющие, которые она изучает, являются общественными явлениями (речь идет о явлении «право» и о явлении «государство»). И данные явления (объекты) позволяют наиболее полно осмыслить предмет науки. Теория государства и права является не просто общественной наукой, исследующей поведенческие аспекты общества, индивидуумов в сфере государственно-правовых явления. Она также является:

- 1) теоретической, поскольку исследует главным образом внутреннюю природу тех или иных государственно-правовых явлений. Она не занимается решением практических вопросов. Этим занимаются другие отрасли юридических знаний;

- 2) служит основой для всей юриспруденции;

3) является одновременно и юридической и политической наукой, ведь то, что связано с юриспруденцией – связано с правом, а то, что связано с государством – связано с политикой.

Право и государство как главные компоненты предмета теории государства и права не могут быть разделены, ведь без одного не может существовать и другого. Потому немислимо «разрывать» теорию государства и права на теорию права и теорию государства.

Контрольные вопросы

1. Теория государства и права как наука.
2. Объект теории государства и права.
3. Предмет теории государства и права.

Тема 2. Место теории государства и права в системе наук

Юридические науки – часть гуманитарных наук, так как право и государство – это общественные явления, социальные институты.

В свою очередь, юридические науки можно условно разделить на четыре основные группы: общая теория государства и права; историко-правовые науки; отраслевые науки; прикладные науки.

Особенность теории государства и права как науки состоит в том, что она является:

– гуманитарной наукой, предмет изучения которой составляют общественные явления – право и государство. Этим она отличается от других наук – естественных и технических;

– политико-юридической наукой, изучающей такие общественные явления, которые непосредственно относятся к области политики, властной деятельности государства. Этим теория государства и права отличается от других общественных наук, непосредственно не изучающих право и государство;

– теоретической наукой, изучающей основные и общие закономерности права и государства. Этим она отличается от специальных юридических наук, имеющих преимущественно прикладной характер. Теория государства и права изучает право и государство в целом, как и положено всякой теории.

При этом теория государства и права связана с отраслевыми науками. Каждая из отраслей права в качестве предмета своего изучения берет в одном и том же объекте (государственно правовой действительности) различные его стороны, аспекты и структурные части. Вместе с тем для отраслевых наук характерны определенные общие закономерности возникновения, развития, функционирования права и государства. Именно они, как было отмечено выше, и являются предметом теории государства и права. Следовательно, по отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает в качестве фундаментальной науки. Она дает целостную картину государственно-правовой деятельности; круг явлений, образующих предмет теории государства и права, шире и богаче по сравнению с предметом какой-либо отраслевой юридической науки. Выводы, концепции теории государства и права являются более общими, а значит, более содержательными.

Рассматривая связь теории государства и права с другими общественными науками прежде всего, следует проследить связь теории государства и права с философией.

Термин «философия» (от греч. *phileo* – люблю и *sophia* – мудрость) имеет два значения: 1) система идей, взглядов на мир и на место в нем человека (человек – мир); наука о наиболее общих законах развития природы, общества, мышления и 2) методологические принципы, лежащие в основе какойлибо науки.

Таким образом, философский уровень теоретического осмысления права и государства позволяет показать сущность этих явлений, т. е. их глубинные качества.

Как было отмечено выше, в юриспруденции нередко используются философские категории, такие как «форма» и «содержание» («форма» и

«сущность»). В ходе философского подхода к изучению права и государства формируется научное мировоззрение юристов, позволяющее верно оценить, осмыслить государственноправовые институты.

Общая теория государства и права органически связана и с политологией, т. е. политической наукой, изучающей политику, политические отношения, политические системы.

Политика (от греч. *politer* – искусство управления государством) означает деятельность самых различных субъектов по поводу государства, власти, демократии, словом, это весь комплекс общественных отношений, возникающих в обществе по поводу власти. Отсюда теория государства и права носит политический характер.

С позиции экономической науки государство и право исследуются как своеобразные экономические факторы. Историческая наука (всеобщая история) изучает государство и право в их историческом своеобразии, а социология – как продукты социальной жизни.

Однако предмет изучения теории государства и права представляет собой не только социально-экономические и политические явления, но прежде всего явления юридические.

Контрольные вопросы

1. Место теории государства и права в системе гуманитарных наук.
2. Место теории государства и права в системе юридических наук.
3. Теория государства и права и науки об истории государства и права.

Тема 3. Методы теории государства и права

Методом теории государства и права называют систему принципов, приемов и способов научной деятельности, через которые осуществляется процесс получения объективных знаний о значении и сущности правовых и государственных явлений.

Обозначению в качестве самостоятельной науки теории государства и права способствуют методы, характерные для нее. При их помощи и достигается познание того или иного государственно-правового явления.

Существует немало классификаций методов, применяемых юридическими науками, но мы остановимся на следующей наиболее используемой:

1. философские (сюда включают, как правило, только диалектический и идеалистический), призванные познать бытие.

2. общенаучные (используются только на отдельных стадиях познания какого-либо явления, категории). В данную группу включается целый комплекс методов (анализ, синтез, индукция, дедукция и др.).

3. специальные (характерные для широкой области знаний, какой-либо науки). Например, статистический метод, психологический и др.

4. частно-юридические, характеризующиеся более узкой направленностью. Р.А. Ромашов указывает, что данные методы характерны для практических исследований. Среди них – формально-юридический, сравнительно-правовой и пр.

Для более полного представления о том или ином государственно-правовом явлении, требуется взгляд со стороны целого комплекса методов (речь идет о методологическом плюрализме). Методологические подходы с течением времени все более и более расширяются, что создает дополнительные возможности для познания истины права и государства. (Хотя при этом все более и возникают споры относительно выбора наилучшего методологического подхода в целях исследования какой-либо стороны права или государства).

Многие правоведы склонны считать предмет и метод теории государства и права составляют собой единое целое. Так, В.С. Нерсесянц указывает, на что знание о праве и государстве одновременно и предмет, и метод познания таких категорий.

Контрольные вопросы

1. Значение методологии в познании государства и права.
2. Общенаучные методы познания государства и права.
3. Специальные и частнонаучные методы теории государства и права.

Тема 4. Власть при до государственных формах человеческого общежития

Государству предшествовал первобытнообщинный строй, существовавший практически у всех народов мира.

Первобытному строю соответствовали определенные формы человеческого общежития. Первоначально это были небольшие мигрирующие группы людей, объединенные совместным добыванием пищи и необходимостью защиты от внешней опасности, затем сложилась более устойчивая организация человеческого коллектива - родовая община. Ее членов объединяло кровное родство, общность трудового процесса и имущества. Возникновение родовой общины - следствие двух причин: развития семьи и развития производительных сил.

Организация общественной власти и система управления осуществлялись родовой общиной в целом. Высшей властью было общее собрание (совет) всех взрослых членов рода. Совет решал важнейшие вопросы жизни общины, касающиеся производственной деятельности, религиозных обрядов, разрешения споров между членами рода и т. п.

Повседневное управление делами родовой общины осуществлял старейшина, избираемый, как правило, на собрании всеми членами рода. На время военных действий избирались военачальники.

Общественная власть при первобытном строе была эффективна, опиралась на сознательность членов рода и авторитет старейшин. И хотя иногда к нарушителям порядка применялось принуждение, специальных органов для этого не существовало.

В первобытном обществе действовали определенные правила поведения (социальные нормы) - обычаи. Они существовали, как правило, в виде дозволений и запретов (табу).

Обычаи, наряду с нормами морали, религии, возникали из-за общественной потребности урегулировать семейные, распределительные, бытовые и иные отношения. Социальные нормы соблюдались добровольно, в силу привычки, авторитета старших поколений, нравственных и религиозных воззрений людей.

В процессе развития первобытнообщинного строя происходит разделение труда: одни люди занимаются только скотоводством, другие - только земледелием, третьи - исключительно ремеслом.

Также появляется слой людей, занятый только обменом продуктов. Постепенно общество раслаивается на классы. Вожди, старейшины, опираясь на военную дружину, узурпируют власть. Многие решения они принимают самостоятельно, минуя народное собрание.

Военные столкновения между племенами, а как следствие - накопление богатств, развитие военного дела - приводили к выделению социальной группы "знатных воинов" и военных вождей.

Возникла необходимость закрепления власти над людьми, проживающими на определенной территории, защиты собственности, упорядочения отношений в обществе, приведения их в определенную систему, выработки явно выраженных требований, руководящих к управляемым. На смену первобытнообщинному строю пришло государство.

В процессе длительного, но неуклонного развития первобытного общества постепенно создавались предпосылки для его качественного преобразования. По мере совершенствования орудий труда люди приобретали все новые производственные навыки, повышалась производительность труда, культура, нравственность, становились более разнообразными и противоречивыми интересы членов общества.

Важную роль в переходе от первобытного к качественно новому способу производства сыграло общественное разделение труда, которое пришло на смену естественному разделению трудовых функций между мужчиной и женщиной. Первым крупным общественным разделением труда явилось отделение скотоводства от земледелия. Затем от земледелия отделилось ремесло. Позже обособилась группа людей, занимающихся обменом товаров, — купцов.

Общественное разделение труда и связанное с ним совершенствование орудий труда дали толчок к росту производительности труда. В этих условиях человек стал производить большее количество продукта, чем необходимо для поддержания его собственной жизни. В результате этого появился избыточный продукт, что и привело в конечном счете к возникновению частной собственности.

Как это происходило? Избыточный продукт создавал возможность накопления у отдельных семей, их глав, прежде всего у старейшин и военачальников, орудий труда, запасов товаров, а позже и обособленных участков земли. Так появилась частная собственность. Общество стало дифференцироваться по имущественному признаку. Появились богатые и бедные, их интересы стали противоречить друг другу. Первые стремились к упрочению своего экономического преимущества, другие — к изменению своего зависимого положения.

В таких экономических условиях родоплеменная организация власти оказалась бессильной. Она была не приспособлена для того, чтобы управлять делами такого общества, в котором интересы индивидов стали несовместимыми. Поэтому требовался уже другой властный орган, который смог бы обеспечивать преимущество интересов одних членов общества за счет других. Координация общественных отношений в таких условиях теряет свое равновесие. Общество, в силу его раскола на экономически неравные группы (классы) людей, объективно порождает такую организацию власти, которая должна, с одной стороны, поддерживать интересы имущих, а с другой -

сдерживать противоборство между ними и экономически зависимой частью общества. Такой организацией, выделившейся из общества, стало государство.

Государство — это особая общественная организация, которая, в отличие от организации власти первобытного общества, состоит из специальных органов, постоянно занимающихся управлением общественными делами.

Контрольные вопросы

1. Общая характеристика первобытного общества.
2. Власть и социальные нормы в догосударственный период.
3. Причины возникновения государства.
4. Признаки государства, отличающие его от общественной власти родового строя.

Тема 5. Происхождение государства: основные теории

И государство и право прошли за многовековую историю своего существования длительный путь развития. Но вопрос относительно зарождения первого государства, первых зачатков права всегда был предметом споров среди ученых. Но многие из них склоняются к тому, что первым зародилось право, а затем государство.

Зарождение государства

Для начала отметим, что мировоззрение, традиции, устои у различных народов свои. Принято подразделять цивилизацию на две большие категории: восточную и западную. У данных цивилизаций хоть и существовали общие черты зарождения и развития, но и были некоторые особенности.

Особенность восточного пути зарождения и развития государств заключается в том, что огромное влияние оказало сельское хозяйство. Требовалась такая организация, при которой существовал бы бесперебойный механизм обработки земель, сбора урожая.

Особенность западного пути зарождения и развития государств заключается в том, что огромное влияние оказала частная собственность, способствовавшая выстраиванию сословий по принципу – чем больше собственности, тем выше сословие.

Выделяется также и смешанный путь, по которому пошла, например, Русь. В данном случае произошел скачок от родоплеменного строя к прототипу феодального государства под воздействием политического и имущественного неравенства.

Выделяются также несколько теорий происхождения государств. Наиболее распространенными считаются следующие.

Теологическая. Государство согласно этой теории, возникло по божественной воле, а правители государств – представители Бога на земле. Ярким представителем теории являлся Фома Аквинский.

Патриархальная. Государство согласно этой теории, возникло из-за потребности людей объединяться в группы (семьи) в которых существует четкое распределение роли между членами семьи. Глава семьи – это правитель государства. Остальные члены семьи – подданные, обязанные во всем ему подчиняться. Яркими представителями теории являлись Аристотель, Платон, Конфуций.

Договорная. Государство согласно этой теории, являются продуктом договора между людьми, отказавшимися от части своих прав ради общего блага и собственной защиты. Яркими представителями теории являлись Г. Гроций, Дж. Локк, Л. де Монтескье, Ж.-Ж. Руссо и др.

Теория насилия. Главный фактор зарождения государства – насилие, возникшее ввиду жажды власти, материального благополучия. Ярким представителем теории являлся Л. Гумплович.

Органическая. Государство, согласно теории, является подобием биологического организма, его работа выстроена схожим образом. Сильнейший организм (государство) выживает, слабейший – умирает. В

данном организме у каждого есть своя роль. Ярким представителем органической теории являлся Г. Спенсер.

Материалистическая. Толчком к образованию государства служила экономика. Распространение частной собственности способствовало появлению публичной власти. Представитель теории – М. Вебер.

Марксистско-ленинская. Имеет схожие черты с материалистической теорией, но основной причиной считается раскол на богатых и бедных. Представители теории – К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин.

Психологическая. Причина появления государств – человеческая психика, для которой характерны желание властвовать, подчиняться. В итоге первые стоят во главе государства, а вторые – подчиняются. Представители теории – З. Фрейд, Л. Петражицкий.

Контрольные вопросы

1. Назовите особенности зарождения государства
2. Охарактеризуйте основные теории происхождения государства.
3. Что такое монономы?

Тема 6. Сущность и основные признаки государства

Что есть государство, зачем оно нужно и какие черты ему присущи? Данный вопрос давно является дискуссионным среди правоведов. Ответ на него необходим для того, чтобы понять сущность государства и сформировать определение понятия «государство».

Сущность государства, по мнению В.Э. Березко, включает в себя такие компоненты, как государственный аппарат (власть), территорию и население. В случае если будет «утерян» какой-либо из данных компонентов, то уже нельзя будет говорить о таком явлении, как государство. Количество признаков, присущих государству и составляющих его сущностную характеристику можно назвать больше, чем три представленных.

Государство – это большой коллектив, включающий в себя население. Отношения, складывающиеся в обществе, нуждаются в упорядочивании дабы избежать хаоса. Для этого в государстве создается достаточно разветвленный государственный аппарат, который занимается, в том числе, изданием законов, по которым надлежит жить и государству, и населению. Также данный аппарат пользуется механизмами принуждения населения жить соответствующим образом. Для того чтобы государственный аппарат функционировал надлежащим образом и упорядочивались общественные отношения, у государства также существует механизм сбора налогов, сборов.

Государств существует немало, а потому, чтобы определить, где какое государство начинается и заканчивается (где начинается и заканчивается его население, власть, законы и пр.) существует такое понятие, как суверенитет. С одной стороны, он позволяет распространять свою власть на население, живущее в пределах территории государства, с другой – обеспечивает независимость, не позволяет вмешиваться в дела государства иных государств.

Вообще существует множество теорий в определении сущности государства. Обратимся к некоторым из них:

Согласно классовому подходу, государство представляет диктатуру меньшинства. Большинство обязано подчиняться меньшинству.

Согласно обще социальному подходу государство – это компромисс большинства и меньшинства (тех, кто образует власть).

По теории элит власть в государстве может принадлежать лишь определенной группе лиц. Как правило той, что характеризуется более высоким уровнем материального благополучия, престижным образованием и т.п.

Схожей точки зрения придерживается технократическая теория, по которой во власти должны состоять лишь профессиональные управленцы, менеджеры. Обычные граждане не могут властвовать надлежащим образом.

Таким образом, государство – это объединение общества (население) в пределах конкретной территории, пользующееся суверенитетом, включающее в себя государственный аппарат, использующий механизмы принуждения, взыскивания налогов и сборов. Все признаки, присущие государству должны служить следующим целям. Во-первых, защита своего народа от посягания на него иных государств. Во-вторых, устранение хаоса в общественных отношениях. В-третьих, обеспечение надлежащего уровня жизни населения. В этом и заключается сущность государства как политической организации.

Исходя из сущностных характеристик государства, были разделены на типы. Существует 2 подхода: цивилизационный и формационный.

Цивилизационный подход в понимании типов государств был разработан А. Тойнби. Характеризуется он тем, что главным образом учитывает традиции, культуру, религию, т.е. все то, что является духовной составляющей конкретного народа. А учитывая, что духовная составляющая у каждого народа своя, то и государства возникают и развиваются по-разному.

Количество цивилизаций, обуславливающих пути развития государств, варьируется. Сначала их выделялось около сотни, затем количество было сокращено. Но в отношении каждой из цивилизаций по мнению А. Тойнби надлежит руководствоваться следующими этапами:

- 1) сначала цивилизация распространяется локально (например, шумерская);
- 2) затем возникают особенные цивилизации (более широкие). Например, западноевропейская;
- 3) настоящий момент существования цивилизаций, при которых духовные составляющие существует наравне социально-политическими.

У данного подхода имеются как сторонники, так и противники. Вторые указывают на такие недостатки, как игнорирование социально-политических аспектов, отсутствие упоминания о том, что государство является политической организацией. Также отмечается, что такая типология характеризует больше типы общества, а не типы государств.

В рамках формационного подхода отмечается, что все государства имеют схожий сценарий возникновения, развития, а также исчезания. Ключевой характеристикой типов государств выступает социально-политическая составляющая. Формационный подход предполагает наличие следующих типов государств:

- первобытнообщинное;
- рабовладельческое;
- феодальное;
- буржуазное.

Последней стадией развития, своего рода идеалом считается переход к коммунистическому обществу.

Выделяются также и иные подходы в классификации типов государств (светское, атеистическое и пр.), но они не получили такой популярности.

Однако выделяют следующие основные признаки государства:

1. Наличие публичной власти: органы законодательной и исполнительной власти, аппарат чиновничества, суды, полиция, армия.
2. Административно-территориальная организация: деление страны по административно-территориальному принципу.
3. Регулярный сбор налогов: необходим для содержания армии, государственного аппарата, проведения общественных работ.
4. Суверенитет государственной власти: монопольное право государства на законодательство и управление внутри страны, а также его самостоятельность и независимость в отношениях с другими странами.
5. Аппарат принуждения.

Дополнительные признаки государства:

1. Язык как средство общения на территории государства.
2. Единая оборонная и внешняя политика.
3. Единые транспортная, информационная, энергетическая системы, общий рынок и др.

Контрольные вопросы

1. Что такое государство.
2. В чем заключается сущность государства согласно общесоциальному подходу.
3. Охарактеризуйте цивилизационный подход в понимании типов государств
4. Назовите особенности формационного подхода в понимании типов государств.
5. Назовите основные признаки государства.

Тема 7. Государство в политической системе общества

Государство существует в неразрывной связи с обществом. Общество выбирает своих представителей для реализации тех целей, которые оно считает необходимым. Политическая система общества – это взаимодействие политических субъектов по поводу отправления власти и управления обществом.

Политическая система достаточно объемна, она включает в себя не только внутригосударственный уровень, но и международный, поскольку современные государства не могут существовать в полном отрыве друг от друга.

Специфическими чертами политической системы можно назвать:

- ее близкую связь с политикой;
- она показывает нам борьбу между представителями различных политических направлений;
- она принимает участие в управлении обществом;
- основывается на правовых и социальных нормах, политических идеях, научных взглядах.

