

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. ПОНЯТИЕ И ПРЕДМЕТ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА	8
Определения основных понятий	8
1.1. Понятие науки. Общая характеристика юридической науки.....	8
1.2. Предмет и объект общей теории права.....	11
1.3. Классификация юридических наук	14
1.4. Структура и система учебного курса «Общая теория права»	17
Тема 2. МЕТОДОЛОГИЯ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ	19
Определения основных понятий	20
2.1. Особенности современной методологии науки	20
2.2. Система методов научного познания права	21
2.3. Классификация методов научного познания права по стадиям познания. Методы правового регулирования.....	25
Тема 3. ОСНОВНЫЕ КОНЦЕПЦИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ И СУЩНОСТИ ПРАВА	27
Определения основных понятий	27
3.1. Основные теории происхождения права	28
3.2. Теологические взгляды о сущности права.....	32
3.3. Естественная школа права. Возрожденная естественная школа права	39
3.4. Юридический позитивизм	42
3.5. Историческая школа права	44
3.6. Социологическая школа права	45
3.7. Психологическая школа права	47
3.8. Основные направления осмысления права в отечественной юридической литературе.....	48
Тема 4. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА	51
Определения основных понятий	51
4.1. Социальные нормы первобытного общества	51
4.2. Восточный и западный типы происхождения права.....	55
4.3. Социальное и юридическое право.....	57
Тема 5. СУЩНОСТЬ ПРАВА	59
Определения основных понятий	59

5.1. Категория сущности в философии и теории права. Право в объективном и субъективном смысле	60
5.2. Выражение сущности права в его признаках и принципах	62
5.3. Соотношение экономики, политики и права	66
5.4. Функции права	68
5.5. Принципы и аксиомы права	70
Тема 6. ПРАВО И ВЛАСТЬ В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ	74
Определения основных понятий	74
6.1. Власть: понятие, виды, структура и функции	75
6.2. Регулирование: сущность, виды, функции и структура	77
6.3. Социальные нормы: понятие, признаки, функции, виды. Место права в системе социальных регуляторов	78
6.4. Право и обычаи	80
6.5. Право и мораль	81
6.6. Право и религия	82
6.7. Право и корпоративные нормы	83
6.8. Право и технические нормы	86
Тема 7. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ	88
Определения основных понятий	88
7.1. Социальное действие права. Понятие правового регулирования и правового воздействия	89
7.2. Предмет, метод, способы, объект и сфера правового регулирования общественных отношений	90
7.3. Процесс и стадии правового регулирования общественных отношений	92
7.4. Механизм правового регулирования общественных отношений: понятие и общая характеристика	93
Определения основных понятий	96
8.1. Понятие личности как существа биосоциального. Основные характеристики личности: сознание, воля, мотивы поведения	96
8.2. Свобода личности	100
8.3. Правовой статус личности: общая характеристика	101

8.4. Классификация прав личности. Основные обязанности личности. Гарантии прав и свобод личности	104
Тема 9. ОСНОВНЫЕ КОНЦЕПЦИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ И СУЩНОСТИ ГОСУДАРСТВА.....	108
Определения основных понятий	109
9.1. Общая характеристика основных теорий происхождения государства	109
9.2. Теологическая теория происхождения и сущности государства	113
9.3. Патриархальная и органическая теории происхождения и сущности государства	114
9.4. Договорная теория. Теория насилия	115
9.5. Историко-материалистическая концепция происхождения и сущности государства	116
Тема 10. СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА.....	118
Определения основных понятий	118
10.1. Сущность государства. Государство в политической системе общества.....	119
10.3. Статичное и динамичное состояние государства.....	122
Тема 11. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА.....	123
Определения основных понятий	123
11.1. Понятие формы государства. Типы и формы государств при формационном и цивилизационном подходах к периодизации истории общества.....	124
11.2. Форма правления	124
11.3. Формы государственного устройства	127
11.4. Политический (государственный) режим.....	128
Тема 12. ФУНКЦИИ И АППАРАТ ГОСУДАРСТВА.....	133
Определения основных понятий	133
12.1. Функции государства. Внутренние и внешние функции государства.....	134
12.2. Понятия «государственный аппарат» и «государственный механизм». Система органов государства	137
12.3. Функции государственного аппарата.....	144
Тема 13. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО	147
Определения основных понятий	147
13.1. Исторические предпосылки возникновения правового государства. Правовое государство в историко-правовой мысли	148
13.2. Понятие правового государства. Разделение властей.....	152

13.3. Принципы социального правового эффективного государства, их классификация	154
13.4. Гражданское общество: понятие, возникновение, развитие. Экономический и политический плюрализм	155
Определения основных понятий	161
14.1. Понятие правовой типологии. Типология права в формационном подходе	161
14.2. Типология государства и права в цивилизационном подходе	163
14.3. Каноническое право	164
Тема 15. НОРМЫ ПРАВА	167
Определения основных понятий	167
15.1. Объективная сторона права. Понятие правовой нормы, ее признаки	168
15.2. Позитивное обязывание, дозволение, запрет в содержании норм права.....	168
15.3. Структура правовой нормы. Соотношение правовой нормы и статьи нормативного правового акта.....	169
15.4. Виды правовых норм.....	171
Тема 16. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ	176
Определения основных понятий	176
16.1. Субъективная сторона права. Понятие правовых отношений. Классификация правоотношений	177
16.2. Состав (элементы) правового отношения. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность.....	179
16.3. Субъекты правовых отношений, их виды.....	181
16.4. Объекты правоотношения.....	181
16.5. Юридические факты, их классификация. Юридический (фактический) состав	182
Тема 17. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА	185
Определения основных понятий	185
17.1. Понятие правовой системы. Разграничение в юридической литературе понятий «правовая система» и «система права».....	186
17.2. Основные правовые системы мира	187
17.3. Система норм права Республики Беларусь, ее структура.....	196
17.4. Отрасли национального права. Материальное и процессуальное право. Частное и публичное право. Институты права	197
17.5. Система законодательства Республики Беларусь. Единый правовой классификатор Республики Беларусь	201

Тема 18. ФОРМЫ (ИСТОЧНИКИ) ПРАВА	206
Определения основных понятий	206
18.1. Понятие источника (формы) права. Основные источники права: общая характеристика	207
18.2. Нормативный правовой акт как основной источник права Республики Беларусь: понятие, признаки и виды. Иерархия нормативных правовых актов	208
18.3. Закон: понятие и виды	217
18.4. Нормативный правовой договор	220
18.5. Юридический прецедент и правоприменительная практика	222
18.6. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц	224
Тема 19. ПРАВОТВОРЧЕСТВО	226
Определения основных понятий	227
19.1. Правотворчество, правообразование, правоустановление: понятие, содержание, соотношение	227
19.2. Виды правотворчества. Правовое регулирование правотворческого процесса в Республике Беларусь	229
19.3. Стадии правотворчества в Республике Беларусь. Общая характеристика законодотворческого процесса	231
19.4. Принципы правотворчества	235
19.5. Юридическая техника. Коллизии в праве. Способы их разрешения	236
19.6. Правовая информатизация	238
19.7. Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации	241
19.8. Публикация и вступление в силу нормативных правовых актов	242
19.9. Действие нормативных правовых актов во времени	247
19.10. Действие нормативных правовых актов в пространстве и по кругу лиц	250
Тема 20. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА	252
Определения основных понятий	252
20.1. Понятие реализации права. Основные формы реализации права	253
20.2. Применение права как особая форма реализации права	254
20.3. Основные стадии правоприменительной деятельности	255
20.4. Правоприменительный акт: понятие, структура и виды. Требования, предъявляемые к правоприменительному акту	257
Тема 21. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА	259
Определения основных понятий	259

21.1. Понятие толкования права. Виды толкования права по субъектам	260
21.2. Способы (приемы) толкования норм права. Толкование содержания норм права по объему	262
21.3. Восполнение пробелов в праве в процессе его применения. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права.....	265
Тема 22. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА	267
Определения основных понятий	267
22.1. Понятие правосознания и его функции	267
22.2. Структура и виды правосознания.....	270
22.3. Соотношение правосознания и права. Деформация правосознания. Правовой нигилизм. Правовой идеализм	271
22.4. Понятие, структура, уровни и виды правовой культуры.....	273
22.5. Содержание и цели правового воспитания и правового образования. Механизм, форма, средства правового воспитания и правового образования	275
Тема 23. ПРАВОВОЕ ПОВЕДЕНИЕ. ПРАВОНАРУШЕНИЕ.....	277
Определения основных понятий	277
23.1. Понятие правомерного поведения. Объективная и субъективная стороны правомерного поведения. Виды правомерного поведения	278
23.2. Понятие и юридический состав правонарушения.....	280
23.3. Виды правонарушений.....	282
Тема 24. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	283
Определения основных понятий	284
24.1. Юридическая ответственность как вид социальной ответственности. Основные признаки юридической ответственности. Принципы юридической ответственности: законность, неотвратимость, индивидуализация	284
24.2. Виды юридической ответственности: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная	288
24.3. Основания юридической ответственности. Состав правонарушения и его элементы	290
Тема 25. ПРАВОВАЯ ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК.....	295
Определения основных понятий	296
25.1. Понятие законности как торжества закона. Принципы законности	296
25.2. Законность и дисциплина	299
25.3. Законность и целесообразность. Законность и справедливость. Законность и демократия	301

25.4. Понятие и принципы правопорядка. Соотношение правопорядка и законности	303
25.5. Гарантии осуществления законности и правопорядка. Юридические, политические, экономические, общественные гарантии.....	304
Тема 26. ПРАВО, ГОСУДАРСТВО И ИННОВАЦИОННОЕ РАЗВИТИЕ	307
Определения основных понятий	307
26.1. Общественное развитие и социальное регулирование	308
26.2. Правовое обеспечение социальных трансформаций	309
как условие устойчивого развития общества	309
и его конкурентности	309
26.3. Правовое обеспечение реализации новейших достижений современных технологий. Инновационная экономика и право	311
26.4. Соотношение стабильности и динамичности законодательства в условиях инновационного развития общества. Требования к правовой системе в условиях социальной трансформации.....	315

Тема 1. ПОНЯТИЕ И ПРЕДМЕТ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА

- 1.1. Понятие науки. Общая характеристика юридической науки.
- 1.2. Предмет и объект общей теории права.
- 1.3. Классификация юридических наук.
- 1.4. Структура и система учебного курса «Общая теория права».

Ключевые слова: наука, общественные науки, юридические науки, общая теория права, общая теория государства и права, теория государства и права, правовая действительность.

Определения основных понятий

Наука – это система истинных, основанных на доказательствах, непрерывно восполняющихся знаний о природе, технике, обществе.

Общая теория права – наука, изучающая возникновение, становление и развитие права во взаимосвязи и взаимообусловленности с государством и другими явлениями правовой действительности.

Правовая действительность – часть всеобщей действительности, представляющая систему многообразных правовых явлений, свойств и связей, включая само право и правовую систему, правосознание, правовые отношения, юридическую практику, законность, правопорядок.

Социальная власть – это присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

Юридические науки (юриспруденция, правоведение) – часть общественных наук, объектом изучения которых является правовая действительность как часть всеобщей действительности.

1.1. Понятие науки. Общая характеристика юридической науки

Накопленная человечеством гигантская сумма знаний о природе, обществе и познавательной деятельности представляет собой **науку**.

Каждая наука, в том числе философия, имеет:

- **объект** исследования (то, на что направлена творческая активность исследователя, что противостоит ему как непознанное);
- **предмет** исследования (целостная совокупность устойчивых взаимосвязанных характеристик объекта исследования, определяющих конкретные цели исследования);

- **цель** исследования (которая состоит в приращении научного знания о характеристиках объекта, составляющих предмет исследования);
- **проблему** (возникший в ходе научного познания вопрос или комплекс вопросов, посредством которых фиксируется достигнутый уровень изученности объекта и определяется направление дальнейших исследований);
- **задачи** исследования (проблемы, методы решения которых известны);
- **методы** (предписания, регламентирующие ход познавательной деятельности);
- **результат исследования** (приращенное знание как решение проблемы или задачи).

В системе научного знания обычно выделяют **философию и три большие группы наук**:

- естественные (физика, химия, биология, астрономия и др.);
- технические;
- общественные науки.

Как сложное образование общество изучается многими науками, предметом которых выступает какая-либо самостоятельная часть, сторона общественного бытия, взаимоотношений людей в процессе их сосуществования. В систему социальных наук входит и юридическая наука (юриспруденция, правоведение).

Юриспруденция относится к числу древнейших наук. Впервые системные знания о праве были изложены в работах древнегреческих мыслителей Платона (427–347 гг. до н. э.) и Аристотеля (384–322 гг. до н. э.). Наиболее интенсивно юридическая наука начинает развиваться с XVII в., эпохи разложения феодального строя и начала буржуазных преобразований.

Юридическая наука – это система полных, достоверных и всесторонних знаний о праве, в основе которой лежит совокупность понятий, категорий и научных законов, отражающих закономерности возникновения, развития и функционирования права и правовой действительности.

Следует отметить, что не любая совокупность сведений и знаний о праве является научной. Каждый человек, независимо от уровня образования, возраста, профессии и других социальных и биологических критериев имеет представления о праве. Но знания такого рода носят неполный, отрывочный характер и относятся к сфере обыденного, житейского опыта.

Правоведение как наука характеризуется определенными чертами:

- системность научных знаний о праве;
- последовательность изложения научных знаний о праве;
- всесторонность научных знаний о праве;
- объективность научных знаний о праве;
- достоверность научных знаний о праве;
- историческая предопределенность научных знаний о праве;
- проверяемость научных знаний о праве практикой;
- целеориентированность научного знания о праве.

Юридическая наука (*правоведение, юриспруденция*) относится к числу общественных наук.

Объект науки правоведения велик по объему, что предопределило существование в рамках современного правоведения целого комплекса юридических наук, *направленных на единый объект* и отличие которых друг от друга заключается в **своеобразии предмета научных исследований этих наук**.

В системе правоведения особое место занимает общая теория права.

Объект общей теории права – единый для всех юридических наук – **правовая действительность** как часть всеобщей действительности.

Одновременно общая теория права имеет свой, недублируемый другими науками **предмет исследования**.

Определить предмет общей теории права – значит установить круг тех общественных явлений, институтов, учреждений, которые она непосредственно исследует. Это та область познания, на которую направлена данная наука.

Как вытекает из названия науки «Общая теория права», она исследует такое явление, как право. Но эти явления изучаются и другими общественными науками, например философией, социологией, политологией.

Предмет изучения науки «Общая теория права» составляют общие закономерности существования и развития государственно-правовых явлений. Опираясь на другие отрасли знаний, общая теория права формулирует понятия, категории, конструкции, модели отдельных юридических явлений, ставя своей задачей изучение не всех, а наиболее общих закономерностей функционирования права и государства.

Исходным для установления предмета общей теории права является признание объективности его важнейших институтов. Государство и право существуют объективно, т. е. вне и независимо от нашего субъективного желания, восприятия. Возникновение государства и

права является результатом развития человека, человеческого общества, и, в конце концов, они выступают как проявления законов развития самой природы. Эти общественные институты, будучи относительно самостоятельными социальными явлениями, принадлежат правовой действительности и обладают общими свойствами, собственными закономерностями возникновения, становления и развития. Следовательно, предметом данной науки являются объективные характеристики и свойства государства и права, отличающие их от всех других общественных институтов.

1.2. Предмет и объект общей теории права

Раскрывая место общей теории права в системе общественных наук, следует подчеркнуть, что это тоже общественная наука, так как она изучает явления, существующие в обществе. Теснее всего общая теория права связана с такими общественными науками, как философия, политология, социология, экономическая наука, герменевтика и др. Все эти науки изучают государство и право, но под своим углом зрения, т. е. в той мере, в какой это способствует исследованию их собственного предмета. Так, философия разрабатывает идею государства и права через призму их ценности или антиценности для общества и отдельного человека. Социология, напротив, более приближена к практике и рассматривает влияние различных социальных факторов на государство и право. Политология изучает политику в целом и шире, чем юридическая наука, в том числе политические системы мира, политические партии, средства массовой информации, политическую культуру, нормы политической этики и др.

Тесная связь существует между общей теорией права и экономической наукой, поскольку развитие государственно-правовых явлений во многом зависит от экономических факторов. Поэтому общая теория права использует разработки экономической науки, которые позволяют глубже познать государственно-правовые явления.

Герменевтика – наука о понимании и интерпретации текстов и других явлений культуры, используется в юриспруденции для изучения юридических текстов (юридическая герменевтика).

Таким образом, определяя место общей теории в системе других общественных наук, следует отметить, что она не обладает монополией на исследование государства и права, но у нее свой ракурс рассмотрения этих явлений по сравнению с другими общественными науками.

Общая теория права делает особый акцент на изучении юридических начал в функционировании государства и права, в том числе политического содержания права, юридической политики, юридических моментов в деятельности государства, его органов и должностных лиц.

По отношению к другим юридическим наукам общая теория права выступает как наука **фундаментальная**, поскольку она раскрывает глубинные связи и отношения в государственно-правовой действительности и формулирует на этой основе главные выводы, которые используются другими юридическими науками. К таким выводам относятся категории правоотношения, нормы права, формы, сущности права, функции государства и права и др.

В рамках данной науки выявляется, определяется и разрабатывается вся общенаучная (общетеоретическая) проблематика предмета и метода юриспруденции в целом, ее научная концепция и понятийный аппарат, ее система и структура, ее сущностные, познавательные и ценностные характеристики, ее место и роль в системе других наук.

Общая теория права имеет **методологическое** значение для других юридических наук, поскольку теория разрабатывает идеи, концепции, используемые другими юридическими науками. Положения общей теории права наиболее существенны для характеристики основных тенденций развития государственно-правовых явлений. Но и сама общая теория права пользуется разработками отраслевых и иных специальных юридических наук для своих обобщений и выводов, для выявления общих закономерностей в развитии государства и права и связанных с ними явлений. Например, разработки науки уголовного права в области уголовной ответственности, в частности юридического состава преступления, послужили базой для разработки теоретического понятия состава правонарушения вообще. Или понятие «правосубъектность», разработанное первоначально наукой гражданского права, легло в основу выработки общей теорией права понятия «правосубъектность» любых участников правового общения.

Таким образом, между общей теорией права и отраслевыми юридическими науками существует двусторонняя связь, взаимодействие: общая теория формулирует выводы, которые служат основой для решения специальных вопросов отраслевых наук, а последние поставляют для общей теории права фактический материал и являются предпосылкой для теоретических обобщений.

Общая теория права – **исходная** по отношению к другим юридическим наукам, так как от уровня ее развития зависит состояние юриспруденции в целом. Отсюда особая ответственность общей теории за

состояние дел в юридической науке и ее задача – аккумулировать новейшие достижения в юридической практике, в других общественных науках, а также в определенной степени и в естественных науках.

Основная общенаучная задача общей теории права состоит в определении и обосновании предмета и метода всей юриспруденции как отдельной самостоятельной науки. Поэтому определяемый общей теорией права предмет и метод юридической науки в целом – это одновременно предмет и метод также и конкретной отраслевой юридической науки.

Каждая наука исследует строго определенную совокупность объективных закономерностей, т. е. имеет свой уникальный предмет.

Предмет исследования науки «Общая теория права» включает следующие элементы:

- **сущность права и общие закономерности возникновения и развития права и правовой действительности**, основных компонентов права и государства (правосознание, правоотношение, юридическая практика, власть, суверенитет и др.);

- **закономерные связи права с государством**, прежде всего, а также с политикой, экономикой и другими явлениями;

- **закономерности познания права**, включая методологию.

Закономерность – это повторяющаяся, существенная связь явлений общественной жизни или этапов исторического процесса.

Обобщенно-научные проблемы, относящиеся к предмету общей теории права, можно разделить на несколько групп:

- 1) проблемы сущности и формы права. Общая теория права призвана раскрыть суть права, его отличие от других социальных регуляторов (мораль, религиозные, корпоративные нормы и т. д.), место права в структуре общества, форму выражения и существования права;

- 2) проблемы структуры и действия права. Основное внимание в рамках данной проблематики уделяется анализу системы права как целостного образования и совокупности составляющих ее отраслей и институтов права, осуществляется исследование правотворческой деятельности государства, путей и форм реализации права в конкретных отношениях, а также способов, призванных обеспечить неукоснительное исполнение и соблюдение юридических норм субъектами права;

- 3) общие проблемы становления и развития права. Общая теория права занимается изучением закономерностей становления и развития права, путей перехода от одного исторического типа права к другому, а также предсказания его будущих состояний, что весьма важно для уяснения и истолкования многих принципиально значимых вопросов сущности и назначения права;

4) проблемы путей и способов познания права и правовой действительности. Общая теория права представляет собой методологическую науку, призванную разрабатывать пути и способы познания правовой действительности. Она раскрывает пути использования в правоведении всеобщего философского метода, теоретических положений политологии, экономической теории, иных социальных наук, разрабатывает социологические, статистические, логические и иные специальные методы применительно к специфике научного познания права, выявляет пути и способы обоснования теоретических знаний о праве и правовой действительности, их проверки практикой;

5) проблемы функционирования и развития юридической науки. Науковедение составляет неотъемлемую часть общей теории права и включает в себя характеристику правовой науки как относительно самостоятельного комплекса научных знаний, специфические закономерности развития юридических знаний, пути и способы их воплощения в практической деятельности государственных органов;

6) проблемы использования юридической техники, законодательной стилистики, методов толкования права в правотворческой, правоприменительной и иной деятельности.

Общая теория права, теория права и государства, общая теория права и государства – названия одной и той же науки.

В советский период наука и соответствующая ей учебная дисциплина именовались общей теорией государства и права. Данное название отражало, во-первых, тесную, неразрывную связь права с государством, во-вторых, – приоритет государства над правом. Однако в результате научной полемики 80–90-х гг. XX в. ученые-юристы пришли к выводу о том, что более точно науку необходимо называть общей теорией права. Общая теория права специально не занимается изучением государства. Государство исследуется общей теорией права только в связи и по поводу исследования предмета науки общей теории права, сущности права и общих закономерностей возникновения и развития права и правовой действительности как основных составляющих.

1.3. Классификация юридических наук

Юриспруденция состоит из совокупности отдельных юридических наук, каждая из которых изучает свои определенные аспекты права. В системе юридической науки выделяются:

а) *общетеоретические и историко-правовые науки*, исследующие общие и специфические закономерности, причины возникновения

права, этапы его развития, характеризующие право в современный период и пути его дальнейшего развития:

- общая теория права;
- философия права;
- социология права;
- история политических и правовых учений;
- история государства и права Беларуси;
- история государства и права зарубежных стран и др.;

б) **отраслевые** юридические науки, раскрывающие закономерности какой-либо отдельной отрасли права:

- конституционное право;
- гражданское право;
- административное право;
- уголовное право;
- семейное право;
- трудовое право и др.;

в) **международно-правовые** юридические науки, исследующие возникновение, развитие, функционирование права в отношениях между различными государствами (надгосударственный уровень), иными субъектами международного права, в том числе между гражданами различных государств:

- международное публичное право;
- международное частное право;

г) **комплексные** юридические науки (прикладные, специальные, межатраслевые юридические науки), использующие положения, выводы, закономерности неюридических наук (физики, химии, психологии, медицины, статистики) при разрешении правовых задач:

- юридическая психология;
- криминалистика;
- криминология;
- судебная медицина;
- судебная бухгалтерия и др.

Таким образом, современное правоведение является достаточно сложным комплексом юридических наук.

В соотношении общей теории права с **историей политических и правовых учений** последняя выступает как историческая дисциплина, по своему предмету ориентированная на изучение истории политико-правовых теорий, закономерностей исторического процесса возникно-

вения и развития теоретических знаний о праве, законодательстве, государстве, политике.

В отличие от общей теории права, изучающей современные проблемы функционирования права (в том числе и на основе исторического опыта), **история государства и права** исследует исторический ход развития права, государства в определенные исторические периоды в их хронологической последовательности, выявляет основные закономерности развития, структуры и деятельности органов государственной власти и правоотношений граждан, правового положения классов, сословий, различных социальных групп населения, выявляет и изучает исторические источники права, анализирует развитие отдельных отраслей права.

Философия права, ранее разрабатывавшаяся в рамках общей теории права, постепенно оформляется в качестве самостоятельной юридической дисциплины общенаучного статуса. При этом если для общей теории права официально-властная данность позитивного права выступает в качестве высшего авторитета в вопросе о том, что есть право в данное время и в данном месте (т. е. общая теория права имеет дело с юридической догматикой), то философия права исследует целый ряд проблем общетеоретического, философского профиля, которые находятся вне сферы юридика-аналитического похода к позитивному праву.

Д. А. Керимов определяет философию права как интеграцию всей совокупности принципов познания, выработанных ею самой, философией и комплексом юридических наук, применяемых в процессе исследования специфики правовой действительности, ее развития и преобразования. Ее назначение данный исследователь видит в том, чтобы вооружить все отраслевые юридические науки методическим инструментарием.

По отношению к отраслевым юридическим наукам общая теория права выступает фундаментом. В ней разрабатывается общий понятийно-категориальный аппарат, юридическая терминология, используемые всей юридической наукой. В свою очередь, общая теория права также применяет понятия, исследованные в специальных юридических науках.

Формирование общей теории права как науки было сложным и противоречивым, поскольку общенаучные взгляды на право и государство базировались на реалиях общественной жизни определенных исторических периодов.

Таким образом, в системе юридических наук общая теория права – общетеоретическая, методологическая наука. Она обобщает данные и выводы юридических наук с целью более глубоких общетеоретических изысканий, исследует основные закономерности развития государства и права в целом и вырабатывает общие понятия, на которые опираются другие юридические науки.

1.4. Структура и система учебного курса «Общая теория права»

Следует различать общую теорию права как науку и учебную дисциплину.

1. Учебная дисциплина базируется на науке общей теории права (далее – ОТП). Поэтому чем масштабнее научные достижения, тем более содержательной и полной оказывается соответствующая дисциплина.

Курс общей теории права как учебной дисциплины не исчерпывает всего содержания одноименной науки. Учебная дисциплина «Общая теория права» призвана сыграть роль своеобразной базы, с которой студенты начинают овладевать юридической специальностью.

2. Цель учебной дисциплины – доведение до обучаемых с помощью методических приемов уже добытых наукой и апробированных практикой знаний.

Цель науки – приращение и накопление новых сведений учеными-исследователями с использованием всего методического арсенала.

3. Система ОТП как науки обусловлена реальной системой изучаемых ею государственно-правовых явлений и максимально к ней приближена. Система ОТП как учебной дисциплины во многом зависит от составителей учебной программы, количества отведенных на ее изучение часов.

Система ОТП как учебной дисциплины включает следующие основные блоки вопросов:

- общая теория права в контексте юридической науки;
- возникновение и развитие учений о сущности права и государства;
- механизм правового регулирования, право и власть в системе социальных регуляторов;
- форма государства, государственный аппарат, правовое государство;

- нормы права, формы (источники) права, правовая система, правотворчество;
- типология права;
- правоотношения, реализация права, толкование права;
- правосознание и правовая культура;
- правовое, правомерное, неправомерное поведение, юридическая ответственность, правовая законность и правопорядок и др.

Общеобразовательное и профессиональное значение общей теории права состоит в том, что ОТП одна из немногих юридических дисциплин, которая связана с профессиональным правовым сознанием. Именно с ОТП начинается закладка фундамента индивидуальной правовой культуры будущего юриста, формирования у него научной базы юридического мировоззрения и глубокого уважения к праву как к социальной ценности. Именно при преподавании общей теории права студентом усваиваются основные достижения политической и правовой мысли, система понятий, позволяющая свободно и уверенно ориентироваться в юридической сфере.

Как учебная дисциплина общая теория права, прежде всего, играет роль теоретического введения в правоведение. Не случайно в дореволюционный период общая теория права рассматривалась как энциклопедия права. На завершающем этапе юридического образования она выступает как общая теория, раскрывающая глубинные философские и социологические основы государственно-правовых институтов.

Пробел в знании материала по ОТП существенно сказывается на общем уровне подготовки студента и несопоставим с пробелом в знании по какой-либо отраслевой юридической науке. Качественное знание исходных понятий ОТП позволит на практике верно квалифицировать политические и правовые ситуации, с научных позиций давать правильную оценку сложным государственно-правовым явлениям общественной жизни. Эта дисциплина непосредственно участвует в формировании профессиональных качеств будущих юристов.

Значение ОТП в процессе профессиональной подготовки юристов заключается прежде всего в том, что изучаются основные понятия юриспруденции. Любой юрист независимо от занимаемой должности и особенностей профессиональной деятельности должен понимать смысловое значение таких категорий, как право, государство, правовая норма, правоспособность, дееспособность, правоотношение, правонарушение, юридическая ответственность и т. д. Кроме того, изучение ОТП помогает уяснить будущим юристам содержание основных прин-

ципов юридической техники, без знания которых невозможна профессиональная деятельность в сфере правового регулирования.

Понимание теоретико-правовых основ правотворческой, правоприменительной, интерпретационной и других видов юридической деятельности является необходимым условием достижения целей и задач, стоящих перед юридическим сообществом. Наконец, знания, полученные в процесс изучения ОТП, способствуют формированию у обучаемых высокого уровня профессиональной правовой культуры, воспитанию у них чувства уважительного отношения к действующему законодательству и формируемому с помощью этого законодательства правопорядку.

Вопросы для самопроверки

1. Что представляет собой предмет общей теории права?
2. Каково место и роль дисциплины общей теории права в системе научного знания?
3. Назовите составляющие предмета науки «общая теория права».
4. Каковы научные методы познания в процессе изучения права и государства?
5. Укажите место общей теории права в системе общественных и юридических наук.

Литература: [1–5, 7, 11, 16–18, 20, 25, 27, 50].

Темы рефератов

1. Понятие, возникновение и развитие общей теории права как науки.
2. Основные категории и понятия общей теории права.
3. Связь общей теории права с историей государства и права, историей политических и правовых учений.
4. Общая теория права и отраслевые юридические науки, их взаимосвязь.

Тема 2. МЕТОДОЛОГИЯ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ

- 2.1. Особенности современной методологии науки.
- 2.2. Система методов научного познания права.

2.3. Классификация методов научного познания права по стадиям познания. Методы правового регулирования.

Ключевые слова: методология, метод, диалектический материализм, общенаучные методы, частнонаучные методы, стадии познания, методы правового регулирования.

Определения основных понятий

Материалистическая диалектика – всеобщий философский мировоззренческий метод познания, позволяющий изучать объект исследования объективно и всесторонне, исходя из признания его реального существования и изменчивости.

Метод науки – это совокупность средств, приемов и способов познания ученым предмета исследования определенной науки.

Метод правового регулирования общественных отношений – это совокупность средств, приемов и способов, посредством которых законодатель осуществляет целенаправленное результативное воздействие на общественные отношения.

Методология – это совокупность методов изучения общих закономерностей возникновения, становления и развития государственно-правовых явлений.

2.1. Особенности современной методологии науки

Специфика каждой науки выражается не только в ее предмете, но и в способах познания этого предмета (методах). Поэтому после выяснения того, что является предметом изучения, необходимо рассмотреть то, как изучается правовая действительность.

Метод – это совокупность средств, приемов и способов познания. Если предмет отвечает на вопрос: что наука изучает?, то метод – как, каким образом она это делает?

Учение же о самих методах, об их классификации и эффективном применении, теоретическое обоснование используемых в науке методов познания окружающей действительности принято называть **методологией**.

Структуру методологии составляют такие категории, как научная картина мира, методы, стандарты, установки, умолчания и т. д. Основные проблемы методологии науки: природа научного знания, критерии

научности, проблема обоснования научного знания, проблема классификации наук.

Специалист с высшим профессиональным юридическим образованием должен овладеть методологией ОТП, которая одновременно представляет методологию всей юриспруденции.

2.2. Система методов научного познания права

Все многообразие методов общей теории права в зависимости от степени их распространенности можно расположить в следующую систему.

1. Всеобщие методы – это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления.

Исторически первым философским методом познания выступил метафизический метод, изучавший явления в статике и в отрыве от других явлений. Идеалистическая метафизика исходит из определяющей роли сознания в отношении возникновения и развития государства и права, рассматривает государство и право как вечные и неизменные институты, глубоко не связанные друг с другом и с иными общественными явлениями.

В основе современного научного познания лежит диалектический метод, суть которого сводится к исследованию понятия как в развитии, так и при определенной доле абстрагирования – в статике, как во взаимосвязи со всеми явлениями, так и в отрыве от них.

Базисом диалектического метода выступают три закона диалектики Гегеля: 1) закон единства и борьбы противоположностей, 2) закон отрицания отрицания, 3) закон перехода количественных изменений в качественные.

Различают диалектику **материалистическую и идеалистическую.**

Идеалистическая диалектика причины возникновения и сам факт существования государства и права связывает с божественной силой либо объективным разумом (объективный идеализм) или с сознанием человека, с согласованием воли людей (договором) (субъективный идеализм).

Материалистическая диалектика причины возникновения и сам факт существования государства и права связывает с социально-экономическими изменениями в обществе (появлением частной собственности и разделением общества на антагонистические классы). С позиций материалистической диалектики всякое явление (в том чис-

ле государство и право) рассматривается в развитии в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи с другими явлениями.

Диалектический материализм как метод познания позволяет изучать объект исследования объективно и всесторонне, исходя из признания его реального существования и изменчивости. Этот метод является всеобщим, поскольку используется во всех конкретных науках и на всех стадиях научного познания.

2. Общенаучные методы – это приемы, которые не охватывают всего научного познания, а применяются лишь на отдельных его этапах, в отличие от всеобщих методов. К числу общенаучных методов относят анализ, синтез, системный и функциональный подходы, метод социального эксперимента.

Анализ – это условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части. Так, многие категории общей теории права формируются путем раскрытия их существенных признаков, свойств, качеств.

Синтез, напротив, предполагает изучение явления путем условного объединения его составных частей. Анализ и синтез, как правило, применяются в единстве.

Системный подход ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем. Этот метод дает возможность рассматривать в качестве системных образований государственный аппарат, политическую и правовую систему, нормы права, правовые отношения, правонарушения, правопорядок и т. п.

Функциональный подход ориентирует на выяснение форм воздействия одних социальных явлений по отношению к другим. Этот метод дает возможность познать функции государства и отдельных его органов (например, функцию налогообложения), функции права и его специфических норм, функции правосознания, юридической ответственности, правовых льгот и поощрений, правовых привилегий и иммунитетов, правовых стимулов и ограничений и т. д.

Метод социального эксперимента связан с проверкой того или иного проекта решения с целью предотвратить ущерб от ошибочных вариантов правового регулирования. В качестве примеров можно назвать эксперименты по внедрению частного нотариата в ряде районов Республики Беларусь, по введению в отдельных регионах Российской Федерации особых экономических зон с льготным налогообложением субъектов хозяйствования и т. д.

3. Частнонаучные методы – это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений конкретных (частных) технических, естественных и гуманитарных наук. К ним относят: конкретно-социологический, статистический, кибернетический, математический и другие методы.

