

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«КУБАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ПОСОБИЕ ДЛЯ АСПИРАНТОВ ТЕЗИСЫ ЛЕКЦИЙ

по дисциплине

**Б1.В.ОД.1 «Теория и история права и государства; история учений о
праве и государстве»**

Код и направление подготовки	40.06.01 Юриспруденция
Наименование направления (профиля) программы подготовки научно-педагогических кадров в аспирантуре	Теория и история права и государства: история учений о праве и государстве
Квалификация (степень) выпускника	Исследователь. Преподаватель- исследователь.
Факультет	юридический
Кафедра-разработчик	Теория и история государства и права
Ведущий преподаватель	Рассказов Л.П.

г. Краснодар, 2015

УДК
ББК Р
24

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки РФ,
директор Саратовского филиала Института государства и права РАН
А.В. Малько;

доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой теории и
истории государства и права Южного федерального университета
В.Я. Любашиц

Авторы: **Л.П. Рассказов**, д-р юрид. наук, проф. – (предисловие; раздел I, гл.1- 6; раздел II, гл. 7- 20); **Е.В. Епифанова**, канд.юрид.наук, доцент; Гущина Л.И., канд ист. наук, доцент; Ембулаева Н.Ю., канд. юрид. наук, доцент. (раздел III, гл. 21-23); **Ю.В. Недилько**, канд.юрид.наук, доцент (раздел III, гл.24-26); **Т.Е. Павлисова**, канд.юрид.наук, доцент (раздел III, гл.27-30).

Теория и история права и государства; история учений о праве и государстве: Учебное пособие для аспирантов./Л.П.Рассказов и др. — Краснодар: КубГАУ; Институт государства и права Российской академии наук. Саратовский филиал, 2015. — с. — .

ISBN

В учебном пособии в углубленном варианте изложены основные темы теории государства и права и проанализированы важнейшие вехи и тенденции в истории права и государства и истории учений о праве и государстве. Материал учебного пособия ориентирован на углубленное изучение государственно-правовой и историко - правовой материи и предназначен для аспирантов и соискателей по направлению подготовки «юриспруденция». Учебное пособие будет полезно и всем, кто интересуется проблемами юридической науки

ПРЕДИСЛОВИЕ

В зависимости от предмета исследования все юридические науки можно подразделить на три основные группы: теоретико – и историко-правовые; отраслевые; специальные (прикладные). К первой группе наук относятся теория права и государства (государствоведение и правоведение), история права и государства и история учений о праве и государстве. Теория права и государства выступает в качестве своеобразной синтезирующей и обобщающей науки, имеющей дело со всей государственно - правовой материей, вырабатывающей общие для всех юридических наук принципы и методы научного познания, категории и мировоззренческие основы. История государства и права изучает возникновение, развитие и функционирование конкретных государственных и правовых институтов. История учений о праве и государстве - процесс возникновения и развития различных правовых взглядов и течений о государстве и праве.

В отличие от историко-правовых наук теория государства и права отражает исторический процесс в абстрактной форме, свободной от «исторических случайностей». Но при выявлении сущности, общих закономерностей возникновения, становления и развития государственно-правового механизма теории государства и права невозможно обойтись без исторического материала. С другой стороны, историко-правовые науки в процессе познания тех или иных исторических явлений и событий используют категории, выводы и обобщения, сделанные теорией государства и права.

В целом теоретико – и историко- правовые науки являются базовыми для всех юридических наук. Они вырабатывают общие для всей юриспруденции категории и составляют ее мировоззренческие основы.

Теоретико – и историко- правовые науки не только оказывает влияние на отраслевые юридические науки, но и, в свою очередь, подвергаются определенному влиянию с их стороны. Достигается это в основном благодаря разработке и накоплению отраслевыми юридическими науками того огромного эмпирического материала, который используется теоретическими и историко-правовыми науками.

Учебное пособие состоит из трех разделов: государствоведения (основные темы теории государства); правоведения (основные темы теории права) и историко-правовые знания (важнейшие вехи и тенденции в истории права и государства и истории учений о праве и государстве).

Автор весьма признателен рецензентам книги: доктору юридических наук, профессору, заслуженному деятелю наук РФ А.В. Малько и доктору юридических наук, профессору В.Я. Любашицу.

Раздел I. Государствоведение

Глава 1. Основные подходы к понятию сущности государства и причинам его возникновения

1.1. Неоднозначность проблемы сущности государства и причин его образования. 1.2. Политико - организационный подход в понимании сущности государства и причин его возникновения. 1.3. Интегративный подход в понимании сущности государства и причин его возникновения

1.1. Неоднозначность проблемы сущности государства и причин его образования

В философии под сущностью понимается внутреннее содержание предмета, выражающееся в единстве всех его многообразных свойств и отношений. Это внутренняя основа, содержание, смысл, суть чего-нибудь. «Сущность» как философская категория характеризует то главное в предмете, что определяет его природу.

В чем состоит сущность государства? Ответ на этот вопрос предполагает выявление главного и определяющего в процессе как возникновения, так и дальнейшего развития, функционирования государства. Есть несколько подходов в исследовании этого вопроса.

Теологический подход.

Патриархальный подход.

Психологический подход.

Социологический подход. В рамках этого подхода существуют несколько течений.

Среди всех подходов в выявлении главного и определяющего в процессе как возникновения, так и дальнейшего развития, функционирования государства можно выделить **политико – организационный подход**. Рассмотрим его суть в следующем параграфе.

1.2. Политико - организационный подход в понимании сущности государства и причин его возникновения

При таком подходе государство понимается как организация властвования (политической власти) в обществе.

У политико-организационного подхода существуют различные течения (теории). Рассмотрим некоторые из них.

Классовая (марксистская теория).

К марксистской теории достаточно близка **теория насилия**.

К политико-организационному подходу можно отнести и **расовую теорию**.

Существует еще одно направление в рамках политико - организационно подхода. Сущность государства рассматривается с **общечеловеческих, общесоциальных начал**. Государство как организация политической власти

необходимо для реализации **общих дел**. К этому подходу близка **экономическая концепция** происхождения государства.

Одной из разновидностей теории «общих дел» можно считать **ирригационную (гидравлическую) теорию**. Автор ирригационной теории возникновения государства немецкий ученый К. Виттфогель (1896–1988) исходит из того, что государство возникает из необходимости организовать большие массы для строительства ирригационных сооружений.

1.3. Интегративный подход в понимании сущности государства и причин его возникновения

Государство как социальное явление имеет объективный характер. В силу этого для понимания сущности государства и причин его возникновения необходим какой-то общий знаменатель.

Как представляется, этот общий знаменатель можно найти, суммируя два рассмотренных выше основных подхода к понятию государства: политико-организационный и социологический.

С учетом двуединой общечеловеческой и классовой природы государства его сущность определяется и классовым, и общечеловеческим началом, вытекающим из природы общества.

Существуют и иные подходы к сущности государства. Так, имеется ряд теорий, рассматривающих главную сущностную задачу современного государства в создании разнообразных социальных благ для всех членов общества. Имеется точка зрения, что сущностью государства является выступление его в роли арбитра при возникновении различного рода конфликтов.

Причины образования государства (интегративный подход).

Следует признать, что весьма трудно выделить ведущие причины, детерминирующие процесс возникновения государств. Однако, как мы отмечали ранее, практически каждая теория имеет свое рациональное зерно. Исходя из этого при выявлении причин образования государств следует применить интегративный подход, позволяющий выявить ведущие факторы в этом процессе.

Глава II 2. Общее понятие о государстве как организации властвования

2.1. Политическая (государственная) власть как исторически сложившаяся и развивающаяся организация. 2.2. Аппарат управления и подавления в государстве. 2.3. Государственный суверенитет как важнейший признак государства. 2.4. Право, налоги, территория и население как необходимые признаки государства. 2.5. Легитимация и узурпация государственной власти

2.1. Политическая (государственная) власть как исторически сложившаяся и развивающаяся организация

Ранее рассматривались основные подходы к понятию сущности государства. Каждый из подходов может иметь различные направления, берущие в качестве основы ту или иную грань государства и пытающиеся дать на этом основании его понятие. Как писал известный австрийский юрист Г. Кельзен, трудности в определении понятия государства в немалой степени объясняются тем, что под данным термином обозначаются самые разнообразные явления и предметы. По мнению Л. Гумпловича, сколько существовало государствоведов и философов, столько существовало и определений государства.

Однако в большинстве теорий о государстве превалирует политико-организационный подход. Как мы уже отмечали, при таком подходе государство понимается как организация властвования (политической власти).

Итак, в данном теме пойдет речь о государстве как организации политической власти.

Политическая (публичная) власть появилась в определенный исторический период времени. Она функционирует и развивается в соответствии с определенными закономерностями. **Т.е. политическая, или государственная, власть — это исторически сложившаяся и развивающаяся организация.**

2.2. Аппарат управления и подавления в государстве

В понятие публичной (т.е. общественной) вкладывается специфический смысл, означающий, что государство как субъект, носитель власти функционально отделено от своего объекта (общества), отчуждено от него. С появлением государства власть в отличие от родовой не совпадает непосредственно с населением, осуществляется выделенным из человеческого общества **аппаратом управления**, состоящим из категории людей, которые управляют другими. Функционирование аппарата управления предполагает наличие государственных служащих, основное назначение которых состоит в том, чтобы управлять.

Политическая власть опирается на возможность **государственного принуждения**, для осуществления которого создаются вооруженные силы, специально приспособленные для этой цели карательные органы.

2.3. Государственный суверенитет как важнейший признак государства

Важнейшим признаком государства как организации властвования является **государственный суверенитет**.

Термин «суверенитет» возник от понятия «суверен» — правитель, осуществляющий верховную власть, которая распространяется на всех подданных, т. е. имеет верховенство на всей территории государства.

Суверенитет государства в современном его понятии представляет собой единство двух элементов:

- **верховенства** государства на территории страны, т. е способности государства самостоятельно решать важнейшие вопросы жизни общества, устанавливать и обеспечивать единый правопорядок;
- **независимости** государства извне (на международной арене).

Таким образом, **государственный суверенитет — это присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях.**

2.4. Право, налоги, территория и население как необходимые признаки государства

Для содержания государственного аппарата, для решения задач, которые ставит публичная власть, необходимы **налоги**, которые были неизвестны родовому устройству общества.

Государство как организация властвования имеет органическую **связь с правом**. Политическая (государственная) власть действует на определенной территории – государственной территории. **Государственная территория** - то пространство, на которое распространяется юрисдикция государства.

Политическая государственная власть распространяется **на население государства.**

Итак, государство как исторически сложившаяся и развивающаяся организации властвования (политической власти) имеет следующие признаки:

- тесную органическую связь с правом;
- аппарат управления и аппарат подавления;
- налоги и сборы;
- государственную территорию;
- население государства;
- государственный суверенитет.

Этот перечень признаков государства не является исчерпывающим. К дополнительным его признакам можно выделить: единые государственные символы (флаг, герб, гимн), единый государственный язык, единая денежная система, наличие единой информационной системы и др.

В совокупности все указанные признаки дают представление о государстве как организации властвования. Таким образом, **государство — это исторически сложившаяся и развивающаяся организация суверенной политической власти, действующая в отношении всего населения на закрепленной за ним территории, использующая право, налоги и специальный аппарат управления и принуждения для реализации своих функций.**

2.5. Легитимация и узурпация государственной власти

Государственная власть, являющаяся законной и социально обоснованной, называется легитимной властью. **Легитимная власть** — это власть, установленная в соответствии с процедурой, предусмотренной нормами права.