Структура политической системы включает:

1. Организационную систему. Она является базой системы. Политическая система организуется посредством участия в ней таких институтов, как политические партии, общественные объединения и пр. В целом основные элементы организационной системы можно поделить на три уровня:

- политические институты, которые с политикой они связаны напрямую;
- неполитические институты, которые с политикой хоть и не связаны напрямую, однако, они все равно влияют на жизнь общества в различных сферах деятельности. К таким институтам можно отнести профсоюзы, кооперации и пр.;

- церковь и религиозные организации. Хотя Россия, как и многие другие государства, является светским государством, нельзя отделить церковь от жизни общества. Она призвана оказывать влияние на духовно-нравственную составляющую. По сути, церковь и религиозные организации являются специфическим видом неполитических институтов, указанных нами выше;

- СМИ, которые не просто освещают информацию, а могут служить толчком для предпринятия определенных действий. Так, нередко, если у граждан и власти возникают споры, то первые обращаются в СМИ дабы осветить проблему всей стране. Это может послужить для власти толчком к предпринятию действий по устранению такой проблемы;

- органы местного самоуправления (они не относятся к категории государственной власти, но реализуют свою политику на местах).

2. Нормативно-регулятивную. В данном случае имеются в виду нормативные акты, регулирующие жизнь общества (в том числе политическую). Так, в России существует, например, закон о референдуме. Также в данную функцию включаются обычаи и традиции, этические нормы, действующие в политике.

3. Деятельностную, которая призвана вовлечь по возможности каждого человека в политическую систему, проявить в нем равнодушие к делам, осуществляемым в государстве, обществе.

4. Идеологическую, которая призвана сформировать политическую культуру и правосознание.

5. Дополнительно выделяется коммуникативная. В рамках данной системы происходит постоянная связь политических, неполитических институтов, общества и др.

Политика каждого государства характеризуется определенными чертами, поэтому принято делить политическую систему на типы. Принято обращать внимание на следующие классификации:

1. По типу политической культуры, ценностей:

- американо-английский. Здесь наблюдается четкое распределение ролей в политической деятельности;

- европейский. Здесь наблюдается множество культурных ценностей;

- доиндустриальные, частно-индустриальные. Здесь довольно хорошо развита общинная жизнь, наблюдается множество политических культурных предпочтений;

- тоталитарные. Здесь отсутствует четкое распределение ролей, главенствует определенные культурные предпочтения в политике, политическая власть находится в руках одной партии;

- Г. Алмонд дополнительно выделяет командные системы.

2. По форме и содержанию:

- такие, где распространена частная собственность, населению предоставлены свободы, права индивидуума не принижаются ради государственных интересов;

- ориентированные на коллективизм, равноправие;

- ориентированные на гонку различных политических сил;

- ориентированные на олигархию;

- ориентированные на ограничение доли участия населения в политических делах, неравное экономическое положение;

- ориентированные на согласие в обществе.

Таким образом, государство является одним из главных субъектов политической системы общества, поскольку оно призвано решать насущные проблемы общества путем разработки соответствующих векторов политического развития. Именно государство обладает той базой, которая может удовлетворить потребности общества (материальными ресурсами, монополией на законотворчество, механизмами принуждения и пр.).

Контрольные вопросы

1. Что такое политическая система общества?
2. Назовите специфические черты политической системы
3. Раскройте структуру политической системы
4. Охарактеризуйте известные вам классификации политической системы.
5. Как соотносятся понятия «государство» и «политическая система»

Тема 8. Механизм (аппарат) государства

Государство призвано решать множество задач, исполнять немало функций. Это было бы невозможно без тех механизмов, что у него существуют. Часто вместо понятия «механизм» можно встретить понятие «аппарат». Многие правоведы склонны считать, что данные понятия взаимозаменяемы, поскольку отражают одну суть. Хотя встречаются и случаи более широкого понимания механизма. Так, в него включаются формы оправления власти населением, например, референдумы. При этом данные формы не являются составной частью аппарата государства.

Общепринято считать, что в понятие механизма государства включаются государственные органы. Действительно, именно на их плечи возлагается бремя организовывать жизнь общества и государства в плане права, политики, экономики и других сферах.

С.С. Алексеев останавливается на его признаках:

- иерархичность соответствующих органов, за каждым из которых закрепляется определенный круг задач, функций, целей. Например, законодательные органы призваны заниматься законотворчеством. Иных направлений деятельности у них (они не занимаются, например, отправлением правосудия);

- основными первичными компонентами механизма выступают служащие. Одни из них находятся на одной ступени друг с другом, другие – на разных (отношения власти и подчинения). Например, отношения власти и подчинения строятся у служащих прокуратур субъектов федерации и Генеральной прокуратуры. Т.е. выделяются горизонтальные и вертикальные связи. Также выделяется еще один тип связи, характерный для контрольно-надзорных органов, которые проверяют соответствие действие того или иного органа закону, но саму деятельность не координируют напрямую;

- наличие способов принуждения. Так, у государства имеется армия, исправительные учреждения и пр. Данные способы необходимы для того,

чтобы жизнь общества и государства не отклонялась от заданных векторов развития (не существовал бы разгул преступности и пр.);

- механизмы являются главными способами, посредством которых реализуются властные полномочия и исполняются государственные функции.

Механизм государства довольно велик, поэтому в правовых исследованиях его принято разбивать на составные элементы. В их числе следующие:

- совокупность государственных органов (сюда включается все те, у которых имеется хоть малая толика власти);

- государственные служащие (физические лица, которые имеют соответствующие умения, образование, позволяющее им осуществлять управленческую деятельность);

- государственные организации, учреждения и предприятия. В отличие от государственных органов они не обладают властными полномочиями, но также выполняют определенные функции государства. Например, предприятия выполняют экономическую функцию;

- организационные средства. Они помогают, например, обеспечить должный уровень взаимодействия между государственными органами;

- финансовые средства. Без материальных ресурсов невозможно реализовать все функции, которые имеются у государства.

Все эти элементы важны для государства, но самыми основными по праву считаются государственные органы. Его следует охарактеризовать так:

1) он обладает относительной долей самостоятельности, но при этом должен взаимодействовать с иными элементами механизма;

2) его составными частями являются служащие (официальные представители);

3) госорганы имеют систему построения, в них выделяются различные подразделения. Это необходимо для того, чтобы более эффективно решать стоящие задачи;

4) у них имеют властные полномочия;

- 5) имеет материальную базу (бюджет);
- б) выполняет государственные функции.

Для того чтобы цели, стоящие перед государством, находили свое воплощение, требуется бесперебойная работа всех элементов механизма государства. Для этого должны быть соответствующие условия:

- устойчивость власти;
- устойчивость конституционных основ;
- допуск населения к управлению делами в государстве (это реализуется через референдумы, через выборы населением представителей власти);
- баланс между государственными органами. В частности, не должна преувеличиваться или преуменьшаться роль органов, осуществляющих законодательную, исполнительную, судебную, надзорную власть;
- выбор эффективных методов.

Также важно соблюдение правовых принципов (законность, демократизм и пр.).

Приведенные выше характеристики механизма государства являются наиболее предпочтительными и распространенными, однако, они могут несколько отличаться в зависимости от формы правления, политического режима, территориального устройства и многих других причин. Например, роль такого единоличного органа, как президент далеко не одинакова в парламентских и президентских республиках.

Таким образом, механизм государства является сложной системой со множеством элементов, требующих к себе внимания.

Контрольные вопросы

1. Что такое механизм государства?
2. Назовите и охарактеризуйте его признаки.
3. Перечислите элементы механизма государства.

Тема 9. Функции государства

Понятие «функция» отвечает на вопрос «что делать»? Функция – это, по мнению А.А. Дембицкого, роль, которую призвано играть государство. Вообще в правовой науке не сложилось единого подхода к тому, что представляют из себя функции государства. Сложилось несколько точек зрения:

- это направления деятельности;
- это предмет и содержание деятельности, механизмы, которые при этом используются;
- это цели и предназначение государства;
- это способы, посредством которых реализуются властные полномочия;
- и др.

Что делает государство в той или иной области? Ответ на данный вопрос может дать его функционал, реализующий цели, ради которых создано государство.

В теории государства и права правоведами выделяются несколько функций, которые выполняет государство. Обычно они объединяются по двум группам: внешние и внутренние функции. Первые призваны решать определенные вопросы с иными государствами, международным сообществом. Вторые – решают вопросы без прибегания к взаимодействию извне (данные вопросы простираются только внутри границ государства).

Внешние функции следует подразделить на:

- оборонительную, в рамках которой государство защищать свой народ, свои границы, природные богатства от посягательства извне, т.е. данная функция позволяет сохранять суверенитет;
- экономическую, при которой происходит постоянное взаимодействие по вопросам экономики с мировым сообществом. Данная функция необходима для того, чтобы обеспечить собственное материальное благополучение (внутри страны);
- функцию поддержания мирового порядка. Сюда можно отнести борьбу с терроризмом, вооруженными восстаниями, помощь пострадавшим;

Также сюда можно отнести взаимодействие по вопросам окружающей среды, культуры, здравоохранения и пр.

Среди внутренних функций можно выделить:

- экономическую, при помощи которой обеспечивается экономическая устойчивость государства (делается это при помощи содействия развитию бизнеса, налогов и сборов, санкций и пр.);

- правовую, когда государство определяет правовой порядок, требующий своего соблюдения (такая функция позволяет избежать хаоса среди общества);

- политическую, в рамках которой государство определяет пути развития общества;

- охранительную, дабы поддерживать порядок в обществе и государстве (осуществлять борьбу с правонарушителями);

- социальную, в рамках которой происходит поддержка социально-уязвленных слоев населения, вырабатываются стимулы для занятия определенной деятельностью;

- культурная, призванная сохранить и преумножить культурное достояние народов, проживающих в государстве;

- образовательная, когда государство для всех своих граждан обеспечивает возможность получать образование.

Подразделение функций на внутренние и внешние является главной основой для классификации. Но существуют и иные деления функций.

Дополнительно функции делятся на:

- постоянные, которые выполняются государством на протяжении всего времени его существования (например, экономическая);

- временные, которые активно выполняются государством в определенные отрезки времени (например, функция по поддержанию мирового порядка особенно актуальна тогда, когда происходят вооруженные конфликты, действует разгул международного терроризма).

Также существует их деление на:

- основные (например, экономическая функция), без которых функционирование государства вообще невозможно;

- дополнительные, без которых теоретически можно обойтись, однако, не исключаются определенные негативные последствия. Например, функция по принятию мер предотвращения и ликвидации стихийных бедствий. Так, если государство не будет выполнять данную функцию, то негативные последствия отразятся не на всем государстве, а на отдельной его категории (если брать в расчет не глобальное стихийное бедствие и немаленькое по размерам государство).

Существуют и иные основания для классификации, но деление функций на внутренние и внешние более полно отражает роль государства для общества.

При этом каждая функция реализуется в рамках определенной формы. Их выделяют две: правовую (при помощи правотворчества, правоприменения и охраны правопорядка) и организационную (при помощи регламентации тех или иных процессов, ведения хозяйственной работы, идеологизирования).

Таким образом, представленное многообразие функций показывает, что у государства существует множество направлений, в рамках которых оно должно проводить постоянную работу. В случае игнорирования, неспособности вести такую работу хотя бы в одной области чревато немалыми негативными последствиями.

Контрольные вопросы

1. Что такое функции государства?
2. Охарактеризуйте внутренние функции государства.
3. Назовите внешние функции государства.
4. Чем правовая форма реализации функций государства отличается от организационной?

Тема 10. Формы государства

Тема форм государств довольно давно является предметом исследования среди правоведов и представителей иных отраслей знаний. Среди видных из них можно назвать Т. Гоббса, Ш.Л. Монтескье и др. Их интересовали и теоретические вопросы (в частности, классификация форм государства) и практические (например, какая форма является более предпочтительной). Существует и такая позиция, что понятие «форма» не следует применять к государству, ведь форма отражает явление целостное, коим государство не является (оно состоит из множества сегментов). В понятии «форма государства» хоть и входят определенные сегменты, но они слишком разнородного характера, хотя и взаимосвязаны.

В понятии сущности государства нами задавался вопрос о том, зачем нужно государство, каковы его черты. А в понятии форм государств следует задаться вопросом о том, кто и как властвует. Для ответа на данные вопросы форму государства поделили на следующие составляющие:

1. Форму правления. Она отвечает на вопрос, кто властвует, кто глава государства? Существует два больших деления: на монархию и республику. В монархии власть передается по наследству, глава государства находится на своем посту пожизненно, а в республике глава государства – выборная должность, должность занимает на определенный срок. Стоит помнить, что иногда встречаются и специфические виды монархий и республик, которые не подпадают под названные критерии. Например, при диктатуре в республике нередко существует пожизненный глава государства. В монархии иногда глава государства не наследует власть, а избирается.

Но в рамках монархии и республики в зависимости от особенностей осуществления властных полномочий выделяются определенные типы монархии и республики. Так, монархия бывает абсолютной (с большей степенью власти) и ограниченной (власть ограничивается парламентом, конституцией). Республика бывает президентской, парламентской,

смешанной. В зависимости от типа будет зависеть объем власти (будет он больше у президента или парламента либо власть будет делиться относительно поровну).

2. Форму государственного устройства. Она отвечает на вопрос, каким образом устроено государство. Т.е. имеется в виду административно-территориальное устройство и особенности отправления власти на той или иной территории государства. Так, выделяются:

- федерация, подразумевающая деление государства на субъекты, в которых принимается свое законодательство, имеется собственная региональная власть;

- унитарное устройство, при котором у административно-территориальных единиц не наблюдается относительной самостоятельности (в частности, при принятии региональных законов);

- конфедерацию, представляющую союз независимых государств. Конфедерация создается для определенных целей. У таких государств существуют некоторые общие законы, власть, но они действуют лишь в определенном направлении. Суверенитет при этом не нарушается.

3. Форму политического режима. Она отвечает на вопрос, каким образом осуществляется власть. Приемы и методы управления у всех государств различны, но все их можно сгруппировать в две большие группы:

- демократический режим, предполагающий власть народа (народ выбирает представителей власти);

- антидемократический режим, при котором наблюдается низкий уровень учета интересов народа и соблюдения прав граждан. В зависимости от степени жесткости выделяется авторитарный и тоталитарный режим. Первый занимает промежуточное положение, для второго характерен тотальный контроль над обществом.

Ш.Л. Монтескье выделял три образа правления: монархический, республиканский и деспотический. В данном случае смешались форма правления и политического режима.

В.Е. Чиркин предлагает выделять следующие формы:

- Монократия. В данном случае власть полностью сосредотачивается в руках одного органа либо лица. Как такового ее деления на законодательную, исполнительную и судебную не существует. Не развит также институт местного самоуправления. Демократические идеи при таком строе редкость. Их либо вообще не существует, либо они показываются с целью произвести впечатление. Подобный строй был в государствах, где преобладал фашизм. В современном мире в редких случаях наблюдается и сейчас (например, в Катаре).

- Поликратия. Данная форма – противоположность предыдущей. Здесь существует разделение властей, установлен демократический строй, административно-территориальным единицам предоставлена определенная доля власти (развито самоуправление). Для развитых государств характерна именно эта государственная форма. В развивающихся (например, в Индии) она также встречается.

- Сегментарная. Она находится где-то между монократией и поликратией. Характеризуется высокой степенью олигархичности. Власть делится между различными органами (доминирующий, главный орган хоть и существует, но он доминирует не во всем), административно-территориальным единицам предоставлена небольшая самостоятельность в решении тех или иных вопросов. Однако баланса при таком строе не наблюдается.

Считаем, что при характеристике формы правления, государственного устройства, политического режима внимание следует уделять не тому, что декларируется в законах того или иного государства, а тому, что существует на практике.

Контрольные вопросы

1. Что такое монархия? Назовите виды монархии и их особенности. Назовите страны с абсолютной монархией.

2. Охарактеризуйте виды республик. Чем отличается смешанная республика?
3. Приведите примеры стран с президентской, парламентской и смешанной республиками.
4. Что такое форма государственного устройства?
5. Раскройте особенности антидемократического политического режима.

Тема 11. Происхождение права: основные теории

Зарождение права имеет общие черты с особенностями зарождения государства.

Право появилось на основе мононорм (первых правил поведения, установленных человеческим обществом). Они делились на две категории: те, которые запрещали что-либо под страхом наказания и те, которые направляли поведение человека в определенное русло (например, требование соблюдать традиции, обычаи, моральные устои). Т.е. мононормы – это обычное право, которое ранее являлось главным источником права. Таким образом, получается, что право зародилось до появления государств.

Постепенно право развивалось и помимо обычного права стало зарождаться прецедентное право (далее оно стало основным источником права). С развитием государства развивается и правотворческая деятельность, поэтому получают развитие законы, содержащие правовые нормы.

Как и в случае с векторами развития государства, право пошло по восточному пути и по-западному. Для восточного пути характерны нормы нравственности, религии, получившие правовое воплощение. На влияние западного образа права оказала воздействие частная собственность. Задача состояла в том, что защитить собственность, поэтому большое развитие получила отрасль гражданского права.

Существуют следующие теории возникновения права:

Естественная, по которой право возникло с появлением жизни на Земле.

Историческая, по которой право явилось отражением обычаев, традиций народов.

Реалистическая, по которой люди сами выработали правила своего поведения, сами их отменяли или меняли.

Психологическая, по которой право возникло при помощи биопсихических процессов, происходящих у людей.

Марксистско-ленинская, по которой право возникло с появлением частной собственности дабы установить классовое разделение.

Социологическая, по которой право – это то, что применяется на практике. Оно мало имеет общего с законом. Право более полно отражает потребности общества, нежели закон.

Нормативистская, по которой право возникло одновременно с государством.

Каждая из представленных теорий зарождения государства и права имеет право на существование, у каждой из них есть как достоинства, так и недостатки.

Контрольные вопросы

1. Теории происхождения права: естественно-правовая, историческая, нормативистская, материалистическая, психологическая, социологическая.
2. Соотношение и взаимосвязь теорий происхождения права.
3. Характеристика отдельных теорий происхождения права.
4. Соотношение теорий происхождения права и теорий происхождения государства: правовой анализ.

Тема 12. Право в системе социальных норм

Люди, живя в обществе, должны подчиняться определенным правилам, нормам. Данные правила поведения (нормы) определяются моралью,

религией, правом, существующими в социуме и для социума, отчего они получили название социальных норм. Та или иная норма может стать социальной лишь в случае ее неоднократного воспроизведения с позиции оценочных суждений (о том, что хорошо, а что плохо). В.С. Нерсесянц обуславливает появление таких норм с тем, что человек стал постепенно переходить от животных привычек и инстинктов к более прогрессивной форме – обществу. С течением времени стали появляться новые социальные нормы, развивать старые. Это обуславливалось развитием культуры, исторической преемственностью, развитием науки и техники.

В.Ф. Мартынов под социальными нормами определяет модели поведения в обществе, которые им признаются и которые обрели устойчивый характер.

Для социальных норм характерны такие признаки, как:

- социальность, который указывает обществу и конкретному лицу, какое деяние положительное, а какое – отрицательное;

- нормативность, который определяет всеобщность таких норм, рассчитанных на неоднократное использование. Т.е. правила поведения определяются не для конкретного индивидуума, а для общества в целом либо отдельной его группы;

- наличие объективных и субъективных начал. Первые формируются под воздействием процессов, происходящих в обществе (например, под влиянием науки, обуславливающей необходимость разработки новых правил поведения либо корректировки старых). Вторые формируются исходя из видения конкретного лица или группы лиц;

- следование веяниям культуры. Чем более она развивается, тем более совершенствуются и видоизменяются социальные нормы.

Классификаций социальных норм множество. Они подразделяются в зависимости:

- от сферы деятельности (трудовые, религиозные, политические и др.);

- от способа образования (те, которые изменяются и появляются ввиду целенаправленной деятельности субъектов и те, которые проходят соответствующий путь исходя из причин, не зависящих напрямую от конкретных субъектов);

- от воздействия (бывают нормы, которые положительно сказываются на развитии общества и которые тормозят его развитие).

Право – это один из видов социальных норм, который характеризуется общим значением и результатностью. Первый признак обозначает то, что право обязательно для соблюдения всеми субъектами. Вторым признаком означает, что право способно достигать намеченных целей.

Для более полного представления права в системе социальных норм необходимо провести его соотношение с иными видами социальных норм.