Конкретно-социологический метод позволяет с помощью анкетирования, интервьюирования, наблюдения и других приемов получить данные о фактическом поведении субъектов в государственно-правовой сфере. Он используется для определения эффективности воздействия государственно-правовых структур на общественные отношения, выявления противоречий между законодательством и потребностями социального развития. Путем проведения социологических приемов делаются соответствующие выводы о характере и результативности проводимой властными структурами государства правовой политики.

Статистический метод позволяет получить количественные показатели тех или иных массовых повторяющихся государственно-правовых явлений, таких как правонарушения, юридическая практика, деятельность государственных органов и т. д. Статистические исследования складываются из трех стадий: сбор статистического материала, его сведение к единству по определенному критерию и обработка. Первая стадия исследования сводится к регистрации единичных явлений, имеющих государственно-правовую значимость. На второй стадии эти явления классифицируются по определенным признакам, а на заключительной стадии делаются оценочные выводы относительно рубрицированных явлений.

Например, осуществляется количественный учет совершенных за определенный период времени налоговых правонарушений. Затем они классифицируются по своему содержанию. И, наконец, делается *вывод* о том, какие из них имеют тенденцию к росту, а какие – к сокращению. На основе полученной статистической информации принимаются научные поиски причин, порождающих указанные тенденции.

Кибернетический метод – это прием, позволяющий с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления. Возможности кибернетики не сводятся лишь к возможностям ее технических средств (компьютеров и т. п.). Дело в том, что глубже познать государственно-правовые закономерности можно и при содействии системы ее понятий («управление», «информация», «двоичность информации», «прямая и обрат-

ная связь», «оптимальность» и др.) и теоретических идей («закон необходимого разнообразия» и т. п.).

Математический метод – это совокупность приемов оперирования с количественными характеристиками. Еще И. Кант заметил, что в «каждом знании столько истины, сколько математики». В настоящее время математические методы применяются не только в криминалистике или судебной экспертизе, но и при квалификации преступлений, и в правотворчестве, и в других сферах правовой действительности и т. п.

Среди частнонаучных следует выделить два метода, которые относятся к частнопрововым и являются сугубо юридическими: формально-юридический и сравнительно-правовой.

Формально-юридический метод позволяет определять юридические понятия (например, такие специальные юридические термины, как «существенный вред», «юридическое лицо», «тяжкие телесные повреждения», «смягчающие вину обстоятельства»), выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний. Его специфической чертой является отвлечение от существенных сторон *права*. Задача, которая при этом ставится, заключается в уяснении и объяснении действующего законодательства, в его систематическом изложении и истолковании для целей правотворческой и правоприменительной практики. Поэтому в содержание формально-юридического метода включены законодательная техника и приемы толкования норм права, равно как и изучение тех факторов и условий, в которых действуют данные нормы и которые оказывают влияние на их природу.

Рассматриваемый метод состоит в исследовании используемых в праве категорий, дефиниций, конструкций специально-юридическими приемами. Он дает возможность детально изучить технико-юридическую и нормативную стороны права и на этой основе профессионально заниматься юридической деятельностью.

Сравнительно-правовой метод позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы – законы, юридическую практику и т. д. – в целях выявления их общих и особенных свойств.

Данный метод используется в исследовании различных правовых систем (макросравнение) или отдельных элементов правовых систем (налогового законодательства) (микросравнение). К эмпирическому сравнению относится главным образом микросравнение – сопоставле-

ние и *анализ* правовых актов (например, в сфере налогообложения) по линии их сходства и различия, а также практики их применения. В правовой науке сравнительно-правовой метод используется прежде всего при изучении законодательства двух или более государств.

Методы особенно важны для общей теории права, ибо данная наука является методологической по отношению к иным юридическим наукам, использующим ее в своем развитии.

Все названные методы общей теории права необходимо развивать, ибо совершенствование методов познания своего предмета – важная задача любой науки.

Здесь нужно также отметить, что методология правовых исследований, апробированная политико-правовыми изысканиями в истории человечества, обладает богатым содержанием и состоит, по крайней мере, из нескольких ветвей. Преувеличение какой-либо одной из них таит в себе опасность снижения познавательного потенциала научного знания и грозит обернуться возникновением кризисной ситуации в науке. Опираясь на уроки истории, один из которых состоит в учете многовариантности подходов к решению научных проблем с использованием всего богатства методологического инструментария, важно не допустить этого преувеличения.

Другими словами, при исследовании государственно-правовых явлений необходимо исходить из многоаспектности бытия, последовательно применяя такой принцип научного познания, как плюрализм. Благодаря плюралистическому подходу к изучению наиболее общих закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права теория создает систему знаний, в которой отражаются объективные данные о реальной политической и правовой жизни.

2.3. Классификация методов научного познания права по стадиям познания. Методы правового регулирования

Названные выше методы ОТП можно классифицировать и по стадиям (этапам) познания (рис. 1).

На первой стадии научного познания применяются методы сбора эмпирической информации (опыты): методы толкования права, наблюдение, анкетирование, тестирование и др.;

на второй стадии – методы обобщения, сравнительного правоведения, статистического анализа, моделирования и др.;

на третьей стадии – юридическо-технические методы (см. в п. 2.2 лекции группу общих методов);

на четвертой стадии – методы системных исследований: системно-структурный подход, метод восхождения от абстрактного к конкретному.



Рис. 1. Стадии (этапы) научного познания

От методов науки ОТП необходимо отличать **методы правового регулирования** общественных отношений в рамках отраслевых юридических наук: а) диспозитивный (посредством его обеспечивается равенство участников правоотношения; б) императивный – метод властных предписаний – обеспечивает строгое четкое регулирование правоотношений, участники которых не равны по своим правам и обязанностям. Уникальное сочетание этих двух методов регулирования составляет своеобразный метод правового регулирования отношений в рамках определенной отрасли права.

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое методология общей теории права?
2. Каковы особенности современной методологии науки?
3. Охарактеризуйте систему методов научного познания права.
4. Почему материалистическая диалектика является всеобщим методом познания?
5. Приведите классификацию методов научного познания права по стадиям познания.
6. В чем отличие методов науки от методов правового регулирования общественных отношений?

Литература: [1–5, 7, 11, 16–18, 20, 25, 27].

Темы рефератов

1. Учет общечеловеческих и цивилизационных ценностей и идеалов как принцип изучения и научного разрешения проблем права.
2. Диалектический и метафизический методы познания права.
3. Дедукция и индукция в познании права.
4. Особенности догматического и нормативного способов изучения права.
5. Системно-структурный, конкретно-социологический, статистический и другие методы изучения права.
6. Системный анализ как один из основных методов научного познания права.
7. Система социологических методов изучения права: анкетирование, интервьюирование, личное, в том числе включенное, наблюдение.

Тема 3. ОСНОВНЫЕ КОНЦЕПЦИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ И СУЩНОСТИ ПРАВА

- 3.1. Основные теории происхождения права.
- 3.2. Теологические взгляды о сущности права.
- 3.3. Естественная школа права. Возрожденная естественная школа права.
- 3.4. Юридический позитивизм.
- 3.5. Историческая школа права.
- 3.6. Социологическая школа права.
- 3.7. Психологическая школа права.
- 3.8. Основные направления осмысления права в отечественной юридической литературе.

Ключевые слова: правопонимание, школа права, богоданность права, естественное право, положительное право, общественный договор, право юристов, экономический базис, надстройка, социологическая юриспруденция, юридический позитивизм.

Определения основных понятий

Естественное право – право, свойственное природе человека, мизогония, данное от рождения извне как природное явление.

Общественный договор – неписаное соглашение о создании государственной власти и закона, по которому каждый, передав в общее достояние и поставив под единое высшее руководство общей воли свою личность и все свои силы, превращается в нераздельную часть целого в обмен на защиту личности со стороны государства.

Положительное (позитивное) право – право как предписание государства в отличие от естественного права.

Право юристов – в рамках исторической школы права третья стадия развития права, когда юристы вскрывают нормы, таящиеся в духе национального права.

Правопонимание – это научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

Социологическая юриспруденция – направление в правопонимании, когда под правом понимаются не только нормы, но и их действие, и социальные последствия действия норм права.

Школа права – это совокупность взглядов определенных ученых на право, раскрывающих его сущность, происхождение и роль в обществе и государстве.

Юридический позитивизм – ряд теорий о праве, которые в той или иной степени отождествляют право с законом.

3.1. Основные теории происхождения права

Учения о происхождении права достаточно специфичны и разнообразны. Происхождение права, причины и условия, вызвавшие его появление, всегда порождали самые разнообразные мнения. Каждая из теорий правообразования выражала разные взгляды и суждения самых различных представителей групп, сословий и народов. В настоящее время известны сотни разнообразных доктрин, объясняющих процесс происхождения права.

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек, например: а) гражданин, обладающий минимальным правовым кругозором, столкнувшийся с проблемами права вообще; б) юрист-профессионал, имеющий достаточный запас знаний о праве, способный применять и толковать правовые нормы; в) ученый, человек с абстрактным мышлением, занимающийся изучением права, обладающий суммой исторических и современных знаний, способный к интерпре-

тации не только норм, но и принципов права, владеющий определенной методологией исследования. Поэтому правопонимание всегда субъективно, оригинально, хотя представление о праве могут совпадать у группы лиц и у целых слоев, классов.

Объектом правопонимания могут быть право в планетарном масштабе, право конкретного общества, отрасль, институт права, отдельные правовые нормы. При этом знания об отдельных структурных элементах экстраполируются на право в целом. Важную познавательную нагрузку здесь несут среда и взаимодействующие с правом общественные явления.

Содержание правопонимания составляют знания субъекта о его правах и обязанностях, конкретных и общих правовых дозволениях, запретах, а также оценка и отношение к ним как справедливым или несправедливым. В зависимости от уровня культуры, методической оснащенности субъекта, выбора предмета изучения правопонимание может быть иным или неполным, правильным или искаженным, положительным или отрицательным.

Теократическая теория (Ф. Аквинский) исходит из Божественного происхождения права как вечного творения, выражающего Божью волю. Естественное право принадлежит человеку от рождения и имеет Божественное происхождение. Божественное начало, сотворившее человека, создало и право. Право (от лат. *jus*) – это действие справедливости, данное человеку от Бога для создания человеческого общества. Источник права заключен в Боге, это вечный закон, и от него производны все иные виды человеческих законов. Вечный закон – это, в первую очередь, всеобщий закон миропорядка, выражающий божественный разум, абсолютное право, непосредственным проявлением которого выступает естественный закон.

Договорная теория происхождения права (Ж. Ж. Руссо, Дж. Локк, Т. Гоббс) утверждает, что право, как и государство, есть творение общественного договора. Сторонники данной теории исходили из того, что правовому состоянию предшествовало естественное состояние. Затем ради мира и благополучия заключается общественный договор. Люди передают часть своих прав государству и обязаны подчиняться ему, а государство обязуется охранять права человека. Договор рассматривали не как историческую реальность, а как политический идеал, как регулятивно-абстрактную идею, согласно которой необходимо оценивать правовую реальность, к которой нужно стремиться. Договор не в прямом смысле, а как бы договор, где государ-

ство выступает как «персонифицированная личность». Этот договор и есть источник права. Происхождение права связывается с непосредственным проявлением данного договора. Так как договор предусматривает справедливость, то законы всегда являются актами общей воли, поскольку народ не может лишить себя права издавать законы.

Теория естественного права весьма разнообразна. Источниками естественного права признавались: Бог, человеческая природа, естественное начало справедливости, заложенное в человеке. Сторонники данной теории считают, что наряду с правом, которое создается государственной властью путем издания законов, существует естественное право как высший правовой порядок, данный человеку от рождения. Оно является условием существования человека в процессе его жизнедеятельности. Естественное право есть право в собственном смысле этого слова. Данная теория признает за человеком определенное естественное право, данное ему от рождения. Это право возникает вместе с человеком и не может быть никем изменено, так как не связано ни временем, ни местом. Наличие интуитивного чувства правды и справедливости в человеке и есть первый принцип возникновения естественного права. Оно присуще человеку как эталон, идеал правды и справедливости. В отличие от изменчивого позитивного права, создаваемого по воле людей, естественное право вечно и неизменно, пока существует человек.

Современная трактовка естественного права отличается от предшествующих. В перечень неотъемлемых естественных прав включают уже социально-экономические права, которые смешивают с теориями социального государства.

Историческая школа права (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) основное внимание уделяла обычному праву. По мнению представителей данной школы, право возникает не по воле законодателя, а является закономерным историческим продуктом народной жизни, и в разные эпохи содержание права различно. Право, подобно языку, возникает как явление народного духа, вследствие чего оно должно развиваться не искусственными и произвольными мерами, а органическим путем. Это право складывается из обычаев как выражение бесхитростного правосознания народа, происходящего из «национального духа». С движением национального духа эволюционирует и право. Законодатель не создает нормы права, а, основываясь на обычном праве, способствует раскрытию этих норм через различные стороны народного духа.

Органическая теория права (Г. Спенсер) утверждает, что право, как и государство, является результатом действия сил природы, создавшей его наряду с обществом и отдельным человеком. Общество рассматривается как своеобразный организм, единый агрегат, развивающийся по общему закону эволюции. Суть данной теории заключается в том, что закономерности органической жизни при переходе от простого к сложному, от однородного к разнородному в последующем переносятся в истолкование происхождения и функционирования государства и права. В процессе естественного отбора и развития создается единый организм – государство, в котором государственная власть выполняет функции мозга, а право есть результат передаваемого мозгом импульса. Отсюда следует, что источником права является не законодательство, а право. Происхождение права связывается с социальной эволюцией, со всеми закономерностями эволюции животного мира.

Историко-материалистическая теория права (К. Маркс, Ф. Энгельс) связывает происхождение права с экономикой, базисом общества. Право есть надстроечное явление по отношению к экономической структуре общества. Как явление оно коренится в материальных «жизненных отношениях», опирается на «реальный базис» (производственные отношения) и зависит от него. Производственные отношения есть основание и условие, первичный и определяющий момент для политической и юридической надстройки. Производственные отношения как бы трансформируют в надстройку некоторую сумму признаков, из которых и складывается право.

Возникновение и развитие права происходят из экономического развития общества, связаны с появлением социальных классов, определяются соотношением классовых сил и являются результатом их взаимодействия. Право, по К. Марксу, возникает из экономических отношений, обслуживает эти отношения, является необходимой формой их выражения и существования. При этом авторы данной теории допускали, что такое надстроечное явление, как право, имеет и относительную самостоятельность.

Психологическая теория права (Л. И. Петражицкий) связывает происхождение права с психикой, эмоциями человека. Именно они заставляют человека совершать те или иные поступки. По Л. И. Петражицкому, любые эмоциональные переживания человека могут являться правовыми, если связаны с представлениями о взаимных правах и обязанностях. Источник права – это «эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида».

Эмоции бывают моральные и правовые. Моральные нормы односторонни и ассоциируются с осознанием человеком своей обязанности, но они необязательны. Правовые эмоции являются двусторонними, и возникающие при этом правовые нормы носят атрибутивно-императивный характер. Законодательство и обычаи являются результатом правовых переживаний, осознанием «своего права», выраженных вовне как притязания, в результате чего и возникает право.

Институционалистская теория права (М. Ориу, Ж. Бюрдо, М. Дюверни). Согласно этой теории, право возникло в результате физического равновесия сил бесчисленных социальных институтов, коллективов (социальных общностей, учреждений), соединенных в сложную и запутанную систему, которая находится в определенном социальном равновесии юридических и политических сил. Одной из таких универсальных систем равновесия и является право.

3.2. Теологические взгляды о сущности права

Поскольку религия долгое время была единственной или ведущей формой мировоззрения, то все общественные явления, в том числе вопросы происхождения, сущности и функционирования права, имели божественное происхождение. Теологические взгляды на право были характерны для ранних монархий Египта, Вавилона, Иудеи, а особенное распространение получили в Средневековье.

Право в древние времена не отграничивалось от религии, нравственности, государственной власти, общества. Оно интерпретировалось как справедливый порядок, установленный Богом (богами), Его (их) волеизъявлением. На земле этот порядок, выражающийся в беспрекословном подчинении одних другим, призван обеспечивать правитель (фараон, царь, император) с помощью находящегося в его распоряжении государственного аппарата.

В древнеегипетском обществе бывший глава администрации фараона Айсеса Птахотепа в своем произведении «Поучение Птахотепа» (III тыс. до н. э.) суть права обозначил понятием «маат» («маат»). Маат – это божественный и справедливый порядок во взаимоотношениях между свободными людьми, установленный богиней правосудия. Изображение этой богини носили судьи и считались ее жрецами.

Правовой порядок, с точки зрения Птахотепа, – это такое состояние в обществе, при котором «низшие» (плохие) подчиняются «высшим» (благородным); соблюдается принцип «ка» (не сокращаются счастли-

вые часы во взаимоотношениях между собой), а также принцип социальной иерархической пирамиды: на ее верхушке находятся боги, покровительствующие Египту, ниже располагается фараон, далее следуют жрецы, потом – знать (серы), под нею – земледельцы и ремесленники, а основанием общественной пирамиды являются рабы. Устойчивость этого общественного и справедливого порядка достигается тем, что отцы семей по достижении старости завещают своим детям то, что ими было услышано, в свою очередь, от их отцов. Фараон в целях обеспечения установленного порядка должен вести войну против анархии, несправедливости, обмана и богохульства. Все это, по Птахотепу, и являет собой маат как естественно-божественный процесс, справедливый порядок, олицетворяющий гармоническое состояние общества.

Понятие сущности права как естественно-божественной гармонии во взаимоотношениях между людьми характеризовалось также и в Древней Индии в ее правовых источниках, отражавших теократическое учение брахманизма, и выражалось терминами «рта» («рита») и «дхарма» («дхамма»). Согласно древнеиндийскому юридическому памятнику «Веды» (II тыс. до н. э.), рта – это мировой естественный закон, определяющий конституцию (строение) общества, деление людей на созданные богом четыре варны (брахманы, кшатрии, вайшии, шудры), их место, роль, социальное и правовое положение в каждой из них, а значит, и их членов. Эти варны должны, как утверждалось в юридическом сборнике «Упанишады» (IX–VI вв. до н. э.), следовать божественному закону дхарме, долгу, обычаям, правилам поведения, согласно которым «низшие» подчиняются «вышним», строго соблюдать взаимоотношения между варнами. Такое понимание права было воспринято знаменитыми Законами Ману, согласно которым порядок соподчинения между варнами должен обеспечивать царь. Обожествляемый царь, обладая высокими полномочиями, следуя советам и наставлениям брахманов, участвуя у них знаниями по управлению обществом, должен обеспечивать этот общественный порядок, быть охранителем системы варн, их строгого соподчинения путем умелого, сурового наказания провинившихся.

В Древнем Китае, по учению выдающегося мыслителя VI–V вв. до н. э. Кун-цзы (Конфуция), порядок взаимоотношений между людьми устанавливался императором (который был «сыном неба», отцом большой семьи), исходя из принципа подчинения «низших» «вышним», младших старшим, подданных правителю. Во всех взаимоотно-

ношениях, согласно Конфуцию, главной должна быть забота: забота о благополучии семьи – в семейных отношениях, забота об упрочнении государства – в масштабе общества, страны.

Порядок управления, с точки зрения Конфуция, должен основываться не на законе, осуществляться не с помощью наказаний, а посредством добродетелей, под которыми он понимал комплекс этико-правовых принципов, включающих правила ритуала (*ли*), человеколюбия (*жень*), заботы о людях (*игу*), почтительного отношения к родителям (*сяо*), преданности правителю (*чжун*), долга (*и*), других устоев, за исключением позитивного закона (*фа*). Законодательству Конфуций отводил лишь вспомогательную роль в упорядочении общественных отношений.

В древнегреческих произведениях «Илиада» и «Одиссея» обычай, обычное право (темпе) предопределено богиней правды, олицетворяющей справедливость (Дике). Темис – это конкретизация вечной справедливости, ее присутствие, правление и соблюдение во взаимоотношениях и людей, и богов.

Богоданность права обосновывалась не только в древние времена, но и во все последующие эпохи. Особенно это проявилось в Средние века, в эпоху феодализма, прежде всего в учении, пожалуй, самого знаменитого западного теолога и в то же время крупного ученого Фомы Аквинского. Сторонники теологического учения о праве были и в последующие времена, вплоть до наших дней (например, неотомистское направление в современной теории естественного права). Устойчивое теократическое представление о праве объясняется, во-первых, стремлением придать праву самый высокий авторитет в обществе (и в этом имеется объективно обусловленная потребность); во-вторых, отражением в праве как феномене интегративном всех социально значимых непрерывно развивающихся явлений и процессов, которые всегда остаются в чем-то непознанными и поэтому объясняются силой божественной; в-третьих, не всегда сопряженным с доказательствами научным познанием истины, наличием теологического, научно-фантастического, вероятностного, загадочного, облекаемого в религиозную форму аспекта.

Христианская теория сущности права является одной из наиболее распространенных в мире, но мало изученных либо истолкованных превратно в силу идеологических установок на постсоветском пространстве. В СССР данная теория обычно рассматривалась как реакционная, ненаучная, недоказуемая, разработанная в интересах церкви

духовными феодалами. В основном схожие положения содержатся в ряде современных учебников.

При изучении названной теории следует учитывать ее историческую и современную составляющие, а также конфессиональную картину конкретного государства. Так, применительно к Беларуси наиболее распространенной конфессией является православие, современные представления о праве которого содержатся в Основных социальных концепциях Русской Православной Церкви (далее – ОСК). Как отмечалось ранее, христианство в отличие от иных мировоззрений не является политико-правовой доктриной, преследуя исцеление поврежденной человеческой природы, избавление человека от греха, смерти и обеспечение вечной жизни в Боге (Ин. 18, 36).

В христианстве Бог-Творец как бестелесный, невидимый, всемогущий, вездесущий Дух сознательно и постепенно творит весь духовный и материальный мир по своему благу Промыслу для жизни в любви. Человек создается как двусоставное духовно-материальное существо (Быт. 2, 7) по образу и подобию Бога (Быт. 1, 29), что заключается в абсолютной свободе любить или отвергнуть Бога в целях господства над всем материальным миром (Быт. 1, 28) и вечной жизни. Бог в своем замысле не создает зла, возникающего через нарушение заповедей (грехопадение), что изменяет всю человеческую природу и материальный мир (Рим. 8, 19–23). Однако Бог обещает послать Спасителя (Мессию), который избавит людей от смерти и греха и примирит их с Собой. Таким образом, во время от грехопадения и изгнания Адама из рая до прихода Мессии (Ветхий Завет) Бог готовит людей к принятию Христа. Новый Завет является исполнением обещания, так как Бог, придя на землю в облике человека, своею смертью и Воскресением победил грех и смерть, заключив с людьми качественно новый договор, позволяющий людям получить утраченную жизнь в Боге.

В основе христианских представлений о праве лежит антропологическое утверждение о тяготении поврежденной человеческой природы к совершению злых поступков, что позволяет признавать весь мир лежащим во зле (Ин. 8, 44) и требовать наличия специальных инструментов для противодействия злу и греху. Для реализации замысла спасения Бог образует для Себя народ, целью которого будет сохранение заповедей Бога и рождение Мессии по плоти. Через Моисея Бог дает иудеям Закон, представляющий жесткую монопольную систему, охватывающую все социальные отношения через призму исполнения либо неисполнения Божественных предписаний, объединенную еди-

ной целью дать людям жизнь и добро (Втор. 30, 15–18). В таком контексте право выступает проявлением религии в социально-политической сфере, охраняя в первую очередь за счет принуждения определенный миропорядок от последствий греха и являясь институтом, постоянно существующим в социуме. Это вытекает из формулирования еще в раю первых обязательных норм, которые выступают проявлением сущности права.

Однако любое историческое право в силу поврежденности природы человека является несовершенным. Таким образом, государство и право, согласно христианским воззрениям, являются обязательными элементами социального регулирования в греховном мире. Целью их существования является необходимость активных действий по ограждению общества от наиболее опасных проявлений греха. Согласно ОСК, грехопадение, т. е. нарушение Божественного закона, изменяет назначение права, и оно «становится границей, выход за которую грозит разрушением как личности человека, так и человеческого общежития» (ОСК. IV. 1).

Христианство рассматривает закон и право как многомерные явления, выделяя, в частности, Божественный Закон и человеческий закон. С позиции современной юриспруденции Божественный Закон, включающий различные правила поведения верующих во внешней жизни (религиозное, каноническое право), выступает мононормативной регулятивной системой и именуется религией. Человеческий же закон понимается как право в юридическом смысле. При этом человеческое право должно соответствовать Божественному Закону, а абсолютное отвержение человеческим законом абсолютной Божественной нормы и замена ее противоположностью порождают беззаконие, несмотря на внешнюю правовую форму. Таким образом, «человеческий закон никогда не содержит полноту Закона Божественного, но, чтобы оставаться законом, он обязан соответствовать богоустановленным принципам, а не разрушать их» (ОСК. IV. 3).

Право, как система внешних общеобязательных норм, также может подразделяться на светское и религиозное, которые «происходят из одного источника и долгое время являлись лишь двумя аспектами единого правового поля» (ОСК. IV. 4).

Светское право может подразделяться на отдельные правовые системы, свойственные отдельным нациям и государствам. При этом любое национальное право и правопорядок представляют собой «частный вариант общего мироустроющего закона, присущий опре-

деленному народу», который (вариант) проявляет соответственно конкретной движущейся в истории нации «основополагающие принципы отношений человека с человеком, власти с обществом, учреждений друг с другом». В этом ключе любое национальное право, несовершенное в силу несовершенности и грешности любого народа, создает общие условия социальной жизни, переводя и приспособлявая «абсолютные истины Божии к конкретному историческому и национальному бытию» (ОСК. IV. 8).

Право рассматривается в качестве проявления «единого божественного закона мироздания в социальной и политической сфере», однако выступающего в результате грехопадения ограниченным и несовершенным. В христианстве право несводимо к этике и регулирует лишь внешние общественные отношения, не будучи способным определять «внутренние состояния человеческого сердца, поскольку Сердцеведцем является лишь Бог». При этом право содержит в себе определенный минимум обязательных для всех членов общества нравственных норм, однако изложенных формально с помощью правил юридической техники. Это позволяет светскому праву выполнять в большей степени ограничительную функцию, не допуская того, чтобы лежащий во зле мир превратился в ад, не будучи способным превратить его в Царствие Божие (ОСК. IV. 2).

Христианство указывает на внутреннее и внешнее изложение закона. Так, внутренний закон «свободен от духовно падшего состояния мира и даже противопоставлен ему ... это противопоставление есть не нарушение, а исполнение закона полноты божественной Правды, которой человечество отвергло в грехопадении» (ОСК. IV. 3). Одновременно христианство призывает человека к достижению полного тождества жизни с абсолютным божественным законом (обожению). При этом христианство принципиально признает невозможность создания законодательства, построенного исключительно на евангельских принципах, несмотря на возникновение в лоне церкви особой надсоциальной системы канонического права, основанного на Божественном Откровении. Каноническое право по своей сути непосредственно не может быть частью законодательства государства, хотя может оказывать на него значительное влияние, являясь его нравственным основанием. Таким образом, христианство признает обязательность модифицированного нехристианского права при условии его очистки от антихристианских положений.

Христианство, разделяя светское и сакральное в бытии человека, привело к признанию и сохранению за человеком определенной автономной сферы, «где его совесть остается "самовластным" хозяином, ибо от свободного волеизъявления в конечном счете зависят спасение или гибель, путь ко Христу или путь от Христа». В этом контексте права человека (на совесть, на жизнь и т. д.) защищают сокровенные основания человеческой свободы от произвола посторонних сил, что также требует их внешней защиты и гарантий. Христианство считает, что сообразование права с Божественной правдой, явленной Господом Иисусом Христом, позволяет ему стоять на страже человеческой свободы и, соответственно, охранять права человека.

Христианство признает возможным для церкви, обладающей собственным автономным правом, уважительное существование в рамках любых правовых систем, предписания которых она призывает исполнять при условии незыблемой границы законопослушания. С одной стороны, все, что касается исключительно земного порядка вещей, является обязательным для исполнения вне зависимости от степени совершенства (несовершенства). С другой стороны, «когда исполнение требования закона угрожает вечному спасению, предполагает акт вероотступничества или совершение иного несомненного греха в отношении Бога и ближнего, христианин призывается к подвигу исповедничества ради правды Божией и спасения своей души для вечной жизни. Он должен открыто выступать законным образом против безусловного нарушения обществом или государством установлений и заповедей Божиих, а если такое законное выступление невозможно или неэффективно, занимать позицию гражданского неповиновения» (ОСК. IV. 9).

Особенностью христианства является эсхатология (конец света, второе пришествие), когда современный материальный мир из-за постоянного умаления любви, увеличения беззаконий (Мф. 24, 12), отказа от Христа (Лк. 14, 15–24), что приведет к царству антихриста, будет уничтожен. В результате Воскресения и Страшного суда праведники получают вечную жизнь в новом мире, грешники же будут осуждены на вечные страдания. Таким образом, христианство понимает историю как регресс и прямо указывает на свое «промежуточное» историческое поражение, что и объясняет возникновение иных, в том числе антихристианских, доктрин.

3.3. Естественная школа права. Возрожденная естественная школа права

Концептуальные идеи о естественном праве содержались уже в философско-этическом учении античных мыслителей.

Например, Аристотель делил право на естественное и условное (волеустановленное), правоустановленное природой и законом. Естественное право – то, которое везде имеет одинаковое значение и не зависит от признания или непризнания его, оно составляет как бы основу действующего в государстве права.

Право, установленное законом, подобно мерам. Не везде существует одинаковая мера для вина, для хлеба; мера оптовых торговцев иная, чем мера мелких. Подобным же образом, утверждает Аристотель, и то право, которое не от природы таковое, а есть лишь человеческое право, не повсюду одинаково, точно так же, как и государственный строй не везде одинаков, хотя лучший от природы лишь один. Под *условным* (волеустановленным) правом в учении Аристотеля подразумевается то, что позднее стали обозначать термином **позитивное (положительное) право, т. е. исходящее от государства**.

Древнеримские юристы, воспользовавшиеся достижениями древнегреческой философии и создавшие на ее основе юридическую науку, определяли право как силу разума, добра и справедливости. Выдающийся государственный деятель и мыслитель Цицерон (106–43 гг. до н. э.), различая естественное и писаное право, считал его основой справедливости. Справедливость – это вечное, неизменное, неотъемлемое свойство природы вообще и человеческой природы в частности, а ее источник – естественное право. Первое требование справедливости, по Цицерону, состоит в том, чтобы никто никому не вредил и все пользовались общей собственностью как общей, а частной – как своей. Естественное право (высший, истинный закон) возникло раньше, чем какой бы то ни было писанный закон, вернее, раньше, чем какое-либо государство вообще было основано. Справедливость не определяется мнением людей, их усмотрением, она определяется природой. Устанавливаемые людьми законы не могут нарушать порядок в природе и создавать право из бесправия или благо из зла, честное из позорного. «Не на мнении людей, а на природе основано право».

Таким образом сформировалось дуалистическое (двойственное) понимание права.

Теория естественного права создана усилиями буржуазных идеологов в XVII–XVIII вв. Общепризнанным основоположником этой теории, «отцом естественного права» считается голландский исследователь Г. Гроций. В числе наиболее известных разработчиков естественно-правового учения наряду с Г. Гроцием были Б. Спиноза, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш. Монтескье, Ж. Ж. Руссо. Сторонники этой теории появились во всех странах мира, она стала универсальной. Классическая школа естественного права была господствующей на протяжении XVII–XVIII вв. Ее последователем был И. Кант, другие выдающиеся мыслители XIX в. В XX в. учение о естественном праве возрождается и в настоящее время является одним из влиятельных в правоведении, фундаментальной основой современной теории прав человека.

В отличие от античных мыслителей, интерпретировавших естественное право как действие законов природы в поведении людей, создатели классической школы естественного права под правом естественным понимали *требования человеческого разума, корнящиеся в природе человека*. К таким требованиям они прежде всего относили: 1) не трогать чужого добра; 2) возвращать то, что нам не принадлежит; 3) возмещать причиненный вред; 4) исполнять обещания, соблюдать договоры; 5) воздавать заслуженное наказание.

Естественными правами человека является право на жизнь, честь, достоинство, право на частную собственность. Частная собственность сторонниками школы естественного права считалась проявлением человеческого совершенства и конечной целью развития, высшей формой реализации разума, всех потенций человека. Неизменному, вечному, всегда справедливому праву должно соответствовать волеустановленное государством положительное (позитивное) право. По Г. Гроцию, «право есть то, что не противоречит справедливости. Противоречит же справедливости то, что противно природе существ, обладающих разумом». Г. Гроций выступил против действовавшего феодального законодательства, противоречащего природе человека, и выдвинул требование заменить его правом, которое отвечает «законам разума», обеспечивает каждому свободное пользование своим достоянием с согласия всех; при этом «не следует повиноваться приказам власти, противным естественному праву».

Согласно Дж. Локку, закон – не любое предписание, исходящее от гражданского общества в целом или от установленного людьми законодательного органа. Закон только тогда является законом, если он

указывает человеку поведение, соответствующее его собственным интересам и служащее общему благу.

В XX в. школа естественного права возрождается и развивается ныне по ряду направлений, которые отдельными авторами характеризуются как самостоятельные теории права. В современной естественно-правовой теории выделяют четыре направления: 1) неотомистское; 2) феноменологическое; 3) экзистенциалистское; 4) герменевтическое. При наличии особенностей каждого из этих направлений в понимании сущности естественного права и его соотношения с позитивным правом все они исходят из того, что независимо от государства существует право естественное, являющее собой общечеловеческие ценности, и в соответствии с ними должно устанавливаться позитивное право; положительное право легитимно, если оно соответствует праву идеальному, идеальным ценностям.

Особенность современной теории естественного права в сравнении с классической школой естественного права состоит в том, что, во-первых, каждое из указанных направлений по-своему интерпретирует естественное право; во-вторых, экзистенциалистское и герменевтическое направления признают изменчивость естественного права по мере развития общества; в-третьих, сущностное понимание естественного права не отделяется от ценностного (аксиологического) подхода к нему в стремлении стать непосредственным руководством для практики административной, и особенно судебной, чтобы судья творил «живое» право в обход «мертвого», «бумажного» закона; в-четвертых, под естественным правом понимаются не только неотъемлемые права, связанные с природой личности, но и социально-экономические права, права социальных общностей (право наций на самоопределение, право народа принимать конституцию государства), а также на свободу объединения в политические партии и общественные союзы.

Согласно экзистенциалистскому направлению школы естественного права, право в собственном смысле слова есть непрерывная цепь отдельных правовых ситуаций, массы правовых случаев, которые не могут быть выражены сухой и застывшей нормой, поскольку ситуация индивидуальна и неповторима, и поэтому правовое решение не подчиняется нормированию, т. е. право не имеет нормативного характера.