Власть, установленная вопреки процедуре, предусмотренной нормами права, является нелегитимной, **узурпаторской**. А захват власти незаконными методами с опорой на грубую силу или нарушение процедуры выборов, использование власти в целях, не предусмотренных законом, и методами, противоречащими ему, называется **узурпацией**.

Глава 3. Функции государства как проявление его сущности

3.1. Понятие функций государства и их содержания. 3.2. Классификация функций государства. 3.3. Формы осуществления функций государства.

3.1. Понятие функций государства и их содержания

Ранее мы раскрывали понятие сущности государства. «Сущность» как философская категория характеризует то главное в предмете, что определяет его природу. Сущность государства (впрочем как и любого предмета) проявляется в явлениях. Явление – это внешнее обнаружение сущности, форма его проявления. В отличие от сущности, которая скрыта от людей, явление лежит на поверхности вещей. Т.е. явление – это нечто внешнее, а сущность – внутреннее.

Сущность выражается во множестве ее внешних проявлений. Применительно к сущности государства можно отметить, что такими внешними ее проявлениями являются **функции государства**. **Функции государства** — это основные направления деятельности государства, в которых выражаются и конкретизируются его классовая и общечеловеческая сущность и социальное назначение, которые задаются характером исторически определенного общества.

3.2. Классификация функций государства

Функции государства классифицируются по различным критериям:

а) по характеру государственного воздействия на общественные отношения все функции могут быть разделены на охранительные и регулятивные.

б) по важности для общества — **основные и неосновные (подфункции)** (например, поддержание обороноспособности страны и создание условий для развития профессионального спорта);

в) по времени действия — **постоянные и временные** (например, развитие культуры и ликвидация безпризорности);

г) по степени отражения интересов различных групп населения — **ориентированные на определенные социальные слои (классовые)**

и общесоциальные (надклассовые) (например, создание условий для повышения уровня жизни крестьянства и охрана окружающей среды);

д) по объектам воздействия (по сфере деятельности) — *внутренние и внешние* (например, охрана здоровья населения и международное сотрудничество).

3.3. Формы осуществления функций государства

Государственные функции реализуются в конкретных действиях, совершаемых субъектами власти. Внешнее практическое выражение деятельности по реализации функций государства в конкретных условиях получило наименование **форм осуществления государственной власти**.

В теории государства и права выделяются **правовые и организационные формы** реализации функций государства.

Глава 4. Государственный аппарат как содержание государства

4.1. Признаки аппарата государства и его органов. 4.2. Соотношение государственного аппарата и механизма государства (государственного механизма). 4.3. Классификация государственных органов. 4.4. Модели построения государственного аппарата и его соотношение с органами местного самоуправления

4.1. Признаки аппарата государства и его органов

В реальной жизни люди часто обращаются к понятию государство. Не редко можно услышать: государство должно помочь в чем-то, государство не обращает внимания на решение таких-то проблем и т.д. В данном случае под категорией государство понимается его содержание. Содержание – это состав всех элементов объекта, определяющая сторона целого. Содержанием государства является его государственный аппарат, весь реальный процесс его жизнедеятельности. Именно государственный аппарат является определяющей стороной государства в целом. Об этом свидетельствуют и его признаки:

- включает органы государственной власти и должностных лиц для осуществления управленческих функций государства;
- в основу его формирования и функционирования положен профессиональный принцип, т. е. сотрудники государственного аппарата осуществляют свои полномочия на профессиональной основе;
- обладает монополией на государственное принуждение; - государственный аппарат использует право, налоги для решения

соответствующих задач на закрепленной за ним территории, на которой проживает население. Таким образом, государственный аппарат как бы объединяет все признаки государства, о которых мы говорили выше.

Итак, государственный аппарат — это совокупность органов и должностных лиц, осуществляющих на профессиональной основе управленческие функции государства, использующих право, налоги для

решения соответствующих задач и обладающих монополией на государственное принуждение.

4. 2. Соотношение государственного аппарата и механизма государства (государственного механизма)

Для выполнения своих функций государство имеет специальный механизм, который так и называется — государственный механизм. Рассмотрим, чем отличаются понятия «государственный механизм» и «аппарат государства». На этот счет имеются различные точки зрения.

Анализ научных исследований по вопросу о понятии механизма государства позволяет выделить несколько основных подходов к решению этой проблемы.

1. Понятия «механизм государства» и «государственный аппарат» тождественны, т. е. механизм государства и государственный аппарат признаются совпадающими по объему и содержанию.

2. В механизм государства помимо государственного аппарата включают еще и так называемые материальные придатки. К ним, как правило, относят вооруженные силы, полицию или милицию, органы безопасности, исправительные учреждения и т. д. — иными словами, вооруженные формирования, силовые структуры.

3. Существует точка зрения (Р.А. Ромашов, А.В. Якушев), согласно которой в механизм государства помимо государственного аппарата включаются государственные предприятия и учреждения, партии парламентского большинства, органы местного самоуправления и т. д.

4. Имеется позиция, в соответствии с которой под аппаратом государства понимаются органы государства в статике, а под механизмом — те же органы, но в динамике. Таким образом, понятия «государственный аппарат» и «механизм государства» лежат в разных плоскостях и соотносятся между собой, как вещь, находящаяся в покое, в статике (государственный аппарат), и эта же вещь, находящаяся в движении, в динамике (механизм государства).

На наш взгляд, в полной мере нельзя согласиться ни с одним из перечисленных подходов. Представляется, что более правильной будет определение механизма государства при определенном сочетании третьего и четвертого подходов.

В этом случае государственный механизм представляет из себя совокупность государственного аппарата, государственных структур, обеспечивающих реализацию государственно-властных предписаний, государственных предприятий и учреждений, рассматриваемую в состоянии динамики (движения), во взаимодействии между собой в целях осуществления функций государства.

4.3. Классификация государственных органов

Численность государственных органов только федерального масштаба исчисляется, как правило, несколькими десятками. В совокупности они

образуют систему государственных органов (в литературе нередко используется также термин «структура»).

В основу классификации государственных органов могут быть положены различные критерии.

4.4. Модели построения государственного аппарата и его соотношение с органами местного самоуправления

Современная юридическая наука выдвигает три основные модели построения государственного аппарата:

1) **моноцефальную** (от лат. *mono* — один, *kephale* — голова), при которой вся система государственных органов едина. 2) **монотеократическую**, при которой сочетается единовластие главы государства и церкви. 3) **централизованно-сегментарную**, при которой органами государственной власти считаются только центральные органы, функционирующие в масштабе всего государства (президент, парламент, правительство), а также их представители на местах. Местные выборные органы рассматриваются в данной системе как органы местного самоуправления (муниципальные органы). Такая модель характерна для большинства демократических государств.

Глава 5. Проблема ограничения государственной власти. Правовое государство

5.1. Генезис идеи правового государства. 5.2. Идеи правового государства в России. 5.3. Разделение властей в государстве как необходимое условие ограничения государственной власти. 5.4. Своеобразие российской модели разделения властей. 5.5. Правовые формы ограничения государственной власти. 5.6. Соотношение понятий государство и правовое государство. Признаки правового государства

5.1. Генезис идеи правового государства

Истоки идеи правового государства можно найти и в теории, и на практике. Из истории мы знаем, что нередко субъект, узурпирующий власть, изгонялся народом как нарушитель вековых обычаев. Так, последний царь в Древнем Риме — Тарквиний Гордый был изгнан из Рима за узурпацию власти и заменен двумя военачальниками (консулами). С изгнанием князей мы встречаемся и у славян. В Великом Новгороде нередко были случаи изгнания князей, стремящихся узурпировать власть.

Серьезный вклад в укрепление идеи правового государства внес Солон. Свои реформы он провел с помощью «власти закона», соединив силу с правом. Именно с законодательных реформ Солона, по оценке Аристотеля, в Афинах «началась демократия». Последующее развитие древнегреческой политико-правовой мысли связано с именем Аристотеля, обосновавшего концепцию правления разумных законов.

Идеи правового государства развиваются в Новое время. Заметной вехой в этом процессе стало творчество Г. Гроция.

Учение о правовом государстве получило развитие в трудах таких мыслителей, как Ш. Монтескье, Дж. Локк, Т. Гоббс, Ж.Ж Руссо, А.Н. Радищев и др.

5.2. Идеи правового государства в России

В России идеи правового государства впервые получили развитие в «Наказе», написанном Екатериной II для членов комиссии по Уложению законов. Значительную роль в развитии либеральных идей сыграл М.М. Сперанский. Свои идеи о демократическом преобразовании России имелись у А.Н. Радищева, декабристов. С развитием капитализма расширилась социальная база либерализма, появились новые имена. Набирало силу конституционное направление либерализма (П. Струве, Н.И. Милюков), послужившее ядром «Союза освобождения», а позднее — партии кадетов (конституционных демократов). Это направление отстаивало необходимость конституционного ограничения самодержавия. Оно восприняло идеи естественных прав, правового государства, но развивало и идеи демократического социализма.

Идеи концепции правового государства развивали ученые юристы либеральной школы — Б.Н. Чичерин, П.И. Новгородцев, В.М. Гессен, Б.А. Кистяковский, И.А. Покровский, И.В. Михайловский, Л.И. Петражицкий, В.С. Соловьев, Е.Н. Трубецкой, С.А. Муромцев, Н.М. Коркунов, М.М. Ковалевский, Г.Ф. Шершеневич и др.

5.3. Разделение властей в государстве как необходимое условие ограничения государственной власти

Идея правовой государственности теснейшим образом связана с теорией разделения властей.

Генезис теории разделения властей

Истоки теории разделения властей, именуемой нередко принципом разделения властей, находятся еще в Древней Греции и Древнем Риме.

В конце XVII в., в период «славной революции» в Англии, и в середине XVIII в., в период нарастания революционных настроений во Франции, разрабатываются основные положения, закладывается фундамент и создается каркас здания под названием теории разделения властей. Основателями ее считаются английский философ-материалист, создатель идейно-политической доктрины материализма Джон Локк (1632–1704) и французский просветитель, философ и правовед Шарль Луи Монтескье (1689–1755).

Общая характеристика ветвей власти

5.4. Своеобразие российской модели разделения властей

В целом можно отметить, что конституционная модель российской правовой государственности остается еще не сформированной до конца. Поэтому первоочередной является задача доведения до конца процесса формирования всех конституционных институтов, создания надлежащей эффективно действующей системы сдержек и противовесов во взаимоотношениях различных властей. Не исключено, что для реализации данных задач потребуется внести изменения в Конституцию страны.

5.5. Правовые формы ограничения государственной власти

Правовые формы ограничения государственной власти можно свести к следующему.

1. Среди правоограничивающих мер особое место занимает **система сдержек и противовесов**. Данная система необходима для обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью. Система сдержек и противовесов может функционировать при разделении государственной власти на законодательную (представительную), исполнительную и судебную. Каждая из них является самостоятельной и сдерживающей другие.

2. **Ограничить власть государства можно и должно действиями человека и гражданина по защите своих прав**, которые выступают своеобразным проявлением власти личности, волей гражданского общества.

3. К правоограничениям государственной власти можно отнести **разделение властных полномочий в федеративном государстве между центром и регионами**.

4. **Дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность за превышение власти** также относится к правоограничениям государственной власти.

5. Деятельность государственных структур должна ограничиваться их **компетенцией**, которая основывается на принципе «дозволено только то, что прямо разрешено законом». Это также является правоограничением.

6. К правоограничению следует отнести **взаимную ответственность государства и личности**. Еще И. Кант сформулировал идею: каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения в отношении властвующего к точному и безусловному исполнению закона, что и властвующий в его отношении к гражданину.