Право и нравственность

Нравственность и мораль всегда задаются вопросом о том, что хорошо, а что плохо. Право также отчасти формируется на данных постулатах. Так, если лицо совершило правонарушение, то с точки зрения права – это плохо, поэтому такое лицо должно понести наказание. С точки зрения нравственности правонарушение – это также плохо, но возникают вопросы относительно целесообразности совершения правонарушения. Например, если правонарушение совершено в отношении лица, ведущего аморальный образ жизни, то нередко общество называет такой поступок хорошим. Но с точки зрения права, не смотря на это, правонарушитель все равно должен понести наказание. Таким образом, возникает речь о справедливости. Насколько справедливо такое правонарушение? Но справедливость – понятие оценочное. Для одних справедливо одно, для других – другое. Поэтому право в данной ситуации должно быть абстрагировано от нравственности и идти по пути, определяемому законом (но это вовсе не означает, что закон не должен учитывать категории «хорошее» и «плохое»).

Право и религия

В данном случае (если вести речь о светских государствах, коих большинство) право и религия отделяются друг от друга. Но право при этом уважает лиц, верующих во что-либо. Религиозные нормы по собственной воле как бы оказывают помощь праву в части охраны общественного порядка. Вспомним даже такие постулаты религии, как «не убий», «не укради» и др. Право в свою очередь призвано не просто охранять общество от посягательств, а призвано регулировать отношения, существующие в нем.

В религиозных государствах (мусульманских, иудейских) мы сталкиваемся с такой отраслью, как религиозное право. Т.е. в данном случае право и религия как виды социальных норм объединяются, но главенствующая роль принадлежит все же религиозным нормам.

Право и технические нормы

Технические нормы хоть и не относятся к числу социальных, но они также призваны регулировать поведение лица в определенной среде (той, что связана с техническими моментами). Для этого издаются инструкции, регламенты, памятки и пр. Посредством данных актов право доводит до общества информацию о том, как следует поступать и как не следует при взаимодействии с техникой. При этом, если в случае с нравственными нормами и религиозными, право может отходить от них, то в случае с техническими – нет. Это чревато возникновением вредных последствий, поскольку право не устанавливает законы физики, математики и пр., в соответствии с которыми действует техника.

Таким образом, правовые нормы выступают регулятором лишь наиболее важных отношений, складывающихся в обществе.

Контрольные вопросы

1. Раскройте понятие «социальные нормы».
2. Перечислите признаки социальных норм.
3. Раскройте как соотносятся право и нравственность.
4. Раскройте как соотносятся право и религия.
5. Что такое «технические нормы»? Как они соотносятся с правом?

Тема 13. Понятие и сущность права: современные подходы. Право в системе регулирования общественных отношений

Понятие и сущность права: современные подходы

Право является важнейшей частицей общественной жизни, без которой невозможно себе представить надлежащий уровень организации общества. Право является инструментом, который упорядочивает жизнь. Таким образом, в широком смысле слова право является набором правил поведения, которые регулируют отдельные, самые важные стороны жизни. Право не регулирует моральные взаимоотношения, не устанавливает традиции. Но все то, что находится вне рамок морали, культуры, традиции, оно в состоянии регулировать.

Видение на определение понятия «право» также разнится, как и видение его сущности. П.П. Баранов предлагает руководствоваться следующими правилами при определении сущности:

- не стоит всегда связывать право и государство (в частности, потому что право появилось первым);
- следует обращать внимание на категорию «правосознание»;
- не следует пренебрегать такими категориями, как «уникальность», «самобытность» и пр.¹

На наш взгляд, сущность права заключается в следующем. Право создано людьми для общего блага. Оно выражает волю, ценности большинства. В случае посягательств на ценности право предусматривает меры ответственности. При этом право предоставляет определенную свободу членам общества. Оно показывает направления, в которых они могут двигаться, но вовсе не обязывает выбирать конкретное направление. Но дабы обеспечить порядок, оно предусматривает обязанности (например,

¹ Баранов, П.П. К вопросу о понятии и сущности права // СевероКавказский юридический вестник. - 2013. - №3. - С.122.

обязанность службы в армии). Таким образом, сущность права сводится к тому, что оно выступает регулятором.

Сущность права также можно проследить в принципах, которыми оно должно руководствоваться. Принципы – это основа, на которой строится право и без которой оно не может существовать. Количество таких принципов, обозначающихся в науке право, множество, поэтому их следует классифицировать по более общим признакам до более узких.

1. Общесоциальные. Данные принципы тесно связывают право с иными отраслями (экономикой, политикой и др.), поскольку право является отражением процессов, происходящих в данных отраслях. Среди общесоциальных принципов существуют

- экономические (например, многообразие форм собственности, свобода предпринимательства и др.);

- политические (например, демократизм, гласность и др.);

- идеологические (например, плюрализм мнений). В данном случае отметим, что, хотя по настоящему законодательству следует, что никакая идеология в качестве руководящей в России не установлена, однако, те направления, в которых следует развиваться, можно назвать идеологией. Так, в настоящее время существует ориентация на соблюдение прав человека.

- нравственные (например, гуманизм, патриотизм и др.);

- социально-структурные, обозначающие возможность реализации для каждого человека своих возможностей, предпочтений.

2. Специальные. Данные принципы отражают чисто юридическую сторону права. Среди таких принципов:

- законность;

- равенство;

- наличие прав и обязанностей;

- ответственность за несоблюдение правовых норм, нарушения прав;

- и др.

Существуют и иные классификации (самая распространенная представляет собой деление принципов на общие, межотраслевые и отраслевые), но они не отображают специфику каждой сферы общественной жизни, не рисуют представление о том, откуда и зачем появились те или иные принципы.

Руководствуясь представленным арсеналом принципов, право приступает к реализации функций, которые перед ним стоят. Реализация функций позволяет приблизить нас к той цели, ради которой создано право, оно отражает его сущность. Общепринято рассматривать функции права с позиции следующей классификации:

1. Внешние и внутренние.

Первые простираются как бы за правом, но они отражают его регулятивные свойства. К их числу можно отнести, к примеру, воспитательную функцию, информационную и др.

Вторые кроются в рамках самого права. Например, функция защиты прав человека.

2. Регулятивная и охранительная.

В рамках первой функции происходит регулирование отношений при помощи определения правил поведения, установления прав, обязанностей.

В рамках второй функции происходит недопущение нарушения прав, их восстановление, привлечение виновных к ответственности. Если сравнивать охранительную функцию праву и правоохранительную функцию государства, то налицо их схожесть.

Помимо обозначенных общих функций, у права дополнительно выделяются и другие. Например, информационная, воспитательная и пр.

Право в системе регулирования общественных отношений

Каждое государство формировалось под воздействием определенных факторов, которые оказали влияние на особенности правовой системы

общества. Понятие правовой системы достаточно объемное, поскольку его составляют многие правовые явления. Р.Т. Мухаев, к примеру, называет следующие группы таких явлений:

- 1) нормативную составляющую (здесь имеются в виду правовые нормы, принципы и институты);
- 2) организационную составляющую (набор норм, которые призваны регулировать конкретную сторону общественной жизни);
- 3) правовую культуру, в рамках которой у общества складывается представление о том, каким образом должно строиться право.

Если понимать правовую систему широко, то для характеристики используются все три представленные составляющие. Если ее рассматривать более узкое, то рассматривается лишь право конкретного государства.

Тесным образом с понятием правовой системы взаимосвязано понятие правовой семьи. Однако некоторые правоведы отмечают, что первое понятие более узкое, чем второе, ведь второе включает в себя исторические особенности формирования. Количество правовых семей различается в зависимости от взгляда конкретного правоведа. Нами будут выделены и рассмотрены следующие правовые семьи:

- романно-германская;
- англо-саксонская (иногда данную семью делят на английскую и американскую правовую семью);
- религиозно-традиционная (иногда их подразделяют на разные категории на религиозную и на традиционную).

А.В. Мелехиным дополнительно выделяется российская правовая семья. Ее еще называют социалистической.

Романо-германская семья. К числу данной семьи относится большинство европейских государств (кроме Великобритании), часто включается и Россия. Ключевыми характеристиками данной семьи следует назвать следующие:

1. Источник права – нормативный правовой акт, из чего следует, что основополагающим субъектом является законодатель.
2. Ярко выраженное отраслевое деление.
3. Ярко выраженная построенная система нормативных актов.
4. судебный прецедент, правовой обычай занимают подчиненное отношение к нормативному акту.

Англо-саксонская семья. Среди стран, которые ей принадлежат следует отметить Великобританию, США, Австралию и др. Характеристики:

1. Источник права – судебный прецедент, из чего следует что основополагающим субъектом формирования права является суд.
2. Не существует яркого выделения отраслей права.
3. Нормативный правовой акт, как и правовой обычай, находятся в подчинении у судебного прецедента.

Объединяет данные семьи то, что права человека ставятся как бы выше обязанностей. Так, если проследить количество прав и количество обязанностей в основном законе государства, то становится ясно, что обязанностей у гражданина гораздо меньше.

Религиозная семья. Сюда следует отнести страны, где превалирует мусульманство, иудейство, поскольку именно с особенностями данной религии и связываются особенности права соответствующей страны. К их числу можно отнести Иран, Ирак, Пакистан, Турцию и др. Характеристики:

1. Творец права – не общество и не государство, а высшее божество.
2. Источник права – религиозные нормы, нормы морали.
3. Отсутствует деление на отрасли.
4. Превалирующее значение имеют не права, а обязанности.
5. Иные источники права занимают подчиненное отношение к религиозным нормам.

Традиционная семья. Распространена среди некоторых африканских стран, характерна для КНР, Японии и др. Характеристики:

1. Правовой обычай занимает главенствующие позиции. При этом данный обычай формируется на основе традиций, моральных норм.
2. Нормативные акты, судебная практика вторичны.
3. Главная задача суда – примирение. Делается это для того, чтобы обеспечить гармонию в общине.

Социалистическая правовая семья, которую выделяют вовсе не все правоведы, имеет очень много общего с романо-германской семьей, но необходимость ее выделения связывается с самобытностью права. В данную семью включается большинство стран бывшего СССР, среди которых нынешние члены СНГ. До определенного момента в социалистическую систему входили и некоторые европейские страны (Румыния, Чехословакия и т.д.). Отличительной чертой социалистической правовой семьи является классовый характер. В данной семье публичное право всегда преобладает над частным, также, как и государственная собственность берет верх над частной.

Таким образом, правовые семьи формируются исходя из общих черт, присущих той или иной группе государств, однако, у каждого государства можно назвать черты, которые в той или иной степени не укладываются в общее видение конкретной семьи. Это вполне нормальная практика, ведь каждое государство отличается самобытностью.

Контрольные вопросы

1. Что такое право?
2. В чем заключается сущность права?
3. Охарактеризуйте общесоциальные принципы, отражающие сущность права.
4. Перечислите принципы, отражающие юридическую сторону права
5. Какие функции выполняет право?
6. Раскройте понятие «правовая система».
7. Как соотносятся понятия «правовая система» и «правовая семья».
8. Охарактеризуйте романо-германскую семью права.
9. Раскройте особенности англо-саксонской семьи права.

10. Что такое правовой обычай?

Тема 14. Формы (источники) права

К теме форм права не раз обращались видные правоведы. Например, Г.Ф. Шершеневич писал о том, что правом являются правила общежития, которые устанавливаются и поддерживаются при помощи государства. С данными правилами должно быть ознакомлено все население для того, чтобы данные правила действительно соблюдались. Для этого правила обличаются в определенную форму. Количество форм может быть разным.

Как правило, понятие форм права отождествляется с понятием источников права, хотя нередко такая тенденция осуждается правоведами. В частности, указывается на то, что понятие «источник» имеет немало значений. Что такое источник? Это то, что служит основой чего-либо? Основой права могут служить, например, исторические памятники права, иные документы, материалы. Но ведь в настоящее время мы не называем источником (формой) современного права судебную реформу 1984 г., хотя она безусловно оказала влияние на формирование процессуального законодательства.

Под формой права предлагается понимать способы, при помощи которых разрабатываются нормы права. Данные способы разрабатываются государством. Именно от государства зависит, какую форму примет то или иное правило. Из этого следует, что формы права в отдельно взятом государстве могут меняться (расширяться или сужаться). В качестве примера можно привести правовой обычай, который, как правило, занимает самое низшую ступень среди источников (форм права). Да, формируется он практикой, не завися от государства, но именно государство может обеспечить ему более высокую ступень среди иных форм права.

Действительно, форм права может быть несколько, поэтому возникает необходимость их построения по иерархии для того, чтобы на практике не возникало противоречий. Место той или иной формы права будет зависеть от

правовой семьи, характерной для государства. Так, для романо-германской правовой семьи характерно то, что нормативному правовому акту отводится высшая ступень; для англо-саксонской – отведение высшей ступени судебному прецеденту и т.д.

Итак, среди форм права традиционно выделяются следующие:

1. Нормативный правовой акт. Он бывает в форме законов и подзаконных актов. Издаётся при помощи органов, наделённых правотворческими функциями (законодателем), а иногда самим народом при помощи референдума. Данным актом либо вводится новая норма права, либо изменяется существующая, либо отменяется существующая.

Также следует отметить, что нормативные правовые акты всегда должны выстраиваться в иерархию, чтобы избежать противоречий на практике. На вершине стоят законы, ниже – подзаконные акты. Возглавляет пирамиду Конституция.

В России и иных странах, относящихся к континентальному праву, именная данная форма права является главной. Более того, в тех странах, где главная роль придается судебному прецеденту либо иным формам права, нормативный правовой акт все равно существует. Без него не может существовать ни одно государство, общество.

2. Юридический прецедент, подразделяемый на два вида (административный и судебный). В данном случае формированию юридического прецедента мы обязаны либо административному органу, либо судебному, который выносит решение по конкретному делу, которое становится обязательным ориентиром при возникновении аналогичных дел.

Юридический прецедент характерен для стран, относящихся к системе общего права (США, Англия и др.). Применительно к России судебный прецедент де-юре не имеет силы, но де-факто решения вышестоящих судов служат ориентиром при рассмотрении и разрешении схожих дел. Данный вопрос носит спорный характер, требующий уделения ему отдельного внимания.

3. Нормативный договор, который представляет из себя соглашение между двумя или более субъектами по каким-либо вопросам. Данный договор отличается от гражданско-правовых договоров тем, что в нем участвуют особые субъекты – государство, его субъекты. Нормативный договор может заключаться на международном уровне, на государственном уровне между субъектами федерации. Таким договором помимо прав и обязанностей устанавливаются нормативные положения, которым должны следовать не только лица, заключившие договор, но те, кто не участвовал в его заключении.

4. Правовой обычай – это правило поведения, которое образовалось в результате неоднократных действий субъектов права в области тех или иных взаимоотношений. Данная форма выражения права охраняется государством. Не всякий обычай может приобрести правовую форму, а только тот, который, во-первых, действует длительное время, во-вторых, признается большинством, в-третьих, он не противоречит публичному праву. Как правило, правовые обычаи проявляются в области гражданского права.

5. Дополнительные источники права, в числе которых называется правовая доктрина, нормы, содержащиеся в религиозных актах и т.п. Такие формы права в подавляющем большинстве случаев, носят неофициальный характер, хотя служат ориентиром при принятии тех или иных решений. Например, в некоторых решениях судов можно столкнуться с отсылкой на доктринальные исследования виднейших правоведов.

Таким образом, многообразие форм права диктуют жизненные обстоятельства. Для каждого государства будут предпочтительны те или иные формы, но так или иначе, будут использоваться практически все формы, известные праву.

Контрольные вопросы

1. Раскройте понятие «форма права».
2. Охарактеризуйте нормативно-правовой акт. Как они соотносятся между собой по юридической силе?
3. Поясните сущность административного и судебного прецедента.

4. Раскройте на примере как правовые обычаи проявляются в области российского гражданского права.

Тема 15. Нормативно-правовой акт как источник права

Нормативно-правовой акт – это официальный письменный документ особой формы, принятый в четко обозначенном процедурном порядке правотворческим (письменный документ особой формы, принятый в четко обозначенном процедурном порядке правотворческим) органом государства и содержащий нормы права.

Признаки:

1. Имеет форму официального письменного документа и реквизиты: наименование, дату принятия, орган принявший, подпись соответствующего должностного лица.
2. Нормативно-правовой акт – это систематизированный документ.
3. Принимается в четко обозначенном процедурном порядке компетентным правотворческим органом государства или в соответствии с Конституцией непосредственно населением путем референдума.
4. Содержит нормы права, которые этим нормативно-правовым актом устанавливаются, изменяются или отменяются.
5. Охраняются государством от нарушения.

Нормативно-правовой акт является господствующим источником права в странах с Романо-германской правовой системой (Россия, Германия, Австрия, Испания и т.д.).

Виды нормативно-правовых актов

Наибольшее распространение, а также научный и практический смысл имеет деление нормативно-правовых актов по уровню их юридической силы на законы и подзаконные акты.

4. Закон как нормативно-правовой акт: понятие, признаки, виды, место и роль в системе нормативно-правовых актов.

Закон – это нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый высшим представительным (законодательным) органом государственной власти в особом порядке (по

особой процедуре) или непосредственным волеизъявлением населения (например, в порядке референдума) и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения.

Закон занимает ведущее положение в системе нормативно-правовых актов.

Признаки закона:

1. Это нормативно-правовой акт, так как он содержит нормы права.
2. Обладает высшей юридической силой. Его не может отменить никакой другой орган, кроме принявшего, его содержанию не должны противоречить все иные нормативно-правовые акты. Все другие нормативно-правовые акты издаются на основе закона и во его исполнение.

3. Принимается по особой процедуре высшим представительным (законодательным) органом государственной власти или в порядке референдума. Конституцией государства устанавливается четкая процедура принятия законов, отличающаяся сложностью по сравнению с процедурой принятия подзаконных нормативно-правовых актов.

4. Регулирует наиболее важные и устойчивые общественные отношения.

5. Является фундаментальным юридическим документом. Служит базой, основой, ориентиром деятельности государственных органов.

6. Должен выражать волю и интересы народа.

Виды законов по их юридической силе:

1. Конституция (закон законов) – это основополагающий учредительный политико-правовой акт, обладающий наивысшей юридической силой, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и форму государственного устройства, систему и полномочия государственных органов. Конституция занимает верховное место в иерархии системы законодательства, все другие нормативно-правовые акты не могут ей противоречить.

2. Федеральные конституционные законы (в некоторых зарубежных странах, например, во Франции, их называют органическими). Это такие акты, необходимость принятия которых предусмотрена непосредственно Конституцией. Они являются своеобразным продолжением Конституции, их нормы развивают и конкретизируют отдельные ее положения (например, федеральные конституционные законы о Правительстве РФ, о Конституционном Суде РФ, об Уполномоченном по правам человека, о референдуме Российской Федерации, о судебной системе, об арбитражных судах, о военных судах, о государственном гербе, о государственном флаге, о государственном гимне и др.).

3. Федеральные законы – это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества (например, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и др.).

3. Законы субъектов Федерации – издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую территорию (например, закон Саратовской области о муниципальной службе в Саратовской области, закон Нижегородской области о фармацевтической деятельности и т.д.).

Классификация законов может проводиться по различным основаниям:

- 1) по субъектам законотворчества (принятые народом в результате референдума или законодательным органом);
- 2) по предмету правового регулирования или по отраслям права (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.п.);
- 3) по сроку действия (постоянные законы и временные (принимаются на определенный срок, например, законы о бюджете РФ)) и т.д.
- 4) по характеру (текущие и чрезвычайные);
- 5) по сферам действия (общефедеральные и региональные);
- 6) по содержанию (экономические, бюджетные, социальные, политические и т.п.);

7) по степени систематизации (обычные и кодификационные). В кодификационном законе обычно формулируются нормы, регулирующие наиболее важные, принципиальные вопросы общественной жизни, определяющие нормативные основы той или иной отрасли (института) законодательства (Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Кодекс об административных правонарушениях РФ, Основы законодательства и др.). Кодексы регулируют достаточно обширную сферу отношений (имущественные, трудовые, семейные);

8) по значимости содержащихся в них норм (конституционные и обыкновенные). Порядок принятия обыкновенных законов более простой. В частности, в Российской Федерации они считаются принятыми, если за их утверждение подано более половины голосов от общего состава депутатов Государственной Думы;

9) по объему регулирования (общие и специальные). Общие законы посвящены целой сфере общественных отношений, например, кодексы. Специальные законы регулируют более узкие области общественных отношений, например, ФЗ «О судебных приставах», ФЗ «О полиции» и т.д. ;

Контрольные вопросы

1. Система нормативных актов в России. Конституция Российской Федерации.
2. Классификация нормативно-правовых актов.
3. Законы: их понятие, признаки, виды.