В. С. Нерсисянц отмечает, что традиционное и «возрожденное» естественное право «трактуются как преданное (богом, разумом, природой вещей, природой человека и т. д.), предпозитивное (допозитивное, надпозитивное)», а известный немецкий правовед Г. Радбрух в

своей книге «Обновление права» писал: «Юридическая наука должна вновь вспомнить о тысячелетней мудрости античности, христианского средневековья и эпохи Просвещения о том, что есть более высокое право, чем закон, – естественное право, божественное право, разумное право, короче говоря, надзаконное право, согласно которому неправое остается неправым, даже если его отлить в форму закона».

Современная школа естественного права в известной мере «смыкается» с социологической теорией права. Так, известный разработчик «реалистического» направления социологической школы права Д. Фрэнк подчеркнул, что любой добропорядочный человек не может не принять за основу современной цивилизации те фундаментальные принципы естественного права, которые относятся к человеческому поведению. При этом первичными являются принципы стремления к общему благу, непричинения вреда другим, воздаяния каждому своего, а вторичными – «не убий», «не укради», «возвращай врученное тебе по доверию».

3.4. Юридический позитивизм

Развитие монистического взгляда на право достигло своего апогея в учении юридического позитивизма, сложившегося во второй половине XIX в. в качестве господствующего направления в юриспруденции.

Типичными представителями этого направления в Англии был Д. Остин; в Германии – Р. Иеринг, К. Бергбом, П. Лабанд; во Франции – Э. Дюркгейм, А. Эмен; в России – Г. Ф. Шершеневич, Н. И. Коркунов, С. В. Пахман.

Философской основой юридического позитивизма является учение И. Канта о категорическом императиве и французского мыслителя О. Конта о позитивной философии и позитивной политике, обеспечивающих солидаризм в обществе.

Идею обеспечения солидаризма правом наиболее обстоятельно обосновывали французские юристы Л. Дюги и Э. Дюркгейм. Согласно Л. Дюги, нормы права выражают солидарность между людьми и непосредственно обусловлены высшей нормой – нормой «социальной солидарности». По утверждению Э. Дюркгейма, «мы можем быть уверенными, что найдем отраженными в праве все сущностные разновидности социальной солидарности», «право воспроизводит основные формы социальной солидарности».

Утверждение юридического позитивизма как господствующего направления во второй половине XIX в. было обусловлено стабилизацией капиталистических отношений в мире, активной кодификацией, укреплением законности. Это направление сохранилось и в XX в., особенно в так называемом «чистом учении о праве» Г. Кельзена, его нормативистской теории права.

Следует подчеркнуть, что юридический позитивизм включает в себя ряд теорий о праве, которые *«сводят» право с законом*. Поэтому можно утверждать, что уже с гегелевского учения о праве как нравственном законе зарождается позитивистское направление и отчетливо выкристаллизовывается в теории немецкого профессора римского права Р. Иеринга, его *«реалистической теории»*. Согласно Р. Иерингу, право возникает, развивается, осуществляется в борьбе, и поэтому оно неразрывно связано с насилием, с государственным принуждением. Право он определял и как совокупность действующих в государстве принудительных норм, применяемых им правовых принципов, и как совокупность жизненных условий общества, обеспечиваемых государственным принуждением, и как защищенный государством интерес, и как законный порядок жизни. В этом, по Р. Иерингу, и состоит реалистическая трактовка права. Целью права он считал «уравновешивание интересов в обществе и нахождение баланса между ними». «Богиня правосудия держит в одной руке весы, на которых она взвешивает право, в другой – меч, которым она его защищает. Меч без весов есть голое насилие, весы без меча – бессилие права». «Власть разумная и способная к самоодолению является источником права».

Согласно Д. Остину, право – это установленные государством законы, в которых оно определяет юридические права и накладывает соответствующие обязанности. Закон, по А. Эсмену, есть повеление суверена, он получает свою обязательную силу в авторитете, от которого исходит. Понятие права, с точки зрения К. Бергбома, всегда и повсюду было и есть чисто формальное, а юридическая наука – это формальная наука о позитивном праве, юриспруденция понятий. Сугубо формальный подход к праву характерен для всех сторонников юридического позитивизма.

Довел же до абсолюта формальное понимание права Г. Кельзен своим *«чистым» учением*, согласно которому право, как таковое, необходимо рассматривать вне его связи с политикой, экономикой, нравственностью и другими явлениями, видя в нем лишь устанавливаемые предписания.

Суть кельзеновского учения о праве, получившего название нормативистской школы права, состоит в том, что главным в праве является должностное, обязанности (а не права), выраженные в иерархической системе норм должного поведения, определяемых конституцией, законами, подзаконными актами, судебными и административными решениями, исходящими от государства. Право – это нормативный порядок человеческих отношений, построенных на «основной норме» – кантовском *категорическом императиве*, сводящемся к трем постулатам: все равны перед законом; человек не только средство для достижения цели, но и сама цель; суверенитет должен принадлежать народу. Они непосредственно определяют конституцию и всю правовую нормативность, исходящую от государства. Государство для всех сторонников юридического позитивизма есть источник права.

В научной литературе подчеркивается, что позитивисты характеризуют государство как правовую форму для совокупной жизни народа, как юридическую организацию народа, юридическое олицетворение нации, правовую конструкцию. Получается, что право творится государством и является совокупностью его велений, приказов и в то же время представляет собой правовое явление (субъект права и правоотношений). Юридический позитивизм обосновывает идею господства права, верховенство закона, законности, правового государства.

3.5. Историческая школа права

Основатели исторической школы права немецкие профессора Г. Гуго, Ф. Савиньи и Г. Пухта критиковали дуалистическое понимание права, обосновывали наличие лишь одного права, действующего, позитивного, которое, с их точки зрения, формируется не в результате сознательной деятельности людей, проявления их разума, а появляется стихийно, само собой, как, например, язык или какие-то правила игры, и представляет собой *обычай, выражающий дух народа* (нации), и которое развивается под воздействием исторических факторов по определенным ступеням. Согласно Г. Пухте, право на первой стадии представляет собой *обычай*, на второй – *законодательство* (персонификация общей воли), на третьей – *право юристов* (когда юристы вскрывают нормы, таящиеся в духе национального права, но еще не обнаруживающиеся ни в обычае, ни в законодательстве).

По Ф. Савиньи, право развивается также по трем ступеням. Первая ступень *природное право*, живущее в сознании народа, свойственное

его национальному духу, прирожденное ему под влиянием действующих внутри сил, проявляется как обычное право. Вторая ступень – *ученое право*, являющееся научной обработкой природного права и живущее на этой стадии как бы двойной жизнью (как природное право и как ученое право), но это не двойственное, а единое право, поскольку оно имеет один источник – народный дух – и становится зрелым плодом. Третья ступень – *кодификация*, призванная упорядочить, закрепить то, что сформировалось из обычаев, порожденных народным духом.

Согласно исторической школе права, его сущностью является *дух народа*, его убеждения; каждое правовое установление имеет свое время, и произвольно отменять, искусственно заменять его какими-то новыми законами не следует. Гармония развития права нарушается, когда парализуют силу непосредственного народного убеждения и нации, и все дальнейшее развитие права перекладывается на законодателя.

3.6. Социологическая школа права

Наибольшее распространение социологическая юриспруденция получила в США в середине XX в. В ней выкристаллизовались два направления, «два крыла»: *умеренное* (так называемая гарвардская школа права во главе с Р. Паундом) и более радикальное, отрицающее нормативный характер права, – *«реалистическое»* (К. Ллевеллин, Д. Фрэнк, О. Холмс, Л. Брендейс, Б. Кардозо).

Основатель гарвардской школы профессор Гарвардского университета Р. Паунд наиболее полно отразил учение о праве в опубликованном им в 1959 г. пятитомном труде «Юриспруденция». В этом произведении автор исследует право в действии, во взаимосвязи с другими социальными явлениями, используя «инструментальный прагматический подход», характеризуя право как «инструмент социального контроля», как «юридическую социальную инженерию» с позиции философии прагматизма. Право, по Р. Паунду, являет собой высший вид социального контроля для согласования сталкивающихся и перекрещивающихся интересов, обеспечения их компромисса, гармонизации, достижения наиболее полной безопасности и эффективности всех человеческих требований.

В понятии права Р. Паунд усматривает три стороны: 1) право как правопорядок (режим упорядоченных отношений между людьми по-

средством систематического применения силы политически организованного сообщества); 2) право как совокупность юридических предписаний (правил и норм) в данном политически организованном обществе; 3) право как судебный и административный процесс, отправление правосудия. Право, как утверждает Р. Паунд, есть режим упорядочения человеческих взаимоотношений, приведение в порядок поведения людей в согласии с совокупностью правил, надлежаще установленных. Оно представляет собой *не только нормы, но и их действие, их социальные последствия*. Право должно быть стабильным, являться фиксированной основой для регулирования человеческой деятельности, и в то же время в связи с изменением условий жизни правовой порядок должен быть настолько же изменяемым, насколько стабильным, должен постоянно пересматриваться в соответствии с изменениями в общественной жизни, которую он должен регулировать.

Второе направление в социологической юриспруденции, претендуя на более реальный подход к праву и его роли в обществе, исходит из того, что право – это не нормы, не правила, а решения, принятые в каждом отдельном случае судом. В частности, Д. Фрэнк в своей книге «Суд перед судом», изданной в 1949 г., утверждает, что право – это то, что какой-либо суд где-нибудь и когда-нибудь решит в специальном судебном разбирательстве относительно конкретных прав данного человека; право – это решения, а не правила; *судья создает право*, когда решает дело. Принимаемое же судьей решение основывается не на законе или прецеденте, а на психологическом состоянии судьи под воздействием соответствующих импульсов, стереотипов, установок. Решение судьей принимается интуитивно, по сути дела, иррационально, и только потом начинается «процесс рационализации», т. е. юридическое обоснование соответствующего решения.

С точки зрения Б. Кардозо, известная стабильность в праве нужна в смысле «здоровой определенности»; опасность заключается как в постоянном покое, так и в постоянном движении, и компромисс должен быть найден в принципе становления, понимаемого им как наделение судьи полномочиями решать – когда следует применять закон или прецедент, а когда от них надо отказываться: если требование общественной пользы достаточно постоянно, если применение действующего правила приводит к тяжелым последствиям или к неприемлемым выводам, должна восторжествовать полезность.

По К. Ллевеллину (профессор Колумбийского университета), судьи обычно не могут руководствоваться юридическими нормами, так как

они в подавляющей массе либо не так ясны, либо не являются слишком мудрыми, либо не дают ясного ответа на вопрос, когда их следует применить. Он противопоставляет нормы, «бумажные нормы», содержащиеся в законах и прецедентах, «реальному праву», праву в жизни. Сферой права являются действия, относящиеся к решению споров, и люди, осуществляющие эти действия, будь то судьи, шерифы, клерки, тюремщики или адвокаты. То, что эти официальные лица решают в отношении споров, и есть само право.

3.7. Психологическая школа права

Дуалистическую позицию в правопонимании в XX в. занимала и психологическая школа права. Психологическая теория права возникла в начале XX в. Ее представителями были Г. Ф. Кнап, Г. Тард, З. Фрейд, Дж. Фрезер, П. Сорокин и уроженец Беларуси Л. И. Петражицкий.

По мнению Л. И. Петражицкого, осмысление права основывается на том, что мы осознаем свое поведение как должное по отношению к другому и поведение других людей как должное по отношению к себе. Право возникает не из конкретных экономических, исторических, социальных предпосылок, а вследствие переноса наших переживаний на других людей, которым предписываются конкретные права и обязанности. Человек закрепляет для себя, других людей, общества права и обязанности под влиянием эмоций, соотнося их со своими внутренними убеждениями о должном поведении человека в различных обстоятельствах. Поведение устанавливается не государством, а внутренним голосом человека.

В данном подходе право начинают рассматривать через сферу внутренних переживаний человека. Сущность права соотносится с внутренним миром людей, а не с их внешними проявлениями. Л. И. Петражицкий обосновывает вывод о том, что *право – это явление внутреннего мира, особенность индивидуальной психики человека*. Право представляет собой особые этические и правовые эмоции (переживания). Основной чертой правовых эмоций автор считал их императивно-атрибутивную направленность.

В соответствии с этой теорией есть право официальное, устанавливаемое и охраняемое государством («принудительные нормы, пользующиеся признанием и защитой со стороны государства»), и право интуитивное, порожаемое правовыми эмоциями (двусторонними, обяза-

тельно-притязательными, императивно-атрибутивными), переживаниями, являющееся результатом внутреннего самоопределения индивида. Именно эти переживания и являются собой сущность права как регулятора, порождающего соответствующие права у одних и обязанности у других, исходя из чувства долга.

Позитивное право, как официально действующие нормативные правовые акты государственной власти, малодоступно пониманию массового правопользователя, потому им малоиспользуемое. Пробелы в правовом знании люди восполняют через интуитивное право, истоки которого заложены в их психике и складываются из того, что они переживают как право.

Положительные стороны данной теории обусловлены неоспоримым фактом влияния психических процессов на всякую деятельность человека. Недостаток психологической теории заключается в игнорировании иных причин возникновения права и государства.

3.8. Основные направления осмысления права в отечественной юридической литературе

Ф. Скорина, С. Будный, М. Литвин (М. Тишкевич), А. Волан и другие видные мыслители Беларуси с позиций школы естественного права обосновывали необходимость воплощения в издаваемых законах справедливости.

Во второй половине XIX в. на территории современной Беларуси, в России доминировал *юридический позитивизм* в форме формально-догматической юриспруденции. В теории и на практике право сводилось к предписаниям государственной власти, тем нормам, которые сформулированы государством. Обобщая свои размышления о праве, Г. Ф. Шершеневич писал: «Право есть функция государства, а потому оно логически немислимо без государства и перед государством». Государство признавалось способным делать все, что оно считало необходимым. Активно работали в направлении *формально-догматической юриспруденции* А. А. Рождественский, Е. В. Васьковский, Д. Д. Grimm, С. А. Котляревский и др. Значительное развитие в русской юридической науке во второй половине XIX в. – начале XX в. получил *социологический позитивизм*, связанный с именами С. А. Муромцева, М. М. Коркунова.

В конце 1920-х, в 1930-х гг. формально-догматическое понимание права превращается в господствующее, официальное.

Окончательное, официальное утверждение формально-догматического подхода к пониманию права как единственно правильного и практически полезного произошло на первом Всесоюзном совещании по науке о советском государстве и советском праве в 1938 г., где главным вопросом было определение права. Советский государственный деятель А. Я. Вышинский предложил на заседании следующую формулировку: «Право есть совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса, установленных законом, а также обычаев и правил общежития, санкционированных государственной властью, применение которых обеспечивается принудительной силой государства в целях охраны, укрепления и развития общественных отношений и порядков, удобных и угодных господствующему классу».

Эта формулировка стала отправной точкой для дальнейшего развития советской юридической науки и практики. Спустя 10 лет на втором съезде ученых-правоведов А. Я. Вышинский дал более краткое определение права: «Право есть форма, в которой выражается воля господствующего класса. Закон есть не один закон, а вся сумма или вся совокупность законов».

На рубеже 50–60-х и в 70-е гг. рядом ученых-правоведов были предложены иные подходы к изучению и определению права. С. Ф. Кечекьян (в 1958 г.) и А. А. Пиантовский (в 1962 г.) предложили включить в понятие права наряду с нормами права и правоотношения, в 1965 г. Ю. Ф. Миколенко включал правоотношения и правосознание в право наряду с нормами права, а Л. С. Явич – субъективное право (в 1976 г.). В 1975 г. А. А. Лукашова обосновала необходимость многогранного анализа и понимания права. Сформировалось так называемое широкое понимание права, ставшее альтернативой узконормативному подходу к нему, подходу, сводившему право к системе установленных государством правил поведения (норм права).

В современной отечественной юридической литературе формулируются и развиваются три концепции (школы), основные подходы к пониманию сущности права и его проявлений: 1) нормативная концепция, рассматривающая право только как систему правовых норм; 2) социологическая концепция, отождествляющая право с регулируемые общественными отношениями; 3) философская (морально-этическая) концепция, сводящая право к идее справедливости и свободы.

Профессор Н. В. Сильченко обосновывает эквивалентный подход к сущности права. Согласно данному подходу, право возникает для

установления и охраны эквивалентного характера товарно-денежных отношений, а потому эквивалентность является его сущностью. Рож-денный в сфере товарно-денежных отношений принцип эквивалентно-сти (мера, масштаб их существования) проникает затем в другие сфе-ры общественных отношений, которые непосредственно или опосре-дованно обусловлены товарно-денежными отношениями.

Вопросы для самопроверки

1. Какие причины обуславливают множество подходов к определению сущности права?
2. Назовите основные теории происхождения права.
3. Перечислите дуалистические теории происхождения и сущности права.
4. Перечислите монистические теории происхождения и сущности права.
5. Почему юридический позитивизм стал главенствующей теорией правопонимания в XX веке?
6. В чем сущность подхода к пониманию права в рамках социологической юриспруденции?
7. Назовите основателя психологической школы права.
8. Каковы основные направления осмысления права в отечественной юридической литературе?

Литература: [1–7, 9–11, 16, 17, 20, 22, 23, 25, 28].

Темы рефератов

1. Право как закон.
2. Американское и европейское направления в социологической школе права.
3. Экзистенциалистское направление возрожденной (современной) естественной школы права.
4. Феноменологическое направление возрожденной (современной) естественной школы права.
5. Герменевтическое направление возрожденной (современной) естественной школы права.
6. Школа «критических правовых исследований».

Тема 4. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА

- 4.1. Социальные нормы первобытного общества.
- 4.2. Восточный и западный типы происхождения права.
- 4.3. Социальное и юридическое право.

Ключевые слова: протоправо, мононорма, социальные нормы, первобытное общество, семья, частная собственность, военная демократия, социальное право, юридическое право.

Определения основных понятий

Мононормы – единые специфические правила поведения первобытного общества, которые не содержали привычное современному человеку деление на права и обязанности.

Обычай – исторически сложившееся правило поведения, вошедшее в привычку в результате многократного и длительного применения.

Первобытное общество – догосударственное общество, основанное на принципах управления первобытной демократии.

Социальное право – регулятор отношений в догосударственный период развития общества, несамостоятельный (недифференцированный от иных социальных норм), не имеет письменных источников, не юридический по процедуре, способам обеспечения и характеру.

Юридическое (государственное) право – государственно организованное право, самостоятельное (отличающееся от иных социальных норм), которое возникает путем санкционирования существующих норм или их институционарования, т. е. установления государством.

4.1. Социальные нормы первобытного общества

Наука о первобытном обществе возникла во второй половине XIX в., хотя попытки проникнуть в отдаленное прошлое человека делались еще в эпоху античной Греции и Древнего Рима. Мировоззрение античных мыслителей было еще чрезвычайно ограниченным. Все они сходились на извечности системы рабства: все, кто не грек и не римлянин, – варвары, «рабы по природе». Тем не менее именно в античную эпоху шло накопление конкретных этнографических знаний. Большой ценности материал содержится в трудах Геродота, Страбона, Цезаря, Тацита и др. Их, живших в условиях рабовладельческого общества, поражало отсутствие частной собственности у ряда «варварских»

народов, народовластие, мягкое обращение с рабами, определение родства по женской линии, употребление скудной пищи и одежды.

Большое значение имеют китайские и европейские хроники, сообщения передне- и среднеазиатских путешественников IX–XV вв., данные арабского географа и путешественника X в. Ибн-Фадлана, который посетил Восточную Африку, Индию, Китай, Яву, Ирак, Сирию, Восточную Европу.

Важные сведения содержатся в древнеславянской «Повести временных лет» (начало XII в.), в которой имеется довольно подробное описание народов, живших на Восточно-Европейской равнине.

Большую ценность представляют работы и данные С. П. Крашенинникова, С. Е. Десницкого, К. М. Бэра, П. П. Семенова-Тян-Шанского, Н. М. Пржевальского, Н. Н. Миклухо-Маклая и др.

В 1836 г. датский археолог Х. Томсен на обширном археологическом материале доказал деление первобытной истории на каменный, бронзовый и железный периоды.

В 1861 г. И. Баховен впервые доказал, что «материнское право» предшествовало «отцовскому», и тем самым опроверг патриархальную теорию Аристотеля, согласно которой первые люди жили семьями, где владыками были мужчины.

В 1877 г. Л. Морган открыл родовую организацию, предшествовавшую государству, показал место рода внутри племени, доказал универсальность исторического развития общества от матриархата к патриархату, от коллективных форм собственности к частной. Он нарисовал картину генезиса семейных отношений, форм брака, показал, что моногамия появляется на конечной стадии развития первобытного общества.

На основе обобщения данных исторической науки конца XIX в. была написана книга Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства» (1884 г.).

Важная заслуга в разработке ряда вопросов первобытной истории, в том числе происхождения государства и права, принадлежит советским ученым: П. П. Ефименко, А. И. Першицу, А. Л. Монгайту, С. П. Толстову, А. П. Окладникову, М. М. Герасимову и многим другим. Большой этнографический материал, проливающий свет на далекое прошлое, собран также учеными-белорусами второй половины XIX в. – начала XX в. Особенно следует отметить работы И. И. Носовича, П. В. Шейна, Е. Р. Романова, Е. Ф. Карского, М. В. Довнар-Запольского и др. В годы советской власти значительный вклад в ис-

следование первобытного общества и зарождение государства на территории современной Беларуси внесли А. Н. Лявданский, К. М. Поликарпович, Л. Д. Поболь, Г. В. Штыхов, В. К. Бондарчик и др.

В настоящее время *периодизация истории первобытного общества* ведется в двух направлениях.

Первое направление основывается на установлении этапов развития средств производства – эолит (заря камня); палеолит (древнекаменный век); мезолит (среднекаменный век); неолит (новокаменный век); энеолит (медно-каменная эпоха); эпоха бронзы и ранний железный век.

В основу второго направления положены этапы развития общественной организации людей: первобытная стадная община, материнская родовая община, патриархальная родовая община и разложение родового строя. Нередко эти два направления вполне обоснованно сочетаются.

Первобытная стадная община приходится на время эолита, раннего и среднего палеолита. В эпоху позднего палеолита возникает материнский род, дальнейшее развитие которого происходит в мезолите, раннем неолите и полный расцвет – в позднем неолите. В энеолите зарождается патриархат, расцвет которого относится к эпохе бронзы. Период распада родового строя Л. Морган и Ф. Энгельс назвали строем военной демократии. Строй военной демократии относится у одних народов к меднобронзовому веку, у других – к эпохе раннего железа.

Для первобытного общества характерно **отсутствие политической организации и правовых норм** – инструментов государственного управления. Власть в догосударственный период носила сугубо общественный характер: субъект и объект власти при первобытной демократии совпадали.

Если во главе первобытного стада стоял вожак, который решал сам вопросы его жизнедеятельности, то в родовой общине общее собрание сородичей стало самой высокой властной инстанцией. Кроме родовых (племенных) собраний, органами общественной власти при первобытном строе были старейшины, военачальники и жрецы, которые избирались из наиболее авторитетных членов рода. За провинность они могли быть смещены собранием, которое являлось инструментом контроля за осуществлением возложенных на них полномочий. Мнение этих «должностных лиц» имело силу, поскольку отражало общественные интересы. Таким образом, **подчинение носило естественный характер**, вытекало из единства интересов всех членов рода.

Власть в первобытном обществе не имела территориального характера, распространялась только на членов рода (племени), выражала их волю и базировалась на кровных связях.

С развитием родоплеменной организации общества постепенно осознавалась важность хорошего управления и происходила его специализация. Лица, осуществлявшие управленческую деятельность, накапливали соответствующий опыт. Это обстоятельство впоследствии способствовало пожизненному отправлению общественных функций.

Таким образом, в первобытном обществе на всех этапах развития отсутствует специальная группа людей, которая выделялась бы из его состава с целью управления и осуществления власти. По современной этнографической терминологии это была **потестарная** (от лат. *potestus* – сила, мощь), а не политическая власть. Она распространялась на эгалитарное сообщество, члены которого были равны. Власть, таким образом, являясь неизбежной функцией любого общества, в условиях его первобытного состояния совпадала с населением.

Жизнь первобытного человека, несмотря на ее примитивный характер, нуждалась в регуляции. Необходимы были правила, на основе которых люди организовывали бы и регулировали совместный труд, охоту, распределяли произведенный продукт, определяли порядок взаимоотношений между мужчиной и женщиной, процедуры разрешения возникающих споров и т. д.

Основным регулятором общественных отношений в догосударственный период были **обычаи** – исторически сложившиеся правила поведения, вошедшие в привычку в результате многократного и длительного применения. Обычаи закрепляли выработанные веками наиболее рациональные и полезные для общества варианты поведения, передавались из поколения в поколение и отражали в равной степени интересы всех членов общества.

Со временем появились связанные с обычаями и отражавшие существовавшие в обществе представления о справедливости, добре и зле **нормы общественной морали и религиозные догмы**.

Все эти нормы постепенно сливаются, чаще всего на основе религии, в единый нормативный комплекс, обеспечивающий регламентацию не очень сложных на том этапе общественных отношений. Синкретичность (слитность, нерасчлененность) норм первобытной морали, религиозных норм, обычаев, традиций позволила историкам и этнографам назвать их мононормами.

Таким образом, согласно общепринятой точке зрения, первобытная нормативная система представляет собой протоправо или предправо. Нормы поведения в догосударственном обществе имеют характер мононорм (от греч. *monos* – один и лат. *norma* – правило), т. е. это единые специфические нормы первобытного общества. Едиными такие нормы рассматриваются в том смысле, что правила поведения, закрепляемые в них, не содержали привычное современному человеку деление на права и обязанности. Внутреннее единство регуляторов общественных отношений в мононорме также обусловлено недифференцированностью жизни и деятельности первобытного человека, где личное и общественное были слиты.

Они существовали в сознании людей, действовали в силу **привычки**, поэтому и не возникало вопроса об исполнении или неисполнении таких норм. Они воспринимались первобытным человеком не только как правильные и справедливые, но и как единственно возможные, в связи с чем не было необходимости выделять в них только права или только обязанности.

Первобытный строй, свойственные ему экономическая и социальная организации не требовали стоящей над обществом специфической власти и особых норм, отражающих интересы различных социальных групп. Общественная власть и нормы поведения входили в само содержание жизнедеятельности людей, выражая и обеспечивая глубокое экономическое и социальное единство родоплеменной организации общества.

4.2. Восточный и западный типы происхождения права

Выделяют следующие **типы происхождения (генезиса) права**:

1) *восточный* тип: право как составная часть религии, предназначенная для регулирования наиболее значимых отношений в рамках конкретной религиозной доктрины;

2) *западный* тип: право как самостоятельная регулятивная система, предназначенная для регулирования отношений между людьми на основе добра и справедливости;

3) *синтез восточного и западного типов права* в кодификации Юстиниана.

Восточный путь возникновения государства и права:

1) обусловлен необходимостью вести масштабные ирригационные работы. Государство стало организатором масштабных работ. Оно вынуждено постоянно принуждать работника работать;

2) социальная дифференциация в восточном обществе происходила на основе политического неравенства (функциональная система) как положения личности в системе власти;

3) экономика основана на государственной и общественной форме собственности, частная собственность слабая. Сохраняются сельские общины;

4) основным способом закрепления (формализации) правовых норм становятся сборники религиозно-нравственных поучений (законы царя Хаммурапи, законы Ману, законы XII таблиц и др.). В них правовые нормы, носившие, как правило, казуальный характер, дополнялись в случае необходимости древними обычаями и конкретными распоряжениями монарха и высших чиновников; этиконцентризм дополнялся императивностью.

Западный путь характеризуется тем, что:

1) рабовладельческое государство возникает в результате имущественного неравенства, появления частной собственности и раскола общества на классы. Государства и создается для смягчения борьбы имущих и неимущих. Наиболее богатые занимают и высшие должности в государственном аппарате;

2) земля в общем находится в частной собственности;

3) для защиты прав собственников, привилегий господствующего класса постепенно формируется законодательство и судебное право, обладающее институциональностью, формализованностью, обязательностью, процедурностью, регулирующее, прежде всего, властные, имущественные и личные неимущественные отношения;

4) право выступает как основа организации власти, установления и закрепления ее структуры. Афины, Спарта, Древний Рим – классический пример западного пути возникновения государства.

Синтезный путь возникновения государства и права (Русь и Германия) ранее не выделялся как самостоятельный, а рассматривался как особенность западного типа. Он характеризуется тем, что:

1) происходит переход от родоплеменных отношений сразу к раннефеодальному государству под воздействием политического и имущественного неравенства одновременно;

2) община сохраняется из-за внешней угрозы. Рабский труд не распространен из-за неэффективности. Верхушка в лице вождя и дружины обретает богатство путем военных походов. Разорившаяся часть населения попадает под власть богатой части, оказывается зависимой;

3) в некоторых случаях на процесс образования государства оказывает решающее воздействие внешняя агрессия. Идет активное заим-

ствование государственности у других народов (Русь – Византия, Германия – Рим). Римское право Византии начинают изучать в университете Падуи по случайно найденному Кодексу Юстиниана. Кодификация Юстиниана как акт права смешанного типа формирования обладает религиозной сущностью и содержанием. Римское право было перенесено в Византию, но уже отражало влияние христианства. Правовые институты трактуются в религиозном духе, а стройная логика римского права при этом теряется.

4.3. Социальное и юридическое право

Периодизацию происхождения права можно свести к двум этапам:

1) *социальное* право (или общесоциальное, предправо, протоправо, квазиправо, монономы, универсальные нормы социальной жизни, изначальные формы социального регулирования, неписаное, договорное право и др.);

2) *юридическое* право (или судебное, государственное, государственно организованное, специально-социальное, писаное).

Социальное право догосударственное, несамостоятельное (недифференцированное от иных социальных норм), не имеет письменных источников, не юридическое по процедуре, способам обеспечения и характеру.

Формирование **юридического права** происходит в тех же условиях, что и формирование государства. Даже если предположить возникновение обычного права до государства, все равно такое право противоречило бы формированию государственно организованного права, поскольку общины жили по своим обычаям и не были заинтересованы в общегосударственном порядке. Поэтому обычное право можно рассматривать, как переходную стадию от первобытного обычая к закону. Обычное право – это обычай в эпоху формирования государства. Государство или приспосабливается к обычаю, или, укрепившись, набирает аппарат власти и создает свои нормы.

Таким образом, юридические нормы (юридическое право) возникают:

- 1) путем санкционирования существующих норм;
- 2) путем институционарования – установления государством.

Юридическое (государственное) право характеризуется тем, что:

- нормы права самостоятельны и отличаются от иных социальных норм (должник может насылать богов на кредитора, но обязан уплатить долг в силу конкретных обязательств);
- от материальных норм отпочковываются процессуальные (формы ведения спора, порядок доказывания);
- есть связь между актом нарушения нормы и санкцией к нарушителю;
- общественный механизм поддержания обычаев не ликвидируется, а совершенствуется и дополняется, становясь механизмом государственной власти.

Право юридическое устанавливалось в судебной и административной деятельности. Между тем обычное право еще очень долго сохраняло престиж. Так, раннесредневековые варварские «правды» сплошь опираются на обычаи. Такие «правды» содержательно не соответствовали интересам государства, и только малая их часть была востребована государством. Статут Великого Княжества Литовского 1529 г. также требовал: «Старыны не рушыць, навізны не ўводзіць».

Новации вводились государством очень осторожно. Для введения вновь создаваемой нормы (закон, судебный прецедент или публичный договор) поначалу были необходимы ссылки на древний обычай, авторитеты, позже – на Священное писание и т. д. Неподходящие для государства обычаи не подкрепляются принуждением.

Нормы обычая и статутные нормы отражают разные способы создания норм (одни сверху вниз, другие снизу вверх):

обычные нормы поддерживаются силой общественного мнения, развиваются спонтанно, так как они конвенционные (договорные) по характеру, то являются юридическими (хотя не все правоведы с этим согласны);

статутные происходят от воли законодателя, субъективны. Современное право в безудержной позитивации норм, их процедурализации увеличивает число статутных норм за счет обычных.

Писаное право и законодательное также отличаются:

писаное – с появлением письменности возник писанный правовой акт – нормативный и индивидуальный, но это еще не законодательное право. Оно возникает гораздо позже, когда государство доминирует в социальном регулировании;

законодательное – закон (в широком смысле) отличался от переработанных обычаев («правды»), публичных договоров и судебных прецедентов.

Вопросы для самопроверки

1. Охарактеризуйте социальные нормы первобытного общества.
2. В чем особенность восточного и западного типов происхождения права?
3. Какое место в периодизации происхождения права занимают социальное право и юридическое право?

Литература: [2–7, 10, 16, 17, 25, 28].

Темы рефератов

1. Взаимосвязь теорий происхождения права с теориями происхождения власти и государства.
2. Теологические взгляды о сущности права.
3. Деление права на естественное и волеустановленное (положительное).
4. Учения мыслителей Античности. Атеистические и религиозные подходы к естественному праву.
5. Историческая школа права как реакция на умозрительность и отвлеченность доктрины естественного права.
6. Предправо и мононормы.
7. Цикличность происхождения права.

Тема 5. СУЩНОСТЬ ПРАВА

- 5.1. Категория сущности в философии и теории права. Право в объективном и субъективном смысле.
- 5.2. Выражение сущности права в его признаках и принципах.
- 5.3. Соотношение экономики, политики и права.
- 5.4. Функции права.
- 5.5. Принципы и аксиомы права.

Ключевые слова: сущность права, право, признаки права, субъективное право, принципы права, правовая законность, экономика, политика, функции права, аксиомы права.

Определения основных понятий

Аксиома права – это наиболее известная, элементарная, общепризнанная норма, которая фактически существует и действует в правовой системе, даже если не находит официального выражения.

Закономерности права – объективно обусловленные и объективно необходимые тенденции, выражающие сущность права в процессе его становления, развития и функционирования.

Политика – это система отношений между людьми и их объединениями по поводу власти, государства, демократии.

Право (в объективном смысле, объективное право) – это верховенствующий, общесоциальный, интегративный, охраняемый государством регулятор, выражающий политическую общесоциальную (общечеловеческую) справедливость в системе принципов и формально определенных норм, точно устанавливающих круг субъектов права и субъектов правовых отношений, их юридические права, обязанности и гарантии в целях обеспечения социального прогресса.

Право (в субъективном смысле, субъективное право) – это право конкретного лица (субъекта), принадлежащая ему юридическая мера дозволенного поведения, позволяющая ему реализовать в конкретных правоотношениях предписания норм, составляющих объективное право.

Правовая законность – принцип права, который состоит в верховенстве, непререкаемости, торжестве правовых законов в правоустановлении и правореализации.

Принципы в праве – это исходные, непререкаемые положения, наиболее характерно выражающие сущность права и сущность регулируемых им объектов, предопределяющих содержание права, установление и реализацию его норм.

Сущность права – это общесоциальная политическая справедливость, выражающая баланс интересов всех социальных групп, личности и общества в системе охраняемых государством норм, призванных служить обеспечению социального прогресса.

Функции права – это основные направления воздействия права на поведение людей как носителей общественных отношений, обуславливаемые социальным назначением права.

Экономика – это совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества.

5.1. Категория сущности в философии и теории права.