5.6. Соотношение понятий государство и правовое государство. Признаки правового государства

Правовое государство, как и любое государство, также является организацией политической власти. Естественно, оно обладает теми признаками государства, о которых мы говорили выше (государственный суверенитет, территория, население, право, налоги, государственный

аппарат). Но у правового государства имеются признаки, которые присущи только ему, и которые отличают его от государства вообще

Категории государство и правовое государство соотносятся между собой как общее и особенное. Любое правовое государство обладает общими признаками государства, но не любое государство является правовым.

Глава 6. Форма государства как способ внешнего его выражения. Особенности формы государства Российской Федерации

6.1. Понятие форма государства и факторы, определяющие ее специфику. 6.2. Понятие и классификация форм государственного правления. 6.3. Понятие и виды монархий. 6.4. Понятие и виды республик. 6.5. Характерные черты формы государственного правления Российской Федерации. 6.6. Понятие формы государственного устройства. Унитарное государство. Автономные образования. 6.7. Федеративное государство. Теоретические проблемы федерации. 6.8. Межгосударственные образования. 6.9. Форма государственного устройства России. 6.10. Государственный (политический) режим. Классификация государств по характеру государственного режима. 6.11. Зависимость применения теории разделения властей от формы государства

6.1. Понятие форма государства и факторы, определяющие ее специфику

Как мы уже отмечали, содержанием государства является государственный аппарат, весь реальный процесс его жизнедеятельности. Любой объект действительности (в том числе и государство) представляет собой единство содержания и формы. Под формой понимается способ существования и внешнего выражения содержания.

Применительно к форме государства это следует понимать следующим образом. Форма государства как способ существования и внешнего выражения содержания показывает особенности образования, структуры и предназначений органов государственной власти, специфику государственно-территориального построения, средства и методы, используемые государственным механизмом для реализации властных полномочий.

Таким образом, **под формой государства следует понимать организацию политической власти в государстве, взятую в единстве трех ее основных элементов (или сторон) — формы государственного правления, формы государственного устройства и государственного (политического) режима.**

Существование той или иной формы государства связано с различного рода **факторами.**

6.2. Понятие и классификация форм государственного правления

Одна из составных частей формы государства — форма правления. Эту сторону формы государства определяют:

- состав и полномочия высших органов государственной власти;
- порядок их образования;
- степень участия населения в формировании этих органов и влияния на принимаемые решения, т. е. порядок взаимодействия между властными органами и населением.

Таким образом, **форма правления есть составная часть формы государства, характеризующая состав высших органов государственной власти, порядок их образования, организацию и порядок взаимодействия между собой и населением.**

Классификация форм правления

6.3. Понятие и виды монархий

Термин «монархия» («*monarchia*») греческого происхождения и означает «единовластие», «единодержавие».

Виды монархии.

6.4. Понятие и виды республик

Республика (от лат. *res publica* — общественное дело) как форма правления имеет следующие признаки:

- государственная власть производна от суверенного народа. Она либо избирается им, либо формируется по его поручению;
- выборность и сменяемость главы государства, представительной власти;
- высшие органы исполнительной власти либо избираются населением, либо формируются парламентом (в парламентских республиках), либо утверждаются парламентом (в президентских республиках); - ограничены полномочия главы государства, законодательных и исполнительных государственных органов конкретным сроком;
- юридическая ответственность государственной власти.

Виды республик.

6.5. Характерные черты формы государственного правления Российской Федерации

Таким образом, форма правления Российской Федерации имеет свои **особенности**, которые позволяют ее характеризовать как **смешанную (президентско-парламентскую республику)**, поскольку Президент в формально-правовом смысле отделен от руководства исполнительной властью и имеет право роспуска Государственной Думы (а это, как мы отмечали выше, характерно для республик смешанной формы правления).

В то же время Российская Федерация имеет и характерные черты президентской республики.

6.6. Понятие формы государственного устройства. Унитарное государство. Автономные образования

Форма государственного устройства — это внутренняя национально-территориальная организация государства, соотношение целого и его частей. Данная категория дает ответы на вопросы о том, как организована территория государства, из каких частей оно состоит, каково их правовое положение, на каких принципах строятся взаимоотношения центра и мест.

По форме государственного устройства государства делятся на унитарные и федеративные.

6.7. Федеративное государство. Теоретические проблемы федерации

Федеративным (от позднелат. *foederacio* — объединение, союз) является сложное государство, состоящее из нескольких субъектов, обладающих признаками государственности.

Для этой формы государственного устройства характерны основные признаки.

Теоретические проблемы федерации

Проблема суверенитета

Проблема права сепарации (права выхода из федерации)

6.8. Межгосударственные образования

В теории государства и права рассматриваются теоретические основы не только унитаризма и федерализма, но и объединений государств. К таковым принадлежат, прежде всего, конфедерации.

Конфедерация есть союз государств, объединенных для решения каких-либо политических, военных, экономических, социальных задач.

Они объединены одним или несколькими общими органами при сохранении каждым государством своего суверенного существования.

Помимо конфедерации существуют и **другие виды межгосударственных объединений.**

6.9. Форма государственного устройства России

В 1992 г. субъектами Российской Федерации был подписан **Федеративный договор**, разграничивающий предметы ведения и полномочий между федеральными органами и органами власти субъектов Российской Федерации. Данным договором Федерация не создавалась, им лишь упорядочивались отношения внутри ее. Две республики (Татарстан и Чечня) Федеративный договор в 1992 г. не подписали. Но переговорный процесс продолжался, и в 1994 г. был подписан Договор Российской Федерации и Республики Татарстан о разграничении предметов ведения

и взаимном делегировании полномочий. Позже аналогичные договоры были подписаны со многими другими субъектами Российской Федерации. Конституция 1993 года закрепила принципиальные положения, характеризующие Россию как федеративное государство, и распределила предметы ведения и полномочия между федеральными органами и органами власти субъектов РФ.

6.10. Государственный (политический) режим. Классификация государств по характеру государственного режима

Государственный (политический) режим выражает особенности функционирования государственного механизма. При выполнении своих функций органы государства взаимодействуют друг с другом и населением, используя определенные наборы методов (средств, способов) для решения задач, стоящих перед ними.

Государственный режим означает совокупность методов осуществления государственной власти. Данное определение характеризует политический режим в узком смысле.

Следует отметить, что государственный режим характеризует не только господство тех или иных методов (насильственных или демократических).

В более широком смысле государственный режим характеризует атмосферу всей политической жизни, уровень свободы в обществе, положения личности, развития демократических институтов, соответствие официальных конституционных и правовых норм политическим реалиям.

История знает много видов политических режимов, которые можно разделить на два типа: *демократический* и *антидемократический режимы*.

6.11. Зависимость применения теории разделения властей от формы государства

Характерные особенности процесса реализации теории разделения властей в той или иной стране во многом зависят от формы правления, формы государственного устройства и политического режима. Рассмотрим данный тезис подробнее.

Раздел II. Правоведение

Глава 7. Позитивное право. Основные подходы к пониманию его сущности и истоках

7.1. Причины существования различных школ права. 7.2. Понятие позитивного права. 7.3. Основные позитивистские подходы к пониманию сущности права и его истоках. 7.4. Синтезирующее понятие позитивного права

7.1. Причины существования различных школ права

Право — одно из сложных, многоаспектных понятий. Оно существует тысячи лет, а юристы не могут договориться о том, что такое право. По вопросу о понятии, сущности, истоках права и его функционировании в юридической науке существовал и существует целый ряд мнений, взглядов, теорий. И в истории права, и в современной юридической науке существуют различные **школы правопонимания**, включающего в себя процесс познания права и его восприятие (оценку) как социального явления. Каковы же причины большого количества теорий (школ) права?

1. Правопонимание как результат целенаправленной мыслительной деятельности человека субъективно. Поэтому процесс познания права и его восприятия может приводить и приводит к различным положениям.

2. Теории о праве связаны с различными философскими воззрениями.

3. Теории о праве возникают на различных этапах развития общества, каждый из которых выдвигает свои проблемы, отражаемые в теории.

4. Теории отражают мнения различных социальных сил, у которых свои представления о правовом регулировании общественных отношений.

5. На правопонимание значительное влияние оказывают национальные, религиозные и иные традиции, существующие в той или иной стране.

Все теории права условно можно разделить на *три вида*. К **первому виду** относятся те теории, которые считают, что право представляет собой систему норм, издаваемых и охраняемых государством. Это право называется *позитивным правом*. Иногда позитивное право обозначается термином «закон», подразумевая под ним совокупность источников права, признаваемых и охраняемых государством.

Ко **второму виду** относятся теории, которые считают, что настоящее право существует автономно от позитивного права (закона).

К **третьему виду** относятся теории, которые считают, что право возникает и действует при реализации позитивного права (закона).

Таким образом, любая концепция правопонимания так или иначе признает наличие позитивного права. В силу особой значимости позитивного права остановимся подробнее на его понятии.

7.2. Понятие позитивного права

Позитивное, или положительное (от лат. *positivus* — положительный), **право представляет собой право официальное, т. е. издаваемое государственными органами в установленном порядке и соответствующим образом фиксируемое в нормативно-правовых актах (законах, указах президента, постановлениях правительства и др.) или иных источниках права.**

В рамках правового позитивизма имеются различные школы правопонимания, которые по разному подходят к пониманию сущности права и его истоках. Остановимся на некоторых из них.

7.3. Основные позитивистские подходы к пониманию сущности права и его истоках Историческая школа права

Марксистская теория права
 Реалистическая школа права
 Нормативистская школа права

7.4. Синтезирующее понятие позитивного права

Итак, мы рассмотрели различные школы позитивного права. В каждой теории права имеются положительные моменты.

Синтезирующее понятие позитивного права учитывает рациональные элементы различных концепций правопонимания. Начнем рассмотрение понятия права с его **признаков**.

1. **Историческая обусловленность** означает, что:

- право появилось вследствие комплекса причин на определенном историческом этапе. В ходе развития общества изменяется и право;
- право имеет национальные и культурно-исторические особенности;
- право возникает и развивается под влиянием интересов, двигающих человека, заставляющих его ставить цели.

2. **Системность** означает, что право представляет собой систему норм (правил поведения). Как и в любой системе, нормы (компоненты системы) взаимосвязаны и взаимно обуславливают друг друга.

Система предполагает: иерархичность, взаимодействие, согласованность, непротиворечивость.

3. **Общеобязательность** означает, что:

- правовые нормы обязательны для исполнения всеми гражданами, служащими, государственными и иными организациями;
- государство принимает меры для того, чтобы правовые нормы стали общеизвестными, без чего невозможна общеобязательность (нормы публикуются в средствах массовой информации).

4. **Формальная определенность** означает, что:

- право содержится в определенных формах (нормативных актах, договорах и др.);
- нормы права принимаются специально уполномоченными на то государственными органами (в России — Федеральным Собранием, Правительством, министерствами, законодательными органами и администрациями субъектов Федерации и др.) в соответствии со своей компетенцией;
- правовые акты облачаются в официальный юридический документ, имеющий необходимые реквизиты, т. е. сам текст правового акта, его название, номер, дату принятия, подпись руководителя органа, печать;
- правовые нормы излагаются сжатым, лаконичным слогом, чему способствует многовековая законотворческая практика.

5. Имеет **общий характер**. Это означает, что применение норм права рассчитано на неограниченное количество случаев, на многократное

применение. Кроме того, нормы права адресованы не отдельному лицу, а широкому кругу лиц, рассчитаны не на одного или нескольких человек, а на многих, поименно не указанных (неперсонифицированность).