Тема 16. Норма права: понятие, структура и классификация

Право складывается из множества правил, которые получили название «норма права». Раскрывая данное понятие, правоведы всегда пользуются признаками, которыми обладает норма права. Среди них:

- **Обязательность.** Данное свойство нормы права распространяет свое действие на всех участников общественных отношений либо на какую-либо большую группу. Например, нормы о том, что каждый человек имеет право на жизнь, распространяет свое действие на все население; норма о том, что несовершеннолетние имеют право на сокращенный рабочий день, распространяет свое действие уже не на все население, а только на всех несовершеннолетних работников.

- **Формальная определенность.** Норма права должна быть зафиксирована письменно, что способствовало бы ее однозначному пониманию и беспрепятственному обращению к ее тексту в любое время.

- **Регулирует поведение людей.** При помощи норм люди, организации наделяются правами, обязанностями, для них предусматриваются гарантии, ответственность.

- **Обеспечиваются государством.** В целях соблюдения прав и исполнения обязанностей государством предусматривается механизм соблюдения норм права.

- **Имеют систему.** Поскольку норм права множество, то их необходимо выстраивать таким образом, чтобы обеспечить их логическую последовательность и непротиворечивость друг другу.

Таким образом, норма права – это правило поведения, зафиксированное в официальном источнике, обязательное для всех субъектов, и обеспечиваемое государством.

Среди норм права существует видовое разнообразие:

1. В зависимости от роли, которую исполняют функции, присущие нормам права:

- нормы, устанавливающие руководящие начала (например, форму государственного устройства);
- нормы, устанавливающие принципы (например, принцип равенства);
- установочные нормы (определяют цели и задачи отрасли, института и т.д.);
- нормы, устанавливающие дефиниции (они описывают юридические понятия, категории, явления);
- нормы, устанавливающие правила поведения (т.е. права, обязанности, ответственность).

2. По сфере: общие и специальные. Первые характерны для каждой отрасли, института, второе – характеризуют особенности конкретной отрасли, института и т.д.

3. По предмету регулирования: материальные (гражданские, жилищные и др.) и процессуальные (гражданские процессуальные, уголовные процессуальные и др.).

4. По мотиву: императивные и диспозитивные.

Норма права складывается из взаимосвязанных между собой частиц. В праве устоялось мнение о том, что их 3: гипотеза, диспозиция и санкция.

Гипотеза показывает на определенную ситуацию, обстоятельство, при которой субъекты должны руководствоваться нормой права. При чем некоторые гипотезы указывают сразу на несколько таких обстоятельств, поэтому их принято делить на простые (одно обстоятельство), сложные (более одного обстоятельства) и альтернативные (указывают на несколько обстоятельств, но с использованием частицы «или»).

Диспозиция указывает на права, обязанности, определенные действия. Т.е. она может позволять, обязывать или запрещать. По аналогии с гипотезой, диспозиция может быть простой, сложной или альтернативной.

Санкция предусматривает последствия для правонарушителя. Санкция может либо предусматривать определенный вид наказания, либо устанавливать промежуток (например, срок лишения свободы от трех до пяти

лет), либо предусматривать выбор между мерами наказания (например, выбор между штрафом и арестом). Санкции могут восстанавливать права (например, в случае возмещения материального ущерба) либо карать правонарушителя (например, лишать его свободы).

Причем в некоторых нормах права могут присутствовать не все три элемента. Так, например, нормы, устанавливающие принципы права, не содержат в себе санкцию. Поэтому следует обратить внимание на способы изложения норм. Их всего два:

1. Прямой, при котором в норме присутствуют все три составляющие. К слову, прямой способ характерен лишь для небольшого количества норм.

2. Непрямой, при котором довольно часто закрепляется гипотеза с отсутствием диспозиции и санкции. Данный способ принято делить на два вида:

- отсылочный, при котором одна норма отсылает к другой (к той, что имеет диспозицию и санкцию в отличие от первой). Например, одной из статей ГК РФ установлен возраст, с которого наступает дееспособность. В этой же статье идет отсылка на норму, характеризующую объем прав для малолетних.

- бланкетный, при котором из текста нормы права прямо не следует, что она отсылает к другой норме, акту. Например, в тексте нормы значится следующее указание «ответственность определяется в соответствии с действующим законодательством», т.е. конкретного указания на норму не идет.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятию «нормы права».
2. Перечислите признаки нормы права.
3. Раскройте классификацию норм права.
4. Охарактеризуйте гипотезу, диспозицию и санкцию как элементов нормы права.
5. Какие вы знаете способы изложения норм?

Тема 17. Понятие и структурные элементы системы права

Право – это категория, обладающая как внешними свойствами (формы права), так и внутренними (система права). Система права - это объединение норм права в зависимости от типа общественного отношения. Данные нормы должны находиться между собой во взаимосвязи и согласованности.

Не следует путать понятие системы права и правовой системы. Второе гораздо шире по объему, поскольку включает в свой состав все правовые категории, явления, средства, которые могут оказывать влияние на отношения. Например, в отличие от системы права в правовую систему входит правосознание, система законодательства и др.

Система права складывается из:

1. Отраслей. В рамках отрасли происходит объединение норм права по предмету и методу, характерных для определенной категории общественных отношений.

2. Подотраслей. Подотрасль более мелкая единица по сравнению с отраслью. Подразумевается, что она регулирует определенный род отношений. В качестве примера можно привести следующий. Конституционное право – это отрасль. Она регулирует конституционные отношения. В рамках данного права выделяется подотрасль – избирательное право. Она регулирует только вопросы избирательного плана.

3. Институтов. Институт регулирует вид общественного отношения. Он входит в подотрасль или сразу в отрасль. В качестве примера приведем следующий. Гражданское право – отрасль, договорное право – подотрасль, договор аренды – институт. Институт может быть, как простой, так и сложный. Так, в случае с арендой мы имеем дело со сложным институтом, поскольку помимо аренды выделяется и субаренда. Примером простого института служит залог.

В праве существует и такое понятие, как «межотраслевой институт». Это значит, что он регулирует отношения более чем из двух категорий общественных отношений. Но в систему права будет входить лишь та часть межотраслевого института, которая регулирует вопросы, связанные с конкретной отраслью.

Остановим более подробно свое внимание на отраслях права, как самой крупной единицы системы права.

Все отрасли права можно поделить на базовые и специальные. Первыми должны руководствоваться все субъекты. Например, конституционным, уголовное, гражданское и др. Вторые распространяют действие на субъекты, которые вступают в соответствующие правоотношения. К числу таких отраслей относится трудовое право, уголовно-исполнительное и др.

Ключевую роль среди всех существующих отраслей занимает конституционное право, поскольку оно содержит основополагающие характеристики общественных отношений, базу, на которой они существуют. Так, оно закрепляет основные права, обязанности, устройство государства, принципы и пр.

Административное право регулирует общественные отношения в сфере управления, отражает вопросы функционирования исполнительных органов.

При помощи уголовного права устанавливается перечень тех деяний, которые категорически не допускаются совершать, поскольку они причиняют вред обществу.

Гражданское право призвано регулировать вопросы деятельности в области гражданского оборота. Например, вопросы права собственности, договорные отношения и пр.

Семейное право регулирует определенные категории семейных отношений (заключение брака, воспитание и содержание детей, совместную собственность супругов и др.).

Трудовое право регулирует отношения, складывающиеся на основе трудового договора.

Процессуальное право (гражданское, арбитражное, уголовное, арбитражное) регулирует вопросы отправления правосудия по определенным категориям дел.

Международное право регулирует взаимоотношения между государствами.

Существуют и иные отрасли права. В целом все право делится на две большие категории:

- публичное право (уголовное, административное, налоговое и т.д.);
- частное право (гражданское, семейное и т.д.).

Но, как отмечает Е.Э. Черенкова, в чистом виде ни одна отрасль права не является публичной или частной. Так или иначе, у каждой существует толика примеси.

Деление права на частное и публичное обуславливается следующими критериями. Публичное право выражает интересы всего общества, а частное – интересы отдельных категорий субъектов. В публичном праве преобладают императивные начала, в частном – диспозитивные. Для публичного права характерны карательные санкции (т.е. задача состоит в наказании лица путем наложения штрафа, ареста, лишения свободы и др.), для частного – восстановительные (например, возместить материальный ущерб).

Таким образом, система права является важнейшей категорией теории права. Именно система права помогает сформировать систему законодательства.

Контрольные вопросы

1. Что такое «система права»?
2. Из каких элементов складывается система права?
3. Раскройте значение базовых и специальных отраслей права.

Тема 18. Личность, право, государство

Конкретный человек (личность) является важнейшей частицей права, поскольку без нее право вообще не может существовать. К слову, при характеристике права в числе его признаков значително то, что оно направлено на регулирование социальных отношений. А социальные отношения складываются между людьми. Нельзя с помощью права регулировать поведение животных, стихий. Право наделяет личность правами, обязанностями, устанавливает для нее ответственность. Т.е. личность является субъектом правоотношений.

В праве существует несколько подходов к определению понятия личности. Одни указывают на то, что личностью является не каждый человек, а только тот, который наделен определенными качествами. Другие ставят знак равенства между человеком и личностью. В целом можно сказать, что личность формирует общество, благодаря чему практически у каждого человека формируются социальные свойства, свойство всесторонне мыслить, говорить, предвидеть последствия и пр. Законодатель не делает различий между человеком, который формировался обществом и так называемым человеком-маугли. Так, второй также имеет право на жизнь, на образование, на медицинскую помощь, следовательно, является частью права.

Дополнительно отметим, что права человека (личности) по количеству не превосходят права гражданина. Гражданин также является личностью, но рассматривается он несколько с иной позиции, как лицо, имеющее отношение к конкретному государству. А государство наделяет своих граждан дополнительными правами (правом голосовать, избираться и др.), а также обязанностями (например, обязанностью служить в армии).

И правами, и обязанностями личность (человек или гражданин) наделяется при помощи законов, являющихся воплощением права. При помощи права, законов осуществляется связь личности и государства. Причем как государство может влиять на личность, так и личность на государство.

Влияние личности на государство может быть, как прямым, так и косвенным. Первый способ проявляется тогда, когда лицо избирается,

обжалует нормативные акты государства и т.д. Второй способ используется через политические партии, общественные объединения и иные некоммерческие организации.

Государство в свою очередь имеет большой арсенал средств воздействия на личность, чем та на него. Ведь государство при помощи правотворчества закрепляет за личностью права, свободы, наделяет ее обязанностями, охраняет права и свободы, гарантирует их.

Связь государства и личности можно проследить через правовой статус личности, под которым понимается набор прав, свобод, гарантий, обязанностей, обуславливающих связь личности, общества и государства.

Правовой статус личности в науке принято делить на следующие категории:

1. **Общий.** Сюда включаются права, обязанности, которые являются конституционными. Так, Конституция РФ устанавливает права не только для гражданина РФ, но и для любого человека (т.е. не важно, гражданин он или нет). Сюда следует отнести право на жизнь, здоровье, равенство и др. Также она закрепляет права, обязанности для всех граждан РФ (например, право избираться, обязанность служить в армии).

2. **Специальный,** который устанавливается для определенной группы лиц, находящимися в однотипных обстоятельствах. В качестве примера таких групп можно обозначить пенсионеров, лиц, работающих в опасных условиях труда, государственных служащих, инвалидов и др.

3. **Индивидуальный,** который характерен для определенной личности. Здесь могут учитываться пол, возраст, семейное положение. Так, к примеру, в зависимости от возраста ребенка государство предоставляет ту или иную сумму выплат на него; в зависимости от пола будет предоставлено пособие по беременности и родам (его могут получать только женщины). К слову, индивидуальный правовой статус приравнивают только к гражданам.

Отдельно взятая личность может являться носителем сразу трех описанных правовых статусов. При чем в целом в правовом статусе могут

происходить изменения. Например, если ранее личность не имела право на пособие по беременности, то при наступлении соответствующего факта она приобретает индивидуальный правовой статус.

Количество элементов, которые включаются в правовой статус, различается в зависимости от мнения конкретного правоведа. Например, С.Ю. Наумов включает в него:

- права и обязанности;
- законные интересы;
- гражданство;
- юридическая ответственность;
- правоотношения;
- правовые принципы;
- правовые нормы.

Таким образом, мы можем видеть следующую цепочку взаимосвязи. Государство влияет на личность при помощи права, право влияет на личность, а личность влияет на государство.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятию «личность».
2. Как соотносятся личность и государство?
3. Охарактеризуйте правовой статус личности.

Тема 19. Правосознание и правовая культура

У каждого лица, так или иначе, имеются определенные представления о праве, законе, о том, что хорошо и о том, что плохо с точки зрения закона. Даже не будучи сведущим в юриспруденции лицо должно интуитивно понимать это. Поэтому возникли такие понятия, как правосознание и правовая культура, призванные отражать уровень знаний о праве и уровень соблюдения правил, установленных правом.

Видение на соотношение обозначенных понятий, в праве различно. Приведем следующие позиции:

1. Правосознание уже, чем культура. Последняя включает в себя такие категории, как правомерное поведение, правовую психологию и идеологию (хотя данные категории порой приписываются правосознанию). Также культура включает в себя и правосознание. Т.е. данные понятия рассматриваются как общее и часть.

2. Правосознание шире, чем культура. В данном случае под вторым понятием подразумевается потребность человека жить по определенным правилам, устанавливаемым правом. Данная потребность обуславливается правосознанием.

3. Между данными понятиями ставится знак равенства. Аргументация данной позиции заключается в том, что и для правосознания, и для правовой культуры характерно правомерное поведение.

С целью проведения соотношения между данными понятиями следует обратиться к характеристике каждого из них.

Правосознание отражает чувственную сторону человека к праву, его взгляды, обуславливающее отношение к тем или иным правовым явлениям, к организациям, учреждениям, т.е. всему тому, что связывается с правом. Правосознание является частью общественного сознания, которое является более широкой категорией, включающей видение человека не только на право, но и на другие стороны общественной жизни (на экономику, религию, политику и др.).

Процессы, влияющие на формирование правосознания, его изменение, схожи с процессами, влияющими на общественное сознание, однако, имеются у них и некоторые специфические черты:

- в правосознании складывается представление о государственно-правовых явлениях, но не об экономике, политике и т.д.;

- представление о данных явлениях складывается при помощи юридической терминологии, принципов, иных юридических категорий, явлений;

- в правосознании нередко заключается видение возможных векторов развития государственно-правовых явлений в будущем;

- правосознание переплетается с другими формами сознания. Довольно тесная связь представлена у правосознания с нравственной стороной. Во многом право основывается на том, чтобы привлекать к ответственности за безнравственное поведение (под безнравственным поведением в данном случае подразумеваются правонарушения);

- правосознание оказывает воздействие на движение правовых явлений. Они могут замедляться или ускоряться. Например, если население высказывает свое недовольство реформой, то движение замедляется;

- правосознание является оценкой существующих ситуаций в праве.

Большинство правоведов составными частями правосознания видят:

1. Правовую психологию, которая складывается из специфики характера человека. Именно правовая психология определяет чувства человека к праву, его настроение.

2. Правовую идеологию, которая складывается на мыслительном уровне благодаря научным концепциям, теориям, т.е. всему тому, что позволяет сформировать с научной точки зрения представление о праве. Она более объективна, чем правовая психология.

Правовая культура является частью культуры общества. Она отражает ценностный срез права. При высоком уровне правовой культуры у личности формируется уважение к праву. Данный уровень зависит от правосознания, уровня образования, развитости законодательства и иных факторов.

Правовая культура формируется на нескольких уровнях:

- индивидуальная, которая наличествует у конкретного человека;

- групповая, которая формируется у отдельных социальных групп (например, у пенсионеров, школьников, студентов и др.);

- общественная, под которой подразумевается правовая культура всего населения государства.

Если у лица присутствует правовая культура, то это ставит его на уровень выше тех лиц, у которых присутствует лишь правосознание. Т.е. правовая культура отражает более совершенный уровень знаний о праве, а также более культурный уровень поведения лица в правовых условиях. Правосознание – это представление о существующем праве, взгляды на него, чувственное восприятие. При правовой культуре у человека, например, формируются знания об истории, философии права, представления о зарубежном праве, представления о том, как следует вести себя в суде с точки зрения этики и пр. Поэтому нам близка точка зрения о том, что правосознание или правовую культуру нельзя ставить выше или ниже, поскольку обе данных категории отвечают за отдельные аспекты.

Развитие у общества правосознания и повышение уровня правовой культуры является одной из задач государства в целом. Для этого разрабатываются отдельные проекты, мероприятия. Например, Уполномоченным по правам человека с 2018 года реализуется проект «Школа правозащитников», имеющий целью просветить население в сфере права. Это будет означать, что и уровень правосознания и правовой культуры будет повышен.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятиям «правосознание» и «правовая культура», как они соотносятся?
2. Назовите специфические черты правосознания.
3. Какими уровнями формируется правовая культура?

Тема 20. Правовые отношения

Правовые отношения являются одной из важнейших категорий теории права. Правовые отношения – это общественные отношения, обличенные в

форму права. Несмотря на распространенность данного термина теории права, до сих пор не найдено одно универсальное понятие правоотношения. Каждый правовед закладывает в определении правоотношения свое собственное видение.

При широком видении правовых отношений указывается, что это форма взаимодействия между субъектами, обладающими права и обязанностями, которые те реализовывают таким путем, чтобы не допускалось нарушение законодательства. При чем такая форма складывается до закона.

При узком видении правовых отношений указывается на то, что это вид взаимодействия, который урегулирован нормой права, и данная норма наделяет субъектов правами, обязанностями, предоставляет им гарантии.

Видение правовых отношений при помощи Ю.И. Гревцова начало складываться из трех элементов:

Во-первых, правовое отношение всегда воплощает в себе связь, т.е. либо субъект, либо явление зависит от другого субъекта/явления. Воздействие может быть обоюдным либо действовать только от одного субъекта. Например, обоюдная связь проявляется при договоре купли-продажи. Здесь и у продавца, и у покупателя есть по отношению друг к другу обязанности, а также права.

Во-вторых, в правоотношении заключается фактическое общественное отношение. Но вот, что оно из себя представляет? На данный вопрос существует слишком много ответов. Так, например, под фактическими общественными отношениями понимаются те, которые формируются еще до стадии правового регулирования; те, которые отчасти имеют общественное значение, а потому подвергаются в соответствующей части правовому регулированию; те, которые не имеют общественного значения. Истинное значение того, что представляет из себя фактическое общественное отношение, будет зависеть от конкретной ситуации. Например, зайдя в магазин, у покупателя может сложиться множество типов связей между ним и продавцом. Между ними может быть общение по поводу качества товара, по

отвлеченным темам (например, рассказ анекдота) и пр. Т.е. в магазине у нас могут складываться отношения, которые имеют и которые не имеют общественной значимости. При этом они складываются вокруг одной темы (товара, продажи).

В-третьих, правовое отношение является разновидностью общественного отношения. В отличие от иных видов общественных отношений в правовых отношениях регулятором будет выступать право, а не мораль, нравственность, религия, обычаи.

Каждое правоотношение включает в свое содержание три компонента:

1. Субъекты - того, кто вступает в отношение:

- физические лица;
- юридические лица;
- публично-правовые образования.

2. Объекты – то, вокруг чего разворачивается отношение.

В качестве объекта может представать как что-то материальное (квартира, автомобиль, продукты питания и т.п.) и нематериальное (честь, деловая репутация и т.п.). Не может выступать в качестве объекта правоотношения человек. Даже если правоотношения складываются между родителями по вопросу определения места жительства ребенка, то объектом будет не ребенок, а нематериальное благо.