Право в объективном и субъективном смысле

Под **сущностью** любого предмета или явления философия понимает совокупность наиболее важных, решающих, устойчивых качеств и

отношений, которые составляют основу предмета или явления и которые определяют все остальные их качества и свойства.

Сущность права – главная качественная основа права, в которой отражается действительная природа права и назначение права в жизни общества.

Отражение сущности права мы наблюдаем в определении права, его признаках, закономерностях и принципах, в основных исторических закономерностях возникновения и развития.

Раскрывая сущность, мы даем ей определение, которое и есть понятие вещи.

Существуют многочисленные интерпретации сущности права (см. главу 3 данного издания).

Нам необходимо приблизиться к *истинному пониманию сущности права* как очень сложного по природе своей, многостороннего, уникального по специфике социального явления.

В поиске истинной сущности права следует исходить из **главной добродетели права**. На первом месте в праве – не воля, не волеизъявление, не повеление как таковое, не приказ, не угроза, а **протоколирование, выражение конкретно-исторических, объективно обусловленных потребностей** прогрессивного развития общества путем законом предусмотренного установления **справедливых норм**, образующих стройную систему, способную функционировать эффективно для блага человека, а значит, и человечества.

Выразить общесоциальную справедливость может только большинство народа либо непосредственно, либо через избираемые им представительные органы, наделенные правотворческими полномочиями, *посредством справедливости политической, т. е. исходящей от политической системы*, особенно государства, вырабатывающего и осуществляющего надлежащую внутреннюю и внешнюю политику в духе верховенства права.

Политическая справедливость в праве выражается в системе норм, охраняемых государством, которые призваны обеспечить развитие общества по пути прогресса.

Согласно С. Г. Дробязко и В. С. Козлову, **сущность права** – это общесоциальная политическая справедливость, выражающая баланс интересов всех социальных групп, личности и общества в системе охраняемых государством норм, призванных служить обеспечению социального прогресса.

Изменяется ли сущность права по мере его развития в соответствии с изменениями, происходящими в обществе и в воздействующей на него природе?

В принципе сущность права неизменна, ибо если она изменится – значит, это будет уже другая сущность, т. е. не правовая сущность. Это уже будет не право, а нечто другое. В то же время неизбежно происходят изменения в пределах сущности права, а точнее – изменяется его содержание, являющееся конкретизацией сущности. Изменяются нормы права, представляющие его содержание.

В юридическом смысле различают **объективное и субъективное право.**

1. **Объективное право** – формы выражения права вовне, его источники, принципы и их общеобязательные предписания (нормы права), то, что существует как объективная реальность, не зависящая от конкретного субъекта.

Например, в соответствии с нормой, содержащейся в статье 49 Конституции Республики Беларусь, каждый имеет право на образование (это норма объективного права).

Право (в объективном смысле) – это верховенствующий, общесоциальный, интегративный, охраняемый государством **регулятор**, выражающий политическую общесоциальную (общечеловеческую) справедливость **в системе** принципов и формально определенных **норм**, точно устанавливающих круг субъектов права и субъектов правовых отношений, их юридические права, обязанности и гарантии в целях обеспечения социального прогресса.

2. **Субъективное право (право в субъективном смысле)** – право конкретного лица, принадлежащая ему юридическая мера дозволенного поведения, позволяющая ему реализовать в конкретных правоотношениях предписания норм, составляющих объективное право.

Например, гражданин Иванов И. П., поступивший в УО БГСХА, имеет право обучаться в академии на 1-м курсе дневной формы получения высшего образования по специальности «Правоведение» (это субъективное право конкретного субъекта – Иванова И. П.).

5.2. Выражение сущности права в его признаках и принципах

Сущность права лаконично формулируется в дефиниции и внешне выражается в основных признаках. Существуют наиболее важные признаки права.

1. **Особая нормативность** – правовые нормы есть разновидность социальных норм, отмечается их направленность нормы права на регулирование вида общественных отношений, а не конкретного отношения; неперсонифицированность адресата нормы.

2. **Формальная определенность** означает, что: норма права формально выражена, т. е. четко зафиксирована в конкретном правовом источнике и имеет четкие границы действия; отражена в особой структуре правовой нормы.

3. **Связь с государством** проявляется в том, что именно государство устанавливает или санкционирует правовые нормы.

4. **Обеспеченность со стороны государства.** Государство поддерживает соблюдение норм через возможное применение государственного поощрения или принуждения и механизм юридической ответственности.

5. **Властно-регулятивный характер**, в силу которого право призвано регулировать, упорядочивать, властно воздействовать на поведение участников общественных отношений. Регулирование поведения происходит в основном на основе государственной воли.

6. **Государственно-волевой характер права** состоит в том, что право выражает волю государственно-организованного общества, которая учитывает интересы и притязания не только самого государства, но и различных социальных групп, слоев населения, проявляется в устанавливаемых или санкционируемых государством общеобязательных правилах поведения.

7. **Системность** – все нормы права выстраиваются во внешние системы (правовой источник, отрасли законодательства или права). Первичным элементом системы правовых норм является норма права.

8. **Иерархичность** – все нормы выстраиваются в иерархию по юридической силе.

9. **Всеобщность и общеобязательность** состоит в том, что требования права обязательны для всех лиц, которые находятся на территории, подпадающей под юрисдикцию данного государства.

10. **Оценочность** и отражение ценностей определенного мировоззрения, доминирующего в социуме. Как правило, правовая норма предписывает правильный, оптимальный с точки зрения общества и государства и потому обязательный порядок действия субъекта права.

Принцип права – это фундаментальная, ведущая идея, в которой отражаются фундаментальные свойства, качества права, проявляется его сущность.

Для современного этапа развития общества характерны следующие социально-правовые принципы:

нравственно-правовые – общечеловеческая справедливость; свобода (разрешено все, что не запрещено правовым законом); юридическое равенство всех перед правовым законом; братство (интернационализм); безопасность; гласность (открытость); гуманизм; веротерпимость; защита социально слабых; гармоническое сочетание личных и общественных интересов; стимулирование социально полезной активности субъектов права;

экономико-правовые (экономический плюрализм при наличии частной и государственной форм собственности; паритетность форм собственности; свобода конкуренции; антимонополизм; свобода предпринимательства; свободный труд; оплата по труду; безопасность труда; экономическое содействие развитию среднего класса);

эколого-правовые (охрана окружающей среды; рациональное использование природных ресурсов);

политико-правовые (народовластие; самоуправление; политический плюрализм; разделение государственных властей; сочетание национального и интернационального, интересов регионов и центра);

собственно правовые:

- верховенство права;
- конституционализм;
- приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечение соответствия им национального законодательства;
- точность в определении круга субъектов права и субъектов правовых отношений, их юридических прав, обязанностей и гарантий;
- единство юридических прав и обязанностей;
- формальная определенность юридических норм;
- презумпция невиновности;
- юридическая ответственность за вину;
- соответствие наказания тяжести, опасности содеянного;
- последующий закон отменяет предыдущий;
- закон, устанавливающий усиление юридической ответственности, обратной силы не имеет;
- неотвратимость ответственности за совершенное правонарушение;
- системность в правовом регулировании;
- правовая законность;
- правопорядок в правовой регламентации.

Принципы права могут быть легализованы (т. е. закреплены в законе), выведены из содержания и смысла законодательства или сформулированы юридической практикой.

Все принципы права независимо от сферы их действия оказывают регулятивное воздействие на поведение людей. Однако в отличие от конкретных предписаний они действуют двояко – опосредовано (через конкретные нормы) и непосредственно (т. е. выступают ориентиром поведения субъектов правоотношений, наложение правовых принципов на практические действия позволяет при отсутствии конкретных предписаний закона, норм обычного или прецедентного права определять их соотносимость с природой права).

Изменение любых системных явлений происходит только в русле общих (специальных) закономерностей развития этих явлений. Система правовых норм подчиняется этим общим законам.

Различают закономерности возникновения и закономерности развития права.

Общеправовые закономерности возникновения права, согласно С. Г. Дробязко, таковы:

- становление особой группы значимых обычаев для индивида и общества, служащих защите их безопасности, осуществлению производства, распределения, потребления, которым придается авторитет абсолютной непрерываемости, общеобязательности, обеспечиваемой всеми членами рода (социальное право);

- возникновение по взаимной договоренности между племенами таких общих для них обязательных правил, соблюдение которых гарантировало бы нормальные межплеменные отношения по использованию природных богатств, обмену продукцией, удовлетворению друг-их интересов и их мирное сосуществование.

В учебной литературе по общей теории права приводятся следующие закономерности развития права: возрастание количества правовых норм и принципов по мере усложнения отношений в обществе в процессе его поступательного прогрессивного движения; непрерывность совершенствования правовых систем; преемственность в развитии правовых систем; дифференциация правовых систем на отрасли права (формирование отраслей права); интеграция правовых норм в отраслях законодательства в пределах национальных правовых систем (формирование отраслей законодательства); сближение основных правовых систем мира; юридическое взаимообогащение, взаимопроникновение национальных правовых систем и системы международного права; демократизация правовых систем; гуманизация систем права.

5.3. Соотношение экономики, политики и права

Экономика – это совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества.

Свободное предпринимательство и обмен товарами и услугами, свободная продажа собственного интеллекта и рабочих рук требует регулирования посредством права, но очень осторожного, сдержанного, умеренного. В экономике, имеющей свои законы развития независимо от желаний и требований государственной власти, не применимы жесткие меры административного, приказного воздействия на экономические отношения, хотя в переходный период и в ситуации кризиса они могут принести определенный эффект.

Границы и способы правового регулирования – это главная проблема для законодателя в регулировании рыночной экономики. Выделяют следующие направления использования права в регулировании экономических отношений:

1) установление целей экономического развития. Прогрессивным считается путь, когда цели не расписываются в законодательном порядке, а дается возможность гражданам и их объединениям поступать в соответствии с принципом, что не запрещено, то разрешено. Запреты устанавливаются на цели, которые по своей природе или средствам достижения антигуманны, преступны;

2) закрепление равенства всех форм собственности;

3) определение круга субъектов экономических отношений. Ограничения могут касаться случаев, когда занятие предпринимательской деятельностью ведет к коррупции, злоупотреблениям властью и т. д.;

4) запрещение и вытеснение порочных средств ведения хозяйства и коммерции (например, недобросовестной конкуренции);

5) регламентация порядка разрешения рыночных дел и споров. Если участники экономических отношений хотят добиться справедливого решения, они могут достигнуть цели только при строгом соблюдении процессуального порядка рассмотрения споров;

6) установление мер юридической ответственности.

Взвешенная реализация этих направлений в законодательстве будет способствовать динамичному развитию экономики. Одновременно право может явиться тормозом развития экономических отношений при установлении необоснованных барьеров, ограничений экономической свободы граждан, при принятии неэффективных законов.

Политика – это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, с одной стороны, и народом – с другой.

Право возникало и развивалось вместе с государством – главным институтом политики. Политика – более широкое явление, чем деятельность государства. К числу современных политических институтов относятся также политические партии, другие общественные организации. Однако государство занимает особое место в выработке и осуществлении политики как органа выражения национальных интересов всего населения данной страны, т. е. всех классов, социальных групп общества.

Существует два основных подхода к соотношению понятий экономика, политика и право:

1) *среди этих понятий нет какого-либо одного приоритетного.*

В определенных случаях интересы получают реализацию прежде всего в праве и лишь затем претворяются в другие сферы социальных связей. Здесь можно говорить о приоритете права над экономикой (например, в эпоху буржуазных революций в Западной Европе).

Бывает и наоборот, когда интересы сначала претворяются в новые производственные отношения, а затем закрепляются в праве. Здесь уже можно говорить о приоритете экономики над правом. Политика же выступает посредником между данными явлениями и соответственно понятиями;

2) *экономика определяет политику и право.* Последние являются надстроечными категориями и зависят от базиса (способа производства в данном обществе). Однако эта доминирующая роль проявляется лишь в конечном счете, ибо политика и право, опираясь на экономику, могут оказывать и обратное воздействие на нее, стимулируя либо сдерживая развитие производственных отношений. Политика здесь тоже выступает в виде посредника между экономикой и правом.

Между политикой и правом возможно соотношение двух типов: в первом определяющим фактором выступает политика, во втором – право.

Политика и право тесно взаимосвязаны: процесс принятия закона является политическим по характеру; закон придает государственной политике авторитет права, его общеобязательность, конкретизацию в виде юридических прав и обязанностей и их гарантий. Любые интересы людей, прежде чем стать правом, должны «пройти сквозь призму» государственной политики. Право является содержанием политики и

средством выражения политики, формой ее реализации. Политическая деятельность всех субъектов политики четко регламентируется правом и осуществляется строго в очерченных законом рамках.

5.4. Функции права

Функции права – это основные направления его воздействия на поведение людей как носителей общественных отношений, обуславливаемые социальным назначением права.

Анализ функций права как единой, целостной системы дает возможность классифицировать, сгруппировать, упорядочить научное знание, обеспечить приращение таких знаний, а также позволяет глубже понять содержание каждой функции. Система функций права представляет собой сложное, многоплановое, многоуровневое, иерархическое и динамичное образование. Системный подход предлагает рассматривать общество как целостное образование, обладающее сложной структурой, существующее на основе автономной регуляции и развивающееся через разрешение внутренних противоречий. Право, являясь специфической подсистемой общества, в результате реализации определенной системы функций обеспечивает воздействие на общественные отношения в нужном направлении.

Выделяют следующие **виды функций права**:

- 1) *социальные*;
- 2) *собственно-юридические*.

К социальным функциям относятся:

экономическая – правовое воздействие на экономическую сферу общественной жизни;

политическая – правовое воздействие на политическую сферу общественной жизни;

воспитательная – правовое воздействие на духовную сферу. Правовое регулирование направлено на формирование правовой культуры всего общества и каждого его члена в отдельности, без чего невозможно создание и эффективное функционирование правового государства.

К собственно-юридическим функциям права относятся:

1) **регулятивная функция**, которая определяется как обусловленное социальным назначением права направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права.

Профессор С. С. Алексеев выделяет в регулятивной функции две подфункции – **статическую и динамическую**:

регулятивно-статическая (стабилизирующая, устанавливающая правовые статусы) выражается в закреплении правом общественных отношений в правовых институтах. Право юридически закрепляет, возводит в разряд четко урегулированных те общественные отношения, которые представляют собой основу нормального, стабильного существования общества, соответствуют интересам большинства;

регулятивно-динамическая (побуждающая людей к поведению) оформляет движение (динамику) общественных отношений, осуществляется путем определения и обеспечения правоспособности и дееспособности субъектов права, расширения и гарантирования прав и свобод граждан и др.;

2) **охранительная функция** позволяет обеспечивать охрану общественно значимых личных и общественных отношений. Она характеризует право как особый способ воздействия на поведение людей, выражающийся во влиянии на их волю путем угрозы, установления санкций, запретов и реализации юридической ответственности. Право посредством данной функции служит информатором для субъектов общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану посредством правовых предписаний;

3) **оценочная функция** права характеризует его как инструмент оценки элементов правовой системы (норм, источников, правового поведения и др.);

4) **восстановительная функция** выражается в восстановлении нарушенных прав и положения, существовавшего до нарушения права; часто осуществляется в форме отмены принятого правового акта или юридически значимого действия;

5) **коммуникативная (информационная) функция** права связана с получением, восприятием, переработкой и усвоением правовой информации как части социальной информации, имеющей обязательный предписывающий характер.

В юридической литературе иногда употребляют термины не только «функции права», но и «функционирование права». Оба понятия очень близкие, но не совпадающие. Функционирование права – это действие права, реализация его функций, воплощение их в общественных отношениях.

5.5. Принципы и аксиомы права

Профессор С. Г. Дробязко справедливо отмечает, что правильное понимание принципов и руководство ими имеют колоссальное значение для каждого человека.

Принципы в праве – это исходные, непререкаемые положения, наиболее характерно выражающие сущность права и сущность регулируемых им объектов, предопределяющих содержание права, установление и реализацию его норм.

Раскроем краткое содержание некоторых **социально-правовых принципов**.

Принцип социальной свободы – предоставляет свободу в выборе форм трудовой деятельности, профессии, места жительства, право пользоваться социальными услугами, распоряжаться своими доходами и т. д.

Принцип социальной справедливости – обеспечивает соответствие между практической ролью индивидуума и его социальным положением, между правами и обязанностями, трудом и вознаграждением, преступлением и наказанием. В максимальной степени учитываются интересы всех слоев общества, в том числе социального меньшинства. Обеспечивается посредством реализации соразмерности между деянием и последствиями на основе эквивалента, исходя из признания формального равенства граждан.

При этом нужно учитывать, что справедливость и несправедливость находятся в диалектическом единстве, исключая абсолютизацию одного из них.

Принцип народовластия – принцип организации и деятельности современного государства, в соответствии с которым все граждане страны признаются носителем суверенитета и высшим источником власти. Ст. 3 Конституции Республики Беларусь гласит, что единственным источником государственной власти в Республике Беларусь является народ, который осуществляет свою власть непосредственно, через представительные и иные органы.

Принцип гуманизма – право реально гарантирует естественные права человека, предполагает наличие правовых гарантий уважения к каждой личности, обеспечения ее чести и достоинства, прав и свобод (в том числе посредством строгих наказаний).

Принцип равенства граждан перед правовым законом – все граждане независимо от национальности, пола, расы, религионой и иной

принадлежности, должностного, социального положения имеют равные юридические права и исполняют равные обязанности.

Среди **собственно правовых принципов** различают: общеправовые; межотраслевые; отраслевые; принципы институтов права.

Общеправовые – это основные начала, которые определяют наиболее существенные черты права в целом. Они распространяются на все правовые нормы и действуют во всех отраслях права.

К ним, в частности, относятся:

Принцип единства юридических прав и обязанностей. Нет прав без обязанностей, как не может быть обязанностей без прав. Права и обязанности – парная юридическая конструкция (они «корреспондируют друг другу»).

Принцип правовой законности – осуществление всех форм государственной деятельности, функционирование гражданского общества на основе и в соответствии с требованиями правового закона.

На современном этапе развития цивилизации, когда происходит формирование правового государства и правового гражданского общества, объективно необходима именно правовая законность.

Правовая законность реально существует тогда, когда:

- а) издаются правовые законы;
- б) на их основе, в соответствии с ними устанавливаются подзаконные акты;
- в) организационно предусматривается механизм реализации действующего законодательства;
- г) учреждается система профилактики, предупреждения, недопущения правонарушений;
- д) правонарушители изобличаются и наказываются в точном соответствии с правовыми законами;
- е) права и законные интересы потерпевших восстанавливаются, гарантируются.

Итак, правовая законность – это верховенство, непрекращаемость, торжество правовых законов в правоустановлении и правореализации.

Принцип сочетания убеждения и принуждения. Означает строгую индивидуализацию юридической ответственности, учет свойств личности правонарушителя.

Принцип формального равенства субъектов права. Субъекты права имеют равные юридические возможности, однако это не приводит к их

фактическому равенству в имущественной и других сферах жизни людей.

Принцип ответственности за вину предполагает, что юридическая ответственность может возникнуть и реализоваться только при совершении правонарушения, предусмотренного в законе, и при наличии виновного противоправного поведения.

Принцип уважения прав и свобод человека означает незыблемость закрепленных в Конституции прав и свобод человека и гражданина, их всестороннюю гарантированность и охрану.

Межотраслевые правовые принципы – руководящие начала, которые выражают особенности нескольких родственных отраслей права. Например, в процессуальных отраслях права действуют принципы: *состязательность судебного разбирательства, коллегиальность рассмотрения дел, гласность* и т. д.

Отраслевые правовые принципы закрепляют существенные черты конкретной отрасли права. Например, в гражданском праве действуют принципы *равенства сторон в имущественных отношениях, свободы договора, неприкосновенности собственности* и т. д.

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

Аксиомы права – это наиболее известные, элементарные нормы, которые фактически существуют и действуют в правовых системах, даже если не находят официального выражения. Они возникают в результате многократного повторения неких разумных и справедливых моделей поведения, после чего эти модели превращаются в общепризнанные, не требующие доказательства их истинности.

Через аксиомы права происходит преемственность в праве. В различных правовых системах они приобретают разное словесное выражение, но сохраняют при этом свое содержание.

Чаще всего аксиомы находят закрепление в законах или иных источниках права. Но отличительным свойством именно аксиом права является то, что они фактически существуют и действуют в правовых системах даже тогда, когда не находят официального выражения. Другими словами, правовые аксиомы являются правовыми обычаями или нормами обычного характера.

Примеры аксиом права.

Никто не может быть судьей в собственном деле – *Nemo iudex in propria causa*.

Да будет выслушана другая сторона – *Audi alteram partem*.

Первый по времени слабее по праву – *Prior tempore – potior jure*.

Закон специальный отменяет закон общий – *Lex specialis derogat generali*.

Никто не обязан себя обвинять – *Nemo tenetur se ipsum accusare*.

Один свидетель – не свидетель – *Testis unus – testis nullus*.

Если обвинение не доказано – обвиняемый оправдан – *Actore non probante reus absolvitur*.

Кто щадит виновного, наказывает невинных – *Qui parcit nocentibus innocentem punit*.

Незнание закона не освобождает от ответственности – *Imperitia pro culpa habetur*.

Личная польза отступает перед общественной.

Обман уничтожает юридические последствия.

Закон смотрит вперед, а не назад.

Кто живет по закону, тот никому не вредит.

Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах.

Гнев не оправдывает правонарушения.

Вопросы для самоконтроля

1. В чем состоит сущность права?
2. Назовите сходство и различия права в объективном смысле и права в субъективном смысле.
3. Назовите основные закономерности развития права.
4. Каковы подходы к соотношению экономики, политики и права?
5. Раскройте основные признаки права.
6. Перечислите собственно правовые принципы права.
7. Какие функции выполняет право?
8. Объясните происхождение и значение аксиом права.
9. Как соотносятся между собой принципы и аксиомы права?
10. Насколько по вашему мнению государство «свободно» в определении содержания норм права?

Литература: [1–7, 16, 17, 20, 25, 28, 50, 53, 65, 67].

Темы рефератов

1. Право как регулятор наиболее значимых внешних общественных отношений, мера внешней свободы, справедливости, критерий разграничения интересов, масштаб внешнего поведения.

2. Право и национальная структура общества. Влияние на право исторических, географических и иных условий жизни общества, мировоззрения, обычаев, традиций и т. д.

3. Избирательная система как инструмент выявления общесоциальной политической справедливости.

Тема 6. ПРАВО И ВЛАСТЬ В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

6.1. Власть: понятие, виды, структура и функции.

6.2. Регулирование: сущность, виды, функции и структура.

6.3. Социальные нормы: понятие, признаки, функции, виды. Место права в системе социальных регуляторов.

6.4. Право и обычаи.

6.5. Право и мораль.

6.6. Право и религия.

6.7. Право и корпоративные нормы.

6.8. Право и технические нормы.

Ключевые слова: власть, политическая власть, государственная власть, регулирование, социальное регулирование, социальная норма, обычай, правовой обычай, деловые обыкновения, традиции, мораль, каноническое право, религиозные нормы, корпоративные нормы, технические нормы.

Определения основных понятий

Власть – способность отдельных субъектов (властвующих) добиваться осуществления своей воли над другими субъектами (подвластными), действовать даже вопреки сопротивлению.

Государственная власть – это целенаправленная, легализованная деятельность государственного аппарата, всех его органов по управлению обществом, основанная на авторитете и принудительной силе в целях обеспечения социального прогресса.

Политическая власть – деятельность по управлению обществом, включающая государственную власть, власть политических партий и других негосударственных структур, наделенных некоторыми политическими полномочиями, а также политических движений.

Регулирование – целенаправленное упорядочение, направление в определенные рамки деятельности людей и социальных общностей, органов и организаций.

Социальное регулирование – упорядочение общественных отношений; целенаправленное воздействие на поведение людей с целью его упорядочения посредством нормы (меры, масштаба), правила поведения, нормативного установления.

Социальные нормы – это регулирующие отношения между людьми общепризнанные абстрактные неперсонофицированные правила поведения в типичных ситуациях.

Технические нормы – это несоциальные нормы, которые регламентируют взаимодействие человека с механизмами и процессами, и сущность которых заключается в обеспечении безопасной жизнедеятельности человека во взаимодействии с окружающей средой.

6.1. Власть: понятие, виды, структура и функции

Власть как способность отдельных субъектов (властвующих) добиваться осуществления своей воли над другими субъектами (подвластными) даже вопреки сопротивлению придает общественным отношениям целенаправленность, управляемость и контролируемость связей, организованность совместной жизни, обществу – целостность.

Существует два основных подхода к пониманию власти:

1) власть понимается как всякая способность индивида совершить то или иное действие;

2) власть понимается как всякая способность индивида оказывать определяющее воздействие на поведение других людей.

Власть – это сила, господство, могущество. Государственная власть есть одно из проявлений власти вообще. Происхождение власти связано с формированием общества: социальная власть возникает как его неотъемлемый, систематизирующий элемент, обеспечивающий обществу жизнеспособность. Власть существовала задолго до возникновения государства и будет в той или иной форме всегда сопутствовать развитию общества.

В первобытнообщинном обществе власть носила общественный (потестарный), публичный характер и осуществлялась всеми членами рода или племени, которые избирали старейшину.

Социальная (общественная) власть бывает двух видов:

- 1) неполитическая;
- 2) политическая (в том числе государственная), которая непосредственно с населением не совпадает и осуществляется особым аппаратом посредством властвования.

Государственная власть – это целенаправленная, легализованная деятельность государственного аппарата, всех его органов по управлению обществом, основанная на авторитете и принудительной силе в целях обеспечения социального прогресса.

Власть имеет следующую **структуру**:

- 1) ***субъект власти*** – это непосредственно ее носитель. Он предписывает те или иные варианты поведения или действий, подчиняя своей власти объект;
- 2) ***объект власти*** – индивиды, их объединения, социальные слои, классы, общности, общество в целом;
- 3) ***содержание властеотношений*** (властной деятельности) – именно в рамках властеотношений властвующий навязывает свою волю подвластным, направляет их действия, поведение в определенное русло.

Различают следующие ***функции власти***:

- коммуникативная;
- координационная;
- управленческая;
- контрольная.

По своему характеру государственная власть является политической, публичной. Однако государственная власть не тождественна ни политической, ни публичной власти.

Публичная власть как универсальное средство организации совместной деятельности людей и упорядочения их социальных отношений имела место и в догосударственный период, в первобытном обществе в лице власти старейшин рода, племени.

Политическая власть – более широкое понятие, чем государственная власть. Кроме государственной власти в нее включается еще власть политических партий и других негосударственных структур, наделенных некоторыми политическими полномочиями, а также власть политических движений.

Основными *принципами устойчивости политической власти* служат ее легитимность (процедура общественного признания власти, ее решений, лидеров и организаций) и результативность.

Политические партии являются важнейшими составляющими политической системы демократического общества, осуществляющими функции представительства интересов различных социальных групп.

Политическую партию можно определить как общественную организацию, имеющую цель овладеть политической властью или оказать на нее влияние.

В качестве основных признаков политической партии, отличающих ее от других составляющих политической системы общества, можно выделить следующие: наличие организованной структуры; цель – завоевание и осуществление политической власти; наличие программы; членство.

Значение политических партий в политической системе общества определяется функциями, которые они осуществляют. К ним, в частности, относятся: борьба за государственную власть; представление интересов различных социальных групп; формирование политической идеологии; политическое воспитание общества; кадровое обеспечение органов государственной власти, местного самоуправления.

Местное самоуправление – это самостоятельная деятельность населения определенной территории по решению вопросов местного значения, исходя из интересов всех жителей данной территории. Его суть заключается в автономности, самостоятельности населения от органов государственной власти в решении местных проблем.

С одной стороны, местное самоуправление отделено от государственного управления, с другой – оно тесно связано с ним. Это выражается прежде всего в том, что органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств.

Население осуществляет право на местное самоуправление как непосредственно (местные референдумы, муниципальные выборы, собрания и сходы граждан), так и через создаваемые им органы местного самоуправления.

6.2. Регулирование: сущность, виды, функции и структура

Регулировать (в социальной жизни) – означает направлять деятельность людей и социальных общностей, органов и организаций, вводить их в определенные рамки, целенаправленно их упорядочивать.

Посредством регулирования создаются возможности и ограничения деятельности, которые должны вызвать в управляемом объекте изменения, желаемые с точки зрения субъекта управления.

Под **социальным регулированием** понимают упорядочение общественных отношений; целенаправленное воздействие на поведение

людей с целью его упорядочения посредством нормы (меры, масштаба), правила поведения, нормативного установления.

При социальном регулировании социальные нормы регулируют отношения между людьми. Для этого используются социальные регуляторы. Социальный регулятор – средство упорядочивания общественных отношений.

Виды социальных регуляторов: *обычай, религия, мораль, корпоративные нормы, право.*

Несоциальное (техническое, экономическое и др.) **регулирование** осуществляется посредством *несоциальных норм* и упорядочивает отношения *людей с природой, техникой, товарами и другими материальными объектами.*

Например, технические нормы – биологические, санитарно-гигиенические, санитарно-эпидемиологические, научно-технические, экологические и др. Их сущность заключается в обеспечении безопасной жизнедеятельности человека во взаимодействии с окружающей средой. Хотя эти нормы несоциальные, но последствия их действия могут иметь социальный резонанс.

6.3. Социальные нормы: понятие, признаки, функции, виды.

Место права в системе социальных регуляторов

Потребность в социальных нормах возникла на самых ранних ступенях развития человеческого общества в связи с необходимостью урегулировать поведение людей общими правилами. Где есть общество – там должны быть и правила общежития, или социальные нормы.

Слово «норма» буквально означает руководящее начало, правило, образец.

Социальная норма – это общепризнанное абстрактное неперсонафицированное правило поведения в типичной ситуации; исторически сложившаяся в данном обществе мера допустимого, должного или дозволенного поведения индивидов, социальных групп или организаций.

Признаки социальной нормы (в том числе правовой):

1) обладает нормативностью, т. е. является правилами поведения людей;

2) носит общий характер (рассчитана на множество заранее не фиксированных случаев);

- 3) формально определена (имеет внешнюю и внутреннюю форму);
- 4) объективно обусловлена экономическими и социальными условиями жизни общества;
- 5) носит абстрактный оценочный характер;
- 6) обладает системностью (способностью регулировать общественные отношения лишь посредством комплекса норм).

Функции социальных регуляторов (норм):

- 1) регулятивная;
- 2) охранительная;
- 3) контролирующая;
- 4) коммуникативная;
- 5) информационная;
- 6) оценочная;
- 7) воспитательная и др.

Традиционно выделяют такие социальные нормы, как:

политические нормы (правила, регулирующие отношения по поводу осуществления политической власти, управления обществом);

экономические нормы (правила, регулирующие отношения по поводу производства и распределения социальных благ);

культурные нормы (правила, регулирующие поведение людей в непроизводственной сфере общества; здесь прежде всего имеются в виду нормы, регулирующие творческую, спортивную и иную деятельность по реализации интересов человека);

эстетические нормы (правила, связанные с представлениями о красоте человеческих поступков, а также о внешних проявлениях красивого и безобразного);

религиозные нормы (правила, регулирующие отношения верующих друг с другом, с религиозными организациями, религиозные обряды и т. п.);

иные социальные нормы.

Выделяют следующие *критерии отграничения права от других социальных регуляторов* (обычаев, морали, религии, корпоративных норм):

- происхождение;
- форма существования;
- сфера регулирования;
- степень детализации регулирования;
- обеспеченность со стороны государства.

6.4. Право и обычай

Обычай можно считать сформировавшимся в социальную норму тогда, когда в силу длительности следования конкретному образцу поведения он становится поведенческим стереотипом (привычкой) людей, поведенческой традицией сообщества, т. е. нормой поведения.

Обычай – это правила поведения, складывающиеся исторически, в силу данных фактических отношений и в результате многократного повторения вошедшие в привычку.

Среди других социальных норм обычаи выделяются особенностями формирования и действия:

- возникают исторически в результате *длительного и многократного повторения* одних и тех же образцов поведения;
- как правило, *формально не закреплены*, а существуют на уровне общественного сознания;
- имеют, как правило, локальную (по кругу субъектов, по местности) сферу действия;
- не требуют специального механизма обеспечения их действия, поскольку *поддерживаются силой привычки и общественного мнения*.

Нравы – обычаи, имеющие в своей основе моральное содержание.

Обыкновения (деловые обыкновения) – обычаи, выработанные в процессе деятельности органов государства, в деловой (хозяйственной, коммерческой) деятельности и действующие в единстве с юридическими нормами.

Традиции – обычаи, особенность которых состоит в сознательном устремлении общества сохранить определенные идеи, ценности, полезные формы поведения.

Ритуалы – обычаи, регламентирующие обряды как достаточно сложные процедуры в бытовой, семейной, религиозной сферах.

Правовые обычаи – *правовые нормы*, возникающие на основе обычаев в результате их одобрения (санкционирования) государством, в результате чего они становятся частью права.

Правовой обычай является источником права.

Право и обычаи взаимодействуют. Их соотношение сводят, как правило, к трем основным вариантам:

1. Правовые нормы поддерживают обычаи, полезные с точки зрения общества и государства.
2. Правовые нормы могут служить вытеснению вредных обычаев.

3. Правовые нормы безразличны к действующим обычаям. Таких большинство и связаны они главным образом с межличностными отношениями, бытовым поведением людей.

6.5. Право и мораль

В литературе по этике **мораль (нравственность)** определяется как *форма общественного сознания*, отражающая социальную действительность в виде специфических, исторически обусловленных представлений о добре и зле, которые закрепляются в сознании людей в виде принципов, норм, идеалов, призванных регулировать поведение людей в целях сохранения и развития общества как целого.

Право и мораль имеют общие черты, различия и взаимодействуют друг с другом.

Общие черты:

- а) принадлежат к социальным нормам и обладают общим свойством нормативности;
- б) являются основными регуляторами поведения;
- в) имеют общую цель – регулирование поведения людей со стратегической задачей сохранения и развития общества как целого;
- г) базируются на справедливости как на высшем нравственном принципе;
- д) выступают мерой свободы индивида, определяют ее границы.

Различия:

1. *Мораль формируется ранее права*, правового сознания и государственной организации общества.

2. В пределах одной страны, одного общества может существовать только одна правовая система. Мораль же в этом смысле разнородна: *в обществе может действовать несколько моральных систем*.

3. *Мораль формируется спонтанно* в недрах общественного сознания. Право предстает как результат официальной деятельности государства, как выражение его воли.

4. *Мораль живет в общественном сознании*, которое и является формой ее существования. Право имеет четкие формы закрепления и выражения вовне (формальные источники права).

5. *Не совпадают предметы регулирования* норм права и норм морали.

6. *Моральная система не обладает* такой логически стройной и достаточно жесткой структурой как система права.

7. Нормы морали *гарантируются силой общественного мнения*, негативной реакцией общества на нарушение норм морали. Существует «золотое правило» морали: «Поступай по отношению к другим так, как ты хотел бы, чтобы они поступали по отношению к тебе».

Право и мораль взаимодействуют.

Право является формой осуществления господствующей морали.