6. **Установление или санкционирование государством**, т. е. принимается, либо признается им.

7. Выражение государственной воли.

8. **Охрана и обеспеченность выполнения государством** означает, что:

- правовые нормы охраняются государством посредством установления нескольких видов юридической ответственности: дисциплинарной, гражданско- правовой, административной, уголовной;
- в случае невыполнения кем бы то ни было правовых норм их реализация обеспечивается государством принудительным образом;
- принудительность обеспечения может выражаться в различных формах, при этом крайней формой принуждения является применение уголовно-правовых мер.

Следует заметить, что большинство правовых норм выполняется добровольно, и принудительность обеспечения, таким образом, не относится к большинству населения.

9. **Регулирует значимые общественные отношения.** Т.е. право регулирует только отношения, которые с точки зрения государства играют важную роль в жизни общества.

Исходя из признаков, сформулируем определение позитивного права.

Позитивное право — это исторически сложившаяся и развивающаяся система общеобязательных, формально определенных норм, имеющих общий характер, устанавливаемых и охраняемых государством, выражающих его волю и регулирующих значимые общественные отношения.

Глава 8. Правотворчество как основной способ образования позитивного права

8.1. Понятие правотворчества как способа образования права. 8.2. Соотношение понятий законотворчество и правотворчество. 8.3. Виды правотворчества. 8. 4. Принципы правотворчества

8.1. Понятие правотворчества как способа образования права

Важнейшим способом образования позитивного права является правотворчество. По своей социальной сути правотворчество есть процесс возведения государственной воли в закон, ее оформления в различных нормативно -правовых актах или иных источниках права. **Правотворчество — деятельность субъектов, наделенных нормотворческой компетенцией, по созданию, изменению или отмене юридических норм.**

Правотворчество можно рассматривать в узком и широком смыслах.

8.2. Соотношение понятий законотворчество и правотворчество

Составной частью правотворчества является процесс законотворчества. Данным понятием охватывается правотворческая деятельность не всех, а только высших законодательных органов того или иного государства. Соответственно, законотворчество порождает не всю систему источников права, нормативно - правовых актов, а только те из них, которые являются законами. Таким образом, правотворчество и законотворчество соотносятся, как целое и часть.

8.3. Виды правотворчества

В зависимости от субъектов правотворчества выделяют следующие основные его виды:

- непосредственное правотворчество народа (референдум);
- правотворчество государственных органов, которое, в свою очередь, подразделяется на законотворчество и подзаконное правотворчество;
- совместное правотворчество государственных органов и общественных объединений (было распространено в Советском государстве);
- правотворчество местного самоуправления;
- локальное правотворчество;
- договорное правотворчество.

8.4. Принципы правотворчества

Процесс правотворчества в демократических государствах осуществляется на основании следующих основных принципов. Рассмотрим их.

Глава 9. Место позитивного права в непозитивистских концепциях

9.1. Проблемы взаимодействия естественного и позитивного права. 9.2. Соотношение интуитивного и позитивного права. 9.3. Социологическая теория права и ее отношение к позитивному праву. 9.4. «Узкий» и «широкий» подходы к праву. 9.5. Место позитивного права в иерархии законов в теологической теории.

Любая концепция правопонимания так или иначе признает наличие позитивного права. Но какое место непозитивистские концепции отводят позитивному праву? Как соотносятся понятие права в позитивистских и непозитивистских школах права. Ответу на эти вопросы и посвящена данная тема.

9.1. Проблемы взаимодействия естественного и позитивного права

Прежде чем освещать проблемы взаимодействия естественного и позитивного права познакомимся с общим понятием естественного права и с историей его возникновения.

Общее понятие о естественном праве

История естественного права Проблемы взаимодействия естественного и позитивного права

9.2. Соотношение интуитивного и позитивного права

9.3. Социологическая теория права и ее отношение к позитивному праву 9.4. «Узкий» и «широкий» подходы к праву

9.5. Место позитивного права в иерархии законов в теологической теории

Глава 10. Понятие нравственно-адекватного права. Сущность, принципы, функции права. Объективное и субъективное право

10.1. Признаки нравственно-адекватного права и его соотношение с позитивным правом. 10.2. Сущность права. 10.3. Принципы права. 10.4. Функции права. 10.5. Объективное и субъективное право. Структура субъективного права

10.1. Признаки нравственно-адекватного права и его соотношение с позитивным правом

Итак, мы рассмотрели различные школы права. Они по-разному осмысливают его сущность и происхождение. В интересах эффективного правотворчества и в научных целях следует поддерживать различные подходы к праву, стремиться к их синтезу, к интегративному подходу в понимании права.

Через споры о праве решаются и многие практические вопросы. К таковым, например, относятся вопросы об источниках права, о ликвидации пробелов и противоречий права и т. д.

В то же время чаще всего, если вопрос ставится в практическую плоскость, следует искать единый взгляд, одну позицию. С учетом сказанного можно отметить, что для правоприменителей и граждан главное значение имеют источники права, создаваемые и санкционируемые государством и охраняемые им (т.е. позитивное право). Для большинства субъектов правоотношений понятия «право» и позитивное право (его в юридической литературе иногда называют «закон») являются тождественными.

Однако с позиций современной юридической науки право и позитивное право могут быть тождественными понятиями только в том случае, если позитивное право отвечает интересам общества, является *нравственным и отражает объективную реальность*. Такое право можно назвать *нравственно-адекватным*.

Нравственно-адекватное право — это позитивное право, адекватно отражающее объективную реальность, выражающее волю большинства граждан, закрепляющее естественные права человека, соответствующее

нравственным ценностям общества и учитывающее его социальную психологию.

Данное право нормативно закрепляет справедливость, естественные права человека, социальную психологию общества, волю большинства граждан и адекватно отображает объективную реальность.

Категории позитивное право и нравственно-адекватное право соотносятся между собой как государство и правовое государство, т.е. как общее и особенное. Позитивное право имеет признаки, которые присущи, в том числе нравственно-адекватному праву. Но не любое позитивное право является нравственно-адекватным. Так как у нравственно-адекватного права имеются еще и свои специфические признаки.

Следует отметить, что в дальнейшем, когда мы будем говорить о современном понимании права, то речь будет идти о нравственно-адекватном праве.

10.2. Сущность права

Как мы отмечали ранее, различные школы права по-разному трактовали понятие его сущности.

Классовая сущность права определяется как *воля господствующего класса*. *Общесоциальная (общечеловеческая) сущность права* состоит в том, что право выражает *общую волю* населения, сформированную в результате компромиссов, взаимных уступок и согласования существующих в обществе интересов. Сторонники такого понимания сущности права исходят из того, что право утверждает абсолютные и вечные ценности добра и справедливости. Обычно эти ценности имеют либо естественное, либо божественное происхождение.

Следует отметить, что общесоциальная (общечеловеческая) сущность права наиболее полно находит выражение в нравственно-адекватном праве, о котором мы говорили выше.

10.3. Принципы права — основополагающие идеи, руководящие начала, лежащие в основе права, выражающие его сущность и определяющие его функционирование.

Принципы пронизывают все правовые нормы. Они могут быть закреплены в нормативных актах, но могут, не будучи закрепленными, логически вытекать из совокупности норм права.

10.4. Функции права — это основные направления его воздействия на общественные отношения, на поведение людей.

Под функцией права в литературе понимается также его социальное назначение.

Посредством функций осуществляются задачи, которые ставятся перед правом как социальным институтом. А поскольку нормы права принимаются

государственными органами, то некоторые функции его по конкретным аспектам деятельности во многом совпадают с функциями государства (например, охрана правопорядка).

Функции права классифицируют по различным критериям.

10.5. Объективное и субъективное право. Структура субъективного права

Под правом в объективном смысле понимается система юридических норм, выраженных (объективированных) в соответствующих нормативных актах (законах, указах, кодексах, конституциях) и других источниках права и не зависящих от каждого отдельного индивида.

Вместе с тем в разряд объективного права могут входить и нормы, которые не закреплены в позитивном праве. Речь идет о естественных правах, которые, как отмечалось ранее, действуют вне зависимости от того, признал их официально законодатель или нет.

В правовой науке и юридической практике используется понятие **субъективное право**.

Субъективное право субъективно в том смысле, что оно, во-первых, связано с субъектом, принадлежит ему; а во-вторых, зависит от его воли и сознания.

Так, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья, имущество; организации располагают правами на имущество, на деятельность в определенной сфере государственной и общественной жизни. Во всех этих случаях идет речь о праве в субъективном смысле, т. е. о праве, принадлежащем отдельному лицу — субъекту права. **Право в субъективном смысле составляет система прав и свобод человека и гражданина, закрепленных в действующем законодательстве, а также присущих индивиду от рождения.**

Иначе говоря, *субъективное право понимается как предусмотренная нормами права (объективным правом) мера возможного или дозволенного поведения индивида.*

Глава 11. Содержание, форма и источник права. Понятие и соотношение данных категорий. Виды форм (источников) права

11.1. Соотношение понятий содержание, форма и источник права. 11.2. Доктрины и мнения выдающихся юристов. 11.3. Религиозные тексты и общие принципы права как источники права. 11.4. Общие принципы и нормы международного права как источники права. 11.5. Правовой обычай и нормативный договор как источники права. 11. 6. Судебный прецедент как источник права. Классическое понимание судебного прецедента. 11.7. Россия и судебный прецедент

11.1. Соотношение понятий содержание, форма и источник права.

Право, как и любой объект действительности, представляет собой единство **содержания и формы**. Под содержанием имеется в виду совокупность всех элементов объекта, взятых в единстве и взаимосвязи в процессе его функционирования. Форма — это способ внешнего выражения содержания.

В таком случае **под содержанием права** следует понимать совокупность юридических правил поведения (норм права), взятых в единстве и взаимосвязи в процессе регулирования общественных отношений.

Содержание права, как и любого явления социальной действительности, имеет определенную форму своего внешнего выражения. По форме права можно судить о его содержании, черпать сведения о праве.

Таким образом, **форма права — это способ внешнего выражения юридических правил поведения (норм права), взятых в единстве и взаимосвязи в процессе регулирования общественных отношений и позволяющих судить о содержании права (черпать сведения о праве).**

Следует отметить, что способы внешнего выражения норм права могут быть различными. В силу этого существуют и различные виды форм права. Формы права в юридической литературе называются еще **источниками права**, т. е. формы права и источники права употребляются в качестве синонимов. Однако это тождественное употребление применяется не всегда.

Виды источников права 11.2. Доктрины и мнения выдающихся юристов

На определенных исторических этапах доктрины и мнения юристов выступали в качестве официального источника права. Так было в Древнем Риме, где учения отдельных юристов или их групп (школ) получили в правовой жизни значение источников права.

11.3. Религиозные тексты и общие принципы права как источники права Религиозные тексты

В некоторых странах формами (источниками) права выступают своды религиозных правил. В Средние века каноническое, церковное право в некоторых случаях было более авторитетно, чем государственные законы.

В настоящее время только мусульманское право официально считает формами (источниками) права религиозные тексты.

Общие принципы права

Общие принципы права — это исходные начала правовой системы. Они лежат в основе права, выражают его сущность и определяют его функционирование. Под общими принципами права имеются в виду принципы демократизма, социальной справедливости, единства прав и обязанностей, законности, гуманизма и др.

11.4. Общие принципы и нормы международного права как источники права

Об общих принципах и нормах международного права можно говорить как о самостоятельных источниках права в связи с тем, что ч. 4 ст. 15 Конституции РФ продекларировала, что «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

Порядок применения принципов и норм международного права оговаривается в договорах России с иностранными государствами, в международно - правовых актах.