3. Содержание – набор прав и обязанностей субъектов. Причем права делятся на абсолютные и относительные. В первом случае права дополняются корреспондирующими обязанностями неограниченного круга субъектов, во втором – конкретных субъектов.

По видам правоотношения подразделяются в зависимости от различных оснований:

1. В зависимости от отрасли, в рамках которой они реализуются: гражданские, налоговые, трудовые и т.д.

2. В зависимости от индивидуализации субъектов: абсолютные, относительные.

3. В зависимости от функций: охранительные и регулятивные (активные и пассивные).

Для того чтобы правоотношение возникло и развивалось, необходим толчок для этого. Им выступают юридические факты, которые делятся на две категории в зависимости от наличия воли субъекта:

1. События – то, что возникает не по воле субъекта (стихийное бедствие, смерть, рождение и т.д.). Событие влечет за собой возникновение правовых последствий. Например, смерть влечет открытие наследства.

2. Деяния – то, что происходит по воле субъектов. Деяния выражаются либо в активной, либо в пассивной форме. Все они делятся на правомерные (если не происходит нарушение закона) и неправомерные (если происходит нарушение закона). Правомерные деяния делятся в свою очередь на:

- Юридические поступки, которые преследуют цель решить бытовые вопросы. Примером может служить находка. Законодатель обязывает лицо сообщить о том, что оно нашло вещь. Но никакими обязательствами по заключению договоров, иных актов оно не связывается, ведь лицо, найдя вещь, не имел цель вызвать правовые последствия.

- Юридические акты. Она напротив, призваны вызывать правовые последствия. Субъекты целенаправленно идут на то, чтобы юридический акт возник. Примером может служить брак, договор купли-продажи и т.п.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятию «правовые отношения».
2. Из каких элементов складываются правовые отношения?
3. Охарактеризуйте компоненты правоотношения.

Тема 21. Правотворчество и систематизация законодательства

Видение понятия «правотворчества» в праве неоднозначно. Поэтому его предлагается рассматривать в широком и узком смысле. В первом случае под

правотворчеством будет пониматься процесс, начинающийся от идеи и заканчивающейся реализацией созданной нормой права. Во втором случае под правотворчеством понимается процесс, в рамках происходит создание нормы права.

В данном случае мы видим, что основной проблемой дачи определения рассматриваемого понятия будет являться определение стадий, которые включает в себя правотворчество. Но объединяет все определения то, что идет указание на то, что правотворчество призвано творить нормы права.

Существует также еще один аспект, который затрудняет формулирование определения. Он заключается в вопросе участия конкретных субъектов в процессе правотворчества. Так, иногда указывается, что в качестве субъекта выступает государство. А.В. Малько разумно делит субъектов правотворчества на две категории:

- 1) государственные субъекты (государство, его субъекты);
- 2) негосударственные (органы местного самоуправления, народ (в случае с референдумом)).

Дополнительно заметим, что иногда в систему субъектов правотворчества включаются суды, но это характерно для стран общего права.

Среди признаков, характерных для правотворчества, следует отметить следующие:

- 1) оно определено законом;
- 2) оно налагает к лицам, участвующим в данном процессе, особых знаний (в особенности в области права);
- 3) этой деятельностью могут заниматься только определенные субъекты;
- 4) в рамках этой деятельности происходит «движение» норм права (они отменяются, издаются, изменяются).

Также следует отметить, что правотворчество представляет собой процесс, который нельзя останавливать. Правотворчество существует для того, чтобы вовремя реагировать на изменения, происходящие в

общественных отношениях, на проблемные вопросы реализации существующего законодательства. Т.е. законодательство должно постоянно совершенствоваться.

Таким образом, правотворчество – это деятельность уполномоченных государственных и негосударственных субъектов, направленная на создание, изменение или отмену норм права. При чем иногда правотворчество отождествляется с законотворчеством, но это неправильно, ведь в процессе законотворчества рождаются только законы, а в процессе правотворчества и иные акты (в частности, подзаконные). Поэтому правотворчество понятие более широкое.

В процессе правотворчества издается немалое количество норм права, которые нуждаются в упорядочении. К слову, каждый год на федеральном уровне принимается порядка пяти ста законов. Поэтому в теории права появилось такое понятие, как «систематизация законодательства», которое обозначает выстраивание нормативных актов в систему, их упорядочивание. Дополнительно в качестве цели систематизации можно назвать совершенствование законодательства.

Систематизацию понимают в узком и широком смысле. В первом случае – это лишь вид деятельности, во втором – это юридическая практика.

Упорядочивание происходит при помощи трех форм:

1. Консолидации. В данном случае происходит сбор нескольких нормативных актов, регулирующих схожие аспекты жизнедеятельности, в один акт. В качестве примера можно привести Закон «О ветеранах», в котором были собраны несколько актов, предусматривающих социальные льготы и гарантии для данной категории граждан. Т.е. в данном случае нормы права, содержащиеся в различных нормативных актах, своего содержания не утрачивают, они продолжают действовать, но в разрезе уже другого акта. В процессе консолидации могут объединяться в один закон акты нескольких уровней (и законы и подзаконные акты).

2. Кодификации. В данном случае также, как и при консолидации происходит объединение норм, регулирующих одну сферу общественных отношений. Но ключевой характеристикой кодификации, отличающей ее от иных форм, является тот аспект, что при кодификации происходит отмена актов, существовавших ранее. Итогом кодификации выступает кодекс (наиболее известная форма). Количество кодексов в настоящее время – пара десятков (например, Гражданский, Уголовный, Трудовой и др.). Кодификация может происходить в рамках:

- большей части законодательства, охватывающей акты, регулирующие смежные вопросы общественных отношений,
- одной отрасли;
- института.

3. Инкорпорации. Данная форма представляет собой лишь сборник, в котором собраны различные нормативные правовые акты. Содержание входящих в сборник актов никак не меняется. Сборники составляются либо по определенной теме, либо по хронологии. Такие сборники могут носить как официальный характер (например, «Российская газета», «Тамбовская жизнь»), так и неофициальный (такие сборники могут издавать исследовательские институты, частные печатные издания).

Таким образом, правотворчество является первичным элементом деятельности, систематизация – вторичным (реализуется по мере накопления материала).

Контрольные вопросы

1. Что такое правотворчество?
2. Назовите субъекты правотворчества?
3. Что такое «систематизация законодательства»? В каких формах существует?

Тема 22. Реализация права

Каждая норма права воплощается в поведении. В противном случае она бы не существовала, не будь на то потребности со стороны субъектов. Таким образом возникает понятие «реализация права», т.е. осуществление субъектами норм права. Правоведы называют реализацию права одним из способов движения к правовому порядку. Из этого следует заключить, что реализация права не может происходить путем неправомерных деяний.

Право может реализовываться в нескольких формах:

- 1) по количеству субъектов: индивидуально и в группе;
- 2) по типу деяния: активно и пассивно;
- 3) и др.

Но более полно категорию «реализация права» раскрывает классификация в зависимости от характерных особенностей действий и содержанию норм, которые реализуются. Итак, выделяются:

1. Соблюдение права. Является пассивной формой осуществления норм права. Она является самой универсальной из всех. Состоит в том, чтобы не допускать поведения, противоречащего закону. В качестве примера можно привести необходимость субъектов отказаться от страхования убытков, вызванных пари, лотереями, играми. Соблюдение права является обязанностью. В противном случае субъект привлекается к ответственности.

2. Использование права. В данном случае субъект активно использует то, что ему предоставляет норма права. Делает он это для удовлетворения незапрещенных законом собственных интересов, реализации прав. Использование права может проявляться в том, чтобы, например, заключить договор купли-продажи дома. Также данная форма реализуется тогда, когда лицо обращается за защитой своих прав в соответствующие органы (полицию, прокуратуру и др.). Использование права не является обязанностью. Это право субъекта, которое он реализовывает по собственному усмотрению. Ответственность за это не предусмотрена. Однако следует помнить, что использование права должно простирается до тех границ, за которыми простираются права других субъектов. Если использование права ведет к

тому, что права иного субъекта нарушаются, то пересекать данную границу недопустимо. Следует также сделать отступление в отношении органов власти. Для них использование права – обязанность, реализуемая в соответствии с теми функциями, что закреплены законом, уставом. Например, местная администрация обязана реагировать на ситуации, когда наниматель ненадлежащим образом использует муниципальное жилое помещение (например, вынести ему предупреждение, обратиться в суд).

3. Исполнение права. Также, как и использование права, данная форма выражает активное поведение субъекта. Отличие заключается в том, что при исполнении реализуются не права, а обязанности. В качестве примера исполнения права можно привести обязанность уплаты налогов.

Отдельное внимание приковывает к себе такая форма реализации права, как применение. Данная форма выражается преимущественно в активном поведении. Отличие ее от использования и исполнения состоит в субъекте, участвующем в применении права. При правоприменении участвует государство в лице органов и должностных лиц. Но можно сказать, что правоприменение – это сочетание всех трех форм.

Применение права производится тогда, когда существует необходимость вмешаться в правореализационный процесс. Это делается для того чтобы установить обстоятельства дела и принять в соответствии с ними решение. В данном процессе могут участвовать органы правосудия, надзорные органы, административные и иные.

Этапы, которые проходит субъект, применяющий право:

- 1) устанавливает обстоятельства дела;
- 2) выбирает нормы, которые регулируют соответствующие случаи. В данном процессе он проводит соотношение норм с обстоятельствами дела, истолковывает соответствующие нормы;
- 3) выносит решение.

Дополнительно выделяется этап исполнения. Например, у субъекта на руках имеется судебное решение, вынесенное в его пользу. Он может

направить его на исполнение, а может и нет. Поэтому данная стадия не всегда имеет место быть в правоприменительном процессе.

Результатом применения права является акт, который в отличие от нормативного правового акта характеризуется персонифицированностью, поскольку им разрешается конкретное дело с участием определенных субъектов, соответственно, действие такого акта распространяется на данные субъекты.

Ценность применения права заключается и в том, что оно позволяет вскрыть проблемы, существующие в праве. Речь идет о коллизиях и пробелах. Поэтому позволим себе не согласиться с мнением Г. Кельзена, полагающего, что право не может заключать в себе пробелов, ведь в праве действует принцип, согласно которому «разрешено все, что не запрещено». Жизнь диктует такие условия, в которых требуется наличие нормы права. Но законодатель не в силах предусмотреть все многообразие жизненных ситуаций. Поэтому в качестве выхода в теории права было предложено руководствоваться аналогией права и аналогией закона. Первый применяется тогда, когда соответствующей нормы нет, но есть принципы, которыми следует руководствоваться. Второй применяется тогда, когда есть норма, регулирующая схожие общественные отношения.

Что касается коллизий, то заметим, что в качестве выхода из ситуации надлежит руководствоваться наиболее значимыми нормами права.

Контрольные вопросы

1. Раскройте сущность понятия «реализация права».
2. Охарактеризуйте такую форму реализации права, как использование права.
3. Раскройте сущность понятия «правоприменение».

Тема 23. Толкование права и юридическая практика

Нормы права формулируются при помощи юридического языка. Они должны быть сформулированы таким образом, чтобы их можно было бы применить ко всем однообразным ситуациям. Но порой возникает необходимость выяснить, что имел ввиду законодатель, конструируя ту или иную норму. Необходимость в толковании может возникнуть тогда, когда норма права сложна в восприятии, понимается разными органами по-разному, законодатель допустил в ней пробелы и по другим причинам. Для того чтобы правоприменительная практика развивалась под одними векторами, требуется толкование права.

Толкование с одной стороны предстает как уяснение, а с другой – как разъяснение. В первом случае идет восприятие содержания нормы права для себя, во втором – содержание нормы раскрывается иным субъектам. Часто разъяснениями занимается Верховный Суд РФ (он заключает их в постановлениях Пленума).

Способов, при помощи которых происходит толкование, несколько. В основном они относятся к категории разделов русского языка. Например, синтаксический анализ. Но выделяется также исторический способ, логический и др. Выделяются также способы толкования в зависимости от объема (расширенные, ограниченные).

Участвовать в процессе толкования норм права может каждый субъект. В целом по данному критерию толкование делится на официальное и неофициальное. В первом случае при толковании участвует властный субъект, во втором – при толковании участвует лицо, не обладающее властными полномочиями (адвокат, нотариус, преподаватель и др.).

Официальное толкование делится на:

- аутентичное, при котором норма права толкуется тем же органом, которым она и формулировалась. Поэтому считается, что при аутентичном толковании достигается максимальное сближение со смыслом нормы права.

- делегированное, при котором норма права толкуется органом, который не издавал норму права, но у которого имеются полномочия по ее толкованию. Такое толкование бывает казуальным и нормативным.

Казуальное толкование происходит при разрешении конкретного дела и, хотя оно не имеет обязательной силы для иных случаев реализации права, тем не менее, становится образцом. В частности, довольно часто суды используют в качестве ориентира материалы судебной практики Верховного Суда РФ.

Нормативное толкование отличается своим обязательным характером применения. Толкование в данном случае происходит не применительно к конкретному случаю, а ко всем подобным ситуациям. Так, полномочия по нормативному толкованию имеются у Конституционного Суда РФ и Пленума Верховного Суда РФ. Первый дает толкование Конституции РФ, но в процессе толкования Конституции РФ происходит и толкование норм тех законов, которые проверяются на конституционность. Отличительной чертой толкования Конституционного Суда РФ является фактическая обязательность его применения, ведь, по сути, он занимается правотворчеством. Второй дает разъяснения по вопросам отдельных категорий дел. Верховный Суд РФ не занимается разъяснением содержания Конституции РФ.

Неофициальное толкование показывает собственное видение права толкующего. Такое видение не обязывает руководствоваться им. Оно бывает компетентным (дается лицами, обладающими юридическими знаниями, умениями) и обыденным (дается лицами, не обладающими соответствующими юридическими знаниями).

Таким образом, официальное толкование права находит отражение в юридической практике, которая представляет собой деятельность по толкованию юридических предписаний. Ее результатом может быть акт толкования, правоприменительный опыт и пр.

Толкование находит воплощение в соответствующих актах, именуемых акты толкования или интерпретационные акты. Они также, как и виды

толкования подразделяются в зависимости от субъектов, от которых они исходят.

По понятным причинам ключевое значение будут иметь акты официального толкования, для которых характерны следующие признаки:

- они исходят от компетентного властного субъекта;
- изложены юридическим языком;
- их подготовка осуществляется в соответствии с определенными техникой, процедурой;
- юридически обязательны.

Толкования Верховного Суда РФ даются в постановлениях Пленума, Конституционного Суда РФ – в постановлениях и определениях. Соответствующие акты публикуются в официальных печатных источниках.

В аутентичных интерпретационных актах разъясняющий орган нередко указывает в названии термин «разъяснение».

Казуальное толкование часто находит воплощение в судебных решениях по конкретным делам.

При неофициальном толковании интерпретационные сведения находят воплощение в монографиях, диссертациях, комментариях к закону. По факту они могут использоваться в правоприменении, однако, не следует делать на них прямую ссылку (указывать кто автор, в каком источнике дается разъяснение и т.д.).

Если речь идет об обыденном понимании, то интерпретация права, как правило, не находит своего воплощения в письменном источнике (книге, статье и т.д.).

Таким образом, толкование является важнейшим способом познания права. Иногда познание может приводить к ошибочным выводам, иногда – к правильным. Но даже если оно ошибочно, то важно учитывать сам процесс, ведь он заключает в себе стремление. В данном процессе могут участвовать судебные органы, правоохранительные, законодательные и др.

Контрольные вопросы

1. Охарактеризуйте виды официального толкования.
2. Чем отличается официальное толкование от неофициального?
3. Что такое казуальное толкование?

Тема 24. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность

Человек включен в систему общественных отношений, многие из которых урегулированы правом. Иногда он соблюдает предначертанные правила поведения, иногда нет. Но в большинстве случаев поведение человека является правомерным. Под правомерным поведением понимается значимое для общества поведение человека, которое устанавливается нормами права и несет юридические последствия. Правомерное поведение – это одна из категорий правового поведения, в рамках которого еще выделяется противоправное поведение.

Правомерность в поведении может проявляться различными способами:

- 1) когда лицо активным образом реализует нормы права (например, уплачивает налоги);
- 2) когда лицо воздерживается от совершения каких-либо деяний (например, от совершения преступления).

Т.е. правомерное поведение может быть активным или пассивным. Из данной характеристики можно также подразделить правомерное поведение на виды в зависимости от форм реализации права (использование, исполнение и т.д.). Правомерное поведение пересекается с общественными интересами, а потому может быть полезным, нейтральным для общества.

Человек может вести себя правомерно по различным причинам: из-за того, что он осознает важность жизни по правилам; из-за того, что он старается подражать поведению группы; из-за того, что он не желает быть привлеченным к ответственности.

Таким образом, мы можем выделить в правомерном поведении объективную сторону (конкретные действия, бездействия) и субъективную сторону (цели, мотивы, которыми руководствуется лицо в рамках правомерного поведения).

Обратным правомерному поведению является поведение противоправное. Исходя из самого его названия видно, что такое поведение вредит обществу. В рамках такого поведения происходят правонарушения, обладающее следующими признаками:

1) оно может быть или активным (например, кража) или пассивным (например, халатность);

2) оно нарушает права;

3) оно наносит вред;

4) существует вина лица, нарушающего права;

5) лицо, нарушившее права, посягнувшее на устои, ценности общества, способно нести ответственность (хотя выделение данного признака в отдельную категорию и вызывает споры, ведь он вытекает из предыдущего признака);

б) для виновного в правонарушении лица наступают неблагоприятные последствия (арест, штраф, лишение свободы и т.д.).

Правонарушение включает в себя 4 составляющих:

1) объект – то, на что идет посягательство;

2) объективную сторону – отражает форму деяния, причинно-следственную связь и последствия правонарушения;

Дополнительно здесь выделяются обстоятельства, в которых происходило совершение правонарушения (способ, место, время).

3) субъект – лицо, совершившее преступление; Д

ля уголовного права виновным может быть только физическое лицо, в остальных случаях и юридические. И в том, и в другом случае субъекты должны отвечать признакам, которые позволяют отнести их к правонарушителям.

4) субъективная сторона отражает вину, мотив и цель субъекта.

Правонарушения можно подразделить по различным основаниям. Наиболее предпочтительным видится их деление на проступки и преступления. Первые характеризуются меньшей степенью общественной опасности (к ним относятся административные правонарушения, дисциплинарные проступки, гражданские). Вторые представляют собой большую степень опасности, ответственность за которые предусмотрена уголовным правом.

Таким образом, любое правонарушение влечет для правонарушителя привлечение его к юридической ответственности, подразумевающей то, что он должен претерпеть для себя неблагоприятные последствия в виду принуждения к чему-либо, лишениям.

Юридическая ответственность делится на:

- 1) уголовную (за преступления);
- 2) гражданскую (за нарушения прав и законных интересов в сфере гражданского оборота);
- 3) административную (предусматривается за проступки, отраженный в КоАП РФ);
- 4) дисциплинарную (за нарушения в сфере трудовых правоотношений).

Каждый из названных видов юридической ответственности предусматривает разновидности мер наказания.

Наличие юридической ответственности несет в себе такую главную функцию, как возможность защиты прав граждан. Это своего рода гарантия того, что права не будут нарушены. Если предположить, что юридической ответственности не существовало бы, то в таком случае наблюдался бы хаос и правопорядка как такового не существовало бы. Ведь следует признать, что права и законные интересы зачастую не нарушаются не из-за того, что так велят моральные нормы человека, а из-за того, что тот не желает нести неблагоприятные последствия для себя.

Контрольные вопросы

1. Какими способами может проявляться правомерность в поведении?
2. Что такое «правомерное поведение»?
3. Охарактеризуйте элементы правонарушения.
4. Какими признаками характеризуется правонарушение?
5. Назовите виды юридической ответственности.