В то же время *мораль признает противоправное поведение безнравственным*. Часто правоприменитель не может вынести справедливое решение без опоры на нравственные требования.

Такие нравственные принципы, как свобода, равенства, гуманизм, справедливость, жизнь закреплены в международных и национальных юридических текстах, например, в законодательных актах используются такие оценочные понятия нравственного характера, как *честь, недостойное поведение, цинизм, моральный вред* и т. д.

6.6. Право и религия

В светском обществе право редко взаимодействует с религиозными нормами, поскольку слишком разные отношения они регулируют. Вместе с тем в правовых нормах могут содержаться запреты на отправление каких-либо религиозных культов, угрожающих здоровью людей, устанавливаться правовая основа деятельности церковных организаций, их правовое положение в обществе. Учитывая религиозные взгляды населения, закон может закреплять и некоторые религиозные ценности.

В период феодализма в Европе было широко распространено *каноническое (церковное) право*. Каноническое право – это право церкви, право общины верующих. Однако оно действовало *лишь как дополнение к светскому (государственному) праву* в данном конкретном обществе и регулировало те вопросы, которые не охватывались светским правом (церковную организацию, правила причастия и исповеди, некоторые брачно-семейные отношения и др.).

В процессе буржуазных революций теологическая идеология сменялась «юридическим мировоззрением», в котором возвышалась роль права как созидательного начала, обеспечивающего гармоничное развитие общества.

В настоящее время государство посредством правовой формы может определять свои отношения с религиозными организациями и их правовой статус в данном конкретном обществе.

Так, согласно ст. 16 Конституции Республики Беларусь религии и вероисповедания равны перед законом. В Беларуси взаимоотношения государства и религиозных организаций регулируются законом с учетом их влияния на формирование духовных, культурных и государственных традиций белорусского народа. Одновременно закрепляется конституционный запрет на деятельность религиозных организаций, их органов и представителей, которая направлена против суверенитета Республики Беларусь, ее конституционного строя и гражданского согласия либо сопряжена с нарушением прав и свобод граждан, а также препятствует исполнению гражданами их государственных, общественных, семейных обязанностей или наносит вред их здоровью и нравственности.

Наиболее распространенной конфессией в Беларуси является православие. *Соглашением о сотрудничестве между Республикой Беларусь с Белорусской Православной Церковью от 12 июня 2003 г.* регулируются принципы взаимоотношения Церкви и Государства в политической, экономической, духовной и социальной сферах и определяются направления совместной деятельности в некоторых ценностно окрашенных сферах, важных для белорусского народа. В соответствии со ст. 3 данного соглашения приоритетными направлениями сотрудничества Государства и Церкви являются общественная нравственность, воспитание и образование, культура и творческая деятельность, охрана, восстановление и развитие исторического и культурного наследия, здравоохранение, социальное обеспечение, милосердие, благотворительность, поддержка института семьи, материнства и детства, попечение о лицах, находящихся в местах лишения свободы, воспитательная, социальная и психологическая работа с военнослужащими, охрана окружающей среды.

С точки зрения механизма действия *религиозные нормы – мощный внутренний регулятор поведения*. Поэтому они – необходимый и важный инструмент поддержания и сохранения нравственного и правового порядка в обществе.

6.7. Право и корпоративные нормы

Корпоративные нормы создаются в процессе организации и деятельности сообщества людей, распространяются на членов данного сообщества, закрепляются в соответствующих внутренних документах

(уставе, правилах внутреннего распорядка и др.), обеспечиваются предусмотренными организационными мерами.

По формальным признакам корпоративные нормы *похожи на юридические*, текстуально закреплены в соответствующих документах, принимаются по определенной процедуре, систематизированы. *Однако они не обладают общеобязательностью права, не обеспечены государственным принуждением.*

Нормы общественных организаций (корпоративные нормы) *похожи на нормы права* тем, что:

а) закрепляются в письменных нормативных актах-документах (уставах, положениях и других актах);

б) внутрисистемные;

в) имеют четко выраженный предоставительно-обязывающий характер;

г) требуют внешнего контроля за реализацией и поддаются такому контролю;

д) обладают фиксированным набором средств обеспечения реализации своих норм.

Отличает корпоративные нормы от норм права то, что они:

1) выражают волю и интересы членов данной организации и распространяют свое действие на них;

2) регулируют прежде всего внутриорганизационные отношения;

3) санкционированы специфическими (для каждой организации) мерами воздействия.

Право запрещает создавать вредные для общества и государства объединения, выходить в своей деятельности за пределы целей и задач, определенных уставом.

В законе о нормативных правовых актах корпоративные акты называются локальными актами.

Локальный акт – официальный документ, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом), устанавливающий обязательные правила поведения в целях регулирования вопросов организации внутренней деятельности данного нормотворческого органа (его территориальных органов), подчиненных ему (входящих в его состав, систему) организаций.

Важным требованием в отношении корпоративных норм является то, что их действие не должно затрагивать права, свободы и обязанности иных граждан и юридических лиц.

Например, Правилами внутреннего распорядка УО БГСХА от 28.01.2020 (с изменениями и дополнениями) предусматриваются следующие корпоративные правила в отношении обязанностей обучающихся в академии:

«9 Основные обязанности обучающихся.

9.1 Обучающиеся академии обязаны:

- соблюдать Устав, Правила внутреннего распорядка и Правила внутреннего распорядка в студенческих общежитиях УО БГСХА, правила поведения в общественных местах, выполнять приказы и распоряжения ректора академии, распоряжения декана факультета;*
- добросовестно и ответственно относиться к освоению содержания образовательных программ, программ воспитания, систематически овладевать глубокими теоретическими знаниями, практическими навыками и умениями по избранной специальности, работать над повышением научно- технического и культурного уровня;*
- заботиться о своем здоровье, стремиться к нравственному, духовному и физическому развитию и самосовершенствованию;*
- проявлять тактичность к педагогическим и иным работникам академии, своим коллегам по учебе, уважать их профессиональное и человеческое достоинство;*
- уважать честь и достоинство других обучающихся академии своим поведением, отношением к учебе, способствовать повышению имиджа академии, уважать и приумножать традиции академии;*
- бережно относиться к имуществу академии, возмещать причиненный ущерб;*
- посещать обязательные учебные занятия и в установленные сроки выполнять все виды учебной и производственной работы, предусмотренной учебным планом и программами;*
- принимать активное участие в выполнении работ по самообслуживанию и в поддержании порядка на территории академического городка;*
- принимать активное участие в общественной жизни академии;*
- информировать о своем отсутствии на учебных занятиях или аттестации должностных лиц деканата факультета, куратора и старосту учебной группы в первый день отсутствия, а в первый день явки на учебные занятия представить в деканат документы установленного образца, объясняющие причины пропуска учебных занятий или отсутствия на аттестации;*
- не совершать действия, за которые предусмотрена административная или уголовная ответственность».*

6.8. Право и технические нормы

В отличие от социальных норм, содержащих правила взаимоотношений между людьми, технические нормы регламентируют взаимодействие человека с механизмами и процессами, основанными на физических, химических и иных свойствах материи.

Технические нормы – это несоциальные биологические, санитарно-гигиенические, санитарно-эпидемиологические, научно-технические, экологические и другие нормы. Их сущность заключается в обеспечении безопасной жизнедеятельности человека во взаимодействии с окружающей средой.

Хотя эти нормы несоциальные, но их последствия могут иметь социальный резонанс. При закреплении в нормативных правовых актах они становятся технико-юридическими нормами. Нарушение таких норм расценивается как правонарушение и влечет юридическую ответственность.

Основными нормативными правовыми актами в данной сфере общественных отношений в Беларуси являются Закон Республики Беларусь от 05.01.2004 № 262-З (в ред. от 12.01.2023) «О техническом нормировании и стандартизации»; Указ Президента Республики Беларусь от 16.07.2007 № 318 (в ред. от 12.07.2019) «О порядке доведения до всеобщего сведения технических нормативных правовых актов»; постановление Совета Министров Республики Беларусь от 08.01.2008 № 16 (в ред. от 11.08.2019) «О Национальном фонде технических нормативных правовых актов»; постановление Совета Министров Республики Беларусь от 15.05.2018 № 353 (в ред. от 12.02.2020) «Об обязательной юридической экспертизе технических нормативных правовых актов».

В соответствии с нормой ст. 26 Закона о НПА к *техническим нормативным правовым актам в области технического нормирования и стандартизации* относятся технические регламенты Республики Беларусь, технические кодексы установившейся практики, государственные стандарты Республики Беларусь, общегосударственные классификаторы Республики Беларусь, технические условия и стандарты организаций.

В соответствии с Указом № 318 в Республике Беларусь создан и ведется Национальный фонд технических нормативных правовых актов. Источниками комплектования Национального фонда являются государственные органы, утверждающие технические нормативные

правовые акты, региональные и национальные организации по стандартизации. Доступ к ресурсам Национального фонда предоставляется, в частности, посредством интернет-ресурса, расположенного по адресу в сети Интернет: <https://tnpa.by/>.

Вопросы для самопроверки

1. Что принято понимать под термином «политическая власть»?
2. Как соотносятся понятия «государственная власть» и «политическая власть»?
3. Из каких элементов складывается структура политической системы?
4. Какие организации и социальные институты относятся к субъектам политической системы общества?
5. В чем отличие общественно-политических движений от политических партий?
6. Чем определяется центральное место государства в политической системе общества?
7. Дайте определение понятию «социальный регулятор».
8. Охарактеризуйте место права в системе социальных регуляторов.
9. Назовите сходства и различия права и обычаев.
10. Назовите сходства и различия права и морали.
11. Назовите сходства и различия права и религии.
12. Каково соотношение права и корпоративных норм?
13. Назовите отличительные признаки правовых норм и технических норм.

Литература: [1–6, 8, 11, 16–18, 20–22, 25, 26, 35, 39, 48, 55, 62].

Темы рефератов

1. Догматические понятия о природе греха, греховности человека и предназначении права препятствовать внешнему развитию греха.
2. Материальное и процессуальное право.
3. Соотношение права и закона.
4. Проблемы доведения технических нормативных правовых актов до всеобщего сведения.

Тема 7. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

7.1. Социальное действие права. Понятие правового регулирования и правового воздействия.

7.2. Предмет, метод, способы, объект и сфера правового регулирования общественных отношений.

7.3. Процесс и стадии правового регулирования общественных отношений.

7.4. Механизм правового регулирования общественных отношений: понятие и общая характеристика.

Ключевые слова: правовое воздействие, правовое регулирование, метод правового регулирования, стадии правового регулирования, механизм правового регулирования.

Определения основных понятий

Индивидуальное регулирование – вид правового регулирования, следующий за нормативным регулированием, когда воздействие (или саморегулирование) с помощью правовых средств направлено на конкретные правоотношения.

Механизм правового регулирования общественных отношений (МПР) – это взятые в единстве и взаимодействии все правовые средства (элементы механизма), с помощью которых осуществляется правовое воздействие на общественные отношения.

Нормативное регулирование – вид правового регулирования, когда оно осуществляется с помощью норм права, связано с регулированием неопределенного числа типичных ситуаций и направлено на упорядочение поведения неопределенного круга лиц.

Правовое регулирование общественных отношений – это целенаправленное результативное воздействие на общественные отношения с помощью системы правовых средств МПР.

Правовые средства МПР – нормы права, юридические факты, правовые отношения, акты реализации права, акты применения права, правосознание, законность и другие явления правовой системы (правовой действительности), «встроенные» в действие МПР.

Пробел в праве – ситуация, когда отсутствует правовое регулирование общественных отношений, которые объективно нуждаются в таком регулировании, но до настоящего времени законодателем не урегулированы с помощью норм права.

7.1. Социальное действие права. Понятие правового регулирования и правового воздействия

Социальное действие права – это та цель и результат, которые вытекают из назначения и сущности права как важнейшего регулятора общественных отношений.

Право в обществе начинает действовать при наличии оснований:

- 1) социальных (материальных) (возникновение соответствующих социальных условий в общественных отношениях);
- 2) субъективных (интереса, сформировавшейся психологической ориентировки личности на достижение определенного социально значимого результата);
- 3) юридических (формальных) (т. е. юридических фактов (составов)).

Термин «*регулирование*» (от лат. *regulo* – правило) обозначает упорядочение, налаживание, приведение чего-либо в соответствие с чем-либо. Термин «*воздействие*» означает влияние на что-либо с помощью системы действий.

Термин «*воздействие*» по объему *более широкий*, чем «регулирование»: *воздействие = регулирование + иные формы влияния на поведение людей.*

Правовое воздействие – это формы, способы нормативно-организационного влияния на общественные отношения *как посредством системы специальных правовых средств, так и иных правовых явлений* (психологических установок, социальных ориентиров, идеологии, политической системы и др.).

Правовое регулирование – это целенаправленное результативное воздействие на общественные отношения *с помощью системы специальных правовых средств* (норм права, правоотношений, актов реализации права, актов применения права и др.).

Правовое регулирование можно подразделить на **два вида**:

1. **Нормативно-правовое** (*нормативное*) регулирование.
2. **Индивидуально-правовое** (*индивидуальное*) регулирование.

Нормативно-правовое регулирование является первичным, именно с него начинается правовое регулирование. Оно носит общий характер, так как осуществляется с помощью норм права, связано с регулированием неопределенного числа типичных ситуаций и направлено на упорядочение поведения неопределенного круга лиц.

Индивидуально-правовое регулирование является вторичным и всегда следует за нормативным правовым регулированием, является его продолжением.

Оно связано с регулированием правовыми средствами конкретных отношений *путем*:

1) *индивидуально-правовых предписаний* (приказов, решений, актов...) со стороны субъектов, не являющихся участниками регулируемых отношений (судов, органов исполнительной власти, прокуратуры, нанимателя и т. д.);

2) *саморегулирования* (посредством договоров, соглашений, заветательных распоряжений, доверенностей, согласий и т. д.).

7.2. Предмет, метод, способы, объект и сфера правового регулирования общественных отношений

Предметом правового регулирования являются общественные отношения. Однако это не все отношения, а лишь обладающие социальной значимостью, сознательно-волевым характером, доступностью для внешнего контроля, т. е. нуждающиеся в их направляющем упорядочении с помощью права.

Предмет правового регулирования подразделяется на регулируемые какой-либо одной отраслью права отдельные сферы: административные, имущественные, трудовые, земельные, брачно-семейные и другие отношения.

Общественные отношения являются предметом правового регулирования только тогда, когда:

- *поведение является социально значимым*, оказывает влияние на интересы других людей;
- это *волевые* отношения, находящиеся под контролем сознания и воли субъектов;
- отношения *поддаются внешнему контролю*;
- у субъектов есть *возможность выбора* одного из многих (хотя бы из двух) вариантов поведения.

Сфера правового регулирования – это область общественных отношений, которые:

- либо *уже регулируются* правом (т. е. являются предметом правового регулирования);
- либо *должны или требуют регулирования* нормами права и поддаются правовому регулированию, но в *настоящий момент еще не урегулированы* нормами права.

Таким образом, *существуют отношения, которые не доступны правовому регулированию.*

Пробел в праве – ситуация, когда отсутствует правовое регулирование общественных отношений, которые входят в сферу правового регулирования (т. е. объективно нуждаются в правовом регулировании ...), но до настоящего времени не урегулированы правом.

В правовом регулировании общественных отношений используются **три способа регулирования.**

Дозволение – это предоставление субъектам права возможности совершать самим определенные активные действия в своих собственных интересах.

Позитивное обязывание – возложение на лиц обязанности совершать активные, позитивные действия.

Запрет – возложение на лиц обязанности не совершать какие-либо действия, воздерживаться от совершения действий, запрещенных правом.

Тип правового регулирования – это определенное сочетание способов регулирования (дозволения, обязывания и запрета), режим правового воздействия на определенную сферу общественных отношений.

Общедозволительный тип регулирования основывается на общем дозволении, из которого путем запрета делаются исключения. К регулированию общественных отношений законодатель применяет формулу: *дозволено все, кроме того, что прямо запрещено.*

Разрешительный тип регулирования законодателем общественных отношений основывается на формуле: *дозволено только то, что прямо разрешено законом.* Мы сталкиваемся с обратной ситуацией, когда законодатель в определенной сфере общественных отношений (например, административных отношений) основывает такое регулирование на общем запрете какого-либо вида действий, деятельности, из которого формулируются изъятия посредством дозволений и позитивных обязываний.

Метод правового регулирования общественных отношений – это определенная совокупность способов, приемов и других средств правового регулирования, используемых в той или иной отрасли права. Существуют два метода правового регулирования общественных отношений.

1. Императивный (властных предписаний). Преобладающие способы воздействия: запрет, позитивное обязывание.

2. **Диспозитивный** (автономный), обеспечивает равенство участников регулируемых отношений. Преобладающие способы воздействия: дозволение, поощрение, рекомендации.

Своеобразие метода правового регулирования является важным критерием выделения в системе правовых норм самостоятельной отрасли права. Специфика метода каждой отрасли права состоит в особом сочетании двух вышеназванных методов правового регулирования: диспозитивного и императивного.

Отметим также, что методы правового регулирования следует отличать от методов научного познания права (см. подраздел 2.2 данного издания).

7.3. Процесс и стадии правового регулирования общественных отношений

Правовое регулирование осуществляется по **трем основным стадиям**:

1. Стадия правовой регламентации общественных отношений.
2. Стадия действия права.
3. Стадия реализации права.

Стадия правовой регламентации общественных отношений связана с правотворчеством (принятием, изданием правовых норм). Это наиболее важная стадия процесса правового регулирования, так как она определяет весь будущий процесс правового регулирования.

На этой стадии определяются:

- а) круг общественных отношений, подлежащих правовому регулированию, т. е. предмет правового регулирования;
- б) круг участников регулируемых общественных отношений, т. е. субъекты права;
- в) круг юридических прав и обязанностей этих участников, т. е. их правовой статус;
- г) основания возникновения, изменения или прекращения правоотношений, т. е. предполагаемые юридические факты и фактические составы;
- д) неблагоприятные правовые последствия, которые могут наступить при нарушении правовых норм, т. е. правовые санкции.

Стадия действия права. На этой стадии осуществляется функционирование правовых норм. Нормы права, начиная действовать, вызы-

вают у конкретных лиц появление юридических прав и обязанностей при определенных условиях, при определенных юридических фактах.

На этой стадии возникают субъективные юридические права и обязанности, складываются правовые отношения.

После этого процесс правового регулирования перетекает в завершающую третью стадию.

Стадия реализации права. На этой стадии происходит реализация, т. е. претворение в жизнь субъективных прав и юридических обязанностей (осуществление прав и исполнение обязанностей), в результате чего складывается определенный порядок в системе общественных отношений, т. е. складывается правопорядок.

Нередко процесс правового регулирования дополняется еще одной стадией, **стадией применения права**. Она факультативная (может иметь место, но может и отсутствовать).

Потребность в данной стадии возникает, когда акт применения права необходим для возникновения, изменения или прекращения правоотношения либо без него правоотношение не может быть реализовано. Когда стадия применения права включается в процесс правового регулирования, она может вклиниваться между первой и второй стадиями или между второй и третьей стадиями.

7.4. Механизм правового регулирования общественных отношений: понятие и общая характеристика

Механизм правового регулирования общественных отношений (далее – МПР) – это взятые в единстве и взаимодействии все правовые средства (элементы механизма), с помощью которых осуществляется правовое воздействие на общественные отношения.

МПР – это определенная идеальная модель, цель которой – представить в единстве и взаимодействии все правовые средства.

Упрощенная схема взаимодействия основных элементов механизма правового регулирования общественных отношений представлена на рис. 2

Общая характеристика основных правовых средств МПР.

1. Норма права – это установленное или санкционированное государством **правило поведения**, регулирующее определенную разновидность общественных отношений, реализация которого обеспечивается компетентными государственными органами.

2. Юридический факт – это конкретное **жизненное обстоятельство**, с которым нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений (заключение договора, акт назначения на должность, смерть лица в наследственных отношениях, причинение вреда и др.).

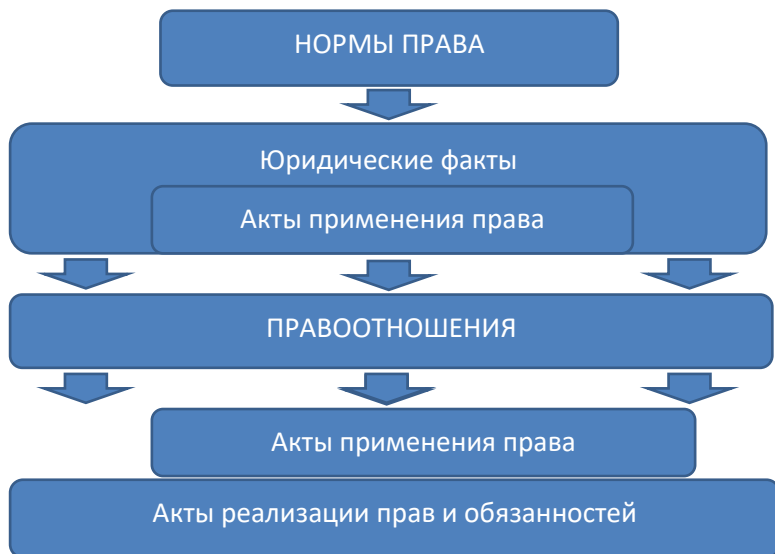


Рис. 2. Упрощенная схема взаимодействия основных элементов механизма правового регулирования общественных отношений

3. Правовое отношение – это юридическая форма общественного отношения, представляющая собой возникающие на основе правовых норм и определенных жизненных обстоятельств **связи конкретных субъектов права**, обладающих взаимными субъективными правами и юридическими обязанностями, гарантированными государством.

4. Акт реализации права – это **деяние** (действие, бездействие) субъекта права, направленное на **соблюдение** запретов, **исполнение** активных обязанностей или **использование** субъективных прав.

5. Акт применения права – это действие или решение компетентного государственного органа (должностного лица), осуществляемое в пределах его компетенции с соблюдением установленной процедуры, в отношении заранее определенного круга лиц.

Вопросы для самопроверки

1. В чем состоит социальное действие права?
2. Сравните по содержанию понятия «правовое регулирование» и «правовое воздействие».
3. Что такое предмет и метод правового регулирования общественных отношений?
4. Каково значение понятия «сфера правового регулирования общественных отношений»?
5. Назовите стадии правового регулирования общественных отношений.
6. Перечислите основные правовые средства механизма правового регулирования общественных отношений.

Литература: [1–5, 17, 26, 30, 31].

Темы рефератов

1. Социальный механизм действия норм права.
2. Психологический механизм действия норм права.
3. Способы правового регулирования общественных отношений.
4. Взаимосвязь содержания понятий «механизм правового регулирования общественных отношений» и «правовая система».

Тема 8. ЧЕЛОВЕК, ОБЩЕСТВО, ПРАВО

- 8.1. Понятие личности как существа биосоциального. Основные характеристики личности: сознание, воля, мотивы поведения.
- 8.2. Свобода личности.
- 8.3. Правовой статус личности: общая характеристика.
- 8.4. Классификация прав личности. Основные обязанности личности. Гарантии прав и свобод личности.

Ключевые слова: личность, сознание, воля, свобода личности, права, законные интересы, обязанности, правовой статус.

Определения основных понятий

Воля – способность к выбору цели деятельности и внутренним усилиям, необходимым для ее осуществления.

Законный интерес – защищаемая (охраняемая) государством посредством права возможность личности стать субъектом правоотношения или изменить его содержание.

Личность (в праве) – всякий человек, субъект права, который обладает признаваемыми правовыми нормами, юридическими качествами, является носителем субъективных прав и юридических обязанностей.

Мотив – осознанная потребность как побуждение к определенному действию (бездействию).

Обязанности – закрепленные в законе требования необходимого должного поведения личности.

Права – закрепленные в законе возможности для личности поступать определенным образом в своих интересах.

Правовое положение личности – это юридически закрепленное положение личности в обществе и государстве, характеризующее место личности среди иных субъектов права.

Правовой статус – совокупность закрепленных в нормах действующего права определенных прав и обязанностей, устанавливающих пределы возможного и должного поведения, общие для всех лиц, подпадающих под определенные признаки.

Свобода личности в праве – это сознательный выбор обусловленного в конечном счете объективными обстоятельствами варианта поведения в реализации определенного интереса, не противоречащего праву.

Сознание – важнейшая характеристика личности, человеческая способность идеального воспроизведения действительности в мышлении.

8.1. Понятие личности как существа биосоциального.

**Основные характеристики личности: сознание,
воля, мотивы поведения**

В литературе используется множество терминов для обозначения человека, что вызвано многоаспектностью данного явления. Наиболее часто употребляются следующие из них: собственно человек, гражданин, личность.

При использовании термина «человек» имеется в виду биологическое (живое) существо, наделенное способностью мыслить, т. е. разумом. В этом аспекте он является неотъемлемой частью природы, которая проявляется в его биологических, физических, физиологических, психических и иных процессах.

Право также оперирует этим понятием, придавая человеку статус субъекта права. Так, конституции государств используют термин «человек» либо подразумевают его при закреплении естественных прав: каждый человек (либо каждый) имеет право на жизнь, свободу передвижения, частную собственность и т. д. Говоря подобным образом, законы государства расширяют сферу своего действия, распространяясь на всех людей независимо от их расовой, социальной, национальной и иной принадлежности.

Термин «гражданин» используется, когда необходимо акцентировать внимание на связи человека с государством, на государственно-правовом признании конкретного индивида носителем максимального объема субъективных прав и юридических обязанностей.

Гражданство характеризует взаимные права и обязанности человека и государства. В лице своих органов и должностных лиц государство ответственно перед гражданами, обязуется действовать во благо их и общества, всемерно защищать права граждан как на своей территории, так и вне ее. В свою очередь гражданин обязуется неукоснительно исполнять нормативные установления государства, не нарушать прав и законных интересов иных субъектов права, не причинять вреда окружающей среде и др.

При употреблении термина «гражданин» круг субъектов права ограничивается определенной категорией субъектов, имеющих тесную государственно-правовую связь с тем или иным государством. Вместе с тем следует иметь в виду, что иностранные граждане и лица без гражданства обладают правами и исполняют обязанности в том же объеме, что и граждане за исключениями, предусмотренными законом. Поэтому при употреблении термина «гражданин» нельзя однозначно говорить, что норма *a priori* (изначально) не распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства.

Государственно-правовыми связями индивида не исчерпывается все многообразие его статуса в области политики, экономики, культуры. Для этого также используется термин «личность».

Каждый человек, вступая в жизнь, застает мир, созданный предшествующими поколениями. Чтобы стать полноправным членом обще-

ства, принимать непосредственное участие в его делах, индивид должен усвоить имеющиеся законы о природе и обществе, овладеть речью и правилами грамматики, изучить действующие социальные нормы, приобрести профессию, приобщиться к достижениям науки, культуры.

Совокупность свойств, которые характеризуют человека как социальное существо, участника общественных отношений, охватывается понятием личности.

Таким образом, понятия «человек», «гражданин», «личность», отражая различные аспекты одного целого (отдельного индивида), находятся между собой в тесной взаимосвязи. Как продукт природы человек выступает биологической основой личности. Последняя, являясь продуктом общества, характеризуется единством ее индивидуальных, социальных и биологических черт и включает в себя:

- признаки, характеризующие социальные связи и отношения человека;
- приобретенные личным опытом знания, навыки, привычки, культурный уровень;
- биологически обусловленные черты: темперамент, чувства, состояние здоровья;
- черты индивидуальной психики и мышления, способности творить, исследовать, изобретать.

Понятие **личности** многогранное, многозначимое, имеющее различные аспекты.

В *этимологическом* истолковании – это отдельный человек в обществе, т. е. индивидум, или же персона, которой присущи специфические свойства, составляющие ее индивидуальность (внешность, голос, запах, темперамент, наклонности, убеждения и т. д.).

В *естествоведческом* ракурсе человек – частица природы, существо биологическое, энергетическое, высшее творение природы, обладающее сознанием, разумом.

В *социальном плане* личность – создатель материальных и духовных благ, создатель общества, носитель всех его отношений.

В *конкретно-социологическом, поведенческом плане* личность – существо свободное.

В *философском восприятии* человек как существо биологическое и социальное, разумное, обладающее духовностью, является высшей ценностью.

В *юридическом плане* – личность – это субъект права, субъект правовых отношений, т. е. лицо, обладающее соответствующим правовым

статусом. Юридический аспект личности вбирает в себя все самые значимые ее грани – естественную (биологическую), социальную, поведенческую, философско-нравственную, политическую и собственно-правовую, выражающуюся в ее юридических правах и обязанностях в духе принципов права.

Для права личность – это человек во всех его ипостасях, и прежде всего – как высшая ценность из всех ценностей естественных и социальных, как субъект права, коими являются и ребенок, даже находящийся в утробе матери, и умалишенный. **Всякий человек для права – это личность** в широком, всеохватывающем ее понимании. Личность закрепляется правом, им регламентируется, защищается его авторитетом, всей его мощью.

Личность в праве – всякий человек, субъект права, который обладает признаваемыми правовыми нормами юридическими качествами, является носителем субъективных прав и обязанностей.

Основными характеристиками личности в праве *выступают сознание, воля и мотивы поведения.*

Сознание – важнейшая характеристика личности, человеческая способность идеального воспроизведения действительности в мышлении.

По И. М. Сеченову, воля – это деятельная сторона разума и морального чувства, выраженная в способности человека совершать целенаправленные действия и поступки, требующие преодоления трудностей.

Большая советская энциклопедия определяет **волю** как способность к выбору цели деятельности и внутренним усилиям, необходимым для ее осуществления.

Воля неразрывно связана с разумом, сознанием человека, поскольку произвольное управление всегда сознательное и преднамеренное.

В психологии обычно выделяют две функции воли: побудительную (стимулирующую) и тормозящую. Волевые действия различают по своей сложности. Когда побуждение непосредственно переходит в действие, говорят о *простом волевом акте*. Если между побуждением и действием вклиниваются дополнительные действия, говорят о *сложном волевом действии*. Такой волевой процесс проходит через ряд стадий:

- 1) возникновение побуждения и постановка цели;
- 2) стадия обсуждения и борьба мотивов;
- 3) принятие решения;
- 4) исполнение.

Критерий наличия и качества волевой регуляции является, например, обязательным аспектом деятельности человека в гражданском праве и вменяемости – в уголовном праве.

Воля обязательна при заключении гражданско-правовых сделок. Совершенная дееспособным лицом сделка признается ничтожной, если воля совершающего сделку не была направлена на ее действительное заключение (мнимая (фиктивная) сделка), либо если истинная воля данного лица направлена на заключение другой сделки (притворная сделка). Недействительными могут быть признаны также сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств, так как такая сделка не будет выражением подлинной, сознательной воли сторон.

В уголовном праве отсутствие способности руководить своими действиями (волевой регуляции) является основанием для признания лица невменяемым, что ведет к установлению отсутствия состава преступления и невозможности привлечения невменяемого к уголовной ответственности.

Потребность, прошедшая через систему побудительных факторов и осознанная человеком, становится *мотивом поведения*.

С точки зрения юриспруденции любой человек должен обладать волевым и интеллектуальным критерием личности. Отсутствие хотя бы одного из них является основанием для признания человека недееспособным или невменяемым.

8.2. Свобода личности

Свобода – явление сложное для понимания и тем более для практического воплощения в нормах, институтах и в общественных отношениях.

В своем движении от несвободы к свободе и от одной ступени свободы к более высокой люди не имеют ни прирожденного опыта свободы, ни ясного понимания предстоящей свободы. Поскольку свобода всегда связана с борьбой за освобождение от прежнего гнета, она ассоциируется у большинства с самим процессом высвобождения от каких-либо ограничений, со свободой от чего-то. При этом в представлениях о позитивном смысле свободы (свободы чего-то) единства нет. Монтескье писал, что одни называют свободой личную возможность низлагать того, кто наделен тиранической властью, другие – право

избирать того, кому они должны повиноваться; третьи – право носить оружие и т. д.

В любом случае свобода утверждается в обществе посредством права. Люди свободны в меру их равенства и равны в меру их свободы. Неправовая свобода, свобода без всеобщего равенства – это идеология элитарных привилегий. Равенство без свободы, в свою очередь, – идеология рабов и угнетенных масс. Или свобода (в правовой форме), или произвол (т. е. несвобода в тех или иных проявлениях).

Значение свободы для человека в целом выражает вместе с тем и роль права в общественной жизни людей. Наблюдаемый в истории прогрессирующий процесс освобождения людей от различных форм личной зависимости, угнетения – это одновременно и правовой прогресс.

Свобода личности в праве – это сознательный выбор обусловленного в конечном счете объективными обстоятельствами варианта поведения в реализации определенного интереса, не противоречащего праву.

Юридически свобода выражается в правовом статусе личности.

8.3. Правовой статус личности: общая характеристика

Правовой статус личности – совокупность общих прав, свобод, законных интересов, обязанностей и мер юридической ответственности граждан, закрепленных в нормах действующего права.

Правовой статус личности устанавливает пределы возможного и должного поведения для всех лиц, определяет правовое положение человека в отношении к государству, его органам и иным лицам.

Понятие правового статуса личности включает в себя следующие **элементы**:

- а) *правосубъектность* (см. подраздел 16.3);
- б) *общие права и обязанности* (политические, экономические, социальные, культурные, личные (см. далее));
- в) *состояние гражданства* (см. подраздел 10.1);
- г) *систему правовых гарантий положения личности в обществе* (см. подраздел 8.4);
- д) *общерегулятивные правоотношения* (см. подраздел 16.1).

Иностранные граждане и лица без гражданства по своему статусу приравниваются к гражданам Республики Беларусь. Они пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами,

если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами (ст. 11 Конституции Республики Беларусь).

При осуществлении своих прав и свобод человек может подвергаться только таким ограничениям, которые установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения к правам и свободам других, сохранения суверенитета, безопасности и целостности государства.

Термин «свобода» и термин «право» равнозначны. Вместе с тем при их одновременном употреблении внимание акцентируется на отдельных аспектах их содержания. Одни авторы считают, что первый термин обычно используется для обозначения гарантированной правом сферы автономии субъекта, внутри которой он вправе действовать по своему собственному (свободному) усмотрению и выбору. Термин «право» используется для обозначения правомочия субъекта на конкретно-определенное действие и поведение. По мнению других, термин «свобода» используется тогда, когда ей не противостоит соответствующая обязанность другого лица. Праву же такая обязанность всегда корреспондирует.

Согласно В. А. Кучинскому, правовой статус «представляет собой совокупность закрепленных в нормах действующего права определенных прав и обязанностей, устанавливающих пределы возможного и должного поведения, общие для всех лиц, подпадающих под определенные признаки».

Различают *три вида правового статуса*:

общий;

специальный;

индивидуальный (частный).

Общий правовой статус личности определяется международно-правовыми актами о правах человека и правовыми конституциями демократических государств.

Указанное выше определение правового статуса отражает прежде всего общий правовой статус личности.

В общем правовом статусе человек рассматривается как составная часть общества, в которой учитываются *не его особенности*, отличия от остальных, а *сходства* с иными лицами. Поэтому общий правовой статус един для всех.