11.5. Правовой обычай и нормативный договор как источники права **Правовой обычай**

Обычай — это устойчивое правило поведения, сложившееся исторически и вошедшее в привычку. Далеко не все обычаи, господствующие в общественной среде, есть обычаи правовые. Таковыми они становятся, если санкционированы государством. Таким образом, **правовой обычай — санкционированное государством исторически сложившееся правило поведения.** Характерные черты и особенности правовых обычаев в основном совпадают с типичными признаками неправовых обычаев с той весьма существенной разницей, что первые, будучи санкционированными государством, приобретают юридическую силу и обеспечиваются в случае их нарушения государственным принуждением. В то же время как неправовые обычаи, не обладая юридической силой и не будучи источниками права, обеспечиваются лишь общественным мнением.

Нормативный договор — это добровольное соглашение двух или более

субъектов права, содержащее нормы права, основанное на равенстве сторон, их согласии по всем существенным аспектам договора и взаимной ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств.

11.6. Судебный прецедент как источник права. Классическое понимание судебного прецедента

Одним из важнейших источников права является судебный прецедент. Судебный прецедент – это решение по конкретному делу, являющееся обязательным для судов той или же низшей инстанции при решении аналогичных дел. Прецедент как источник права известен еще с древнейших времен.

Следует отметить, что в классическом понимании судебный прецедент появился и получил развитие в Англии.

Классическое понимание судебного прецедента

11.7. Россия и судебный прецедент

Глава 12. Нормативно-правовой акт как источник права

12.1. Понятие и признаки нормативных правовых актов. 12.2. Конституция: понятие, виды и функции. 12.3. Закон и подзаконные нормативные правовые акты

12.1. Понятие и признаки нормативных правовых актов

Из современных источников права наибольшее распространение получили нормативно - правовые акты. Они имеют признаки, отличающие их от иных формально схожих (но не правовых) актов, содержащих типичные нормативные предписания, выраженные в документально - письменной форме (уставы политических партий, разнообразные акты общественно - политических движений и общественных организаций и т. д.).

Нормативный правовой акт — это юридический документ, принятый в установленном порядке компетентными субъектами правотворчества, содержащий нормы права и обеспечиваемый мерами государственного воздействия.

Нормативный акт является наиболее совершенной на сегодня формой права. Как основная форма права нормативный акт используется в странах с романо - германской (континентальной) системой права. Все активнее он применяется и в странах с англо саксонской системой права.

Нормативные акты классифицируются по различным критериям. Основным из них является юридическая сила. По данному основанию нормативные акты делятся на законы и подзаконные акты.

12.2. Конституция: понятие, виды и функции

Как мы отметили, по юридической силе нормативные акты делятся на законы и подзаконные акты. Но кроме этого имеется еще и «закон законов» — **Конституция — это основополагающий учредительный политико - правовой акт, закрепляющий основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму государства и его властные органы.** Конституция является основным законом государства.

Виды конституций

Функции конституции

12.3. Закон и подзаконные нормативные правовые акты

Законы

Особое место в системе нормативно - правовых актов занимают законы. Их ведущее положение определяется следующими **признаками:**

- принимаются *только* законодательными (представительными) органами государственной власти или непосредственно народом в порядке референдума. Их принятие, изменение, дополнение или отмена осуществляются в особом процессуальном порядке;
- обладают *высшей юридической силой*. Содержание всех иных нормативных правовых актов не должно противоречить закону, и никто не вправе отменить или заменить закон, кроме органа, издавшего закон;
- регулируют *наиболее важные, основополагающие* отношения.

Таким образом, **закон** — это принятый в особом порядке акт законодательного органа, обладающий высшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений.

Подзаконные нормативные правовые акты

Признаками подзаконных нормативных актов, которые отличают их от законов, является то, что они:

- издаются в соответствии с законом;
- регулируют отдельные конкретные аспекты общественных отношений.

Таким образом, **подзаконный акт** — это нормативный акт, издаваемый в соответствии с законом компетентным органом, направленный на исполнение и развитие законодательных положений и регулирующий отдельные конкретные аспекты общественных отношений.

Глава 13. Теоретические проблемы построения правовых норм

13.1. Структура норм права (норм – правил поведения). 13.2. Проблема структурирования правовых норм. Трехчленное и двухчленное определение микроструктуры: достоинства и недостатки. 13.3. Проблема соотношения нормы права и статьи нормативно – правового акта. Способы изложения правовых норм в правовых актах. 13.4. Особенности структуры норм права в отдельных отраслях российского права

13.1. Структура норм права (норм – правил поведения)

Каждая норма права имеет вполне определенное строение, т. е. состоит из нескольких частей (элементов), или, иначе говоря, имеет свою структуру. В научной и учебной юридической литературе структуру нормы права иногда называют *микроструктурой*, сравнивая ее со структурой всей системы права, которую определяют как макроструктуру. Рассмотрим элементы нормы права.

13.2. Проблема структурирования правовых норм. Трехчленное и двухчленное определение микроструктуры: достоинства и недостатки

Среди юристов нет единого мнения о структуре нормы права.

Первая (и самая распространенная) позиция (точка зрения) — норма права имеет трехзвенную структуру и состоит из гипотезы, диспозиции и санкции.

Ряд современных авторов считают, например, что норма права состоит из двух частей:

- гипотезы и диспозиции или
- диспозиции и санкции.

13.3. Проблема соотношения нормы права и статьи нормативно – правового акта. Способы изложения правовых норм в правовых актах

В теории права и на практике часто возникает вопрос о том, как располагаются нормы права в текстах (частях, разделах, статьях) нормативно - правовых актов и как соотносится структура нормы права со структурой ее статей (пунктов). Отметим, что какого - либо обязательного порядка расположения частей правовой нормы не существует, поскольку это не имеет принципиального значения. Поэтому законодатель или иной субъект правотворчества обычно не ставит цели придать структуре правовых норм непременно стройный вид. В связи с этим нормы права излагаются в нормативных актах различными способами.

13.4. Особенности структуры норм права в отдельных отраслях российского права

Глава 14. Правовые отношения: проблемы теории и практики

14.1. Соотношение терминов «отношение», «общественное отношение», «правоотношение». Правоотношение как юридическая форма фактических отношений. 14.2. Признаки и предпосылки правоотношений. 14.3. Юридические факты. Понятие юридического (фактического) состава. 14.4. Структура правоотношений и их содержание. 14.5. Различные подходы к понятию объекты правоотношений. Объекты правоотношений в гражданском праве. 14.6. Общее понятие о субъекте правоотношений. Соотношение понятий «субъект права» и «субъект правоотношения». 14.7. Правосубъектность (правоееспособность) как особое юридическое свойство субъекта права.

14.1. Соотношение терминов «отношение», «общественное отношение», «правоотношение». Правоотношение как юридическая форма фактических отношений

В реальной жизни термином «**отношение**» обозначается позиция (мнение) человека по поводу какого - то явления окружающей его действительности, в том числе других людей. Термином «**общественное отношение**» обозначается реальное взаимодействие в социальном пространстве живых людей. **Правоотношения являются особой разновидностью общественных отношений.** Сами по себе правоотношения не порождают каких бы то ни

было новых общественных отношений. Они служат юридической формой экономических, политических и иных общественных отношений.

Таким образом, **правоотношения не формируют самостоятельный вид общественных отношений, а выступают лишь как юридическая форма, отражение и закрепление фактических отношений.**

14.2. Признаки и предпосылки правоотношений **Признаки правоотношений** **Предпосылки возникновения правоотношений**

Под предпосылками понимаются условия (факторы), порождающие правовые отношения. Предпосылки возникновения правоотношений можно разделить на два вида:

- 1) *материальные (социальные, общие)* — фактические отношения, возникающие в обществе и требующие юридического закрепления;
- 2) *юридические (специальные)* — наличие правовых условий, без которых правовые отношения возникать не могут. К таковым относятся:
 - норма права; -
 - правосубъектность;
 - юридический факт (как реальное жизненное обстоятельство).
 О правосубъектности и юридическом факте речь пойдет ниже.

14.3. Юридические факты. Понятие юридического (фактического) состава

Итак, правоотношения не возникают сами по себе. Для их появления еще недостаточно наличия правовой нормы, поскольку сама по себе норма права «мертва». Для того чтобы она начала работать, необходим «возбудитель». Таковым является юридический факт.

Юридический факт — это конкретное жизненное обстоятельство (действия, события, ситуации), в результате которого возникают, изменяются и прекращаются правоотношения.

Виды юридических фактов

Юридический (фактический) состав

14.4. Структура правоотношений и их содержание

Правоотношение как сложное явление имеет структуру, состав (т.е. состоит из определенных элементов):

- объект правоотношения;
- субъекты правоотношения;
- содержание правоотношения (субъективные права и юридические обязанности субъектов правоотношения).

14.5. Различные подходы к понятию объекты правоотношений. Объекты правоотношений в гражданском праве

Понятие объекта правоотношения связано с явлениями социальной жизни, обуславливающими возникновение субъективных прав и юридических обязанностей, т. е. правоотношений. Следует отметить, что таких явлений социальной жизни огромное количество. В силу этого вопрос об объекте правоотношений юридической наукой рассматривается неоднозначно. Существуют различные взгляды, которые в основном сводятся к двум концепциям — монистической и плюралистической.

Согласно **монистической** объектом правового отношения могут выступать только действия, поведение субъектов по поводу реализации каких - либо социальных благ и интересов (например, купля - продажа, совершение преступления, дарение).

Согласно **плюралистической** позиции объекты правоотношений столь же разнообразны, сколь многообразны регулируемые правом общественные отношения, сама жизнь.

14.6. Общее понятие о субъекте правоотношений. Соотношение понятий «субъект права» и «субъект правоотношения»

Субъекты правоотношения — это физические и юридические лица, обладающие правами и обязанностями, предусмотренными законодательством, способные самостоятельно, осознанно осуществлять субъективные права и исполнять юридические обязанности и включенные в какое - либо правовое отношение.

14.7. Правосубъектность (праводееспособность) как особое юридическое свойство субъекта права

Особое юридическое качество, или свойство, которое устанавливается законодательством и позволяет лицу или организации стать субъектом права, называется правосубъектностью. Таким образом, **правосубъектность — это способность лица или организации, определяемая государством, быть субъектом права.**

Правосубъектность включает в себя несколько элементов: правоспособность, дееспособность, деликтоспособность, вменяемость.

Глава 15. Формы непосредственной реализации права и правоприменение

15.1. Понятие реализации права и ее методы и формы. 15.2. Формы непосредственной реализации права. 15.3. Применение права (правоприменение): понятие, признаки, принципы, виды. 15.4. Акты применения права (правоприменительные акты): признаки, структура, виды. 15.5. Соотношение нормативных правовых и правоприменительных актов

15.1. Понятие реализации права и ее методы и формы Реализация права — претворение (воплощение) норм права в правомерное поведение субъектов правоотношений.

Методы реализации права

В зависимости от характера правореализующих действий субъектов права выделяют четыре формы реализации права:

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

Первые три формы реализации права принято называть формами непосредственной реализации права, ибо в их ходе юридические нормы претворяются в жизнь непосредственно действиями самих субъектов общественных отношений. Рассмотрим их подробнее.

15.2. Формы непосредственной реализации права Осуществление (использование) норм права — это такая форма

реализации права, при которой субъекты по своему усмотрению, желанию используют предоставленные им права. В этом случае реализуются управомочивающие нормы.

Исполнение права — это такая форма реализации права, при которой лицо исполняет возложенные на него юридические обязанности, т. е. совершает активные действия. В этом случае реализуются обязывающие нормы права.