Тема 25. Механизм правового регулирования. Правовые средства

Для того чтобы правовое регулирование общественных отношений осуществлялось на должном уровне должен существовать механизм, который позволил бы обходить препятствия, которые затрудняют движение управленческого процесса и тормозят процесс реализации субъектами предоставленных им прав. Н.И. Матузов считает, что одни препятствия можно преодолеть (например, устранить пробел в праве), другие нет (например, нельзя устранить землетрясение). Препятствия создают факторы, которые непосредственно существуют (например, правонарушения) и факторы, которые должны были бы существовать и устранять пробелы.

Для борьбы с препятствиями существует набор правовых средств, которые и образуют механизм правового регулирования. Такое видение механизма правового регулирования является классическим для теории права. Хотя некоторые правоведы предлагают пересмотреть данный подход, полагая, что под механизмом правового регулирования следует понимать не набор правовых средств, а процесс/процессы.

Его цель – создание условий, позволяющих беспрепятственно реализовывать нормы права.

Механизм правового регулирования обуславливает необходимость руководствоваться следующими элементами и стадиями:

1. Устанавливается конкретное правило поведения, которое воплощается в норме права. Но прежде чем закрепить такое правило, необходимо решить, нужно ли оно для общества, в какой области оно будет

применяться, какие могут возникнуть проблемы с реализацией данной нормы, спрогнозировать пути преодоления таких проблем.

2. Определиться с юридическим фактом. В рамках данной стадии необходимо более детально проработать условия, при которых будет реализовываться норма права. В большинстве случаев требуется не один юридический факт, а несколько с определением главенствующей роли у конкретного юридического факта. Если необходимый юридический факт будет отсутствовать, то возникнет препятствие. При таких условиях будет затруднительно реализовывать права. Одним из способов, способствующих преодолению такого препятствия, называется правоприменительная практика.

В качестве примера можно привести право человека на образование, которое является конституционным. Для того чтобы реализовать данное право, недостаточно одного лишь его закрепления в Конституции РФ. Для этого необходим правоприменительный акт.

3. Установить особенности правоотношения. В данном случае требуется определиться с набором прав и обязанностей для каждой стороны правоотношения, а до этого установить, какие стороны вообще могут вступать в такое правоотношение.

4. На четвертой стадии идет реализация норм права посредством соблюдения, использования, исполнения и применения. На данной стадии будет видно, какие проблемные аспекты не были решены на стадии правового регулирования.

5. Дополнительной стадией можно назвать ту, в рамках которой происходит охрана и защита прав. Она является такой потому, что права нарушаются не всегда. Но законодатель должен предусмотреть механизмы, позволяющие восстановить нарушенное право, оградить его от посягательств, предусмотреть меры наказания для правонарушителя.

Правовое регулирование будет находиться на должном уровне, если будут существовать следующие условия:

- 1) совершенствовать процесс творения права;

- 2) совершенствовать процесс применения права;
- 3) повышать правовую культуру общества.

Правовые средства подразделяются на:

- инструменты;
- технологии (они представляют из себя деяния).

В целом правовые средства понимаются в узком смысле и широком. В первом случае под ними понимаются только инструменты, во втором – любые средства, явления, которые позволяют приблизиться к намеченной цели.

Из представленных правовых средств большей популярностью пользуются инструменты. Средства-инструменты включают в себя нормы права, юридические факты, правоотношения, правоприменительные акты и т.д. Но не все правоведы согласны с обоснованностью включения средств-инструментов в механизм правового регулирования. Обосновывается это следующим. Г.М. Лановая и И.Н. Правкина полагают, что это создает противоречия с пониманием такого особого процесса, как процесса правового регулирования. Кроме того, это не согласуется с представлением о стадиях, которые проходит правовое регулирование. При этом стоит отметить, что не существует единого представления о том, сколько стадий включает в себя правовое регулирование. Способствует этому в том числе многообразие механизмов правового регулирования.

Что касается средств-технологий, то они выступают в качестве содержательного компонента. Рассмотрение данного компонента позволяет учитывать интеллект, волевые качества субъектов, задействованных в механизме правового регулирования.

Таким образом, не может существовать единого механизма правового регулирования, ведь правоотношения характеризуются своим многообразием. Одна модель правового регулирования определенного правоотношения может не соответствовать, не учитывать специфику иного правоотношения.

Контрольные вопросы

1. Раскройте сущность понятия «механизм правового регулирования».
2. Что такое «правовые средства»? Какие их виды выделяют в праве?
3. Охарактеризуйте средства- инструменты.

Тема 26. Законность, правопорядок, дисциплина

Любое цивилизованное общество должно существовать в условиях законности, правопорядка и дисциплины. Эти три составляющие являются базой.

В понятие законности на протяжении всего времени существования теории права вкладывалось различное содержание. Изначально считалось, что под законностью следует понимать соблюдение требований закона всеми субъектами права. В настоящее время в понятие законности помимо соблюдения вкладываются такие формы реализации права, как использование, исполнение, применение.

В праве высказывались точки зрения о том, что субъектами законности не могут быть граждане, а могут только властные субъекты. А граждане являются только субъектами правопорядка. С этим стоит согласиться, ведь граждане руководствуются теми нормами, теми законами, которые были для них разработаны властными субъектами. Реализуя их, они поддерживают правопорядок, а не режим законности. Правопорядок выступает результатом законности.

Н.В. Витрук называл законность методом, которым должны руководствоваться субъекты, обладающими властными полномочиями. Действительно, когда законодатель вводит новую норму права он должен руководствоваться принципом законности; когда судья выносит решение, он также должен исходить из требований законности. Другие правоведы под

законностью понимают состояние общественной безопасности, обеспечиваемой путем реализации норм права. Т.е. законность видится, как:

- метод;
- принцип;
- особый режим.

Но каким бы ни было видение законности, следует сказать, что она должна распространяться на все общество, государство. С этой целью создаются гарантии:

- экономические, поддерживающие стабильность экономического сектора, развитие экономики;
- политические, предполагающие наличие у всех политических структур интереса в поддержании законности;
- юридические, предполагающие установление прочных конституционных устоев, наличие юридической ответственности и пр.

Для законности характерны следующие черты:

- законы обладают высшей силой (иные акты создаются на их основе);
- законы распространяются на все население, территории в рамках государства;
- существует борьба с такими негативными явлениями, как правонарушения, нарушениями закона;
- законы предоставляют одинаковый набор прав, возможностей, гарантий;
- законы являются отражением главных ценностей человека.

Под воздействием законности формируется правопорядок. Под правопорядком имеется в виду такое состояние, при котором члены общества взаимодействуют между собой, основываясь на праве и законности. Сущность правопорядка заключается в том, что он призван обеспечивать устойчивость государственной политики, создавать у членов общества уверенность в завтрашнем дне.

Таким образом, наблюдается неразрывное взаимодействие между законностью и правопорядком. Помимо того, что правопорядок является итогом законности, следует также отметить, что его поддержание на должном уровне возможно только путем использования принципа законности.

Правопорядок является одним из элементов общественного порядка. Последний включает помимо права, такие регуляторы, как мораль, религия, нравственность, обычаи. Характерными чертами правопорядка выступают следующие:

- он имеет правовую природу;
- действует во всем государстве;
- гарантируется государством;
- подвержен контролю со стороны общества.

Для правопорядка характерен тот же набор гарантий, что и для законности. Так, существуют гарантии экономического характера, политического, юридического и др.

Третьим элементом является дисциплина, которая отражает порядок деяний субъектов права, сочетающий в себе правовые, моральные нормы, а также иные требования, предъявляемые к отношениям в той или иной сфере, среде. Таким образом видно, что дисциплина включает в себе не только элементы права. Она является более многогранным понятием.

Несмотря на то, что дисциплина базируется на законности и правопорядке, она определенным образом отличается от данных категорий (и не только потому, что содержит в себе не только правовые нормы). Сущность законности и правопорядка заключается в том, чтобы реализовывались права и обязанности. Сущность дисциплины состоит в том, чтобы надлежащим образом исполнялись возложенные на субъект обязательства. Это могут быть обязательства в военной сфере, трудовой, учебной, финансовой и др. Т.е. субъект не просто выполняет обязанности, предписываемые ему законом, он старается выполнять их как можно качественнее. Согласимся с мнением С.Н.

Кожевникова, который пишет о том, что дисциплина – это проявление инициативы.

Таким образом, не смотря на сходства и различия обозначенных категорий права, они оказывают взаимное влияние друг на друга.

Контрольные вопросы

1. Как соотносятся понятия «законность», «правопорядок», «дисциплина»?
2. В чем проявляется взаимодействие между законностью и правопорядком?
3. Что такое «дисциплина»?

ЧАСТЬ 2.
МАТЕРИАЛ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ПРАКТИЧЕСКИМ И
СЕМИНАРСКИМ ЗАНЯТИЯМ

Тема 1. Объект и предмет теории государства и права

I. Основные вопросы:

1. Теория государства и права как наука.
2. Место теории государства и права в системе гуманитарных наук.
3. Теория государства и права в системе юридических наук.
4. Предмет изучения теории государства и права. Структура теории государства и права.
5. Методологические основы теории государства и права.

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. Объедините ячейки таким образом, чтобы получилось определение предмета теории государства и права.



Правильный ответ: предметом теории государства и права являются государственнно-правовая действительность, общие и специфические

закономерности ее развития, на основе познания и использования которых разрабатываются проблемы, имеющие методологическое значение для отраслевых юридических наук.

Задание 2. Выразите смысловое содержание выражения:

«Теория государства и права - наука теоретическая, но нет ничего практичнее хорошей теории».

Задание 3. Проанализируйте и объедините различные подходы, к определению предмета теории государства и права, имеющие место в современной юридической теории.

Задание 4. Назовите две распространённые точки зрения на объект теории государства и права.

Правильный ответ:

1-я точка зрения: сами государство и право, взятые вне связи с другими общественными явлениями. (Так, определяя сущность государства и права, приходится прибегать к религии, морали, политике, экономике, которые, однако, неправовые, негосударственные, метаюридические явления).

2-я точка зрения: все человеческое общество, взятое в аспекте его государственно-правовой организации.

Тема 2. Место теории государства и права в системе наук

I. Основные вопросы:

1. Место теории государства и права в системе гуманитарных наук.
2. Место теории государства и права в системе юридических наук.
3. Теория государства и права и науки об истории государства и права.
4. Теория государства и права и отраслевые юридические науки.
5. Теория государства и права и прикладные (специальные) юридические науки.
6. Соотношение теории государства и права с гуманитарными науками, изучающими государство и право: философией, политологией, социологией

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. Решите тест.

1. Что является предметом Теории государства и права как науки?

- а) урегулированные правом, общественные отношения;
- б) общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права в обществе;
- в) государство и право;
- г) все ответы правильные.

2. Предмет и метод Теории государства и права соотносятся следующим образом:

- а) предмет определяет методы его исследования;
- б) методы определяет исследователь независимо от предмета исследования;
- в) предмет и метод существуют независимо друг от друга;
- г) ориентируясь на соответствующие методы, ученые определяют предмет теории государства и права.

3. Кто из студентов прав, отвечая на вопрос о системе юридических наук?

- а) Студент Иванов, отнесший Криминологию к отраслевой юридической науке, а Теорию уголовного права — к специальной юридической науке;
- б) студент Петров, отнесший Теорию государства и права к историко-теоретической группе юридических наук, а Теорию гражданского права — к отраслевой юридической науке;
- в) студент Сидоров, отнесший Криминалистику к специальной юридической науке, а Теорию государства и права — к отраслевой юридической науке;
- г) все ответы правильные.

4. Методологический подход, в рамках которого раскрывается содержание основных политико-правовых ценностей, таких как правопорядок, законность, легитимность и др., называется:

- а) синергетическим;
- б) аксиологическим;
- в) семиотическим;
- г) психологическим.

5. Общая теория государства и права выполняет следующие функции:

- а) регулятивную, охранительную, социального контроля;
- б) воспитательную, историческую, политическую;
- в) познавательную, онтологическую, методологическую, практически-организаторскую;
- г) стабилизирующую, интегрирующую, социально-экономическую.

6. Правовой эксперимент необходим:

- а) для развития юридической науки;
- б) для того, чтобы определить эффективность правовой нормы в ограниченном масштабе и не распространять ее недостатки на всю территорию государства;
- в) для совершенствования правоприменительной деятельности;
- г) для совершенствования педагогической деятельности в области правового образования.

7. Для сопоставления и противопоставления, выявления сходства и различия, классификации различных правовых систем плодотворно применяется:

- а) метод анализа и синтеза;
- б) кибернетический метод;
- в) статистический метод;
- г) сравнительно-правовой (компаративистский) метод.

8. Систему средств, набор способов изучения возникновения, функционирования и развития права и государства, а также принципы, лежащие в основе такого изучения, определяет:

- а) методология;
- б) концепция;
- в) парадигма;
- г) практика.

9. Специальные научные методы — это:

- а) методы, которые используются во всех конкретных науках;
- б) методы, которые используются в нескольких, но не во всех конкретных науках;
- в) методы, которые разработаны конкретными науками и используются для познания государственно-правовых явлений;
- г) методы, разрабатываемые в рамках различных философских школ и направлений для познания окружающего мира.

10. Определите, к какой группе юридических наук относятся следующие науки: Конституционное право (а), Хозяйственное право (б), Теория государства и права (в), Уголовное право (г), Криминалистика (д), Международное частное право (е), История учений о праве и государстве (ж), Судебная бухгалтерия (з), История государства и права (и), Гражданское право (к),

Международное публичное право (л), Административное право (м).

- а) историко-теоретические — это:
- б) межотраслевые — это:
- в) отраслевые — это:
- г) прикладные — это:
- д) международные — это:

11. Наука «Теории государства и права» отличается от соответствующей учебной дисциплины тем, что:

а) наука изучает все закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, а учебная дисциплина только те, которые являются необходимыми для дальнейшего изучения юриспруденции;

б) наука изучает не только свой предмет, но и предметы других наук, а учебная дисциплина — только свой предмет;

в) к науке относится и то, что уже познано, и то, что еще познается, а к учебной дисциплине — только то, что уже познано;

г) наука развивается учеными-юристами, а учебная дисциплина только преподавателями юридических вузов.

12. Основное отличие теории права и государства от отраслевых юридических наук состоит в том, что:

а) каждая отраслевая наука изучает свой предмет, а теория права и государства — все предметы отраслевых наук;

б) отраслевые науки изучают соответствующие нормы, а теория права и государства — все законодательство в целом;

в) теория права и государства изучает общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а отраслевые науки — конкретные закономерности той группы общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права;

г) содержание отраслевых наук всегда связано с юридической практикой, а теория права и государства развивается независимо, изолированно.

Задание 2. Объедините ячейки таким образом чтобы получилось определение Теория государства и права как наука

формирующая общие

развития и
функционирован



Правильный ответ: теория государства и права - фундаментальная юридическая наука, изучающая сущность, наиболее общие закономерности и тенденции происхождения, развития и функционирования государства и права в их постоянном взаимодействии, формирующая общие для всех юридических наук понятия и категории.

Задание 3. Раскройте фундаментальный статус этой науки в системе юридических наук.

Задание 4. Дайте характеристику.

Функция науки теории государства и права	Характеристика
Гносеологическая функция	
Аналитическая функция	
Эвристическая функция	
Методологическая функция	

Политико-управленческая функция	
Аксиологическая функция	
Идеологическая функция	
Практически-организаторская функция	
Онтологическая функция	
Прогностическая функция	
Пропедевтическая функция	
Воспитательная функция	

Тема 3. Методы теории государства и права

I. Основные вопросы:

1. Значение методологии в познании государства и права.
2. Общенаучные методы познания государства и права.
3. Специальные и частнонаучные методы теории государства и права.
4. Значение научных определений.

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. Решите тест.

1. Что является предметом Теории государства и права как науки?

- а) Общественные отношения, урегулированные правом;
- б) общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права в обществе;
- в) государство и право;
- г) все ответы правильные.

2. Предмет и метод Теории государства и права соотносятся следующим образом:

- а) предмет определяет методы его исследования;
- б) методы определяет исследователь независимо от предмета исследования;
- в) предмет и метод существуют независимо друг от друга;
- г) ориентируясь на соответствующие методы, ученые определяют предмет теории государства и права.

3. Кто из студентов прав, отвечая на вопрос о системе юридических наук?

- а) студент Иванов, отнесший Криминологию к отраслевой юридической науке, а Теорию уголовного права — к специальной юридической науке;
- б) студент Петров, отнесший Теорию государства и права к историко-теоретической группе юридических наук, а Теорию гражданского права — к отраслевой юридической науке;
- в) студент Сидоров, отнесший Криминалистику к специальной юридической науке, а Теорию государства и права — к отраслевой юридической науке;
- г) все ответы правильные.

4. Методологический подход, в рамках которого раскрывается содержание основных политико-правовых ценностей, таких как правопорядок, законность, легитимность и др., называется:

- а) синергетическим;
- б) аксиологическим;
- в) семиотическим;
- г) психологическим.

5. Общая теория государства и права выполняет следующие функции:

- а) регулятивную, охранительную, социального контроля;
- б) воспитательную, историческую, политическую;

в) познавательную, онтологическую, методологическую, практически-организаторскую;

г) стабилизирующую, интегрирующую, социально-экономическую.

6. Правовой эксперимент необходим:

а) для развития юридической науки;

б) для того, чтобы определить эффективность правовой нормы в ограниченном масштабе и не распространять ее недостатки на всю территорию государства;

в) для совершенствования правоприменительной деятельности;

г) для совершенствования педагогической деятельности в области правового образования.

7. Для сопоставления и противопоставления, выявления сходства и различия, классификации различных правовых систем плодотворно применяется:

а) метод анализа и синтеза;

б) кибернетический метод;

в) статистический метод;

г) сравнительно-правовой (компаративистский) метод.

8. Систему средств, набор способов изучения возникновения, функционирования и развития права и государства, а также принципы, лежащие в основе такого изучения, определяет:

а) методология;

б) концепция;

в) парадигма;

г) практика.

9. Специальные научные методы — это:

а) методы, которые используются во всех конкретных науках;

б) методы, которые используются в нескольких, но не во всех конкретных науках;

в) методы, которые разработаны конкретными науками и используются для познания государственно-правовых явлений;

г) методы, разрабатываемые в рамках различных философских школ и направлений для познания окружающего мира.

10. Определите, к какой группе юридических наук относятся следующие науки: Конституционное право (а), Хозяйственное право (б), Теория государства и права (в), Уголовное право (г), Криминалистика (д), Международное частное право (е), История учений о праве и государстве (ж), Судебная бухгалтерия (з), История государства и права (и), Гражданское право (к), Международное публичное право (л), Административное право (м).

а) историко-теоретические — это:

б) межотраслевые — это:

в) отраслевые — это:

г) прикладные — это:

д) международные — это:

11. Наука «Теории государства и права» отличается от соответствующей учебной дисциплины тем, что:

а) наука изучает все закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений, а учебная дисциплина только те, которые являются необходимыми для дальнейшего изучения юриспруденции;

б) наука изучает не только свой предмет, но и предметы других наук, а учебная дисциплина — только свой предмет;

в) к науке относится и то, что уже познано, и то, что еще познается, а к учебной дисциплине — только то, что уже познано;

г) наука развивается учеными-юристами, а учебная дисциплина только преподавателями юридических вузов.

12. Основное отличие теории права и государства от отраслевых юридических наук состоит в том, что:

а) каждая отраслевая наука изучает свой предмет, а теория права и государства — все предметы отраслевых наук;

б) отраслевые науки изучают соответствующие нормы, а теория права и государства — все законодательство в целом;

в) теория права и государства изучает общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, а отраслевые науки — конкретные закономерности той группы общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права;

г) содержание отраслевых наук всегда связано с юридической практикой, а теория права и государства развивается независимо, изолированно.

Задание 2. Дайте определение метода ТПП и раскройте связь предмета и метода этой науки.

Задание 3. Опираясь на исторический, сравнительно-правовой методы и метод толкования права, соотнесите категории «правовой» и «юридический» друг с другом.