Действующая Конституция Республики Беларусь предусматривает широкий круг прав и свобод человека и гражданина. Им посвящены 78 статей из 156, т. е. половина всех статей Основного закона, это:

политические права и свободы;
экономические права;
социальные права;
культурные права и свободы;
личные права и свободы (см. подраздел 8.4).

Специальный правовой статус – это статус гражданина, иностранца, апатрида (лица без гражданства), бипатрида (лица с двойным гражданством), т. е. специальный правовой статус личности характеризуется совокупностью признаков, которые описывают правовое положение определенной категории лиц (студенты, депутаты, судьи, пенсионеры и др.).

Индивидуальный правовой статус – статус конкретного человека в зависимости от его возраста и социального положения в обществе.

Индивидуальный (или частный) правовой статус конкретного лица непосредственно вытекает из соответствующего специального правового статуса и предопределяется в конечном счете общеправовым статусом. В качестве элементов индивидуального правового статуса личности рассматриваются *гражданство, правосубъектность* (право- и дееспособность данного лица), *субъективные права, свободы и юридические обязанности данного лица*.

Общий, специальный и индивидуальный статусы соотносятся как общее, особенное и единичное. На практике они неразделимы. Каждый индивид выступает одновременно во всех указанных качествах – гражданина своего государства (общий статус), принадлежит к определенному слою (группе) и, следовательно, обладает специальным правовым статусом, и он же представляет собой отдельную, неповторимую личность, участвует в определенных правоотношениях, т. е. имеет индивидуальный правовой статус. Общий правовой статус у всех один, специальных статусов множество, а индивидуальных столько, сколько граждан.

Наряду с понятием правовой статус личности активно используется термин «*правовое положение личности*».

Правовое положение личности – это юридически закрепленное положение личности в обществе и государстве, характеризующее место личности среди иных субъектов права.

Соотношение правового статуса и правового положения неоднозначно, одни авторы отождествляют оба понятия, а другие их разграничивают. На практике категория «правовой статус» чаще использует-

ся для характеристики общего правового статуса личности. Использование категории «правовое положение» возможно в случаях, когда речь идет о специальном или даже индивидуальном правовом статусе, а также при характеристике субъекта конкретного правоотношения.

8.4. Классификация прав личности. Основные обязанности личности. Гарантии прав и свобод личности

Права и свободы человека по сфере и предмету правового регулирования подразделяются на личные, политические, экономические, социальные и культурные.

Личные права и свободы – это права и свободы, признающие и защищающие человека как отдельное природное и духовное существо, как свободную личность. К таким правам и свободам относятся природные неотчуждаемые права человека на жизнь, охраняемое государством достоинство, право на свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и достоинства, доброго имени, право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых телеграфных и иных сообщений, право на ознакомление с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, право на неприкосновенность жилища, право определять и указывать свою национальность, право на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества, право свободно передвигаться и др.

Эти личные права по своему содержанию имеют индивидуально-человеческий характер. Они принадлежат человеку в силу того, что он человек.

Политические права и свободы – это права и свободы индивида как гражданина на участие в политической жизни общества. К этим правам относятся: право сохранять свое гражданство или изменять его, право на объединение в политические партии, союзы, право на собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования, право на участие в управлении государством как непосредственно, так и через своих представителей, право избирать и быть избранными, право на равный доступ к государственной службе, право участвовать в отправлении правосудия, право не быть высланным за пределы своего государства и др. Данные права в основном носят приобретенный, а не природный и неотчуждаемый характер.

Экономические права и свободы – это права индивида (человека и гражданина) как независимого субъекта товарно-денежных, производственных, рыночных отношений. К рассматриваемой группе прав относятся: право на свободное использование своих способностей и имущества в предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности; право частной собственности, свобода труда и запрет принудительного труда, право свободного выбора рода деятельности и профессии сообразно своим способностям и уровню образования.

Социальные права – это права человека по обеспечению и защите его потребностей в различных сферах социальной жизни людей. К данной группе прав относятся: право на участие в профсоюзах, право на здоровые и безопасные условия труда, право на достойное вознаграждение за труд, право на семью, право на социальное обеспечение, право на охрану здоровья и медицинскую помощь и др.

Культурные права и свободы – это права и свободы человека в сфере творческой деятельности, участия в культурной жизни и пользования ее благами. К этим правам относятся: свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавание, право каждого на пользование учреждениями культуры, на свободный доступ к культурным ценностям.

Данный способ классификации нашел свое отражение в Конституции Республики Беларусь, одна из глав которой последовательно перечисляет личные, политические, экономические и социально-культурные права.

Законный интерес – защищаемая (охраняемая) государством посредством права возможность личности стать субъектом правоотношения или изменить его содержание.

В отличие от права *законный интерес* в узком его понимании выражается в обеспечиваемой законом возможности стремиться поступать так, как в самом общем виде описано в гипотезе той или иной нормы права, т. е. стремиться с «созданию» юридических фактов в отдельности или их совокупности, необходимой и достаточной для возникновения конкретного правоотношения или его изменения (преращения).

В Конституции нашли закрепление основные обязанности человека и гражданина:

– каждый, кто находится на территории Республики Беларусь, обязан соблюдать ее Конституцию, законы и уважать государственные символы и национальные традиции Беларуси (ст. 52);

– каждый обязан уважать достоинство, права, свободы, законные интересы других лиц (ст. 53);

– каждый обязан беречь историко-культурное, духовное наследие и другие национальные ценности. Сохранение исторической памяти о героическом прошлом белорусского народа, патриотизм являются долгом каждого гражданина Республики Беларусь (ст. 54);

– охрана природной среды и бережное отношение к природным ресурсам – долг каждого (ст. 55);

– граждане Республики Беларусь обязаны принимать участие в финансировании государственных расходов путем уплаты государственных налогов, пошлин и иных платежей (ст. 56);

– защита Республики Беларусь – обязанность и священный долг гражданина Республики Беларусь (ст. 57).

Полное, всестороннее и эффективное использование субъективных прав и свобод личности невозможно без установления соответствующих **гарантий** их реализации.

Выделяются внутригосударственные и международно-правовые гарантии.

К первым относятся средства, меры, обеспечивающие использование человеком своих прав и свобод и закрепленные правовой системой данного государства. Ко вторым относятся гарантии, вытекающие из международных соглашений.

По характеру гарантии можно подразделить:

- на конституционные;
- процессуально-правовые;
- судебно-принудительные;
- общественно-демократические;
- договорные.

В соответствии со ст. 21 Конституции Республики Беларусь государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в ней самой, законах, а также предусмотренные международными обязательствами государства. Конституция запрещает любые формы ограничения прав и свобод граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или иной принадлежности. Женщины и мужчины имеют равные права и свободы. Каждому гарантируется судебная защита прав и свобод.

Институциональным гарантом прав и свобод по Конституции выступает институт президентства. Президент является гарантом Конституции, прав и свобод гражданина и человека.

Процессуально-правовые гарантии предусматриваются процессуальным законодательством и направлены на строгую формализацию процедур защиты прав и свобод человека. К ним относятся:

- презумпция невиновности;
- право на адвоката в процессе;
- право на ознакомление с материалами дела;
- право на рассмотрение дела в своем присутствии;
- право на беспристрастный и объективный суд;
- право на обжалование решений суда;
- обеспечение иска и т. д.

Судебно-принудительные гарантии основываются на статусе судебной власти как самостоятельной ветви власти и на использовании государственного принуждения при исполнении решения суда. Решение (приговор) суда подлежит обязательному исполнению. При нежелании стороны его исполнять в добровольном порядке оно исполняется принудительно. Сторона, отказывающаяся исполнять решение суда либо создающая препятствия для этого, может привлекаться к ответственности вплоть до уголовной.

Общественно-демократические гарантии разрабатываются и поддерживаются общественными институтами демократического общества: профсоюзами, прессой, общественным мнением и т. д.

Договорные гарантии относятся к сфере частной воли субъектов правоотношений и широко применяются в гражданском, семейном, трудовом праве.

В гражданском праве широко развит институт обеспечения исполнения обязательств, включающий в себя неустойку, залог, удержание, поручительство, гарантию, задаток и др. В семейном праве предусматривается возможность заключения семейно-правовых соглашений (Брачного договора, Соглашения о детях, Соглашения об уплате алиментов, Соглашения о разделе имущества), в трудовом праве – коллективного договора, где фиксируются гарантии реализации достигнутых договоренностей.

В современных условиях на первый план выдвигается задача формирования и действия системы реальных гарантий прав и свобод человека и гражданина. Для практического их осуществления необходимо эффективное, согласованное и целенаправленное взаимодействие структур гражданского общества и правового государства.

Реализации провозглашенных прав и свобод человека служат внутригосударственные и международно-правовые механизмы. Внутригосударственные механизмы представляют собой как государственные,

так и негосударственные структуры, различные общественные формирования по защите прав человека.

Вопросы для самопроверки

1. Понятие личности как существа биосоциального. Основные характеристики личности: сознание, воля, мотивы поведения.
2. Свобода личности.
3. Правовой статус личности: общая характеристика.
4. Классификация прав личности. Основные обязанности личности. Гарантии прав и свобод личности.

Литература: [1–5, 7, 14, 16, 17, 20, 25, 38, 53, 54, 64, 66, 67].

Темы рефератов

1. Роль права в формировании и функционировании гражданского общества.
2. Философское, социальное, религиозно-нравственное, юридическое понятие личности.
3. Человек как личность и как персона.
4. Право как условие и средство самореализации личности.
5. Интегрирующая роль права в социальной жизни.
6. Права и свободы личности. Ограничение прав и свобод личности.

Тема 9. ОСНОВНЫЕ КОНЦЕПЦИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ И СУЩНОСТИ ГОСУДАРСТВА

- 9.1. Общая характеристика основных теорий происхождения государства.
- 9.2. Теологическая теория происхождения и сущности государства.
- 9.3. Патриархальная и органическая теории происхождения и сущности государства.
- 9.4. Договорная теория. Теория насилия.
- 9.5. Историко-материалистическая концепция происхождения и сущности государства.

Ключевые слова: происхождение государства, теологическая теория, органическая теория, патриархальная теория, патернализм, договорная теория, теория насилия, историко-материалистическая теория, классовый антагонизм.

Определения основных понятий

Классовый антагонизм – непримиримое противоречие основных интересов социальных классов, проявляющееся в классовой борьбе и ведущее к социальной революции.

Патернализм – система, принципы и практика государственного управления, построенного по парадигме воспитания и контроля отца над детьми в патриархальной семье.

Парадигма (научная) (от греч. *paradeigma* – пример, образец) – совокупность научных достижений, признаваемых всем научным сообществом в тот или иной период времени и служащих основой и образцом новых научных исследований.

9.1. Общая характеристика основных теорий происхождения государства

Вопрос о возникновении государства имеет несколько аспектов. Во-первых, это первоначальное возникновение государства, т. е. постепенное, на протяжении многих веков вызревание в человеческом сообществе этого политического института. Во-вторых, это производное возникновение государства, когда новое государство создается в государственно-организованном обществе на базе ликвидации прежнего государства в результате революции, разделения государства на другие государства, сецессии (выделения) части государства и образования собственного государства, соединения разных государств в одно. В-третьих, это возникновение государства в безгосударственном колониальном обществе, в зависимой стране, находившейся под управлением государства-метрополии.

Существует множество доктрин, объясняющих первоначальное возникновение государства. Мы рассмотрим основные из них.

В религиозных концепциях государство рассматривалось как явление, дарованное людям свыше. В их основе лежат представления о небесном, божественном первоисточнике происхождения как самого человека, так и надлежащего порядка в совместной жизни людей (т. е. общества и государства). Именно в Боге виделось исходное основание возникновения государства.

Согласно патриархальным (от патриарх – родоначальник) и *патерналистским* (от патер – отец) воззрениям общество и государство возникают из семьи, а общественная и государственная власть – из власти отца семейства. Уже в древних сказаниях власть той или иной родовой

общины, племени возводятся к власти прародителей, праотцов. Род, племя при этом уподобляются большой семье, а носитель власти – отцу семейства. Так, по Конфуцию, управление государством должно строиться как управление семьей – на основе норм добродетели, заботы «старших» о «младших», преданности и почтительности «младших» к «старшим». Для установления в государстве таких семейных взаимоотношений между властью («старшими») во главе с императором-отцом) и подданными («младшими») необходимо утвердить хороший порядок в семье.

В развернутом виде *патриархальная концепция* теории происхождения государства представлена в произведениях Р. Филмера (XVII в.). Свою теорию он обосновывает ссылкой на положения Библии о божественном сотворении Адама, на библейскую заповедь «почитай отца своего». Первочеловек как родоначальник человечества был первым отцом и первым монархом. Исходной формой правления, установленной Богом и основанной на божественном праве, является монархия. Все последующие монархи – это наследники Адама, преемники его отцовской и одновременно монаршей власти. С этих позиций всякое выступление против абсолютной власти монарха расценивалось как греховное нарушение божественного порядка властвования и божественно установленной формы отцовской власти государства. В патриархальной концепции Филмера просматривается тесная связь с христианской религиозной концепцией.

Патриархальные представления о государственной власти по своей сути носят архаичный характер. В условиях достаточно развитой цивилизации подобные представления, как правило, используются в консервативно-реакционных целях для обоснования и оправдания различных форм абсолютной, авторитарной или тоталитарной власти монарха, вождя (нередко именуемых «царем-батюшкой», «отцом народов» и т. д.).

Согласно *органическим концепциям* сущности государства оно является живым организмом, совокупностью взаимосвязанных органов. Место, значение и власть каждого сословия и института в иерархической системе организации общественной и государственной жизни определяются функцией и ролью соответствующего органа в жизни организма. В этом смысле более важному органу соответствует более высокий статус и более значительная власть в системе государства.

Так, в древнеиндийской мифологии говорится, что все в мире произошло из вселенского тысячеглавого, тысячеглазого и тысяченогого

тела. Из органов этого тела возникли составные части (сословия) древнеиндийского общества и государства: «брахманом стали его уста, руки – кшатрием, его бедра стали вайшьей, из ног возник шудра». У Платона соответствие свойств отдельного человека и государства трактовалось следующим образом. «В человеке голова и душа правят телом, а в самой душе разумное начало правит двумя чувственными началами: яростным и вожделеющим. Аналогично обстоит дело и с организацией правления в государстве, где трем началам человеческой души соответствуют три схожих начала – совещательное, защитное и деловое, а этим началам – три сословия: правителей, воинов и производителей (ремесленников и земледельцев)».

Общество и государство в органической теории как часть природы развиваются подобно зародышу животного. Социальный организм растет путем интеграции его составных частей, усложнения его структуры, дифференциации функций. Сторонники данной концепции считают, что правительство осуществляет функции головного мозга, торгоя – функции кровообращения, транспорт – функции ног и т. д.

Концепции *общественного договора* встречаются уже в древности. Древнекитайский мыслитель Мо-цзы (V в. до н. э.) писал, что между людьми царил вражда, не было управления и старшинства, люди выбрали самого добродетельного и мудрого человека, сделали его правителем и предоставили ему право управлять собой. Только он может создавать единый образец справедливости, поэтому в государстве воцарился порядок.

Идеи договорного происхождения государства получили широкое распространение в Новое время.

Ж. Ж. Руссо (1712–1778 гг.) в своей работе «Об общественном договоре» характеризует догосударственное состояние как строй всеобщей свободы и равенства. Однако с появлением частной собственности и социального неравенства начинается борьба между бедными и богатыми. Выход из такого состояния был найден в заключении соглашения о создании государственной власти и закона, которым будут подчиняться все. Благодаря общественному договору каждый, передав в общее достояние и поставив под единое высшее руководство общей воли свою личность и все свои силы, превращается в нераздельную часть целого. Эта публичная персона, образующаяся в результате объединения всех других, именуется Республикою, Политическим организмом, государством. Общественный договор дает политическому организму власть над всеми его членами.

На идеи общественного договора опирались американские мыслители при обосновании суверенных прав народа США на независимость от Великобритании и на формирование своего самостоятельного государства. Эти идеи нашли свое выражение в Декларации независимости США (1776 г.), где утверждается, что все люди сотворены равными и одарены от рождения неотчуждаемыми правами, к числу которых относятся право на жизнь, свободу, стремление к счастью. Для обеспечения данных прав люди учредили правительства, заимствующие свою власть из согласия управляемых. Если же такая форма правительства становится гибельной, народ имеет право изменить или уничтожить его и установить новое.

Договорные концепции государства сыграли заметную прогрессивную роль в развитии либерально-правовых и демократических представлений о сущности и назначении государства, о правовой сущности и назначении государства, о правовой организации государственной жизни, неотчуждаемых прав и свобод человека.

Концепции насилия. Представители данного направления трактуют возникновение государства как результат насилия (внутреннего или внешнего).

Взгляды о внутреннем насилии в качестве причины возникновения государства развивал Дюринг. Насилие одной части первобытного общества над другой – это тот первичный фактор, который порождает политический строй (государство). В результате такого насильственного порабощения одних другими возникают собственность и классы.

Представления о внешнем насилии как определяющем факторе возникновения государства и права развивали Гумплович, Каутский. Они исходили из того, что человек – существо стадное и потому всегда руководствуется мнением своего сообщества. Последнее для самосохранения всегда стремится к расширению своего влияния и могущества, а также увеличению своего благополучия за счет других сообществ. Это лежит в основе войны различных социальных образований, в основе стремления одних племен и сообществ подчинить себе других, поработить, эксплуатировать их. Так возникают государства, так происходит расширение их территорий, возникновение империй. При этом государства всегда основываются меньшинством пришлых завоевателей, т. е. более сильным сообществом.

Марксистская концепция опирается на историко-материалистическое учение об обществе, на классовую трактовку государства. Государство, согласно марксизму, возникает в результате

естественно-исторического процесса развития первобытнообщинного строя как аппарат принудительной власти экономически господствующего, эксплуататорского класса над неимущим, эксплуатируемым классом. Исторически государство возникает как рабовладельческое, на смену которому – в результате общественного развития – идет феодальное, а затем – буржуазное. Уничтожение путем революции частной собственности как основы классов, государства ведет к бесклассовому, безгосударственному коммунистическому обществу. Коммунистическое общество (без государства) – это определенное повторение на более высокой ступени исторического развития первобытного коммунизма и догосударственного общественного самоуправления первобытного строя.

Родовой строй был разрушен и заменен государством под воздействием экономико-производственных факторов, разделения труда, появления избыточных продуктов, собственности и, как следствие, раздела общества на противоположные классы. Поэтому государство есть продукт общества на известной ступени его развития, государство есть признание того, что это общество запуталось в неразрешимых противоречиях, раскололось на непримиримые противоположности, избавиться от которых оно бессильно. Для их разрешения необходима наводя сила, и эта сила, происшедшая из общества, но ставящая себя над ним, все более и более отчуждающая себя от него, есть государство.

9.2. Теологическая теория происхождения и сущности государства

Теологическая теория происхождения государства, возникнув в древних Египте, Вавилоне, Китае, Индии, сложилась в иудаизме, христианстве, исламе и ныне существует в религиозных правовых системах. Согласно ей создание государства и предопределение его сущности принадлежит Богу.

Христианские представители теологической концепции А. Блаженный и Ф. Аквинский утверждали, что право и государство являются результатом проявления как божественной воли и продолжением божественного правопорядка, так и воли человеческой.

Согласно учению Ф. Аквинского, объявленному в 1879 г. «единственно истинной философией католицизма», процесс возникновения и развития государства и права аналогичен процессу сотворения мира Богом.

Теологическая теория происхождения и сущности государства не раскрывает конкретных способов реализации этой божественной воли, поэтому «вписывается» в любую из последующих религиозных концепций. Данная теория проповедовала идеи о вечности государства и права, зависимости государственной власти от власти божественной, которая проявляется через церковь. Теократическая теория никогда не отвергала необходимости создания и функционирования земного государства, обеспечения надлежащего правопорядка. Ею утверждалась необходимость всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога, за исключением случаев богопротивной и тиранической власти. Последней не следует подчиняться как несоответствующей божественному закону. Идеалом является государство, которое согласует свои решения с высшими религиозными принципами, ответственно и авторитетно в обществе, способствует порядку и духовности.

Теологическая теория носит объективно-идеалистический характер, поскольку она ставит государство в зависимость от воли Бога. Долгое время идея божественной природы власти в государстве торжествовала общественное развитие, оправдывала жестокость и произвол «земных» властей, преследование политического инакомыслия, сдерживала общественную инициативу и демократию.

9.3. Патриархальная и органическая теории происхождения и сущности государства

Патриархальная (патерналистская) теория происхождения государства и права (Аристотель, Конфуций) является одной из старейших. Несмотря на критику, у теории есть современные сторонники.

Вера в «царя-батюшку», в «батюку» и в начальство как в «отца родного» – реальные проявления этой теории. Данная теория видит прямое соотношение государства с семьей, когда разрастание семьи и увеличение числа семей приводит к образованию государства. Поэтому монарх приходится отцом (патриархом) всем своим подданным, которые обязаны его слушаться. Управление государством должно строиться как управление семьей – на основе добродетели, заботы старших о младших, сыновней преданности и почтительности младших по отношению к старшим. Обязанность же правителя – забота о своих подданных и справедливое управление ими.

Положительным в патерналистской теории является уважение к государственной власти. Недостатки теории объясняются отрицанием специфики государства и государственной власти, их качественного отличия от семьи и отцовской власти. Кроме того, исторически доказано, что патриархальная семья появилась вместе с государством (правом) при разложении первобытнообщинного строя, а не предшествовала государству (праву), поскольку родственные связи быстро разрушаются.

Органическая теория происхождения и сущности государства и права (Г. Спенсер, Р. Вормс, Г. Прейс) понимает государство как живой биологический организм, отношения между частями которого аналогичны отношениям между частями живого существа. Правительство выполняет функции мозга, управляя всем организмом, используя право, как передаваемые мозгом импульсы. Высшие классы выполняют внешние функции (оборона, нападение), а низшие – внутренние (обеспечивают его существование, жизнедеятельность). Подобно тому, как среди биологических организмов в результате естественного отбора выживают наиболее приспособленные, так и в социальных организмах в процессе борьбы и войн (тоже естественного отбора) складываются конкретные государства, формируются правительства, совершенствуется структура управления. Социальная эволюция понималась органической теорией как разновидность эволюции биологической.

Теория возникла в середине XIX в. в силу влияния дарвинизма (идеи естественного отбора и борьбы за выживание). Еще античные философы (например, Платон) сравнивали государство с огромным организмом, а право и законы – с процессами в человеческой психике.

Слабость теории обусловлена тем, что нельзя сводить проблемы социальные к проблемам биологическим, игнорируя иные факторы.

Положительным в органической теории является признание биосоциальности человека.

9.4. Договорная теория. Теория насилия

Договорная теория происхождения и сущности государства XVII–XVIII вв. (Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Б. Спиноза, Ж.-Ж. Руссо, А. Н. Радищев) близка теории естественного права. Суть общественного договора заключалась в том, что люди от естественного состояния перешли к правовому и добровольно передали организовывавшемуся государству часть своих естественных прав. Государство же было обязано обеспечить естественные права и представлять общие интересы.

Если условия общественного договора нарушены, то народ вправе расторгнуть его даже революционным путем. Согласно Ж.-Ж. Руссо, власть, направляемая общей волей, и есть единый, неделимый и неотчуждаемый суверенитет народа. Но Ж.-Ж. Руссо отвергал принцип разделения властей и иные гарантии соблюдения прав и свобод человека.

Представители договорной теории расходятся во мнении по вопросам о сути естественного состояния и причин резкого перехода к правовому (государственному):

- 1) из-за природной склонности к общежитию (Г. Гроций);
- 2) чтобы устранить природную войну всех против всех (Т. Гоббс писал, что государство создано не для того, чтобы сделать жизнь людей раем, а для того, чтобы она не стала адом);
- 3) чтоб улучшить защиту своих естественных прав, процветавших в золотом веке человечества и постепенно пришедших в упадок (Ж.-Ж. Руссо).

Прогрессивность теории общественного договора состояла в противостоянии феодальному сословному государству, произволу, неравенству людей перед законом.

Слабость теории заключалась в нереальности факта договора десятков тысяч людей при имеющихся социальных противоречиях и при отсутствии властных структур. Кроме того, здесь игнорируются объективные экономические, материальные предпосылки возникновения государства.

Теория насилия возникла в XIX в. Л. Гумилович, К. Каутский, Е. Дюринг отстаивали идею о возникновении государства и права как результата насилия (внутреннего или внешнего) путем завоевания слабых более сильными и организованными. Таким образом, государство является не итогом внутреннего развития, а навязанной извне силой, аппаратом принуждения. Насилие необходимо для удержания в повиновении покоренных народов. С этой целью создается специальный аппарат принуждения – государство – и его инструмент – право.

9.5. Историко-материалистическая концепция происхождения и сущности государства

Историко-материалистическая теория связана с именами К. Маркса и Ф. Энгельса. Согласно данной теории, государство возникает как результат естественного развития первобытного общества, развития

прежде всего экономического, которое не только обеспечивает материальные условия возникновения государства и права, но и определяет социальные изменения общества, которые также представляют собой важные причины и условия возникновения государства и права.

Наиболее полно данная теория изложена в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства», само название которой отражает связь явлений, обусловивших возникновение анализируемого феномена. В целом теория отличается четкостью и ясностью исходных положений, логической стройностью и, несомненно, представляет собой большое достижение теоретической мысли. Для марксистской теории характерен последовательный материалистический подход. Она связывает возникновение государства с частной собственностью, расколом общества на классы и *классовым антагонизмом*. Суть вопроса марксизм выражает в формуле «Государство есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий».

Историко-материалистическая концепция включает два подхода. Один из них, господствовавший в советской науке, решающую роль отводил возникновению классов, антагонистическим противоречиям между ними, непримиримости классовой борьбы: государство возникает как продукт этой непримиримости, как орудие подавления господствующим классом других классов. Второй подход исходит из того, что в результате экономического развития усложняются само общество, его производительная и распределительная сферы, его «общие дела». Это требует совершенствования управления, что и приводит к возникновению государства.

Политико-правовое учение марксизма содержит идею отмирания политической власти (государства) в коммунистическом обществе, когда не будет классов с противоположными интересами. Эта идея особенно резко защищалась Ф. Энгельсом, называвшим государство злом, которое по наследству передается пролетариату, ставившим задачу отправить в будущем обществе государство «в музей древностей, рядом с прялкой и с бронзовым топором».

Вопросы для самопроверки

1. Дайте общую характеристику основных теорий происхождения государства.

2. Каково содержание теологической теории происхождения и сущности государства?

3. В чем суть патриархальной теории происхождения и сущности государства?

4. Каково содержание органической теории происхождения и сущности государства?

5. Охарактеризуйте договорную теорию.

6. В чем суть теории насилия?

7. Охарактеризуйте историко-материалистическую концепцию происхождения и сущности государства.

Литература: [1–6, 10, 11, 16, 17, 25].

Темы рефератов

1. Социальная, политическая и государственная власть.

2. Власть и право.

3. Сущностная характеристика государства в истории учений о государстве.

4. Интерпретация сущности государства в современной науке.

5. Общая характеристика политической системы белорусского общества.

Тема 10. СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

10.1. Сущность государства. Государство в политической системе общества.

10.2. Понятие и основные признаки государства.

10.3. Статичное и динамичное состояние государства.

Ключевые слова: государство, государственный суверенитет.

Определения основных понятий

Государство – универсальная политическая организация, обладающая государственным аппаратом (аппаратом принуждения) и особой публичной, легализованной и легитимной властью, предназначенная для управления обществом с целью обеспечения его прогрессивного, гармоничного развития.

Государственный суверенитет – самостоятельность, независимость государства в осуществлении им своей политики как в пределах собственной территории, так и в международных отношениях при условии ненарушения суверенитета других государств.

Гражданство – политически-правовая принадлежность человека к определенному государству, в силу чего на лицо распространяется суверенитет государства, и оно пользуется государственной защитой своих прав и законных интересов как внутри страны, так и за ее пределами.

10.1. Сущность государства. Государство в политической системе общества

Многие современные школы исходят из того, что государство – это определенное объединение людей, сообщество, проистекающее из необходимости жить вместе на определенной территории (в государственных границах), а всякая кооперация требует регулирования совместной деятельности, отношений людей и их групп, имеющих различные интересы. В этом коренится характер государства как политического сообщества, которое нельзя отождествлять с обществом в целом. Смешение этих понятий было присуще в исследованиях до XVII в. С тех пор в науке отчетливо различаются общество и государство.

Государство – это организация в обществе данной страны. Государство поэтому определяется «как хорошо организованная машина власти вместе с находящимися в услужении общества чиновниками и вооруженными силами. Особенности такой организации состоят в том, что государство является единственной универсальной организацией в стране. Каждый, находящийся постоянно или временно на территории страны, является своеобразным субъектом этой организации, имеет определенные права и несет перед государством пребывания обязанности.

Государству-организации в некоторой мере присущи элементы добровольности (можно выйти из гражданства, свободно покинуть страну), но в основе оно строится на обязательности. Все лица, находящиеся на государственной территории, независимо от их желания должны подчиниться власти этой организации, соблюдать законы государства. За нарушение последних лицо может быть наказано вплоть до лишения жизни. Таких санкций не знает ни одна другая легальная организация.

Государство – это политическое регулирующее учреждение, регулируемый политический институт в обществе данной страны. Его государственный аппарат выступает как некая машина, призванная регулировать общественные (но не все) отношения между людьми и их группами. Государство – это некий арбитр, который действует в интересах всего общества, чтобы не допустить социальное противоборство до крайней черты, предотвратить анархию и распад общества, обеспечить определенную степень социальной солидарности общества.

Государство – это публичная, государственная власть. Эта власть универсальна и распространяется на всех членов общества данной страны. Эта власть юридически независима от любой власти внутри и вне страны. Каждое государство обладает *государственным суверенитетом*, вправе применять особое – государственное принуждение. Принуждение есть в той или иной форме во всяком человеческом коллективе. Государственное принуждение не ограничивается лишением некоторых благ. Оно распространяется на имущество, свободу и даже жизнь человека. Такие возможности государственного воздействия обусловлены тем, что государство – это орган легализованного и легитимного принуждения.

Легализация государственного принуждения осуществляется путем принятия конституции, законов, других актов государства.

Легитимация – это признание населением государственного принуждения, осуществляемого в определенных случаях, в качестве обоснованного, справедливого, целесообразного, необходимого.

Между легализацией и легитимацией возможны расхождения. Народ может не одобрять установленную в соответствии с нормами конституции легальную государственную власть, считать ее несправедливой, что может вести к замене мирным или немирным путем. Легитимная государственная власть может некоторое время быть нелегализованной.

10.2. Понятие и основные признаки государства

Современная наука в общих чертах определяет *государство* как универсальную политическую организацию, обладающую государственным аппаратом (аппаратом принуждения) и особой публичной, легализованной и легитимной властью, предназначенную для управления обществом с целью обеспечения его прогрессивного, гармоничного развития.

Сущность государства находит выражение в признаках государства.

1. Наличие *территории* с четко определенными внешними границами. Территория государства включает в себя всю землю, находящуюся в пределах его границ, а также воздушное пространство над ней и природные ресурсы, прибрежные воды, территории консульских учреждений на территориях других государств, а также иные территории в соответствии с международным законодательством.

2. Наличие *населения*. Государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих территорию определенной страны независимо от их принадлежности к какой-либо группе. Постоянное население данной территории, как правило, имеет устойчивую связь с государством в виде подданства или гражданства и пользуется защитой государства как внутри страны, так и за ее пределами.

3. Наличие *особой публичной власти*, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны. Государство обладает особым аппаратом управления делами общества, существующим специально для выполнения государственных функций. Публичная власть, реализуемая государственным аппаратом, составляет неотъемлемый признак государства и там, где широко развито местное самоуправление.

4. Наличие *обязательных налогов и податей*, необходимых на управление делами общества, в том числе на содержание самой государственной власти.

5. Наличие *суверенитета*. Государственный суверенитет означает самостоятельность, независимость государства в осуществлении им своей политики как в пределах собственной территории, так и в международных отношениях при условии не нарушения суверенитета других государств.

6. Наличие *правовых норм*. Право – неотъемлемый признак государства.

Принцип связанности государственной власти правом вытекает из юридической природы государства. Теоретически обоснованный И. Кантом, Г. Еллинеком, Р. Иерингом, данный принцип составляет идейно-теоретический фундамент концепции правового государства.

В рамках современных подходов самоограничение государства правом должно дополняться внешней силой, вынуждающей власть функционировать в правовых рамках. Важнейшим инструментом в этом смысле является общественный контроль. Именно гражданское общество способно «примирить» частные и публичные интересы.

10.3. Статичное и динамичное состояние государства

Во всяком государстве есть две главные стороны – сущностно-статическая (структурная) и сущностно-динамическая (функциональная).

Статическая сторона выражается в наличии государственного аппарата, определенной структуре его органов.

Статическая сторона в современной юридической литературе характеризуется и как аппарат, и как ассоциация. Понятие аппарата в данной постановке связывают прежде всего с субординацией функционирования его структур и построением его сверху, тогда как ассоциацию сводят к координационным взаимоотношениям и демократическому порядку ее создания и деятельности. Возобладающими в государстве являются связи субординационные, иерархические, ибо без них невозможно осуществление единого, целеустремленного государственного управления обществом.

Динамическая сторона – это деятельность государственных органов, его государственная власть.

Динамическая, функциональная сторона государства является главной, определяющей, и, по-видимому, вследствие этого в литературе нередко отождествляют государство с государственной властью.

Подлинная мощь государственной власти определяется ее авторитетом у населения, большинства народа. Для устойчивого авторитета власти помимо привлекательной идеи нужны конкретные результаты осуществления государственной власти, служащие социальному прогрессу.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте характеристику сущности государства.
2. Какое место занимает государство в политической системе общества?
3. Определите понятие и основные признаки государства.
4. Дайте характеристику праву как инструменту государства и форме самоограничения государства.
5. Охарактеризуйте статичную сторону государства.
6. Охарактеризуйте динамичное состояние государства.

Литература: [1–6, 9, 16, 17, 39–41, 48, 70].

Темы рефератов

1. Государственная власть и принуждение.
2. Государство и территория.
3. Право как инструмент государства и форма самоограничения государства.
4. Государство как учреждение и как корпорация.

Тема 11. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

11.1. Понятие формы государства. Типы и формы государств при формационном и цивилизационном подходах к периодизации истории общества.

11.2. Форма правления.

11.3. Формы государственного устройства.

11.4. Политический (государственный) режим.

11.5. Межгосударственные объединения. Союзное государство Беларуси и России. Европейский союз.

Ключевые слова: форма государства, форма правления, форма государственного устройства, политический режим, межгосударственное объединение, Союзное государство Беларуси и России.

Определения основных понятий

Форма государства – организация и устройство государственной власти, отражающая, каким образом организована верховная власть в стране, какова связь этой власти и других центральных органов государства с органами, осуществляющими управление территориями страны, а также какими способами, методами государство взаимодействует с населением и иными институтами гражданского общества.

Форма правления – это способ организации и формирования верховной власти.