Соблюдение права — это такая форма реализации права, при которой лицо соблюдает установленные правовые запреты, т. е. воздерживается от совершения действий, не дозволенных нормами права. Данная форма реализации права не предполагает каких-либо активных действий; напротив, требуется не совершать действий, запрещенных нормами права.

15.3. Применение права (правоприменение): понятие, признаки, принципы, виды

Как мы отмечали, рассмотренные выше три формы реализации права принято называть формами непосредственной реализации права, ибо в их ходе юридические нормы претворяются в жизнь непосредственно действиями самих субъектов общественных отношений. Однако во многих случаях соблюдение, исполнение и использование оказываются недостаточными для обеспечения полной реализации юридических норм и требуется вмешательство в этот процесс компетентных органов, наделенных государственно-властными полномочиями. Например, начисление пенсии, зачисление на работу. Поэтому существует еще одна форма реализации права — правоприменение.

Правоприменение (применение права) — это такая форма реализации права, при которой нормы права реализуются посредством активных действий соответствующих компетентных органов и должностных лиц. Правоприменение необходимо в случаях, когда иные формы реализации права не действуют или недостаточно эффективны.

Виды правоприменения

15.4. Акты применения права (правоприменительные акты): признаки, структура, виды

Процесс применения права завершается принятием решения по делу (принятием правоприменительного акта). Отметим, что правоприменительный акт является разновидностью **индивидуального правового акта**. *Индивидуальные правовые акты – это акты государственных органов, негосударственных организаций, должностных и частных лиц, вызывающие определенные правовые последствия для конкретных субъектов в результате решения конкретного дела (акт о регистрации брака, договор купли-продажи, постановление о наложении штрафа и т.д.).* **Правоприменительные акты** являются наиболее важными разновидностями индивидуальных правовых актов, поэтому остановимся на них подробнее.

Структура правоприменительного акта

Виды правоприменительных актов 15.5. Соотношение нормативных правовых и правоприменительных актов

Между нормативными правовыми актами (НПА) и правоприменительными актами (ПА) есть и **единство (общее)**, и **различие**.

Единство проявляется в том, что и НПА, и ПА:

- являются правовыми актами;
- принимаются компетентными органами;
- носят государственно - властный характер, обеспечиваются государственным принуждением.

Различия НПА и ПА:

- НПА содержат нормы права, ПА содержат индивидуально - конкретное предписание, т. е ПА не содержат в себе каких - либо общих правил поведения, а лишь применяют соответствующие нормы права к конкретному случаю, событию или лицу;
- НПА являются источниками права, ПА — нет;
- НПА обращены к персонально не определенному кругу лиц, ПА обращены к персонально указанным в них лицам;
- НПА характеризуются возможностью неоднократной реализации (рассчитаны на многократное применение); ПА действуют только один раз, рассчитаны на однократное применение (приговор суда, приказ

о принятии на работу или об увольнении, указ о назначении на должность или награждении);

- НПА не выступают юридическим фактом, ПА непосредственно влекут за собой юридические последствия, выступают в качестве юридических фактов, служат основанием для возникновения изменения или прекращения конкретного правоотношения.

Глава 16. Толкование норм права в современной юриспруденции

16.1. Понятие толкования норм права и основные подходы к этому процессу. 16.2. История толкования норм права и необходимость этого процесса на современном этапе. 16.3. Основные способы толкования норм права. 16.4. Виды толкования норм права по субъектам. 16.5. Виды толкования норм права по объему

16.1. Понятие толкования норм права и основные подходы к этому процессу

В своей разговорной речи люди часто употребляют выражения, в которые входит термин толкование. Употребление понятия «толкования» возможно в любой отрасли человеческой деятельности. Естественно, в юридической сфере также существует понятие толкование. И связано оно с определенной интеллектуально-волевой деятельностью, направленной, прежде всего, на определение точного смысла норм права, т. е. ее уяснения. Субъект познавший смысл нормы права может ее разъяснить другим субъектам.

Толкование норм права (интерпретационная деятельность) — это интеллектуально - волевая деятельность, направленная на определение точного смысла текста правовой нормы и состоящая из двух этапов: уяснения и затем, при необходимости, разъяснения правовой нормы.

16.2. История толкования норм права и необходимость этого процесса на современном этапе

История толкования Необходимость толкования норм права на современном этапе

16.3. Основные способы толкования норм права Способ толкования — совокупность приемов и средств, позволяющих

уяснить смысл и содержание нормы права и выраженной в ней воле законодателя. Применяется, как правило, в первой стадии интерпретационной деятельности, т. е. при уяснении смысла содержания правовой нормы. Процесс уяснения осуществляется с помощью нескольких способов. Они дополняют друг друга.

Рассмотрим основные способы толкования.

Грамматический способ толкования

Логический способ толкования

Систематический способ толкования

Исторический (историко - политический) способ толкования

Телеологический (целевой) способ толкования Специально - юридический способ толкования

16.4. Виды толкования норм права по субъектам

Толкование бывает различных видов и классифицируется в зависимости от критериев такого разделения.

По субъектам толкования выделяют официальное толкование и неофициальное толкование.

16.5. Виды толкования норм права по объему

По объему толкования выделяют:

- буквальное толкование;
- расширительное толкование;
- ограничительное толкование.

Тема 17. Пробелы, ошибки и коллизии в современном праве

17.1. Соотношение понятий пробелы, ошибки и коллизии в праве. 17.2. Виды пробелов в праве и способы их восполнения и преодоления. 17.3. Коллизии правовых норм, способы разрешения коллизий

17.1. Соотношение понятий пробелы, ошибки и коллизии в праве

Общественные отношения в мире с каждым годом усложняются. Государство издает все увеличивающееся количество нормативных актов, призванных регулировать эти отношения. Однако далеко не всегда удается охватить те или иные сферы жизни, и тогда возникает пробел в праве.

Пробел в праве — это отсутствие в праве нормы, при помощи которой необходимо решать конкретные жизненные ситуации, требующие правового регулирования.

Причины появления пробелов Пробел и ошибка в праве. Роль ошибки в появлении коллизии в праве

17.2. Виды пробелов в праве и способы их восполнения и преодоления Виды пробелов в праве Способы восполнения и преодоления пробелов

Способ восполнения (устранения) пробела заключается в издании недостающей нормы права, т. е в правотворчестве.

**Аналогия закона Субсидиарное
применение права Аналогия
права**

17.3. Коллизии правовых норм, способы разрешения коллизий
Юридические коллизии — это противоречия или расхождения между действующими нормами права (которые содержатся в различных источниках права), регулируемыми одни и те же общественные отношения.

Причины правовых коллизий, так же как и пробелов права, носят как объективный, так и субъективный характер.

Способы разрешения юридических коллизий

Глава 18. Механизм правового регулирования: понятие, содержание, структура, пути повышения эффективности

18.1. Соотношение понятий «правовое регулирование» и «правовое воздействие». 18.2. Содержание механизма правового регулирования. 18.3. Структура и стадии механизма правового регулирования. 18.4. Пути повышения эффективности правового регулирования

18.1. Соотношение понятий «правовое регулирование» и «правовое воздействие»

В юридической науке различают понятия «правовое регулирование» и «правовое воздействие».

Под *правовым регулированием* понимается воздействие права на общественные отношения с помощью правовых средств, способов и методов. В совокупности средства, способы и методы воздействия права на общественные отношения представляют из себя механизм правового регулирования. Таким образом, **механизм правового регулирования — это система правовых средств, способов и методов воздействия права на общественные отношения, позволяющая претворять в жизнь содержащиеся в нормах права правила поведения.**

Понятие *правовое воздействие* шире, чем правовое регулирование. Оно охватывает всю совокупность правовых явлений, оказывающих влияние на общественные отношения. *Правовое воздействие* — это влияние на общественные отношения не только юридическими средствами, способами, методами, но и другими правовыми явлениями (такими, как правосознание, правовая культура, правовые принципы и др.).

18.2. Содержание механизма правового регулирования

Содержанием механизма правового регулирования являются правовые средства, способы и методы воздействия права на общественные отношения. Рассмотрим их подробнее.

18.3. Структура и стадии механизма правового регулирования

Механизм правового регулирования как система в общем случае имеет следующие элементы:

1) *норма права*. Она представляет исходную базу для правового регулирования. В ней заложена модель нужного поведения, которой должен следовать субъект права;

2) *юридический факт (фактический состав)*, который является «спусковым крючком» механизма правового регулирования. С его появлением «оживают» нормы права и механизм правового регулирования приводится в движение;

3) возникшее с появлением юридического факта (фактического состава) *правоотношение*;

4) *реализация права*;

5) *правоприменительный акт*;

6) *охранительный правоприменительный акт (факультативный элемент)*.

В механизме правового регулирования все эти элементы соединяются, и механизм приводится в движение.

Соответственно указанным элементам выделяются следующие стадии механизма правового регулирования:

1) регламентация общественных отношений, в ходе которой издается соответствующая норма права;

2) появление реальных обстоятельств, необходимых для действия нормы права, которые связываются с наличием юридических фактов. В юридической практике толчком к движению становится юридический факт, т. е. событие или действие (бездействие), порождающие, изменяющие или прекращающие правовые отношения;

3) выявление объекта и субъектов возникшего правоотношения, соответствующих прав и обязанностей. На этой стадии правового регулирования определяется, кто и как будет выполнять требования нормы права, т. е. общая модель поведения, заложенная в норме права, конкретизируется применительно к субъектам;

4) непосредственная реализация прав и обязанностей субъектов правоотношений. Это фактическое поведение субъектов, обеспечивающее тот результат, на который была направлена воля законодателя;

5) издание правоприменительного акта — властного веления компетентных органов, гарантирующего осуществление прав и обязанностей субъектов правоотношений. В этом случае правоприменительный акт рассматривается как последнее звено в механизме правового регулирования, в результате чего субъект права достигает определенной цели. В соответствии с правоприменительным актом возникает новое правоотношение (в этом случае правоприменительный акт выступает как юридический факт) и механизм правового регулирования вновь включается, но его содержание будет уже другим.

18.4. Пути повышения эффективности правового регулирования

Эффективность правового регулирования — это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью. Судя по количеству совершаемых в нашей стране правонарушений, в сфере правового регулирования еще имеется немало проблем, связанных с его эффективностью.

Глава 19. Правомерное поведение и правонарушения как социальные и юридические антиподы

19.1. Признаки и понятия правомерного поведения и правонарушения. 19.2. Виды правомерного поведения. 19.3. Стимулирование правомерного поведения. 19.4. Виды правонарушений. Преступления и проступки. 19.5. Юридический состав правонарушения. 19.6. Причины правонарушений и их предупреждение

19.1. Признаки и понятия правомерного поведения и правонарушения

В любом обществе правомерное поведение и правонарушение являются социальными и юридическими антиподами.

Правомерное поведение — это осознанное поведение, соответствующее предписаниям правовых норм, удовлетворяющее общественные, государственные и личные интересы.

Правонарушение представляет собой противоправное, виновное, наносящее вред обществу деяние деликтоспособного лица или лиц, влекущее за собой юридическую ответственность.

Итак, как мы уже отмечали, и как видно из признаков и определений правомерного поведения и правонарушения, они являются антиподами.

Вместе с тем следует отметить, что граница между правомерным и неправомерным поведением постоянно изменяется вместе с изменением социальных ценностей в обществе, защищаемых нормами права.

19.2. Виды правомерного поведения

Правомерное поведение классифицируется по разным критериям.