Задание 4. Общенаучные методы выступают одновременно и как принципы познания государства и права. Что это означает?

Задание 6. Как соотносятся методы объективности и плюрализма познания? Докажите, что эти методы не противоречат друг другу.

Задание 7. Раскройте диалектический метод познания на примере реформирования политико-правовой сферы российского общества.

Задание 8. Что предполагает использование метода историзма?

Задание 9. Раскройте метод сравнительного правоведения. Означает ли использование этого метода простое копирование государственно-правового опыта других стран?

Тема 4. Государство в политической системе общества

I. Основные вопросы:

1. Общая характеристика первобытного общества.
2. Власть и социальные нормы в догосударственный период.
3. Причины возникновения государства.
4. Признаки государства, отличающие его от общественной власти родового строя.

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. Решите тест.

1. Род характеризуют следующие признаки:

- а) кровное родство;
- б) члены рода ведут совместное хозяйство;
- в) все вышеперечисленное, плюс наличие общей собственности;
- г) общность людей, проживающих на определенной территории.

2. «Неолитическая революция» — это:

- а) переход от классового общества к бесклассовой структуре;
- б) переход от вождизма к государству;
- в) переход от присваивающего хозяйства к производящему;
- г) одно из общественных разделений труда.

3. В государствах древности (раннеклассовых) формируются три центра управления:

- а) законодательная, исполнительная и судебная власти;
- б) городская община, дворец, храм;
- в) государство — гражданское общество — население;
- г) народное собрание — сенат — магистратуры.

4. Первичные государства были:

- а) рабовладельческими;
- б) раннеклассовыми;
- в) раннефеодальными;
- г) чаще всего городами-государствами.

5. Мононормы регулируют общественные отношения в:

- а) буржуазном обществе;
- б) рабовладельческом обществе;
- в) первобытном обществе;
- г) феодальном обществе.

6. В первобытном обществе отношения регулировались с помощью:

- а) обычаев, норм права, политических норм, норм морали;
- б) обычаев, религиозных норм, мифов, табу;
- в) эстетических норм, технических норм;
- г) с помощью всего вышеперечисленного.

7. Легальность государственной власти — это:

- а) подчиненность нормам права;
- б) монополия на принуждение;
- в) общеобязательный характер ее велений;
- г) все ответы правильные.

8. Одним из создателей договорной теории происхождения государства был:

- а) Ф. Энгельс;
- б) Т. Гоббс;
- в) Аристотель;
- г) Ф. Аквинский.

9. Какая из концепций происхождения государства полагает, что государство возникло как результат обдуманного, рационального выбора людей?

- а) Геологическая;
- б) патриархальная;
- в) общественного договора;
- г) ирригационная.

10. Укажите один из признаков власти в условиях первобытного общества:

- а) выражение интересов всего общества, всех классов и иных социальных групп;
- б) административно-территориальная организация населения;
- в) наличие бюрократии;
- г) добровольность выполнения решений власти.

11. Укажите, представителем какой теории происхождения государства является автор приведенного ниже отрывка: «Государства потому вначале и управлялись царями, что они образовывались из элементов, признававших над собой царскую власть: ведь во всякой семье, старший облечен полномочиями царя...»?

- а) психологической;
- б) теории насилия;
- в) естественно-правовой;
- г) патриархальной.

12. Укажите, какая из нижеперечисленных форм была основной организацией первобытного общества:

- а) семья;
- б) род;
- в) соседская община;
- г) верный ответ отсутствует.

Задание 1. Соотнесите причины возникновения государства и их характеристику.

Причины	Характеристика
создание (в результате повышения производительности труда) относительно избыточного продукта	выразившийся в трех крупных разделах труда (выделение скотоводства и земледелия, занятие ремеслом, появление купцов как особого слоя людей,

	<p>профессионально занятых в сфере обмена товаров</p>
<p>социально-классовое расслоение членов общества</p>	<p>породили потребность по-новому организовать общество и обеспечить централизованное управление социальными процессами на основе независимого согласования интересов и обеспечения его консолидации. Этому способствовало и достижение определенного уровня благосостояния общества, которое позволило содержать профессиональный специализированный аппарат управления. Симптоматично, что возникновению государства предшествовал переходный период военной демократии, сопровождающийся постоянными войнами, позволяющими властной верхушке быстро и легитимно обогатиться за счет разграбления других племен и укрепиться на определенной территории. Это способствовало возвышению вождя и ближайшего окружения. Вождь наделялся сверхъестественными</p>

	<p>качествами и потому часто выполнял жреческие функции. Его власть постепенно становилась наследственной, а подати на содержание дружины и ближайших помощников превращались в налоги.</p>
<p>переход от «присваивающей» экономики к «производящей»</p>	<p>вызванное накоплением собственности у отдельных лиц, на социальные группы с различными, порой противоположными интересами. Этому процессу первобытное общество, основанное на равенстве его членов, длительное время безуспешно сопротивлялось, порицая большое состояние и одобряя перераспределение накопленных богатств. Однако экономика достигла такого уровня, что прежнее уравнильное производство и распределение стали невозможны;</p>
<p>поляризация интересов, обострение межклассовых противоречий, связанные с усложнением общественного производства и воспроизводства самого человека</p>	<p>активизировало самостоятельность индивида, изменение в организации семейной и общественной жизни. Производство продукта для обмена обусловило разрыв между трудом и собственностью, стимулировало</p>

	появление частной собственности на орудия и продукты труда;
--	---

Задание 2. Соотнесите основные формы возникновения государства с их характеристикой.

Форма возникновения государства	Характеристика
Афинская	образование государства ускорила борьба чуждых плебеев против патрициев, приведшая к формированию аппарата управления на паритетных началах
Римская	классическая, проявившаяся в реформах Тезея, Солона и Клисфена, поделивших население Аттики сначала по роду трудовой деятельности, затем по имущественному признаку и потом закрепивших их проживание на определенной территории
Древнегерманская	формированию государства способствовал климат, обусловивший необходимость выполнения грандиозных ирригационных и строительных работ. К этим работам привлекались

	<p>огромные массы людей, совместная деятельность которых нуждалась в скоординированном управлении. При этом родоплеменная знать, обеспечивающая управление тысячами рабов, постепенно трансформировалась в государственные органы. Политическое господство возникло из выполнения общественной функции</p>
Азиатская	<p>Возникновению государства способствовало завоевание дикими германскими племенами (варварами) больших территориальных пространств, населенных различными народами и нуждающихся в централизованном управлении</p>

Задание 3. Завершите таблицу:

Вопросы для сравнения	Первобытное общество	Государство
Принадлежность власти		
Принцип организации власти	Родственные связи	

Социальная структура		Различные по социальным функциям и интересам группы
Основной общественный регулятор		Правовые нормы
Экономическая основа	Коллективный труд, общественная собственность и...	

Задание 4. В племени, проживающем в настоящее время в лесах Амазонки, сохраняется первобытнообщинный уклад. Люди вели примитивное хозяйство, вверяли управление старейшему соплеменнику, руководствовались обычаями племени. Когда их обнаружила группа ученых, в племени произошли значительные перемены. Получили сувениры в виде современной одежды, аудиотехники и продуктов питания. Власть в племени обрели ученые, которым удалось обучить аборигенов правилам более или менее цивилизованного общежития.

Можно ли рассматривать изменения, произошедшие в племени, свидетельством образования государственности?

Задание 5. Восстановите логическую цепь явлений заполнив пробелы: переход от присваивающего хозяйства к производящему →→ появление прибавочного продукта →→ распад родовой общины и появление соседской → → рост социального неравенства и усложнение производственных отношений →

Задание 6. Опишите организацию социальной власти первобытного общества?

Тема 5. Происхождение государства: основные теории

I. Основные вопросы.

1. Формы возникновения государств: азиатский, древнегреческий, древнеафинский и др.
2. Причины возникновения государства, признаки, отличающие право от социальных норм первобытно-общинного строя.
3. Понятие типа государства. Факторы, определяющие тип государства.
4. Формационный подход: его достоинства и недостатки.
5. Цивилизованный подход: его достоинства и слабые стороны.
6. Характеристика теорий происхождения государства: теологической, патриархальной, договорной (естественно-правовой), психологической, органической, марксистской (материалистической), насилия, расовой, ирригационной.

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. Решите тест.

1. Соотнесите фамилии ученых, философов, политиков и созданные ими теории происхождения государства:

- 1) теологическая;
 - 2) патриархальная;
 - 3) договорная;
 - 4) органическая;
 - 5) насилия;
 - 6) психологическая;
 - 7) классовая;
- а) Ш. Ян, Л. Гумплович, К. Каутский;
б) А. Августин, Ф. Аквинский;
в) К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ульянов-Ленин;

- г) Л. Петражицкий;
- д) Г. Спенсер;
- е) Аристотель;
- ж) Т. Гоббс, Д. Локк, Ш.-Л. Монтескье.

2. Укажите, какая из теорий объясняет происхождение государства как результат добровольного соглашения людей:

- а) теологическая;
- б) патриархальная;
- в) общественного договора;
- г) классовая.

3. Укажите, какими причинами объясняет возникновение государства теория «неолитической революции»:

- а) завоеванием одного народа другим;
- б) непримиримостью борьбы классов;
- в) переходом общества от присваивающей экономики к производящей;
- г) проявлением свойств человеческой психики.

4. Что, с точки зрения Аристотеля, явилось причиной возникновения и развития государства?

- а) Воля Бога;
- б) организация общества для самосохранения и развития;
- в) естественный процесс развития человеческой семьи;
- г) трансплантация государственных органов и институтов от одного государства другому.

5. Что, с точки зрения Ф. Аквинского, послужило причиной возникновения и развития государства?

- а) Общественный договор;
- б) появление частной собственности на орудия и средства производства;

- в) завоевание одного народа другим, одной части общества другой;
- г) воля Бога.

6. Определите, какие теории происхождения государства кратко изложены ниже:

а) основатели церкви имели два меча: один они оставили себе, вложив его в ножны, а второй вручили государям для того, чтобы те могли управлять государствами и решать споры с другими странами. Процесс возникновения государств подобен процессу сотворения Богом мира;

б) государства появились в результате коренных изменений в экономике и в социальном строе первобытного общества. Произошло разделение труда, появились богатые и бедные, образовались классы. Потребовалась сила, чтобы управлять в этих условиях, которая подавляла бы эксплуатируемых и защищала интересы богатых. Такой силой и стало государство;

в) человеческие расы физически и психологически неравноценны. Есть расы низшие и высшие. Высшие расы призваны господствовать над остальными с помощью государства и законов;

г) после многолетних кровавых споров о том, кто кому должен подчиняться, люди собрались вместе и договорились, что одни будут править (соблюдая при этом определенные правила и неся бремя власти), а другие — их слушаться, платить налоги, нести военную службу;

д) государство происходит из семьи в результате ее разрастания. Оно — высшая форма человеческого общения. Государственная власть — это продолжение отцовской власти, власти главы семьи;

е) государство появляется вследствие того, что у одних людей сильная потребность властвовать, а у других — подчиняться. Народ — пассивная масса, предназначенная для подчинения. Властвуют люди, одаренные качествами лидеров, правителей, хозяев.

7. Укажите, кому из теоретиков возникновения государства могли принадлежать слова: «Война, грубая сила — вот повивальная бабка

государства. Государство создается завоевателями и поддерживает их власть, господство над побежденными»:

- а) Ш.-Л. де Монтескье;
- б) Ф. Аквинскому;
- в) Л. Гумпловичу;
- г) Л. Петражицкому.

8. Материалистическая теория объясняет возникновение государства:

- а) психологическими переживаниями людей;
- б) коренными изменениями в экономической сфере;
- в) завоеванием одного народа другим;
- г) необходимостью самосохранения и саморазвития общества.

9. Укажите, представителем какой теории происхождения государства является автор приведенного ниже отрывка: «Государства потому вначале и управлялись царями, что они образовывались из элементов, признававших над собой царскую власть: ведь во всякой семье, старший облечен полномочиями царя...»:

- а) психологической;
- б) теории насилия;
- в) естественно-правовой;
- г) патриархальной.

10. Укажите, представителем какой теории происхождения государства является автор цитаты: «...Все люди сотворены равными, и все они одарены своим создателем некоторыми неотчуждаемыми правами, к числу которых принадлежат: жизнь, свобода, стремление к счастью. Для обеспечения этих прав учреждены среди людей правительства, заимствующие свою справедливую власть из согласия управляемых»:

- а) теологической;
- б) психологической;

- в) историко-материалистической;
- г) естественно-правовой (договорной).

11. Укажите, в каком регионе мира процесс возникновения государства является подтверждением ирригационной теории происхождения государства:

- а) Латинская Америка;
- б) Междуречье;
- в) Западная Европа;
- г) Дальний Восток.

Задание 6. В. Б. Сорокин решил обратиться с жалобой в государственную инспекцию труда на работодателя, не выплачивающего своим работникам заработную плату, от имени своей жены, которая работает по трудовому договору в ООО «Магазин». Жена В. Б. Сорокина побоялась сама написать жалобу, так как работодатель угрожал увольнением в случае обращения в государственную инспекцию труда.

Оцените правомерность действий В. Б. Сорокина.

Задание 7. А. А. Кошкина выразилась в отношении сослуживицы в неприличной форме грубой нецензурной бранью, унизив ее честь и достоинство, что подтверждается показаниями свидетелей.

Ответьте на следующие вопросы: есть ли основания для применения норм права; какие нормы можно применить в данной ситуации; какие функции права реализуются в данном примере? Дайте правовую характеристику понятия «оскорбление». Укажите, какого типа высказывания можно считать оскорбительными.

Тема 6. Понятие и сущность права: современные подходы.

Право в системе регулирования общественных отношений

I. Основные вопросы:

1. Понятие и определение права.

2. Право в объективном и субъективном смысле.
3. Нормативность, формальность, определенность, волевой характер права.
4. Право на государственный регулятор общественных отношений.
5. Классовое и общесоциальное в сущности права.
6. Экономика, политика, право. Принципы права: общеправовые и отраслевые. Соотношение убеждения и принуждения в праве.
7. Статика и динамика права.
8. Функции права: понятие и виды (регулятивная, охранительная).
9. Принципы права: понятие и виды (общеправовые, межотраслевые, отраслевые).

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. Соберите определение понятия права

Право — это

1. правил поведения (норм);
2. совокупность;
3. силой государственного принуждения;
4. нарушения;
5. и;
6. охраняемых в случае;
7. общественных отношений;
8. регулирование;
9. направленных на;
10. государственную волю;
11. волю;
12. выражающих.

Задание 2. Дайте характеристику каждому признаку права, расположив в таблице по степени важности?

Признак права	Характеристика признака

Задание 3. Дайте пояснению и приведите примеры реализации таких признаков права, как системность, нормативность, формальная определённость, гарантированность государством.

Задание 4. Назовите и охарактеризуйте два основных подхода к понятию права?

Задание 5. Назовите основные классификации функций права

Тема 7. Нормативно-правовой акт как источник права

I. Основные вопросы:

4. Система нормативных актов в России. Конституция Российской Федерации.

5. Классификация нормативно-правовых актов.

6. Законы: их понятие, признаки, виды.

7. Подзаконные нормативные акты: их понятия, признаки, виды.

8. Действия нормативных актов во времени.

9. Действия нормативных актов в пространстве.

10. Действия нормативных актов по кругу лиц.

II. Задание на отработку практических навыков

Задание 1. При проведении семинарского занятия мнения студентов разделились: студентка Пчелкина утверждала, что к нормативным правовым актам относятся законы, правовые обычаи, судебные и юридические прецеденты, решения. Студент Пуговкин с ней горячо спорил. По его мнению, к нормативным правовым актам относятся законы и подзаконные нормативные акты – указы, постановления, инструкции, договоры и т.д. Чье мнение является правильным?

Задание 2. На зачете по правоведению, отвечая на вопрос о действии нормативных правовых актов во времени, студент Белкин сказал, что закон начинает действовать по истечении двух недель после его официального опубликования в печати, указы Президента РФ – через десять дней после опубликования, постановления Правительства РФ – через семь дней после опубликования, нормативные акты министерств и ведомств – со дня их

подписания. Помогите ему правильно ответить на заданный вопрос и получить хорошую оценку.

Задание 3. Определите вид каждого нормативно-правового акта, приведенного ниже, составьте перечень актов в соответствии с их юридической силой:

1) Статья 4. Принцип равенства граждан перед законом. Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств;

2) Статья 2. Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства;

3) Статья 12.6. Нарушение правил применения ремней безопасности или мотошлемов. Управление транспортным средством водителем, не пристегнутым ремнем безопасности, перевозка пассажиров, не пристегнутых ремнями безопасности, если конструкцией транспортного средства предусмотрены ремни безопасности, а равно управление мотоциклом или мопедом, либо перевозка на мотоцикле пассажиров без мотошлемов или в незастегнутых мотошлемах влечет наложение административного штрафа в размере одной тысячи рублей;

4) 1.3. Участники дорожного движения обязаны знать и соблюдать относящиеся к ним требования Правил, сигналов светофоров, знаков и разметки, а также выполнять распоряжения регулировщиков, действующих в пределах предоставленных им прав и регулирующих дорожное движение установленными сигналами;

5) Статья 37. Государства-участники обеспечивают, чтобы: ● ни один ребенок не был подвергнут пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания. Ни смертная казнь,

ни пожизненное тюремное заключение, не предусматривающее возможности освобождения, не назначаются за преступления, совершенные лицами моложе 18 лет;

- ни один ребенок не был лишен свободы незаконным или произвольным образом. Арест, задержание или тюремное заключение ребенка осуществляются согласно закону и используются лишь в качестве крайней меры и в течение как можно более короткого соответствующего периода времени;

- каждый лишенный свободы ребенок пользовался гуманным обращением и уважением неотъемлемого достоинства его личности с учетом потребностей лиц его возраста. В частности, каждый лишенный свободы ребенок должен быть отделен от взрослых, если только не считается, что в наилучших интересах ребенка этого делать не следует, и иметь право поддерживать связь со своей семьей путем переписки и свиданий, за исключением особых обстоятельств;

- каждый лишенный свободы ребенок имел право на незамедлительный доступ к правовой и другой соответствующей помощи, а также право оспаривать законность лишения его свободы перед судом или другим компетентным, независимым и беспристрастным органом и право на безотлагательное принятие ими решения в отношении любого такого процессуального действия;

6) Статья 2. Право граждан на обращение. Граждане имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения, включая обращения объединений граждан, в том числе юридических лиц, в государственные органы, органы местного самоуправления и их должностным лицам, в государственные и муниципальные учреждения и иные организации, на которые возложено осуществление публично значимых функций, и их должностным лицам. Граждане реализуют право на обращение свободно и добровольно. Осуществление гражданами права на обращение не должно нарушать права и

свободы других лиц. Рассмотрение обращений граждан осуществляется бесплатно;

7) **Статья 3. Основные принципы деятельности Правительства Российской Федерации.** Правительство Российской Федерации в своей деятельности руководствуется принципами верховенства Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов и федеральных законов, а также принципами народовластия, ответственности, гласности, обеспечения прав и свобод человека и гражданина, единства системы публичной власти. В целях повышения доходов семей, имеющих детей, постановляю: Установить с 1 января 2020 г. ежемесячную денежную выплату на ребенка в возрасте от трех до семи лет включительно (далее – ежемесячная выплата), предоставляемую нуждающимся в социальной поддержке семьям, имеющим детей, в порядке и на условиях, предусмотренных законодательством субъектов Российской Федерации.

Задание 4. Какие из нижеприведенных аргументов для Вас имеют существенное значение при оценке обсуждаемого в обществе законопроекта?

Объясните свою позицию (например, согласованностью в законопроекте интересов общества, различных социальных групп и личности; или приоритетом отдельных социальных групп над национальными интересами; или обеспечением в законопроекте прав и свобод личности; или приоритетом в нем государственных интересов над личными; или какими-либо иными характеристиками).

Задание 5. Определите пределы действия во времени, в пространстве и по кругу лиц следующих действующих нормативно-правовых актов:

- Конституция РФ;
- Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации»;
- Указ Президента РФ;
- Постановление Правительства РФ;
- Постановление исполнительного органа власти субъекта РФ;
- Решение администрации города.