Форма государственного устройства – это способ территориальной (и национально-территориальной) организации государственной власти и взаимоотношений между соответствующими субъектами государственной власти.

Политический (государственный) режим – это характер, свойство и качество правового порядка осуществления государственной власти и ее взаимодействия с населением.

Межгосударственное объединение – союз государств, созданный на основе межгосударственного договора и преследующий цели экономической, военной или иной интеграции государств.

11.1. Понятие формы государства. Типы и формы государств при формационном и цивилизационном подходах к периодизации истории общества

Под *формой государства* понимаются организация и устройство государственной власти, отражающие особенности исторического, экономического, национального развития страны, уровень развития демократии и правовой культуры населения.

Каждое государство по-своему закрепляет систему государственных органов, их полномочия и связи друг с другом и населением. На форму государства влияют разнообразные политические, экономические, социальные и иные факторы. Она не может не учитывать и национальный состав населения, стремление отдельных наций и народностей иметь собственное государственное образование. Она в определенной степени зависит от традиций в истории развития страны, а также от борьбы органов государства за власть, за право принимать решения по основополагающим вопросам жизнедеятельности государства и общества.

Форма государства рассматривается в единстве трех аспектов: 1) каким образом организована верховная власть в стране; 2) как характеризуется связь этой власти и других центральных органов государства с органами, осуществляющими управление территориями страны; 3) какими способами, методами государство взаимодействует с населением и иными институтами гражданского общества.

Иными словами, форма государства включает в себя три взаимосвязанных элемента: 1) форму правления; 2) форму государственного устройства; 3) форму государственного (политического) режима.

11.2. Форма правления

Форма правления – это способ организации и формирования верховной власти. Форма правления затрагивает вопросы о том, как построена верховная (суверенная) власть в государстве, какие органы и должностные лица наделены этой властью, каким образом она формируется и распределяется между ними и т. д.

По форме правления государства подразделяются на две основные группы: монархии и республики.

Монархия – это форма правления, при которой верховная власть принадлежит одному лицу, как правило, по принципу наследования.

Основными разновидностями монархии являются абсолютная и представительная (ограниченная) монархия. В абсолютной монархии верховная власть монарха не ограничена каким-либо представительным (законодательным или законосовещательным) органом. Абсолютная монархия существовала в России до формирования Государственной думы в начале XX в. Существует мнение, что в настоящее время таких монархий нет.

Представительная монархия имеет две исторические формы: *сословно-представительную* и *конституционную*. Конституционная монархия как форма правления исторически приходит на смену абсолютной монархии. При ней власть монарха на основе конституции (или определенных правовых актов конституционного значения) ограничивается законодательной властью парламента как органа народного представительства (парламентарная монархия). На стадии неразвитой конституционной монархии, именуемой дуалистической монархией, вся исполнительная власть принадлежит монарху. Он обладает также правом абсолютного вето и правом роспуска парламента по своему усмотрению.

Современная развитая конституционная монархия (Англия, Бельгия, Испания, Норвегия, Швеция, Япония) представляет собой правовое государство. В такой конституционной монархии полномочия монарха во многом носят номинальный характер. Законодательная власть принадлежит парламенту, исполнительная – правительству.

При сословно-представительной монархии власть монарха ограничена законосовещательными полномочиями сословно-представительного органа, т. е. собрания представителей различных сословий – духовенства, дворянства. Подобные монархии характерны для эпохи перехода от феодальной раздробленности к абсолютной монархии.

В некоторых монархических государствах (Саудовская Аравия) монарх возглавляет не только светское, но и религиозное управление страной. Такие монархии носят название теократических.

Республика (от лат. *res publicum* – дело народа) – это форма правления, основанная на принципе выборности на определенный срок высших органов государственной власти. Основными формами современной республики являются парламентская (парламентарная) республика

и президентская республика. Промежуточная форма: смешанная (полупрезидентская) республика.

Парламентарная республика – это форма правления, при которой парламент (как высший представительный и законодательный орган) формирует высшую исполнительную власть (правительство) и осуществляет парламентский контроль за ее деятельностью. Глава государства (президент) также избирается парламентом. Правительство формируется из представителей партий, обладающих парламентским большинством, и несет ответственность перед парламентом. Парламентское большинство может отправить правительство в отставку. Президент может распустить парламент (Греция, Италия, Германия).

Президентская республика – форма правления, при которой не только парламент, но и президент избираются населением. Президент в таких республиках обладает большей самостоятельностью в своих действиях, независимых от парламента. Главным признаком президентской республики является независимость ветвей власти друг от друга, выражающаяся прежде всего в отсутствии ответственности исполнительной власти перед парламентом. Отмечается большая вероятность установления авторитарного режима в идее президентского правления, означающего роспуск или ограничение полномочий коллегияльных представительных органов государственной власти. Чтобы избежать этого, на уровне конституции закрепляется сложная система взаимных «сдержек и противовесов», отлагательное вето, импичмент, судебный контроль и т. д. (США).

Смешанная (полупрезидентская) республика характеризуется сочетанием основных черт обоих типов республиканской формы правления, а также новых, не известных ни одной из типов республик черт. Для смешанных республик характерно отсутствие прямой юридической связи между президентом и правительством. В ряде государств президент – глава государства – формально отделен от руководства исполнительной властью. Возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения конфликта между органами исполнительной власти и парламентом (Франция, Россия, Беларусь).

Республика советского типа – форма правления, при которой отсутствует разделение властей, вводится формальное полномочие советов (иных представительных органов власти), формируемых по классовому или иному недемократическому принципу.

11.3. Формы государственного устройства

Форма государственного устройства – это способ территориальной (и национально-территориальной) организации государственной власти и взаимоотношений между соответствующими субъектами государственной власти.

По форме государственного устройства государства делятся на унитарные и федеративные. Конфедерация – форма союза суверенных государств.

Унитарное государство – это единое суверенное государство, на всей территории которого действует одна конституция, единые органы государственной власти и единое законодательство. Унитарное государство имеет единые вооруженные силы, единую налоговую и финансовую систему (Португалия, Франция, Финляндия, Беларусь). В централизованных унитарных государствах государственной властью на местном территориальном уровне обладают должностные лица, назначаемые центральной властью. В децентрализованных унитарных государствах рядом государственно-властных полномочий по вопросам местного значения обладают органы местного самоуправления, избираемые самим населением.

Федеративное государство – единое суверенное союзное государство, субъекты которого в пределах своих территориальных и национально-территориальных образований и в рамках суверенитета единого федеративного государства обладают самостоятельным государственно-правовым статусом, имеют свои системы органов государственной власти и свое законодательство (США, Россия, Канада, ФРГ, Бразилия). Общие черты федерации: 1) суверенитет федеративного государства распространяется на всю его территорию, которая в качестве своих составных частей включает территории отдельных субъектов федерации; 2) субъекты федерации не являются суверенными государствами; 3) законодательство субъекта федерации не должно противоречить федеральному законодательству; 4) полномочия во внешней политике и по основным направлениям внутренней политики принадлежат исключительно общегосударственным органам; 5) верхняя палата парламента – палата представителей субъектов федерации, нижняя палата – палата народного представительства.

Конфедерация – это союз (сообщество) суверенных государств, добровольно объединившихся для удовлетворения определенных общих интересов политического, экономического, оборонного характера. Конфедерация, как правило, носит временный характер, склонна либо

к распаду, либо к преобразованию в федерацию. Для осуществления совместных дел в конфедерациях формируются некоторые общие органы, состоящие из представителей субъектов конфедерации и реализующие их согласованные решения. При этом члены конфедерации сохраняют свой суверенитет, свою систему государственной власти, свое законодательство и свое гражданство.

11.4. Политический (государственный) режим

Политический (государственный) режим – это характер, свойство и качество правового порядка осуществления государственной власти и ее взаимодействия с населением.

Деспотический государственный режим представляет собой систему государственного устройства – неограниченную монархию, характеризующуюся полным произволом власти, бесправием подданных. Самовластие, жестокое подавление свободной воли, произвол по отношению к подчиненным.

Тоталитарный государственный режим целиком основан на методах физического, психического, идеологического принуждения со стороны единых органов партийно-государственной машины. Вся деятельность государственных органов направлена на безусловное выполнение указаний «вождя», пожизненного президента, лидера партии. Конституционные права граждан открыто нарушаются государственным аппаратом под предлогом обеспечения высших прав общества, нации, расы, народа, государства. Личность как таковая игнорируется. Политическая активность граждан стремится к нулю, хотя могут организовываться «бутафорские» выборы, учреждаться общественные объединения, создавая видимость активности (фашистские государства).

При *авторитарном* государственном режиме преобладают методы принуждения (нередко прямого насилия) при сохранении отдельных методов либерализма. Представительные органы сохраняются, но выборы являются формальными, поскольку деятельность политической оппозиции практически прекращена. Безраздельно доминирует исполнительная власть, глава государства, причем президентом избирается одно и то же лицо много раз подряд, что усиливает его влияние в государственной структуре. Конституционные права граждан открыто нарушаются, а государственные органы видят свою роль не в защите этих прав, а прежде всего в служении клану президента, его окружению. Реальное политическое участие граждан в делах государства от-

сутствует, выборы имеют показной характер и не могут отстранить от власти прежних правителей или привести к власти новые партии; господствует принцип не выборности, а назначения; политическая активность граждан и их объединений низка, ограничена необоснованными рамками законодательства.

Либеральный политический режим характеризуется соединением преобладающих черт демократии и некоторых элементов авторитаризма. Основное значение имеют методы либерализма, принуждение ограничено, методы требований и запретов прежде всего имеют цель сохранить и защитить демократические институты. Однако деятельность представительных органов власти на всех уровнях принижается, на первый план выдвигается исполнительная власть. Система сдержек и противовесов не отработана, принцип уравниновости властей нарушен. Конституционные права соответствуют международным стандартам, но их защита со стороны государства в результате деятельности коррупционных структур осуществляется недостаточно полно. Против политической оппозиции меры подавления не используются, но государство оценивает ее деятельность как негативную. Политическая активность граждан не развита. Обратные связи граждан с государственными органами недостаточны, позитивизма в деятельности государственных органов они не видят.

Демократический политический режим – это форма, способ и порядок осуществления государственной власти – предполагает официальное признание и практическую реализацию основных прирожденных и неотчуждаемых прав и свобод человека и широкого круга прав гражданина, господство правового закона, разделения властей, утверждение конституционализма, парламентаризма, многопартийности, осуществления суверенной власти народа в правовых формах референдума и свободных выборов, форм и механизмов общественного контроля за деятельностью государственной власти, политической активности населения.

11.5. Межгосударственные объединения.

Союзное государство Беларуси и России. Европейский союз

Межгосударственное объединение – союз государств, созданный на основе межгосударственного договора и преследующий цели экономической, военной или иной интеграции государств.

Существует ряд форм межгосударственных объединений, каждая из которых имеет определенное место в мировой истории.

В историческом плане *империя* – это сложное многонациональное государство, создаваемое с помощью захвата и насильственного удержания в своем составе суверенных соседних государств мощным деспотическим режимом.

В средние века на международной арене появились протекторат и сюзеренитет.

Протекторат – государственно-правовой союз между государствами на основе неравноправного договора, при котором более сильное государство (метрополия) устанавливает военную и экономическую опеку над фактически зависящим от него слабым государством, нуждающимся в помощи. Во внутренней политике последнее имеет некоторую независимость.

Сюзеренитет – особая форма государственных соединений, когда суверенное государство осуществляет господство над подчиненным ему государством (вассальным государством). Такая форма возникала, как и в случае империи, в результате подавления воли слабого государства.

Особый вид межгосударственных соединений составляют монархические соединения. Как форма объединения *уния* возникает вследствие совпадения монархов двух или нескольких государств в одном лице.

Личная уния возникает вследствие приобретения монархом права на престол по праву престолонаследия или передачи одним феодальным государством прав на корону другому государству обычно посредством династических браков (Кревская уния ВКЛ и Польши). Государства сохраняли суверенитет и международную правосубъектность.

Реальная уния – правовой союз монархических государств на основании создания общего института главы государства, благодаря чему такой союз выступал на международной арене как единый субъект, обладающий единым суверенитетом. Формируется общий для двух государств государственный аппарат, единая денежная система.

Конфедерация – особое объединение государств, сохраняющих качество суверенных образований, наделенных определенными наднациональными качествами, позволяющими ей действовать как субъекту международного права. Конфедерация не ведет к созданию нового государства и является, как правило, временной формой объединения.

Содружество – объединение государств для согласования интересов в некоторых сферах жизнедеятельности, например, экономике, праве, языке, культуре, религии. Государства полностью сохраняют

свой суверенитет. Если создаются наднациональные органы, то не для управления как в конфедерации, а для координации действий государств. *Сообщество* – объединение государств, отличающееся от сотрудничества менее прочными интегративными связями, при этом основное внимание уделяется вопросам регионального сотрудничества.

Союзное государство Беларуси и России – межгосударственное объединение Республики Беларусь и Российской Федерации, основанное на Договоре о создании Союзного государства от 8 декабря 1999 г.

Общность истории Беларуси и России, близость менталитета, экономическая целесообразность, традиции белорусского и русского народов, близость духовной и культурной жизни, наличие общего языка способствуют сотрудничеству и сближению двух государств.

Союзное государство стало результатом развития интеграционных процессов, заложенных Договором об образовании Сообщества России и Беларуси от 2 апреля 1996 г., Договором о Союзе Беларуси и России от 2 апреля 1997 г., Уставом Союза Беларуси и России от 23 мая 1997 г., Декларацией о дальнейшем единении России и Беларуси от 25 декабря 1998 г.

Целями Союзного государства являются:

- обеспечение мирного и демократического развития братских народов государств-участников, укрепление дружбы, повышение благосостояния и уровня жизни;
- создание единого экономического пространства для обеспечения социально-экономического развития на основе объединения материального и интеллектуального потенциалов государств-участников и использования рыночных механизмов функционирования экономики;
- неуклонное соблюдение основных прав и свобод человека и гражданина в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права;
- проведение согласованной внешней политики и политики в области обороны;
- формирование единой правовой системы демократического государства;
- проведение согласованной социальной политики, направленной на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека;
- обеспечение безопасности Союзного государства и борьба с преступностью;

– укрепление мира, безопасности и взаимовыгодного сотрудничества в Европе и во всем мире, развитие Содружества Независимых Государств.

Союзное государство Беларуси и России базируется на принципах суверенного равенства государств-участников, добровольности, добросовестного выполнения ими взаимных обязательств, а также на разграничении предметов ведения и полномочий между Союзным государством и государствами-участниками.

Высшим органом Союзного государства является Высший Государственный Совет, исполнительным органом – Совет Министров.

В сентябре 2021 г. на заседании Совета Министров Союзного государства были одобрены Основные направления реализации положений Договора о создании Союзного государства на 2021–2023 гг. и 28 Союзных программ, направленных на реализацию масштабных программ по укреплению российско-белорусской интеграции: сближение макроэкономической политики; формирование единой аграрной, промышленной политики; интеграция информационных, платежных систем; формирование объединенных рынков нефти и нефтепродуктов, газа, электрической энергии; унификация законодательства в сфере туристической деятельности и другие направления.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте определение понятию «форма государства».
2. Назовите известные вам формы правления.
3. Охарактеризуйте формы государственного устройства.
4. Дайте определение понятию «политический (государственный) режим».
5. Каковы отличия авторитарного и тоталитарного режимов?
6. Перечислите известные вам межгосударственные объединения.
7. Каковы цели Союзного государства Беларуси и России?

Литература: [1–5, 9, 13–17, 19–21, 25, 32, 33, 55, 62].

Темы рефератов

1. Социальная, политическая и государственная власть.
2. Парламентские, президентские, смешанные республики.
3. Абсолютные, ограниченные, дуалистические монархии.

4. Стремление католицизма к юридическому подчинению государства. Аполитичность Православия, независимость его от формы государства.

5. Особенности правосознания в теократических государствах.

6. Специфические формы государственного устройства: уния, империя, мандат, протекторат, фузия и т. д.

7. Межгосударственные объединения: общая характеристика.

8. Союзное государство Беларуси и России.

9. Европейский союз.

Тема 12. ФУНКЦИИ И АППАРАТ ГОСУДАРСТВА

12.1. Функции государства. Внутренние и внешние функции государства.

12.2. Понятия «государственный аппарат» и «государственный механизм». Система органов государства.

12.3. Функции государственного аппарата.

Ключевые слова: функции государства, внешние функции, внутренние функции, государственный аппарат, государственный механизм, государственный орган, государственный служащий.

Определения основных понятий

Функции государства – это основные формы (направления) деятельности государства по управлению делами общества, выражающие сущность государства.

Государственный аппарат – это разветвленная система государственных органов и должностных лиц по управлению государством.

Государственный орган – образованная в соответствии с законом организация, осуществляющая государственно-властные полномочия в соответствующей сфере (области) государственной деятельности.

Государственная служба – профессиональная деятельность граждан, занимающих государственные должности, осуществляемая в целях непосредственной реализации государственно-властных полномочий и (или) обеспечения выполнения функций государственных органов или должностных лиц.

12.1. Функции государства. Внутренние и внешние функции государства

Функции государства – это основные формы (направления) деятельности государства по управлению делами общества, выражающие сущность государства.

Сложная и многообразная деятельность государства по управлению делами общества объективно обуславливает одновременное выполнение не одной, а нескольких функций. Каждая функция осуществляется применительно к определенной сфере общественных отношений, составляющих основу существования общества, – экономике, политике, экологии и т. д.

Система функций государства носит конкретно-исторический характер и меняется не только под воздействием условий, в которых действует государство, но и применительно к задачам, решаемым им в тот или иной исторический период. Поэтому они могут быть неодинаковыми у различных государств или у одного и того же государства на разных этапах его развития.

Все функции государства принято делить на два вида: внутренние и внешние.

В число *внутренних* функций входят такие направления деятельности государства, которые ориентированы на решение внутренних задач страны. Внешние связываются с деятельностью государства на международной арене, направленной на установление и поддержание отношений с другими государствами.

По сфере осуществления внутренние функции государства подразделяются:

- на *экономическую*, которая выражает степень участия государства в управлении экономикой, определяет его способность содействовать или препятствовать развитию экономических сил страны, создавать надлежащие условия для реализации экономических прав населения. Осуществляя экономическую функцию, современное государство непосредственно участвует в хозяйственной деятельности, выступает собственником организаций и имущества. Интенсивность государственного вмешательства в экономику страны ощущается через объем правового регулирования, антимонопольную политику, создание условий добросовестной конкуренции, поддержание стратегически важных, социально значимых производств и др. В экономической сфере государство осуществляет контроль за предпринимательской деятель-

ностью, устанавливает налоги, распределяет бюджетные средства, совершает иные действия;

- *политическую*, основное содержание которой связано с регулированием отношений классов и социальных слоев общества, групп влияния с тем, чтобы их противостояние не выходило за определенные рамки, подчинялось установленным законом правилам. Осуществляя политическую функцию, государство должно действовать в интересах всего общества, а не доминирующего класса, оно обязано учитывать интересы всех слоев населения в целях нахождения компромисса;

- *социальную*, т. е. предоставление социальных услуг обществу в целом, государственная поддержка незащищенных слоев населения. Социальная функция должно обеспечивать реализацию всех социальных прав человека, включая право на достойный уровень жизни, социальное обслуживание в старости и др. Социальная политика государства включает в себя: 1) борьбу с безработицей и государственную помощь безработным; 2) государственное регулирование размера минимальной заработной платы; 3) общедоступность и бесплатность общего образования в государственных учреждениях; 4) бесплатную медицинскую помощь; 5) бесплатное пользование библиотечными фондами; 6) социальное обеспечение по возрасту, болезни, инвалидности и др.;

- *экологическую*. Экологическая функция – сравнительно новое направление в деятельности государства, необходимость которого вызвана негативными последствиями хозяйственной деятельности человека на природу. Глобальные и необратимые изменения природной среды требуют активного вмешательства государства во все сферы деятельности общества с целью сохранения и приумножения природных ресурсов и недопущения экологических, техногенных катастроф. Основные мероприятия государства по реализации экологической функции проявляются в том, что оно принимает меры по нормированию качества окружающей среды, разрабатывает санитарные правила и нормы, призванные минимизировать неблагоприятное воздействие производственной деятельности человека. Особое значение уделяется экологической экспертизе при проектировании, строительстве и реконструкции промышленных объектов, принимается экологическое законодательство, предусматривающее меры ответственности, вплоть до уголовной, за те или иные правонарушения.

Принимая за основу критерий построения государства по принципу разделения властей выделяют следующие функции:

законодательную – установление посредством законов обязательных правил общего характера, норм поведения субъектов. Этим правилам должны соответствовать все другие правовые акты, деятельность всех органов, должностных лиц, поведение граждан. Законы, как правило, принимаются парламентом, но могут быть приняты и исполнительной властью. Некоторые авторы выделяют более широкую функцию государства – нормотворческую;

исполнительно-распорядительную – деятельность государства по претворению в жизнь положений и предписаний законов, иных нормативных правовых актов. Смысл этой функции состоит в том, чтобы установленные в государстве законы постоянно и неуклонно действовали. Она призвана обеспечить все формы реализации права (осуществление, исполнение, соблюдение, применение) как в деятельности самого государства (его государственных органов), так и применительно к поведению людей. Исполнительно-распорядительная функция включает в себя в качестве важного компонента и деятельность государства по обеспечению процесса осуществления прав и свобод человека и гражданина, исполнения им своих обязанностей;

судебную – правосудие осуществляется исключительно судом. Он призван в особой процедурной форме разрешать конфликты в обществе, используя государственную власть. При этом не устанавливаются общие правила поведения, суд не занимается управленческой деятельности. Решения суда, вступившие в силу, должны исполняться всеми государственными органами, иными субъектами, к которым они относятся;

контрольно-надзорную – выражается в форме инспектирования, проверки, ревизии соответствия деятельности органов государства, их должностных лиц, принимаемых ими решений, деятельности других организаций и поведения граждан конституции, законам и другим нормативным правовым актам. Данную функцию осуществляют как собственно контролирующие органы, не входящие в исполнительную власть (прокуратура, комитет государственного контроля), так и некоторые исполнительные органы (министерство по налогам и сборам), а также иные организации;

внешнюю – государства включает в себя многообразную деятельность государства по обеспечению обороноспособности страны и защиты населения от внешней агрессии, по организации и осуществлению сотрудничества с другими государствами, защите прав и интересов своих граждан вне пределов страны, укреплению и развитию меж-

дународного сообщества, преодолению воин и упорядочению миропорядка, ликвидации последствий катастроф, их недопущению и т. д.

Основная цель международной деятельности современных государств сводится к обеспечению мира, оперативному разрешению локальных вооруженных конфликтов и развитию международного сотрудничества.

Особенность внешней функции состоит в том, что каждое государство, стремясь к единой цели, желает достичь ее такими методами и средствами, которые бы наиболее полно отвечали его интересам и потребностям. Такое естественное желание государства может вызывать столь же естественное возражение у других государств. Противоречивость способов достижения цели на международной арене обуславливается несовпадением их экономических, политических интересов, идеологическими различиями, стремлением отдельных государств к мировому лидерству. Поэтому одинаковые внешние функции государств не гарантируют успеха в достижении осознаваемой ими общей цели обеспечения мира и сотрудничества.

12.2. Понятия «государственный аппарат» и «государственный механизм». Система органов государства

Государственный аппарат – это разветвленная система государственных органов и должностных лиц по управлению государством.

В широком смысле в государственный аппарат входят президент, парламент, правительство, суды, прокуратура, контрольные органы, министерства, другие органы и их должностные лица. Все вместе они составляют механизм для осуществления единой государственной власти. Поэтому государственный аппарат иногда также называют *механизмом государства*. В более узком смысле государственный аппарат – это система органов исполнительной власти и их должностных лиц.

В юридической литературе доминирует широкий взгляд на государственный аппарат, под которым понимается система органов, организаций и должностных лиц, наделенных в установленном порядке государственно-властными полномочиями и реализующих функции государства. В настоящее время нет легального определения понятия «государственный аппарат». Законом Республики Беларусь от 23 ноября 1991 г. «Об основах службы в государственном аппарате», отменным Законом Республики Беларусь от 14 июня 2003 г. «О государственной службе в Республике Беларусь», он определялся как система

органов государства, через которые служащие от имени государства обеспечивают исполнение этими органами властных полномочий.

Под государственным аппаратом всегда имеется в виду организационная структура государственной власти, институциональная форма существования государства и осуществления государственной власти. Первичной ячейкой государства выступают его органы и организации (учреждения).

Государственный орган – образованная в соответствии с законом организация, осуществляющая государственно-властные полномочия в соответствующей сфере (области) государственной деятельности.

В Республике Беларусь в случаях, предусмотренных законодательными актами, к государственным органам приравниваются государственные учреждения и иные организации, обеспечивающие деятельность Президента или государственных органов (например, аппарат Совета Министров).

Основными признаками государственного органа являются:

1) *обладание официально-властными полномочиями*. Совокупность властных полномочий государственного органа (его компетенция) определяется с учетом возложенных на него задач и функций по управлению обществом. Их осуществление может происходить в порядке, установленном законодательством. Так, государственному органу предоставляется право принимать общеобязательные решения в виде нормативных правовых или индивидуально-правовых актов; проводить организационную, контрольную или иную властную деятельность; применять государственное принуждение к лицам и организациям. Специфика компетенции государственного органа заключается в том, что ее реализация является обязанностью государственного органа;

2) *функционирование строго в рамках закона*. Каждый государственный орган может действовать только в рамках, предоставленных ему полномочий. Выход за их пределы признается нарушением, а принятые решения или действия вне границ предоставленных полномочий являются незаконными и подлежат отмене;

3) *структурная обособленность*. Государственный орган всегда структурно обособлен от других органов государства. Эта обособленность выражается в том, что он в конкретных правоотношениях выступает самостоятельным субъектом и в пределах компетенции принимает решения, не нуждающиеся в каком-либо предварительном или последующем одобрении другими органами или должностными лица-

ми. Исключения возможны лишь в случаях совместного характера полномочий, когда для совершения определенных действий или принятия решений требуется согласие других органов;

4) *материальная обеспеченность*. Для осуществления своей компетенции государственный орган наделяется определенными материальными средствами: имеет в пользовании здания, оргтехнику, транспортные средства, денежные ресурсы и т. п.;

5) *наличие статуса юридического лица*. В процессе участия в правоотношениях орган государства выступает в качестве юридического лица, т. е. организации, имеющей обособленное имущество, несущей самостоятельную ответственность по своим обязательствам, от своего имени приобретающей права и исполняющей обязанности, способной выступать истцом или ответчиком в суде.

Первичным элементом государственного органа выступает государственный служащий, который своими действиями обеспечивает выполнение функций данных органов. Законодательство содержит легальное определение государственного служащего (Закон Республики Беларусь от 14.06.2003 г. № 204-З «О государственной службе в Республике Беларусь»). Им является гражданин Республики Беларусь, занимающий в установленном законодательством порядке государственную должность, наделенный соответствующими полномочиями и выполняющий служебные обязанности за денежное вознаграждение из средств республиканского или местного бюджетов либо других предусмотренных законодательством источников финансирования.

В зависимости от полномочий государственные служащие делятся на три вида: 1) лица, занимающие должности, связанные с непосредственным исполнением полномочий государственного органа. Это президент страны, глава правительства, депутаты, министры; 2) лица, занимающие должности для непосредственного обеспечения полномочий вышеуказанных лиц: помощники, консультанты, советники; 3) лица, занимающие должности, учрежденные для исполнения и обеспечения полномочий этих органов: специалисты, руководители структурных подразделений. К государственным служащим не относятся технический персонал, обслуживающий деятельность органов государства (уборщики, дворники, вахтеры, электрики и т. п.).

Профессиональный государственный аппарат имеет предпосылки: 1) к разбуханию, т. е. к стремлению расширить свои функции, распространить свое регулирование на новые сферы жизнедеятельности общества за счет упразднения или понижения статуса других обще-

ственных институтов, что ведет к прямому увеличению численности государственных служащих; 2) к бюрократизации, т. е. к бумаготворчеству, волоките, бездушному отношению к человеку; 3) к коррупции, т. е. использованию своего служебного положения, доступа к власти в корыстных целях. Основными формами и направлениями борьбы против этих пороков государственного аппарата являются: развитие правовых начал, форм и процедур в организации и деятельности всех государственных органов, совершенствование процесса подготовки и переподготовки квалифицированных кадров для государственного аппарата, повышение уровня требований к профессиональным и нравственным качествам кандидатов в государственные служащие, усиление мер юридической ответственности работников государственного аппарата за совершенные правонарушения, повышение правовой активности граждан и их общественных объединений, постоянное совершенствование форм и методов общественного и государственного контроля за деятельностью всех государственных органов и должностных лиц, широкое внедрение принципа выборности и сменяемости должностных лиц государственного аппарата (кроме судейского корпуса), обжалование действий должностных лиц в судебные органы.

В зависимости от воспринятой в государстве концепции государственной власти выделяются два основных способа построения государственного аппарата. Первый основан на принципе монизма (единства) государственной власти. Второй – на принципе разделения властей.

Исторически первый способ согласования деятельности государственных органов сводился к сосредоточению власти в руках главы государства: монарха, императора и т. д. Неограниченная власть одного человека вела к многочисленным нарушениям элементарных прав его подданных, зависимости личности не от установленных законов, а от приказов тирана.

В период буржуазных революций их идеологи в поисках способа защиты общества от всевластия монарха сформулировали принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную, который лег в основу функционирования государственного аппарата современных демократических государств.

Принцип единства государственной власти ведет к ее централизации и формированию строгой иерархии государственных органов. Законодательная и исполнительная власть сосредоточивается в едином государственном органе на каждом уровне управления. Судебная власть как самостоятельная ветвь власти не существует. Судебными

полномочиями частично наделяются все те же единые органы, частично – судебные. Полномочия последних значительно ограничены компетенцией несудебных органов государства. Нижестоящие органы непосредственно подчиняются вышестоящим органам. Формирование кадрового состава государственных органов при данном способе построения государственного аппарата происходит либо путем выборов, либо путем (что встречается чаще) назначения.

Второй способ формирования государственного аппарата, основанный на принципе разделения властей, подразумевает наличие нескольких относительно самостоятельных, но действующих как единое целое подсистем государственных органов.

К подсистеме органов законодательной власти относится парламент, законодательные органы на местах. К подсистеме органов исполнительной власти относятся президент, правительство, министерства, местные органы исполнительной власти. К подсистеме органов судебной власти относятся конституционный и общие суды. К подсистеме контрольных органов относятся прокуратура, орган, контролирующий исполнение государственного бюджета (комитет государственного контроля). К подсистеме органов местного самоуправления относятся местные советы, местные территориальные комитеты самоуправления (дворовые, квартальные) – негосударственные организации, наделенные государственно-властными полномочиями по решению вопросов местного (частного) уровня.

При данной структуре государственного аппарата происходит децентрализация государственной власти как между различными ветвями власти, так и между государственными органами и органами местного самоуправления.

Строительство государственного аппарата и его деятельность осуществляются на определенных принципах, являющихся основополагающими началами функционирования механизма государственных органов.

Государственная служба – профессиональная деятельность граждан, занимающих государственные должности, осуществляемая в целях непосредственной реализации государственно-властных полномочий и (или) обеспечения выполнения функций государственных органов или должностных лиц.

В Республике Беларусь выделяются следующие *основные принципы государственной службы*:

- верховенства Конституции Республики Беларусь;
- служения народу Республики Беларусь;

- приоритета прав и свобод человека и гражданина, гарантий их реализации;
- законности;
- профессионализма и компетентности государственных служащих;
- подотчетности государственных служащих, персональной ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение ими своих служебных обязанностей;
- открытости и прозрачности;
- равного доступа граждан к любым государственным должностям в соответствии с их способностями, профессиональной подготовкой;
- эффективности;
- стабильности государственной службы;
- экономической, социальной и правовой защищенности государственных служащих.

Принцип *верховенства Конституции Республики Беларусь* означает, с одной стороны, что Конституция обладает высшей юридической силой, международные договоры, законы, акты Президента, Правительства, иных государственных органов не могут ей противоречить, ограничивать ее прямое действие. С другой стороны, деятельность всех государственных органов и должностных лиц связана Конституцией. Они должны подчиняться не только законам, но и соотнобразовывать свою деятельность с более высокими ценностями – правами и свободами человека, гарантиями их реализации.

Принцип *служения народу* вытекает из конституционного положения о народе как единственном источнике государственной власти в Республике Беларусь. Вследствие этого государственные служащие призваны удовлетворять запросы и потребности населения, а не свои собственные интересы и нужды.

Принцип *законности* включает в себя, с одной стороны, требование о том, что государственные органы в своей деятельности должны руководствоваться положениями законов, иных нормативных правовых актов, а с другой, означает, что акты с меньшей юридической силой должны соответствовать актам с большей юридической силой и в конечном счете конституции (иерархия нормативных правовых актов).

Принцип *приоритета прав, свобод человека и гарантий их реализации* отражает закрепленное в Конституции Республики Беларусь положение о рассмотрении человека как высшей ценности государства и общества. Признается верховенство интересов человека над интересами государства, общества, иной социальной группы. Права, свободы

человека ставятся во главу угла функционирования всего государства. Первичность прав и свобод человека по отношению к коллективным интересам влечет невозможность навязать человеку, действующему в рамках закона, воли большинства, коллектива. Иногда этот принцип называют принципом гуманизма.

Принцип *открытости и прозрачности* обеспечивается открытостью формирования и деятельности государственного аппарата, регулярными сообщениями в СМИ о состоянии дел в том или ином государственном органе, бесплатным получением полной и достоверной информации о деятельности государственных органов. Государственный орган обязан предоставлять гражданам по их запросам возможность ознакомиться с материалами, затрагивающими их права и законные интересы. В установленном порядке граждане могут посещать заседания государственных органов, имеют свободный доступ во все государственные учреждения.

Принцип *профессионализма и компетентности служащих* государственного аппарата подразумевает ведение кадровой работы на более высоком уровне по сравнению с остальными организациями, предъявление повышенных требований (в том числе моральных) к кандидатам на государственные должности. В отдельных случаях на уровне закона закрепляются конкретные требования к кадровому составу государственного аппарата (например, к судьям, сотрудникам милиции, прокурорским работникам и т. д.).

Принцип *подотчетности* в деятельности государственного аппарата означает, что государственные служащие в своей деятельности должны отчитываться перед вышестоящим руководством и контролироваться со стороны последних. Президент ответственен перед народом. За ненадлежащее выполнение своих обязанностей госслужащие несут персональную ответственность.

Принцип *равного доступа к государственным должностям* означает функционирование системы государственных органов на демократических началах свободной воли человека, его свободного выбора рода своих занятий в соответствии со своими возможностями и способностями. Принуждение к занятию определенных должностей, а также отказ в назначении на государственную должность по мотивам, связанным с полом, национальной принадлежностью, расой, принадлежностью к определенной социальной группе и т. д., не допускается. Вместе с тем могут вводиться определенные ограничения на доступ к государственным постам в связи с основаниями, закрепленными в за-

конах: достижение (недостижение) определенного возраста, местожи-тельство, уровень образования и др.