19.3. Стимулирование правомерного поведения Стимулирование правомерного поведения — это такие условия, которые создают у субъектов права внутреннее побуждение вести законопослушный образ жизни.

19.4. Виды правонарушений. Преступления и проступки

Правонарушения классифицируются по разным основаниям.

По сферам общественной жизни: в экономике, политике, социально - бытовой сфере и т. д.

По видам юридической деятельности: в правотворчестве, правоприменении.

По формам вины: совершенные умышленно и по неосторожности.

Наиболее важное и распространенное основание классификации правонарушений — **по степени общественной опасности**. Согласно данному основанию все правонарушения делятся на **преступления** и **проступки**. Для определения степени общественной опасности используются следующие критерии:

- значимость регулируемого правом общественного отношения, ставшего объектом противоправного посягательства;
- размер причиненного ущерба;
- личность правонарушителя;
- способ, время и место совершения противоправного деяния.

19.5. Юридический состав правонарушения Структура (юридический состав) правонарушения — это

совокупность элементов правонарушения, необходимых для привлечения правонарушителя к юридической ответственности.

Элементы правонарушения: объект, субъект, объективная сторона, субъективная сторона правонарушения.

19.6. Причины правонарушений и их предупреждение Причины совершения правонарушений — это негативные

обстоятельства социально - биологического характера, порождающие противоправное поведение.

С понятием причин правонарушений тесно связано понятие *условий* (отрицательные обстоятельства, способствующие совершению правонарушений) и *повода* (отрицательные обстоятельства ситуативного характера) совершения правонарушений. Нередко понятие причин, условий и поводов совершения правонарушений используются как взаимопереходящие.

Причины правонарушений можно условно поделить на биологические и социальные.

Глава 20. Юридическая ответственность и ее виды. Соотношение категорий юридическая ответственность, государственное принуждение, наказание, взыскание

20.1. Юридическая ответственность как разновидность юридической обязанности. 20.2. Государственное принуждение как условие реализации юридической ответственности. 20.3. Цели, функции, принципы и виды юридической ответственности

20.1. Юридическая ответственность как разновидность юридической обязанности

Юридическая ответственность — это обязанность лица, совершившего правонарушение, претерпеть меры государственного

принуждения на основании соответствующих нормативных правовых предписаний.

Юридическая ответственность является разновидностью социальной ответственности (по аналогии — норма права есть одна из разновидностей социальных норм).

Соотношение понятий юридическая ответственность, наказание и взыскание.

20.2. Государственное принуждение как условие реализации юридической ответственности

Юридическая ответственность связана с государственным принуждением.

Государственное принуждение — это возможность государства обязать субъекта помимо его воли и желания совершать определенные действия (в этом проявляется суверенитет государства). Его сущность заключается в применении согласно соответствующим правовым актам мер физического (например, привод неявившегося обвиняемого) и психического характера (выражающееся в угрозе наступления определенных негативных последствий в случае нарушения соответствующей нормы) к личности, ограничивая в определенной мере ее права и свободы вопреки ее воле с целью охраны защищаемых законом и нарушенных интересов общества, государства, отдельных лиц.

20.3. Цели, функции, принципы и виды юридической ответственности

Для уяснения сущности юридической ответственности важно определить ее цели, функции и принципы.

Цели юридической ответственности

Функции юридической ответственности

Принципы юридической ответственности

Виды юридической ответственности

Классификацию видов юридической ответственности производят по различным основаниям. Например, в зависимости от порядка возложения различают ответственность, налагаемую в судебном порядке, в административном порядке и др.

Самая распространенная классификация юридической ответственности — **в зависимости от вида правонарушения** (по отраслевому признаку). В соответствии с этим основанием выделяются следующие виды юридической ответственности:

уголовная; гражданско -

правовая;

административная;

дисциплинарная.

В юридической науке есть еще понятие *международной ответственности*. Международная ответственность — юридические последствия, наступающие для субъекта международного права в результате нарушения им международно - правового обязательства.

Формы международной ответственности, т. е. способы, посредством которых осуществляются неблагоприятные для нарушителя последствия, подразделяются на материальные и нематериальные.

Материальные:

- репарация — возмещение материального ущерба деньгами, товарами, услугами и т. п.;
- реституция — возмещение причиненного материального ущерба в натуре;
- субституция — замена неправомерно уничтоженного или поврежденного имущества, здания, произведения искусства и т. п. сходными и равноценными;
- ресторация — восстановление прежнего состояния.

Нематериальные (сатисфакция):

- отторжение части территории (аннексия);
- временное ограничение суверенитета;
- разрыв дипломатических отношений.

Раздел III. История государства и права России

Глава 21. ПЕРИОДИЗАЦИЯ ИСТОРИИ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА РОССИИ.

21.1. Научная обусловленность периодизации истории отечественного государства и права.

История государства и права России является самостоятельной историко-правовой наукой, изучающей причины, особенности и процесс возникновения Российского государства, специфику его развития на всех исторических этапах, государственный и общественно-экономический строй, устройство Российского государства, а также нормы права, которые позволяют охарактеризовать государственно-правовую систему России.

Самостоятельность науки истории государства и права России предопределяется наличием ее самостоятельного предмета и специфических методов его изучения. При этом одним из методов ее изучения является периодизация, которая предполагает изучение государства и права при помощи разделения всего периода развития России на определенные исторические этапы.

Таким образом, изучение науки истории государства и права России осуществляется в определенной исторической последовательности, что обуславливает необходимость научно обоснованной ее периодизации. Считается, что периодизация способствует классификации изучаемых явлений и процессов, наиболее полному и последовательному изложению материала, выявлению характерных для определенного периода особенностей государственно-правовых институтов. В этих целях исследуются исторические источники российского права (как изданные в определенные исторические периоды, так и не изданные, но содержащие в себе необходимые сведения), законодательные акты и иные исторические

юридические документы, имеющие вспомогательный характер: договоры, документы по текущему делопроизводству, статистические данные и т.п.

Периодизация – это важнейший элемент любого историко-правового исследования. Она позволяет понять целостность и структурированность государственно-правовых явлений. Обращение к проблемам периодизации связано с логикой построения учебного курса и требованиями научных исследований. Она является необходимым элементом структурирования исследуемого историко-правового материала, необходимостью выбора конкретного научного подхода для исследования. Периодизация позволяет определить последовательность и продолжительность конкретных исторических этапов развития общества, государства и права, проследить смену государственно-правовых и общественных институтов, понять закономерности и особенности исторического прогресса.

21.1. Типы отечественного государства и права в зависимости от общественно-экономической формации.

В основе данной периодизации истории государства и права России находится тип государства и права, соответствующий конкретной общественно-экономической формации, способу производства, типу производственных отношений и собственности. Данный критерий позволяет выделить следующие типы отечественного государства и права: рабовладельческий, феодальный, капиталистический и социалистический.

Каждый из исторических типов государства и права характеризуется наличием собственных законов возникновения, развития и исчезновения. Изменение общественно-экономической формации влечет за собой смену типа государства и права, которая происходит в результате социальной революции, перехода власти к новому классу. Таким образом, изменение классовой сущности государства и права влечет появление нового типа государства и права.

Внутри каждого типа государства и права существуют структурные периоды их развития, при этом критерии их выделения до настоящего времени недостаточно разработаны в историко-юридической науке, что обусловлено многообразием и особенностями развития государственно-правовых явлений внутри каждого конкретного типа государства и права. Основания внутритиповой периодизации государства и права также недостаточно выявлены в историко-юридической науке.

В основу периодизации истории государства и права по типу общественно-экономической формации положены такие факторы, изменение формы государства, изменения в праве, развитие экономики, классовую борьбу, внешнеполитическую обстановку и т.д.

21.2. Форма государства как один из критериев периодизации.

Исследование данного критерия как основы периодизации для отечественной историко-правовой науки является относительно новым. Тем не менее, считаем необходимым остановиться на нем подробно.

Отметим, что периодизация истории государства и права на основе такого критерия, как форма государства, поддерживается не всеми исследователями. Основанием для возражения против нее являются невозможность четкого выделения качественно определенных периодов развития государства и права, недостаточная разработанность категорий содержания и формы применительно к государству, невозможность учета всего многообразия развития государства и права народов России.

21.3. История социальной системы как критерий периодизации.

Периодизация истории государства и права по данному критерию является сравнительно новой и имеет несколько подходов.

В основу первого подхода положено развитие общества в России. Важность этого фактора определена тем, что именно оно определяет функции и формы государства. Следовательно, при периодизации необходим учет изменений, происходящих не только в государственно-правовой, но и в социальной сфере. При этом история социальной системы России поделена на 8 периодов:

- 1) древнерусский (IX - XII вв),
- 2) удельный (XII – 1 пол. XV в),
- 3) период формирования централизованного государства (2 пол. XV – 1 пол XVI вв.),
- 4) период перехода к абсолютной монархии (2 пол. XVI - 2 треть XVII в.),
- 5) монархический (2 пол. XVII – 1 пол. XIX вв.),
- 6) период буржуазных реформ и перехода к дуалистической монархии (2 пол. XIX в. – 1918),
- 7) советский (1917 1991 гг),
- 8) постсоветский (1992 – настоящее время).

Рассмотрим эти периоды развития социальной системы в России более подробно.

Глава 22. ОСНОВНЫЕ ТЕНДЕНЦИИ В РАЗВИТИИ ВЫСШИХ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ РОССИИ.

22.1. Органы государственной власти Руси в период раннефеодальной монархии и феодальной раздробленности и особенности их функционирования.

По вопросу о государственной организации Киевского государства существует несколько точек зрения. Первая группа исследователей утверждает, что Древнерусское государство существовало в виде племенных союзов. На основании этого мнения, другая группа ученых утверждает, что на самом деле существовал не союз племен, а союз местных княжеств. Видимо, подобные воззрения впоследствии позволили утверждать, что Киевская Русь существовала в форме федерации. Но наиболее

правдоподобной выглядит точка зрения о том, что Древнерусское государство существовало в форме раннефеодальной монархии, отношения внутри которой строились на основе сюзеренитета-вассалитета, т.е. подчинении мелких феодалов более крупным.

22.2. Тенденции развития российских высших государственных органов в период сословно-представительной монархии.

С образованием Русского централизованного государства форма его правления эволюционировала от феодальной монархии к сословно-представительной.

22.3. Развитие российского государственного аппарата в период абсолютизма.

Становление абсолютизма в России сопровождалось потерей значения сословно-представительных органов. Вся власть в государстве стала сосредотачиваться в руках царя.

В 1721 г. после заключения Ништадтского мира Сенат и Синод преподнесли Петру I титул императора Всероссийского. Россия стала империей.

Императору принадлежала верховная законодательная и административная власть, он являлся верховным главнокомандующим и главой русской православной церкви.

22.4. Переход к конституционной монархии в России и тенденции развития высших государственных органов.

Половинчатый характер царских реформ и отмена в результате контрреформ наиболее прогрессивных нововведений привели Россию в начале XX в. к революции, в результате которой царизм был вынужден пойти на создание нового, принципиально нового государственного аппарата, призванного превратить Россию из абсолютной монархии в конституционную.

Для этой цели было создано принципиально новое для России учреждение – Государственная дума. Проект закона о ее создании был подготовлен Булыгиным. Манифест об учреждении Государственной думы был подписан царем 6 августа 1905 г. Этот орган создавался для предварительной разработки и обсуждения законопроектов и состоял из лиц, избираемых по трем куриям – землевладельцев, городских жителей и крестьян.

22.5. Двоевластие в России и государственный аппарат.

В феврале 1917 года Россия утрачивает свою традиционную легитимную власть, ее теряют царские институты власти. Формально оставаясь монархией, фактически Россия становится республикой.