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ОБУЧАЮЩИМСЯ ПО ИЗУЧЕНИЮ КУРСА

В период самостоятельной работы по освоению курса «Теория государства и права» обучающиеся по каждой теме должны:

- изучать рекомендованные учебники, учебные пособия, рекомендованные монографии и статьи периодических изданий и нормативные акты;

- строить структурно-логические схемы изученного учебного материала;

- работать со словарями и справочниками;

- изучать учебные пособия из электронных ресурсов;

- готовить доклады и сообщения к семинарским занятиям.

Семинарские занятия призваны закрепить и углубить знания, полученные в ходе лекций и самостоятельной работы. На семинарских занятиях обучающиеся должны демонстрировать глубокие знания вопросов курса как в процессе устного ответа отдельного вопроса, так и при обсуждении ответов других участников семинара. Особое внимание следует уделить работе над научной литературой, изучая монографии и научные статьи, рекомендованные по данной теме. Анализируя встречающиеся в учебной и научной литературе разнообразные определения (дефиниции) одних и тех же правовых категорий, понятий и отношений, желательно стремиться к унификации этих дефиниций на основе выявления общих характеристик, черт, свойств, выделяя наиболее предпочтительные из них, т.е. наиболее точно и полно отражающие правовые явления, и связи в определенном их познавательном отношении.

Рассмотрение определённых тем предполагает обращение к нормативно-правовым актам (международным и национальным). При изучении нормативных актов следует обращать внимание на актуальность используемой информации (отслеживать последние изменения и дополнения).

При ответе на поставленные вопросы обучающиеся должны продемонстрировать не только теоретические знания, но и показать проблематику, дискуссионность обсуждаемых на занятии вопросов, показать и убедительно аргументировать собственную позицию.

Для научной аргументации рассматриваемых на занятии вопросов рекомендуется конспектировать основные положения научных статей и монографий. При этом обучающийся должен уметь свободно излагать любой вопрос темы, формулировать логически и эмпирически обоснованные выводы, знать дефиниции основных понятий и категорий курса. Лекционные и семинарские занятия призваны создать прочный фундамент основных знаний и умений, предусмотренных данным курсом.

Одной из форм самостоятельной работы обучающегося является написание реферата по заданной либо согласованной с преподавателем теме. Реферат пишется по одной из предложенных работ (статей, книг, раздела и т.д.). Цель написания реферата – проверка навыков чтения и анализа текстов, посвященных проблемам правообразования, правотворчества, правоприменения, умения вычленивать и последовательно изложить основную идею, отраженную в том или ином научном тексте, а также способности воспроизвести и критически оценить авторскую аргументацию.

Структура реферата должна включать введение, несколько разделов (два или три), заключение. Во введении указывается цель работы, последовательность задач по ее достижению и предполагаемый результат. Разделы реферата должны отражать основные блоки в последовательности изложения идей реферируемого текста. Все цитаты, которыми сопровождается содержание реферируемой книги, должны быть снабжены сносками (внизу страницы с указанием названия книги, автора и страницы, откуда взята цитата). В заключении должны быть подведены итоги реферируемого текста, а именно основные идеи реферируемой работы.

Содержание основной части реферата должно представлять собой анализ реферируемого текста. Анализ предполагает демонстрацию

способности выявить и сформулировать основную идею или совокупность идей, выдвигаемых автором реферируемого текста, а также воспроизвести последовательность аргументов, которые были приведены автором реферируемого текста в защиту своей идеи. Поэтому разделы содержания реферата будут определяться изложением последовательности идей, выдвигаемых автором реферируемого текста (или изложением последовательности этапов развития основной идеи, излагаемой автором реферируемого текста), и последовательности аргументов, выдвинутых автором реферируемого текста.

Самостоятельная работа обучающихся способствует более полному усвоению теоретических знаний, формированию правового мышления, профессионального правосознания и правовой культуры. При изучении курса «Теория государства и права» необходимо следовать принципу системности получения знаний, в том числе видеть связи между изучаемыми явлениями и отражающими их категориями.

ПЕРЕЧЕНЬ ТЕМ ДЛЯ РЕФЕРАТОВ

1. Право и закон.
2. Проблемы определения пределов правового регулирования.
3. Свобода как правовая ценность.
4. Справедливость как правовая ценность.
5. Право и власть.
6. Правовая культура.
7. Право и права человека: современные проблемы.
8. Юридическая ответственность и справедливость.
9. Правовые ценности и ценность права.
10. Судебный прецедент в России.
11. Право и политика: современные проблемы.
12. Нравственные основы права.
13. Право, сила, принуждение: современный взгляд на их соотношение.
14. Интеграция и международная унификация правовых систем.
15. Соотношение социальной и юридической ответственности.
16. Профессиональное правосознание.
17. Проблемы деформации профессионального сознания.
18. Правосознание и правовая культура.
19. Соотношение права и религии.
20. Законность и правопорядок.

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ДЛЯ ПРЕПОДАВАТЕЛЕЙ

Дисциплина «Теория государства и права» является основополагающей для дисциплин профессионального цикла. Изучение дисциплины осуществляется с использованием всех форм и методов обучения, реализуемых в учебных заведениях высшего профессионального образования. Большое внимание уделяется лекциям, предусматривающим ознакомление студентов не только с теоретическими положениями, нормами российского законодательства, но и с тенденциями развития права и государства в современных условиях, с новейшими взглядами ученых-правоведов. Изучение конкретной темы обычно начинается с прослушивания и последующего усвоения лекционного материала. К лекции необходимо готовиться (заранее читать соответствующие главы учебника). Во время лекции нужно фиксировать ее ключевые положения (вести конспект). Конспектирование и работа с конспектами - важный элемент в усвоении курса, в подготовке к зачету и экзамену.

Учебный план дисциплины предусматривает проведение не только лекций, но и практических занятий, а также написание курсовых работ по проблемным вопросам дисциплины. Такая работа эффективна при соответствующей методической помощи и контроле со стороны преподавателя. Практические занятия - углубление теоретических знаний и практических навыков студентов, изучающих данную учебную дисциплину, выработка у них умения применять свои теоретические знания при рассмотрении и решении конкретных задач правоприменительной практики. На практических занятиях могут обсуждаться небольшие доклады (сообщения) студентов по дискуссионным вопросам темы семинара. Студенты должны научиться на основе анализа теоретических положений и законодательства, судебной практики, изучения рекомендуемой литературы вырабатывать свою

собственную позицию по изучаемому вопросу и уметь аргументировано отстаивать ее в процессе обсуждения данного вопроса.

При проведении первых лекций необходимо обратить особое внимание на доступность материала и темп его изложения (возможность конспектирования), дать рекомендации по организации самостоятельной работы и обеспечить контроль усвоения пройденного материала.

При проведении практических занятий преподаватель должен четко формулировать цель занятия и основные проблемные вопросы. После заслушивания докладов студентов необходимо подчеркнуть положительные аспекты их работы, обратить внимание на имеющиеся неточности (ошибки), дать рекомендации по подготовке к следующим докладам. Рефераты, предполагающие анализ публикаций по отдельным вопросам семинара, рекомендуется заслушивать в середине занятия. При подведении итогов обсуждения намеченных вопросов преподаватель оценивает каждого выступавшего студента, выделяя наиболее активных.

В целях контроля подготовленности студентов и привития им навыков краткого письменного изложения своих мыслей по предложенной тематике преподаватель в ходе практических занятий может проводить контрольные работы.

Практическое занятие может включать в себя элементы индивидуального собеседования. Преподаватель должен осуществлять индивидуальный контроль работы студентов; давать соответствующие рекомендации; в случае необходимости помочь студенту составить индивидуальный план работы по изучению теории государства и права.

При изложении материала дисциплины «Теория государства и права» преподаватель должен обратить внимание, что ряд тем курса наиболее сложны для восприятия студентов первокурсников, к таким темам относятся: механизм государства, политическая система общества, систематизация законодательства, реализация норм права, механизм правового регулирования. Представляется, данные темы следует более подробно

рассматривать и на лекционных и на семинарских занятиях, иллюстрировать теоретический материал примерами из практики. Для активизации познавательной деятельности студентов на практическом занятии проводить работу с тестовыми заданиями, заданиями, на основе которых можно организовать дискуссию и закрепить полученные знания, рекомендуется так же проводить мозговые штурмы, деловые игры, анализ проблемных ситуаций.

При проведении лекционных занятий необходимо применять интерактивные методы: метод демонстрации, проблемная лекция, мозговой штурм, фронтальный опрос и т.п.

Текущий и итоговый контроль. Контроль за успеваемостью студентов по дисциплине «Теория государства и права» подразделяется на текущий. Промежуточный и итоговый. Текущий контроль осуществляется преподавателем в ходе проведения занятия и может иметь форму устного опроса, контрольной работы или тестов.

Данная дисциплина на очной форме обучения и заочной форме обучения лиц, имеющих средне (полное) общее образование изучается в течение двух семестров. Промежуточный контроль предусматривает сдачу зачета по первой части учебного курса, пройденного в первом семестре, а также экзамена по всему учебному курсу.

Студенты выполняют курсовую работу по курсу «Теория государства и права», которая является важной составной частью учебного процесса.

Выполнение курсовой работы способствует более глубокому усвоению положений теории государства и права, выявляет способности студентов к самостоятельной методологической работе над юридической и иной литературой, вырабатывает у них навыки анализа и обобщения государственно-правовой практики.

Формой итогового контроля является сдача итогового (государственного) экзамена.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Предметом изучения теории государства и права являются, прежде всего, наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права. Исследуя их, наука теория государства и права выясняет, что такое государство и право, когда и в силу каких причин они возникают, как они развиваются и каковы закономерности их развития, как они функционируют и какую роль играют в общественной жизни.

Наряду с этими вопросами теория государства и права изучает и некоторые другие. Это вопросы, касающиеся общих связей государства и права с иными общественными явлениями (экономикой, политикой, культурой, моралью и т.д.) и личностью (людьми), а также вопросы, относящиеся к характеристике различных государственно-правовых явлений, возникающих вследствие функционирования государства и права (правотворчества, правоотношений, законности, правопорядка и др.).

Ознакомившись с предлагаемыми темами и выполнив предложенные задания, студент может получить базовые правовые знания о государстве и праве, которые можно в дальнейшем совершенствовать по мере получения профессиональных компетенций.

По итогам изучения материала учебно-методического пособия «Теория государства и права» студенты будут способны определять круг задач в рамках поставленной цели и выбирать оптимальные способы их решения, исходя из действующих правовых норм, имеющихся ресурсов и ограничений.

УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ И ИНФОРМАЦИОННОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ КУРСА

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ, от 14.03.2020 № 1-ФКЗ, от 04.10.2022 № 8-ФКЗ) // Российская газета. -2020.-№144.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 17.06.1996. - № 25. – ст.2954.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, № 32, ст. 3301.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Российская газета № 23, 06.02.1996, № 24, 07.02.1996, № 25, 08.02.1996, № 27, 10.02.1996.
5. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Российская газета, № 249, 22.12.2001.
6. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Российская газета, № 256, 31.12.2001

Научная и учебная литература

7. Агарков М.М. Правоотношение (гл. XII макета учебника по теории государства и права 1948 г.) / М.М. Агарков // Вестник гражданского права. 2022. № 3. С. 145 - 181.

8. Амелин Р.В. Эволюция права под воздействием цифровых технологий. / Р.В. Амелин. - Москва: НОРМА, 2023. - 280 с.
9. Барабанова, С.В. Правоведение: учебное пособие / С.В. Барабанова, Ю.Н.Багданова, С.Б. Верещак, С.И. Галиева, О.А. Иванова, Т.Г.Макаров, Д.В. Осинцев, В.В. Смирнова, Н.Е. Тюрина Р.В. Шагиева, Л.М. Яо.; под ред. С.В. Барабановой.-М.: Прометей, 2018.
10. Богдановская, И.Ю. Прецедентное право: монография / И.Ю. Богдановская. - М.: Наука, 2015. -237 с.
11. Василевич Г.А. Правомерное поведение и злоупотребление правом / Г.А. Василевич, С.Г. Василевич // Журнал российского права. 2022. № 10. С. 5 - 17.
12. Венгеров, А. Б. Теория государства и права / А.Б. Венгеров. - М.: Омега-Л, 2021. - 608 с.
13. Власова, Т.В. Теория государства и права / Т.В. Власова. - М.: Книга по Требованию, 2021. - 226 с.
14. Долгополов П.С. Понятие, признаки и форма государства // СПС КонсультантПлюс. 2023.
15. Комаров С. А. Основы: учебное пособие для среднего профессионального образования / С. А. Комаров [и др.]; под общей редакцией С. А. Комарова. - 6-е изд., перераб. и доп. - Москва: Издательство Юрайт, 2023. - 677 с.
16. Комаров, С. А. Теория государства и права / С.А. Комаров, А.В. Малько. - М.: Норма, 2020. - 442 с.
17. Курбатов, А.Я. Прецедентное право в России: пренебрежение к законам и усугубление проблем правоприменения / А.Я. Курбатов // Закон. - 2021. - № 4. - С.103-110.
18. Лазарев, В. В. Теория государства и права / В.В. Лазарев, С.В. Липень. - М.: Юрайт, Юрайт-Издат, 2020. - 640 с

19. Лобач Д.В. Идея правового государства в контексте различных концептуально-правовых подходов (четыре модели правового государства) / Д.В. Лобач // Конституционное и муниципальное право. 2023. № 6. С. 17 – 21
20. Максимов, А.А. Прецедент как один из источников английского права / А.А. Максимов // Государство и право. - 2021. - №2. – С.100-101.
21. Макушин А.А. Материальный источник права и виды права / А.А. Макушин // Конституционное и муниципальное право. 2023. № 1. С. 18 - 21.
22. Нестерова, Н. В. «Быть или не быть» судебному прецеденту источником Российского права / Н. В. Нестерова // Молодой ученый. - 2018. - № 8 (55). – С.295-297.
23. Общая теория государства и права. Учебное пособие. - М.: Книжный дом, 2021. - 320 с.
24. Оксамытний, В. В. Общая теория государства и права / В.В. Оксамытний. - М.: Юнити-Дана, 2019. - 512 с.
25. Осипов М.Ю. Об оценке методологического потенциала некоторых концепций правопонимания в современной юридической науке / М.Ю. Осипов // Журнал российского права. 2021. №7. С. 15 - 30.
26. Перевалов, В.Д. Теория государства и права / ред. В.М. Корельский, В.Д. Перевалов. - М.: Норма; Издание 2-е, испр. и доп., 2020. - 616 с.
27. Рассказов, Л. П. Теория государства и права / Л.П. Рассказов. - М.: РИОР, 2018. - 464 с.
28. Ромашов Р. А Теория государства и права: учебник и практикум для среднего профессионального образования / Р. А. Ромашов. - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Издательство Юрайт, 2023. -478 с.
29. Рыжик А.В. Охраняемый законом интерес: проблемы правоприменения А.В. Рыжик // Цивилист. 2023. № 1. С. 27 - 31.
30. Синюков В.Н. Законодательство в России: проблемы социальной интеграции / В.Н. Синюкова // Lex russica. 2018. № 10. С. 18 - 29.

31. Склифус С.В. Правосознание и правовая культура гражданского общества как источник развития Российского государства / С.В. Склифус // Государственная власть и местное самоуправление. 2021. № 9. С. 13 - 15.
32. Смагина Е.С. Участие государства в современном цивилистическом процессе: монография. Москва: Статут, 2021. - 268 с.
33. Солоколов Н.А. Роль и место судебных правовых позиций (прецеденты) в организации уголовного судопроизводства России: некоторые проблемы теории и практики. Статья 1. Общая теория государства и права о пробелах в праве писаном (законах) и об эффективности судебного способа их восполнения / Н.А. Соколов// Уголовное судопроизводство. 2022. N 2. С. 2 - 12.
34. Спано, Р. Вопросы юрисдикции государств: тенденции в прецедентной практике Европейского суда по правам человека в свете международного права / Р. Спано // Прецеденты Европейского суда по правам человека. - 2018.- № 6. - С. 38 - 47.
35. Старков, О. В. Теория государства и права / О.В. Старков, И.В. Упоров. - М.: Дашков и Ко, 2021. - 372 с.
36. Сунцова Е.А. Теоретико-правовой анализ трансформации форм государственного (политического) режима Российского государства / Е.А. Сунцова, О.В. Мацкевич // Государственная власть и местное самоуправление. 2022. № 4. С. 13 - 17.
37. Теория государства и права / М.Б. Смоленский и др. - М.: Феникс, 2021. - 480 с.
38. Теория государства и права / ред. К.А. Мокичев. - М.: Юридическая литература, 2021. - 520 с.
39. Теория государства и права: учебник / Российский университет дружбы народов, Юридический институт; под ред. д.ю.н., проф. А.А. Клишаса. – М.: Статут, 2019. - 512 с.

40. Филин А.Ю. Понятие государства в политико-правовых исследованиях: отечественная и западная традиции / А.Ю. Филин // Актуальные проблемы российского права. 2021. № 1. С. 23 - 30.

41. Цечоев В.К. Теория государства и права: учебник. / В.К. Цечоев.ю А.Р. Швандерова. - М.: Прометей, 2017. - 330 с.

42. Чеботарева, И.Н. Отказ от права (waiver) в прецедентной практике Европейского суда по правам человека по статье 6 Европейской конвенции (по уголовным делам) / И.Н. Чеботарева // Международное уголовное право и международная юстиция. – 2019- .№ 2. - С. 3 - 7.

43. Чунина М.С. Роль судебного нормотворчества в совершенствовании законодательного регулирования в Российской Федерации / М.С. Чунина // Актуальные проблемы российского права. 2022. №4. С. 11 - 24.

44. Шаталов Е.А. К вопросу о государстве и политической системе общества / Е.А. Шаталов // Государственная власть и местное самоуправление. 2022. № 7. С. 15 - 19.

45. Шепталин А.А. Вопросы правопонимания в трудах основоположников марксизма / А.А. Шепталин // Российский юридический журнал. 2021. № 3. С. 9 - 19.

46. Шепталин А.А. Об истоках права с позиций юридической антропологии / А.А. Шепталин // Журнал российского права. 2022. № 3. С. 35 - 47.

47. Шершеневич, Г.Ф. Общая теория права. Тома I-II / Г.Ф. Шершеневич. – М., 1910. – 610 с.

Профессиональные базы данных
и информационные справочные системы

48. IPR BOOKS: электронно-библиотечная система. – URL: <http://www.iprbookshop.ru>

49. Scopus: база данных. – URL: <https://www.scopus.com>
50. Springer Open (ресурсы Springer открытого доступа): база данных. – URL: <https://www.springeropen.com>
51. Web of Science: политематическая реферативно-библиографическая и наукометрическая база данных. – URL: <https://apps.webofknowledge.com>
52. Научная электронная библиотека eLIBRARY.ru. – URL: <https://elibrary.ru>
53. Платформа Nature. – URL: <https://www.nature.com/siteindex>
54. Платформа Springer Link. – URL: <https://link.springer.com>
55. Президентская библиотека имени Б.Н. Ельцина. – URL: <https://www.prilib.ru>
56. Российская государственная библиотека. – URL: <https://www.rsl.ru>
57. Справочная правовая система «Консультант плюс». – URL: <http://www.consultant.ru>
58. Тамбовская областная универсальная научная библиотека им. А.С. Пушкина. – URL: <http://www.tambovlib.ru>
59. Университетская библиотека онлайн: электронно-библиотечная система. – URL: <https://biblioclub.ru>
60. Юрайт: электронно-библиотечная система. – URL: <https://urait.ru>
Электронная информационно-образовательная среда
https://auth.tsutmb.ru/authorize?response_type=code&client_id=moodle&state=xuz Взаимодействие преподавателя и студента в процессе обучения осуществляется посредством мультимедийных, гипертекстовых, сетевых, телекоммуникационных технологий, используемых в электронной информационно-образовательной среде университета.