Особенностью политического строя в России с конца февраля до начала июля 1917 г. было то, что в стране действовало две системы власти: одна исходила от Временного правительства, а другая – от системы Советов.

22.6. Развитие высших органов государственной власти в советский период.

Слом старого государственного аппарата шел параллельно с созданием новых советских органов. Высшими органами власти и управления Советской республики стали Всероссийский съезд Советов, Всероссийский Центральный Исполнительный Комитет, Совет Народных Комиссаров.

Высшим органом власти был объявлен Всероссийский съезд Советов. На местах действовали областные, губернские, уездные, волостные съезды Советов, а также городские и сельские Советы. Их рабочими органами стали исполнительные комитеты.

Всероссийский съезд Советов не был постоянно действующим органом, но для своей работы собирался регулярно. В перерывах между его заседаниями верховная власть в стране осуществлялась Всероссийским Центральным Исполнительным Комитетом (ВЦИК). Данный орган избирался съездом. Законодательство предусматривало проведение его заседаний в узком и расширенном составе. Рабочим органом ВЦИК стал его Президиум.

Высшим органом управления в Советском государстве был объявлен Совет Народных Комиссаров (СНК). Он был подотчетен съезду Советов и ВЦИК. Законодательные акты и распоряжения, имеющие важное политическое значение СНК должен был передавать на рассмотрение ВЦИК. Однако в случаях, не терпящих отлагательства, ему разрешалось осуществлять правотворческую деятельность самостоятельно.

Высшими органами отраслевого управления стали военные комиссариаты, выполняющие функции, аналогичные функциям старых министерств.

Глава 23. ВАЖНЕЙШИЕ ПАМЯТНИКИ ПРАВА В РОССИЙСКОМ ГОСУДАРСТВЕ.

23.1. Источники феодального права Руси и их характеристика.

В ранний период становления Древнерусского государства его жители руководствовались обычным правом. Постепенно на его основе складывались правовые нормы, система которых в русско-византийских договорах получила название «Закон Русский». Совершенствующиеся нормы законодательства получали свое отражение в княжеском законодательстве.

23.2. Основные памятники русского права в период становления русского централизованного государства и сословно-представительной монархии.

Основной тенденцией развития права в период сословно-представительной монархии в России является вытеснение обычая законом.

Основными источниками права в этот период являлись царские указы, договоры между князьями, приговоры Боярской думы, постановления вече, уставные и тарханские грамоты, уставные книги приказов. В качестве самостоятельного источника права начинает выделяться крестоцеловальная запись – судебно-административная практика.

После завершения процесса централизации Русского государства возникает необходимость в принятии единого законодательного акта, распространяющего свое действие на все русские земли.

23.3. Основные источники права Российской империи.

С развитием торговли и общественно-политических отношений усиливалось влияние законодательных актов как источников права. Правовой обычай стал утрачивать свое значение. В рассматриваемый период времени уже сложилась определенная законодательная процедура. Правом законодательной инициативы обладали император, Сенат, Синод, совет при императоре, коллегии, а также местные органы власти. Предварительное обсуждение законопроекта проходило либо в коллегиях, либо в специальных комиссиях. Окончательно законопроекты обсуждались в совете при императоре, Сенате или Синоде. Далее законы утверждались императором.

В период абсолютной монархии уже сложилась практика обнародования законов. Они прочитывались на ярмарках, на торговых площадях, в церквях, а также вывешивались в общественных местах. Наиболее важные законы прочитывались в каждый церковный праздник.

В XVIII в. делаются первые попытки отграничить законодательные акты от актов органов управления и судебных решений. Отличие между законами и административными актами состояло в том, что законы принимались без указания срока действия. Указы принимались в связи с какими-либо событиями и имели краткосрочный характер. Судебные решения были актом применения права и принимались для разрешения по существу конкретного дела.

В рассматриваемый период времени существовали следующие виды законодательных актов: уставы, регламенты, учреждения, указы.

К середине XIX в. российская правовая система перестала отвечать требованиям развивающихся общественных отношений. Обычай как источник права практически утратил свое значение. Новые отношения, отражающие капиталистическую систему хозяйствования, должны были регулироваться принципиально новыми законодательными актами. Основными источниками права считались Собрание и Свод законов Российской империи. В рассматриваемый период времени не существовало четкого различия между законами и подзаконными актами. До 1906 г. законами считались все повеления императора, затем они стали признаваться подзаконными актами.

23.4. Источники российского права в период буржуазных преобразований и перехода к конституционной монархии.

Главное место в системе источников права данного периода занимают акты, закреплявшие буржуазные преобразования России в указанный период.

19 февраля 1861 г. Александр II подписал Манифест об освобождении крестьян от крепостной зависимости и пакет законов об отмене крепостного права. В последующие годы были осуществлены другие важнейшие реформы.

23.5. Основные тенденции развития советского права.

К утру 25 октября 1917 г., с победой вооруженного восстания в Петрограде, произошел переход власти к партии большевиков, политика которых более чем на 70 лет обусловила дальнейшее государственно-правовое развитие России. О захвате власти было объявлено в обращении Военно-революционного комитета «К гражданам России». Поздно ночью 25 октября открыл свое заседание II Всероссийский съезд Советов.

На съезде было принято воззвание «К рабочим, солдатам, крестьянам», в котором объявлялось о переходе всей власти на местах к Советам рабочих, солдатских и крестьянских депутатов.

Далее были приняты декреты «О мире», «О земле», «Об отмене смертной казни», «О полноте власти Советов», «Об армейских революционных комитетах». Наибольший интерес для нас представляют декреты «О мире» и «О земле».

За время гражданской войны и иностранной интервенции в стране накопился огромный правовой материал, который, будучи несистематизированным, был труден даже для юристов. В то же время многие сферы жизнедеятельности оказались неурегулированными правом. В сложившейся ситуации советское руководство решило пойти по пути кодификации законодательства. В период 1922 – 1926 гг. было принято 9 кодексов: Уголовный, Гражданский, Земельный, Уголовно-процессуальный, Кодекс законов о труде, Гражданский процессуальный, Лесной, Исправительно-трудовой, Брачно-семейный. В конечном итоге почти все основные отрасли права оказались кодифицированы. Многие кодексы перед их утверждением проходили обсуждение среди населения. Основная тяжесть кодификационных работ была возложена на Наркомат юстиции и отраслевые наркоматы.

Раздел IV. История государства и права зарубежных государств

Глава 24. ТЕМА: ОСОБЕННОСТИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА СТРАН ДРЕВНЕГО ВОСТОКА

24.1. Развитие права в странах Древнего Востока

Вместе с государством в древневосточных обществах складывалось и право, которое в странах Древнего Востока имело ряд особенных черт.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВА ГОСУДАРСТВ ДРЕВНЕГО ВОСТОКА
--

ОБЩИЕ ЧЕРТЫ	ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО	УГОЛОВНОЕ ПРАВО	СУД и ПРОЦЕСС
Казуистический характер	Преобладание античной, храмовой и общинной собственности на землю	Жестокость системы наказания	Обвинительный характер судебного процесса
Религиозный характер	Неразвитость института частной собственности	Неадекватность наказания	Публичный характер исполнения приговора
Основной источник права - правовой обычай	Патриархальный характер рабства	Социальный характер наказания	Формальный характер процесса
Юридический формализм	Принцип неизблемости договора	Широкое применение принципа талиона	Широкое применение ордалии
Отсутствие деления на отрасли права	Наличие долгового рабства	Широкое применение принципа объективного вменения	Отсутствие института апелляции
Сохранение пережитков родоплеменных отношений	Патриархальный характер брачно-семейных отношений	Широкое применение членовредительских наказаний	Неотделимость от исполнительной власти

24.2. Государство и право Древнего Вавилона

- Возникновение государства в Двуречье.
- Характеристика государственного и общественного строя Древнего Вавилона.
- Право Древнего Вавилона. Законы Хаммурапи

24.3. Государство и право Древней Индии

- Государственный строй Древней Индии.
- Общественный строй Древней Индии.
- Право Древней Индии. Законы Ману, общая характеристика.

Глава 25. Основные тенденции в становлении и развитии англосаксонской и романо-германской правовых семьях

- Возникновение англосаксонской правовой семьи и ее основные черты.
- Характеристика источников права англосаксонской правовой семьи.
- Современные тенденции развития права в странах англосаксонской правовой семьи.
- Рецепция римского права. Истоки появления романо-германской правовой семьи.
- Основные источники континентальной системы права.
- Характерные черты и тенденции развития романо-германской правовой системы.

Глава 26. Государство и право США и западноевропейских государств в новейшее время

- новый курс Рузвельта
- фашистские и авторитарные режимы.

Раздел V. История политических и правовых учений

Глава 27. Генезис политико-правовых учений в Древнем Мире.

1. Возникновение и развитие политико-правовой мысли на Древнем Востоке.

Изучение истории политико - правовой мысли убеждает в том, что имеет место определенная зависимость между менталитетом отдельных народов, (сложившегося под влиянием целого ряда социально-экономических, климатических, территориальных факторов) и соответствующей ему политико-правовой идеологией и определенной приверженностью (в глобальном смысле) этой идеологии, несмотря на изменения в общественных отношениях, формах собственности, политических режимах и формах правления.

Идеи о способах управления и особой, специфической его форме регулирования общественных отношений возникают с появлением новой организации общества – государства. Древнейшими рабовладельческими государствами являются государства так называемого древнего Востока. Поскольку Греция и Рим представляли собой более поздний этап в развитии рабовладельческого государства и права, восточная мысль опережала во времени греческую и римскую.

Политико-правовая мысль народов Древнего востока складывалась под влиянием множества социально-экономических и духовных факторов: этики, философии, традиций и верований.

2. Возникновение и развитие политико-правовой мысли в античной Греции.

Без преувеличения можно сказать, что основу всей европейской политико-правовой мысли заложили идеи народа, населявшего острова Эгейского моря и западное побережье Малой Азии. Именно здесь, в условиях демократического устройства общества, его открытости новым идеям, сформировалось учение о политике, праве и государстве.

3. Становление политико-правовой мысли в Древнем Риме.

Становление и развитие политико-правовой мысли в Древнем Риме происходило несомненно под влиянием философии, правовой культуры, политических идей и законодательства Греции. Вместе с тем, «ученик» превзошел своего «учителя», сумев поднять правовую и правовую теорию на невиданную высоту, распространив ее по всему миру, положив начало науке юриспруденции, сформулировав универсальные правовые принципы, используемые в законодательной деятельности и правосудии большинства стран мира.

Глава 28. Характеристика исторических периодов развития политических и правовых учений.

- политико-правовая мысль Средневековья, эпохи Возрождения и Реформации.
- политическая и правовая мысль в Новое время.
- политико-правовая мысль Новейшего времени.

Глава 29. Политико-правовая мысль и политико-правовые учения в Российском государстве (IX-XIX) века.

- политическая и правовая мысль в России в XI- первой половине XVII века.
- политические и правовые учения в России во второй половине XVII-XVIII вв.
- радикальная политическая идеология в России в XIX вв.
- русская политическая мысль в XX вв.

Глава 30. Политико-правовые учения в Советском государстве и постсоветской России.

- Ленинская трактовка идеологии марксизма.
- Партийно-политическая мысль в трудах Л.Д.Троцкого, Н.И. Бухарина, И.В.Сталина.
- Идеи о праве М.А.Рейснера, П.И.Стучки, Е.Б.Пашуканиса
- Идеи о государстве и праве эпохи крушения социализма: С.С.Алексеев, Ю.А.Тихомиров, В.С.Нерсесянц.