Принцип *экономической, социальной и правовой защищенности* служащих государственного аппарата позволяет принять комплекс экономических, социальных и правовых мер, направленных на создание более благоприятных условий с целью привлечения высококвали-фицированных и подготовленных кадров, с целью поднятия престижа государственной службы и повышения уровня доверия населения к государству в целом, в целях защиты особого статуса государственно-го служащего как представителя публичного образования – государ-ства – от противоправных посягательств, в целях формирования пра-вовых гарантий, в том числе придание иммунитета от уголовного и административного преследования за некоторые виды преступлений и т. д.

Государственный аппарат должен функционировать как цельная одновекторная система взаимосогласованных и взаимосвязанных государственных органов, объединенных едиными целями и задачами. Однако и в рамках дифференциации предусматривается единство, вы-ражающееся в иерархической подчиненности нижестоящих органов исполнительной власти вышестоящим.

Должна использоваться комплексная процедура формирования государственного аппарата, основанная на началах непосредственного и опосредованного участия граждан в управлении делами общества.

Система государственных органов формируется таким способом, который не позволяет возникнуть периоду безвластия, который не позволяет расформировать полностью государственный аппарат в свя-зи со сменой президента, парламента. Принцип стабильности отражен и в схеме формирования выборных органов, в которой выборы прези-дента и парламента разведены во времени, а действие полномочий президента прекращается только в момент принесения присяги вновь избранным президентом и т. д. Стабильность государственного аппа-рата влечет преемственность государственной власти. Это позволяет сохранить общеобязательность всех принятых ранее законов, а также налагает политическую ответственность на вновь избранных (назна-ченных) служащих за деятельность предыдущих властей.

12.3. Функции государственного аппарата

Функции государственного аппарата обусловлены и напрямую за-висят от содержания функций государства. Они проявляются в основ-

ных направлениях деятельности определенных государственных органов и имеют специфику в зависимости от статуса и предназначения этого государственного органа.

Так, среди основных функций *парламента* можно выделить законодательную (деятельность по принятию законов), контрольную (деятельность по контролю за исполнением законов, в том числе в форме заслушивания отчета правительства), социальную (деятельность по установлению стандартов в социальной сфере), внешнюю (установление международного сотрудничества путем участия в заседаниях межгосударственных парламентских организаций).

В Республике Беларусь как президентской республике *Президент* является Главой государства, гарантом Конституции Республики Беларусь, прав и свобод человека и гражданина. Президент является высшим должностным лицом, олицетворяет единство народа, гарантирует реализацию основных направлений внутренней и внешней политики, представляет Беларусь в отношениях с другими государствами и международными организациями.

Всебелорусское народное собрание как высший представительный орган народовластия Республики Беларусь призван определять стратегические направления развития общества и государства, обеспечивать незыблемость конституционного строя, преемственность поколений и гражданское согласие.

Правительственные функции, перекликаясь по названию с некоторыми функциями Парламента, имеют некоторые содержательные особенности. Например, социальная функция Совета Министров намного объемнее аналогичной функции Парламента, поскольку именно правительство, как правило, является государственным органом, ответственным за осуществление социальной политики в обществе.

Функции *судебных органов* в основном сосредоточены в области осуществления правосудия. Вместе с тем высшие юрисдикционные суды в целях установления сотрудничества с судебными системами других государств вправе осуществлять ряд мероприятий, направленных на повышение авторитета судебной власти и государства в целом (осуществляют комплекс мер по признанию и взаимному исполнению судебных решений других государств). Конституционные суды государств могут осуществлять также социальную функцию путем проверки правового качества социального законодательства.

Функции *министерств (комитетов)* носят детализированный характер, поскольку именно на них вместе с местными исполнительными и распорядительными органами возлагаются основные полномочия по осуществлению исполнительно-распорядительной функции государства. В Республике Беларусь существует два основных вида министерств (комитетов): отраслевые и функциональные. В отраслевых министерствах доминирует несколько основных функций, реализуемых в рамках соответствующих отраслей экономики.

К таким министерствам относят Министерство сельского хозяйства и продовольствия, Министерство промышленности и др. Данные органы исполняют нормотворческую, исполнительно-распорядительную, социальную и иные функции в границах агропромышленного комплекса, лесного хозяйства и т. д.

В функциональных министерствах преобладает одна-две основные функции, осуществляемые ими во всех сферах жизнедеятельности общества, которыми государство в принципе может управлять. К таким органам относятся Министерство финансов (ведает распоряжением бюджетными средствами), Министерство по налогам и сборам (ведает формированием государственного бюджета за счет сбора налогов и неналоговых платежей), Государственный таможенный комитет (ведает осуществлением таможенной политики, в том числе сбором таможенных пошлин), Министерство юстиции (ведает вопросами правового обеспечения деятельности государственного аппарата) и др.

Конкретные функции органов государственного аппарата тем или иным способом закрепляются в соответствующих законах, положениях, фиксирующих статус данных органов: законы о Президенте, Совете Министров, положение о министерстве и т. д.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте определение понятию «функции государства».
2. Назовите внутренние и внешние функции государства.
3. В чем отличия понятий «государственный аппарат» и «государственный механизм»?
4. Охарактеризуйте систему органов государства.
5. Назовите основные принципы государственной службы.

Литература: [1–5, 9, 16, 17, 20, 25, 38, 40, 46, 48, 55, 62, 70].

Темы рефератов

1. Система органов государства. Глава государства, законодательные, исполнительно-распорядительные, судебные и контрольно-надзорные органы.

2. Соотношение государственно-властных и общественных начал при реализации функций государства.

3. Принципы организации и деятельности государственного аппарата.

Тема 13. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО

13.1. Исторические предпосылки возникновения правового государства. Правовое государство в историко-правовой мысли.

13.2. Понятие правового государства. Разделение властей.

13.3. Принципы социального правового эффективного государства, их классификация.

13.4. Гражданское общество: понятие, возникновение, развитие. Экономический и политический плюрализм.

Ключевые слова: правовое государство, теория разделения властей, гражданское общество, структура гражданского общества.

Определения основных понятий

Гражданское общество (легальное определение) – граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие в Республике Беларусь, выражающие свою гражданскую позицию посредством участия в общественных отношениях и институтах, не запрещенных законодательством.

Правовое государство – это особая форма организации политической власти в гражданском обществе, гарантирующая естественные права человека, реальное разделение властей, верховенство правового закона, взаимную ответственность граждан и государства.

Современное правовое гражданское общество – это система отношений, в которой равноправные индивиды и образуемые ими объединения в соответствии с их свободным волеизъявлением на основе права реализуют свои интересы.

13.1. Исторические предпосылки возникновения правового государства. Правовое государство в историко-правовой мысли

Правовое государство как определенная философско-правовая теория и соответствующая практика организации политической власти и обеспечения прав и свобод человека является одним из существенных достижений цивилизации.

Становление теории и практики правового государства имеет долгую и трудную историю. Сам термин «правовое государство» сформировался и утвердился довольно поздно – в немецкой юридической литературе в начале XIX в. (работы К. Т. Велькера, Р. фон Моля). Он получил широкое распространение и в России XIX в. (сторонники теории правового государства Б. Н. Чичерин, П. И. Новгородцев, И. А. Покровский и др.). В англоязычной литературе данный термин не используется; его эквивалентом в известной мере является термин «правление права» (*rule of law*).

Ряд идей правовой государственности появился уже в античном мире, а теоретически развитые концепции и доктрины правового государства были сформулированы в условиях перехода от феодализма к капитализму.

Теоретические концепции правовой государственности были разработаны в трудах Д. Локка, Ш. Монтескье, Д. Адамса, Д. Мэдисона, Т. Джефферсона, И. Канта, Г. Гегеля и опирались на опыт прошлого, на достижения предшествующей социальной, политической и правовой теории и практики.

Уже в древности начинаются поиски принципов, форм и конструкций для установления надлежащих взаимосвязей, взаимозависимостей и согласованного взаимодействия права и власти. Идею единения силы и права в организации Афинского государства на демократических началах сознательно проводил в VI в. до н. э. Солон, один из семи греческих мудрецов.

Платон (427–347 гг. до н. э.) в своем проекте идеального государства говорит о разделении труда между тремя сословиями (философами, стражами и ремесленниками). Теория же разделения властей нового времени подразумевает в качестве одного из необходимых своих моментов развития представление о разделении труда в области государственной жизни. Однако идеи разделения властей у Платона нет, более того, с точки зрения теории разделения властей в Платоновской конструкции разделения труда отрицается факт разделения властей.

Это вытекает из того, что именно первое сословие (философы) обладает всей совокупностью государственных, властных полномочий.

Аристотель (384–322 гг. до н. э.) отмечал, что во всяком государственном строе имеется «три элемента: первый – законосовещательный орган о делах государства; второй – магистратуры; третий – судебные органы». Эти элементы, по Аристотелю, составляют основу каждого государства. При всей значимости этой мысли Аристотеля он еще не говорит о концепции разделения властей в духе теории правового государства, для которой важно показать, что различие отдельных форм государственного строя обусловлено не только различной организацией каждого из названных элементов, но и характером отношений между этими элементами, способом разграничения их полномочий, мерой их участия в реализации всей совокупности властных полномочий государства в целом.

Для теории разделения властей более значимы те положения античных мыслителей, где речь идет о различении «правильных» (господство правового закона) и «неправильных» (произвольных) форм правления и о смешанной форме правления, преимущество которой сводится к сочетанию достоинств простых «правильных» форм правления. Так, по Аристотелю, правильные формы: монархия, аристократия и полиция; неправильные формы: тирания, олигархия, демократия. В правильных формах правители руководят во имя общего благосостояния, при неправильных – только своего личного блага. У Полибия (210–128 гг. до н. э.) правильные и неправильные формы правления сменяются по закону природы: царство (царская власть), тирания, аристократия, олигархия, демократия, охлократия. Он отмечает неустойчивость отдельной простой формы правления, так как она воплощает одно начало, которое неизбежно вырождается в свою противоположность. Поэтому совершенной формой правления следует признать смешанную, содержащую в себе элементы трех правильных простых форм: царской власти, аристократии и демократии, в которой обеспечивается устойчивость государства, предотвращается переход к извращенным формам правления.

Политико-правовые концепции древнегреческих мыслителей, в том числе значимые в плане предыстории теории разделения властей и правового государства, были восприняты и далее развиты древнеримскими авторами. Большим достижением была естественно-правовая трактовка государства как согласованного правового общения людей и «общего порядка», предложенная Цицероном (106–43 гг. до н. э.). Из его концепции вытекает необходимость соответствия законов госу-

дарства требованиям естественного права. Только такие законы справедливы. Им формулируется важный государственно-правовой принцип: «под действие закона должны подпадать все». Правовое равенство граждан достижимо лишь при смешанной форме правления: царского правления, аристократии и демократии. Отмечается опасность крена в сторону того или иного начала смешанной формы государства и выступает за их взаимное равновесие путем равномерного распределения прав, обязанностей и полномочий между ними. Таким образом, зарождаются предпосылки системы «сдержек и противовесов».

В период Средневековья также продолжается возникновение и развитие идей правового государства. Фома Аквинский (1225–1274 гг.) – теолог, святой – говорил, что естественный закон требует также признания и уважения достоинства человека, созданного Богом по своему образу и подобию. Это положение о достоинстве человека, будучи фундаментальным принципом христианского гуманизма, в политико-правовом плане является одной из первых формулировок идеи неотчуждаемого естественного права человека. Фома Аквинский признает право народа (с согласия церкви) на насильственное свержение тиранической власти. В этом признании видится (хотя и в приглушенной форме) идея народного суверенитета.

Марсилиус Падуанский (1275–1343 гг.) более отчетливо защищал идею народного суверенитета. Народ, по его мнению, – это источник всякой власти (и светской, и духовной), носитель суверенитета и верховный законодатель. М. Падуанский одним из первых в истории политической мысли обосновывает концепцию разделения в государстве законодательной и исполнительной власти на основе верховенства законодательной. Народный суверенитет – основа демократического принципа выборности всех должностных лиц и государственных органов, включая монарха.

Другими средневековыми юристами обосновывались такие идеи, как приоритет естественного права перед государством.

Учение о разделении властей Дж. Локка (1632–1704 гг.), Ш. Монтескье (1689–1755 гг.) сыграло существенную роль в становлении концепций правового государства. При этом исторически концепции разделения властей были развиты применительно к задачам конституционно-правового преобразования феодальной монархии в конституционную. Ш. Монтескье различает в каждом государстве три рода власти: законодательную, исполнительную, судебную. Для предотвращения злоупотреблений необходим механизм, который позволит властям взаимно сдерживать друг друга.

Новизна позиций буржуазных мыслителей состоит в том, что они рассматривают проблему политической свободы в ее отношении как к государственному строю, так и к отдельной личности. Первый аспект этих отношений находит свое выражение в теории разделения властей, включая свободу избирательного права, и выступает в качестве необходимой формы обеспечения второго аспекта свободы – гражданских прав и свобод, безопасности личности.

Важной вехой в развитии идей правовой государственности стала их разработка в трудах Канта (1724–1804 гг.) и Гегеля (1770–1831 гг.). По Канту, благо государства состоит в высшей степени согласованности государственного устройства с правовыми принципами, что представляет собой правовую организацию государства с разделением властей (законодательной, исполнительной и судебной). В соответствии с наличием или отсутствием принципа разделения властей он разграничивает две формы правления: республику (это и есть, по существу, правовое государство) и деспотию. Государство по Гегелю, это то же право, т. е. наиболее развитое и содержательно богатое право, вся система права, включающая в себя признание всех остальных прав личности, семьи, общества. Государство (правовое государство) – наиболее развитая действительность свободы.

Позитивистские концепции правового государства заключаются в том, что государство ограничивается правом, созданным им самим. Поэтому любое государство есть правовое государство. В таких концепциях, по существу, речь идет не о правовом государстве, а о «государстве законов» или государстве законности.

История развития философско-правовой мысли свидетельствует, что для правового государства необходимы не только господство права и правовых законов (нормативно-правовой аспект), но и надлежащая правовая организация самой системы государственной власти, учреждение различных государственных органов, четкое определение их компетенции, места в системе, характера соотношения между собой, способов формирования и т. д. (организационный, властно-институциональный аспект). Оба эти аспекта взаимосвязаны. Без надлежащей организации государственной власти не может быть ни господства права, ни правовых законов, ни их верховенства. С другой стороны, без соответствия праву соблюдения требований правового закона невозможна сама организация системы власти правового государства.

13.2. Понятие правового государства. Разделение властей

Правовое государство можно определить как правовую форму организации и деятельности публично-политической власти и ее взаимоотношений с индивидами как субъектами права, носителями прав и свобод человека и гражданина.

Правовое государство предполагает взаимообуславливающее и взаимодополняющее единство господства права и правовой формы организации политической власти, в условиях которого признаются и защищаются права и свободы человека и гражданина.

К числу основных отличительных признаков правового государства относятся:

- 1) признание человека высшей ценностью государства, защита прав и свобод человека и гражданина;
- 2) верховенство правового закона;
- 3) организация и функционирование суверенной государственной власти на основе принципа разделения властей.

Другие признаки правового государства, выделяемые в юридической литературе, можно свести к одному из трех перечисленных выше признаков.

Таким образом, содержание правового государства составляют следующие компоненты: гуманитарно-правовой (права и свободы человека и гражданина); нормативно-правовой (правовой характер законов, конституционно-правовая природа и основа и основа источников действующего позитивного права); институционно-правовой (система разделения и взаимодействия властей, включая их взаимные сдержки и противовесы).

Ключевой момент теории и практики правового государства состоит в утверждении правовой формы и характера взаимоотношений (прав и обязанностей) между публичной властью и подвластными, в признании и надлежащем гарантировании формального равенства и свободы всех индивидов, прав и свобод человека и гражданина. При этом права и свободы индивида, правовой характер их отношений с властью – это не продукт воли и усмотрения политической власти, не ее дар или уступка людям, а существенная составная часть объективно складывающегося в данном обществе права, соблюдение которого является юридической обязанностью всех, и прежде всего публичной власти и ее представителей. В правовом государстве естественные

права неотчуждаемы, в авторитарном, тоталитарном государстве они носят октроированный (дарованный) характер.

Институциональной основой правового государства выступает концепция разделения властей. Принцип разделения властей, как правило, фиксируется в конституции государства (например, ст. 6 Конституции Республики Беларусь).

Концепция разделения властей была детально разработана Дж. Локком и Ш. Монтескье. В классическом виде представляет собой разделение единой по своей сути государственной власти на ветви власти (составные элементы): законодательную, исполнительную и судебную. У Дж. Локка судебная власть включалась в исполнительную, третьей ветвью власти выступала федеральная власть.

Суть концепции разделения властей заключается в единстве государственной власти, разделении ее на три самостоятельные ветви власти, каждая из которых осуществляет лишь присущие ее полномочия: законодательная – издает законы, контролирует их исполнение; исполнительная – осуществляет исполнение законов; судебная – разрешает правовые споры.

Органы каждой ветви власти независимы и не подчиняются органам другой ветви власти, что, однако, не стоит путать с подотчетностью. В целях избегания концентрации власти в одних руках, ее узурпации (как правило, в рамках исполнительной власти) теория разделения властей предусматривает систему сдержек и противовесов. Сущность данной системы заключается в том, что каждая ветвь власти взаимодействует с другими ветвями, влияет на их формирование и деятельность, не позволяет сосредоточивать властные полномочия в одних руках. Так, законодательная ветвь власти участвует в формировании и деятельности исполнительной и судебной ветвей власти: может назначать должностных лиц (президента, премьер-министра, министров, судей всех или отдельных судов), давать согласие на назначение должностных лиц других ветвей власти, может отправить в отставку президента и правительство, заслушивает отчеты правительства, принимает законы, определяющие статус президента, правительства, судебных органов, принимает государственный бюджет, содержащий сметы расходов органов исполнительной и судебной власти, и т. д. Исполнительная власть участвует в формировании судебной власти, законодательной власти (как правило, верхней палаты парламента), может распустить парламент, отстранить судей от должности, принимает акты в развитие конституции и законов, обладает правом законо-

дательной инициативы, правом вето, правом инициирования проверки конституционности законов и т. д. Судебная власть может отменить неконституционные акты органов законодательной и исполнительной власти, принимать решения, обязательные для исполнения всеми государственными органами, рассматривать дела о совершении преступлений должностными лицами законодательной и исполнительной власти, не применять решения (акты) органов иных ветвей власти, противоречащие конституции и иным актам с большей юридической силой, и т. д.

К системе сдержек и противовесов относится и избираемость высших органов законодательной и исполнительной ветвей власти.

В большинстве государств существуют государственные органы, которые не соответствуют признакам государственных органов той или иной ветви власти и формируют самостоятельные системы государственных органов. В настоящее время доминирует мнение, что эти органы, хотя и не включаются в законодательную, исполнительную и судебную ветвь власти, однако самостоятельной ветви власти не образуют. Система надзорных и контрольных органов: прокуратура, государственные органы, контролирующие расходование средств государственного бюджета всеми ветвями власти. Система органов местного (муниципального) самоуправления формируется населением соответствующей территории и решает вопросы местного значения.

13.3. Принципы социального правового эффективного государства, их классификация

Принципы правового государства – основные руководящие начала, в соответствии с которыми правовое государство организуется (формируется) и функционирует.

Выделяют принципы:

1) *народовластия*. Единственным источником государственной власти выступает народ, который осуществляет ее непосредственно (через республиканские и местные референдумы) и опосредованно (через представительные выборные органы: парламент, местные органы самоуправления, президента и т. д.);

2) *верховенства права*. Государство, все его органы в своей деятельности связаны требованиями права, высшей ценностью в деятельности государственного аппарата выступает человек, его права и свободы, а также гарантии их реализации. Принцип верховенства права в

законодательстве раскрывается как необходимость соответствия актов государственных органов конституции и законам. При этом конституция и законы должны соответствовать естественному праву, которое в настоящее время зафиксировано в общепризнанных принципах международного права. Нормы конституции должны быть нормами прямого действия;

3) *разделения властей*. Недопустима подмена выполнения функций одной ветви власти другой. Особое внимание обращается на независимость и подчиненность судебной власти только закону, осуществление правосудия исключительно судами;

4) *государственного суверенитета и невмешательства в дела другого государства*. Государство самостоятельно осуществляет власть на своей территории, не допускает осуществления на своей территории власти другого государства, не вправе навязывать свою волю другому государству;

5) *судебной защиты прав всех субъектов правоотношений*. Любой субъект права вправе обратиться за защитой своего нарушенного права в суд;

6) *политического плюрализма (многопартийности)*.

7) *ответственности государства за создание условий для свободного и достойного развития личности*;

8) *обеспечения социальной справедливости*;

9) *гарантированности государством минимальных государственных социальных стандартов* по удовлетворению основных жизненных потребностей населения;

10) *сочетания рынка с эффективным государственным регулированием общественных отношений*, обеспечивающих всем равные условия и равные возможности для развития всех форм собственности и свободного использования способностей и имущества, реализации целей и интересов каждого члена общества;

11) *утверждения социального партнерства*;

12) *привлечения граждан к непосредственному участию в управлении делами общества и государства*;

13) *авторитета государственной власти*.

13.4. Гражданское общество: понятие, возникновение, развитие.

Экономический и политический плюрализм

Общество – это множество людей, соединенных между собой определенными отношениями (связями), основанными на интересе.

Народ (нация) – социально-экономическая общность людей, объединенных в государство.

Современное правовое гражданское общество – это система отношений, в которой равноправные индивиды и образуемые ими объединения в соответствии с их свободным волеизъявлением на основе права реализуют свои интересы.

Структурными элементами гражданского общества являются: собственность, свободный труд, предпринимательство, общественные объединения, семья, образование, наука, культура, воспитание, свободные средства массовой информации.

Гражданское общество, по М. Ориу, – это совокупность институтов, в том числе и правовых, где они сами организуются наподобие «личности» и дают возможность воздействовать на них в направлении справедливости. Право, следовательно, возникает как сила, уравнивающая враждебные и противоположные интересы людей. Эта уравнивающая сила получает форму права только в процессе легитимации, потому правовой порядок «не предустановлен, он рождается». Необходимо, чтобы правовое состояние устанавливалось естественно и из фактического состояния возникали правовые отношения. Цель – найти «золотую середину». Во взаимоотношениях социальных институтов основным элементом является процедура. Любая отрасль права – это уже обширная процедура. Процедура вследствие давления социальных взаимоотношений и их интенсивности определяет период времени и направления, в котором они движутся, и вследствие этого рождаются правовые нормы.

При различении общества и государства под обществом имеется в виду неполитическая сфера жизни людей в качестве частных лиц, а под государством – политическая сфера их жизни в качестве публичных лиц.

Термин «гражданское общество» употребляется Аристотелем, но не противопоставляется государству, а рассматривается как другой, чем государство, аспект единого явления.

Система гражданского общества отличается развитой структурой. В эту систему входят следующие основные компоненты (структурные части): 1) гуманитарный (состав общества – свободные индивиды); 2) социальный (деление общества на социальные группы, слои, классы); 3) экономический (экономический строй общества – формы и отношения собственности, производства, обмена и т. д.); 4) духовный (наука, образование, культура, религия); 5) информационный (средства

и формы информации, общественное мнение); 6) территориально-управленческий (местное самоуправление); 7) организующий (разнообразные формы общественных и групповых объединений).

Гражданское общество основано на праве, целенаправлено на обеспечение реализации интересов гражданина, человека, индивиды в нем равноправны, они вступают во взаимоотношения по собственному обоюдному волеизъявлению, являются инициаторами создания своих формирований в процессе реализации собственных интересов.

Определяющее значение для формирования в стране гражданского общества имеют конституционные положения о правах и свободах человека и гражданина, о прирожденном и неотчуждаемом характере основных прав и свобод человека. Без такого гуманитарного компонента – свободных полноправных индивидов – невозможно само возникновение гражданского общества.

Социальная структура гражданского общества состоит из социальных групп, классов, слоев. Социальная стратификация идет по имущественному признаку: 1) незначительный по численности олигархический слой: представители банковского капитала, торгово-промышленного капитала, верхний слой бюрократии; 2) средний слой – наиболее многочисленный; 3) социально незащищенное население.

Экономическая структура гражданского общества определяется наличием различных форм собственности – частной, государственной (республиканской и местной). За каждым членом общества признается право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Право частной собственности охраняется законом. Существенной характеристикой складывающегося экономического строя общества является свобода труда. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию.

Духовная структура гражданского общества отличается идеологическим разнообразием, отсутствием обязательной идеологии, свободой совести и верования, свободой мысли и слова, правом каждого на образование, свободой литературного, художественного, научного и иного вида творчества, правом каждого на пользование учреждениями культуры и на доступ к культурным ценностям.

В основе информационного компонента гражданского общества лежит право каждого на поиск, свободное получение, передачу, произ-

водство и распространение информации любым законным способом. Цензура запрещается. Не допускается пропаганда или агитация социальной, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды. Свобода информации ограничена правом каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и достоинства. В информационной сфере гражданского общества важную роль играет общественное мнение. Оно как самостоятельный институт общественной жизни формируется лишь в условиях и во время относительно самостоятельного и независимого от политикоправительственного давления гражданского общества.

Местное самоуправление – это негосударственная форма выражения народовластия, осуществляемого определенным территориальным сообществом населения при самостоятельном решении вопросов местного значения в соответствии с законами государства.

Важным компонентом гражданского общества являются разнообразные общественные объединения (институты гражданского общества) – политические партии, профсоюзы, благотворительные организации и т. д.

Взаимодействие современного демократического государства и гражданского общества основывается на следующих принципах: 1) плюрализма и равноправия идеологий; 2) многопартийности; 3) самодетерминации; 4) законности и государственного контроля; 5) социального и политического партнерства.

Формирование правового гражданского общества является важнейшим условием становления социального правового государства. Главной задачей формирующегося социально-правового государства является создание среднего класса собственников, образующих социальную, экономическую и политическую основу реального гражданского общества, устанавливающих своим свободным волеизъявлением на основе права равноправные общественные отношения, успешно служащих интенсивному накоплению материальных и духовных благ.

Закон Республики Беларусь от 14.02.2023 № 250-З «Об основах гражданского общества» (далее – Закон о гражданском обществе) содержит легальное определение понятия гражданского общества в Беларуси, установил правовые и организационные основы взаимодействия госорганов (организаций) и гражданского общества для реализации национальных интересов.

По букве закона под гражданским обществом понимаются граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие в Республике Беларусь,

выражающие свою гражданскую позицию посредством участия в общественных отношениях и институтах, не запрещенных законодательством.

Субъектами гражданского общества рассматриваются объединения граждан или юридических лиц на основе членства вне зависимости от количественного, территориального или иного ценза, уставная деятельность которых направлена на решение основных задач взаимодействия государственных органов (организаций) и гражданского общества:

- обеспечение гражданского (народного) единства;
- обеспечение независимости, государственного суверенитета и территориальной целостности Республики Беларусь;
- содействие дальнейшему развитию Республики Беларусь как демократического социального правового государства;
- повышение вовлеченности гражданского общества в управление делами государства, реализацию государственной политики с учетом приоритета национальных интересов;
- организацию конструктивного взаимодействия государственных органов (организаций) и гражданского общества, направленного на укрепление доверия к институтам государственной власти;
- учет общественного мнения и законных интересов граждан при осуществлении государственной политики, достижение общественного консенсуса по ключевым вопросам развития Республики Беларусь;
- повышение гражданского самосознания, политической культуры и социальной ответственности граждан;
- участие в духовно-нравственном и патриотическом воспитании граждан, основанном на культурных и духовных традициях, сохранении исторической правды и памяти белорусского народа;
- укрепление единой общности «белорусский народ», воспитание уважения ко всем национальностям, религиям и культурам.

Нормой ст. 7 Закона о гражданском обществе определен ограниченный перечень субъектов гражданского общества, которые могут вступать в особые формы взаимодействия государственных органов (организаций) и субъектов гражданского общества, в том числе посредством избрания делегатов Всебелорусского народного собрания. Это субъекты, которые зарегистрированы и осуществляют свою деятельность в порядке, установленном законодательством, имеют об-ластные, Минскую городскую организационные структуры, а также:

– являются республиканскими общественными объединениями, численность совершеннолетних членов которых составляет не менее 100 000 граждан (для субъектов гражданского общества – общественных объединений);

– объединяют не менее половины зарегистрированных в Республике Беларусь профессиональных союзов (для субъектов гражданского общества – профессиональных союзов).

Вопросы для самопроверки

1. Назовите исторические предпосылки возникновения правового государства.

2. Что такое правовое государство?

3. Обозначьте роль концепции разделения властей в формировании теории правового государства.

4. Назовите принципы социального правового эффективного государства.

5. Что такое гражданское общество?

6. Когда возникло гражданское общество?

7. Какова роль права в формировании и функционировании гражданского общества?

8. Как взаимосвязаны гражданское общество и правовое государство?

9. Опишите ваши представления об экономическом и политическом плюрализме.

Литература: [1–5, 9, 16, 17, 20, 25, 39, 55, 57, 64, 70].

Темы рефератов

1. Социальная направленность правового государства.

2. Гражданское общество как социально-экономическая основа правового государства.

3. Возникновение идеи правового государства и современное ее понимание.

4. Взаимная ответственность государства и гражданина.

5. Разделение властей как принцип правового государства.

Тема 14. ТИПОЛОГИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

14.1. Понятие правовой типологии. Типология права в формационном подходе.

14.2. Типология государства и права в цивилизационном подходе.

14.3. Каноническое право.

Ключевые слова: правовая типология, исторический тип права, формационный подход, цивилизационный подход, канон, каноническое право.

Определения основных понятий

Исторический тип права – это выраженная в законодательстве исторически обусловленная справедливость, определяемая в конечном счете соответствующим способом производства, наиболее характерно отражающаяся в правовом положении человека в обществе.

Каноническое право – совокупность норм, изданных церковными властями и содержащихся в церковных канонах.

Каноны – это правила устройства церковных учреждений, взаимоотношения церкви и государства и жизни членов церкви.

Правовая типология – это классификация права, деление на однородные (однотипные) группы, обладающие набором общих, характерных для каждого типа признаков, с целью сравнительного познания их содержания как развивающейся системы.

Цивилизация – это своеобразная и целостная система материальных и духовных ценностей, обеспечивающая устойчивое функционирование общества и жизнедеятельность человека.

14.1. Понятие правовой типологии. Типология права в формационном подходе

В истории человечества было, есть и будет множество различных государств и правовых систем. Все они уникальны, обладают неповторимыми особенностями. Но в то же время у отдельных государств и правовых систем имеются существенное сходство, общие признаки, позволяющие науке объединить их в одну группу – исторический тип государства и права.

Исторический тип права – это выраженная в законодательстве исторически обусловленная справедливость, определяемая в конечном

счете соответствующим способом производства, наиболее характерно отражающаяся в правовом положении человека в обществе.

Определяющим, наиболее общим критерием типологии права является *законодательное закрепление исторически обусловленной справедливости* как решающего фактора, обеспечивающего прогрессивное развитие общества путем создания надлежащих условий для жизни и эффективной деятельности человека в качестве субъекта права.

Правовая типология – это классификация права, деление на однородные (однотипные) группы, обладающие набором общих, характерных для каждого типа признаков, с целью сравнительного познания их содержания как развивающейся системы.

Правовая типология точно выражает исторически меняющуюся природу права, позволяет определить характер права разных эпох.

Предпосылкой для определения типологии права является целый ряд критериев: правовой режим; тип правового регулирования; правовые семьи или правовые системы; уровень свободы и т. д.

Традиционными для рассмотрения типологии права считаются типологии, вытекающие из формационного и цивилизационного, из аксиологического подходов, типологии по происхождению права, типологии Г. Гегеля или в зависимости от правовой системы.

Нетрадиционными считаются типологии государства и права по отношению к религии, типологии, основанные на личностном подходе, типологии Г. Еллинека, Г. Кельзена, Р. Макайвера, Н. И. Кареева, О. Э. Лейста, С. И. Архипова, С. С. Алексеева и др.

В советской учебной и научной литературе типология права осуществлялась вместе с государством на основе марксистского учения о классовых общественно-экономических формациях. Различались рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы государства и права. Первые три из них, основанные на различных формах частной собственности, именовались эксплуататорскими, а социалистический, основанный на общественной собственности, – антиэксплуататорским, высшим типом. Однако этот тип считался временным, необходимым лишь на время переходного периода от капитализма к коммунизму, при котором государство вместе с правом отомрут и будут заменены общественным самоуправлением, основанным на нравственных, а не на правовых началах.

Формационный подход в типологии права остался и в некоторых новейших учебниках. Значительная часть учебников нового поколения по общей теории права «уходят» от исторической типологии права.

Аксиологический подход (по доминирующей системе ценностей) различает следующие типы права:

- 1) *восточный* (право находится в синкретичном единстве с религией и этикой, религиозный тип права);
- 2) *западный* (право есть автономная система, светское право);
- 3) *синтезный* (смешение характеристик восточного и западного права).

В зависимости от происхождения права его типами являются: естественное и позитивное; социальное (доюридическое) и юридическое право; протоправо, кулачное право (право сильного), обычное право, договорное право, прецедентное право, статутное (позитивное государственное) право.

14.2. Типология государства и права в цивилизационном подходе

В цивилизационном подходе за основу типологии государств и права берется их цивилизационная принадлежность, основанная в отличие от формационного подхода не на материальных, социальных или иных базисных элементах, а на духовных, культурологических факторах. В цивилизационном подходе различают следующие признаки типов права и государства: хронологические, производственные, генетические, пространственные, религиозные и др.

Цивилизация – это своеобразная и целостная система материальных и духовных ценностей, обеспечивающая устойчивое функционирование общества и жизнедеятельность человека.

Цивилизация как культурно-исторический тип, базирующийся на религиозной, культурной, политической и социально-экономической основах, уникальна и самобытна.

Различают западные и восточные цивилизации, а также западную христианскую, восточную христианскую, мусульманскую, буддийскую цивилизации.

Цивилизации разделяют на первичные и вторичные. Государства в первичных цивилизациях (древнеегипетская, ассирио-вавилонская, шумерская, японская и др.) являются частью базиса, а не только надстройки, что объясняется ключевой ролью государства в развитии социально-экономической сферы. Вместе с тем государство в первичной цивилизации связано с религией в единый политико-религиозный комплекс. Государство вторичной цивилизации (западноевропейская, восточноевропейская, североамериканская и др.) не составляет эле-

мента базиса, не входит в качестве компонента в культурно-религиозный комплекс.

Основные принципы и подходы в изучении истории с помощью понятия «цивилизация» разработаны А. Дж. Тойнби. Наиболее значимым фактором в различии цивилизаций является образ мышления, а наименее значимым – географический фактор и расовая принадлежность. А. Дж. Тойнби выделил в мировой истории более двух десятков цивилизаций: египетскую, китайскую, западную, православную, дальневосточную, арабскую, иранскую, сирийскую, мексиканскую и другие.

Цивилизационный подход предлагает следующую типологию государств:

- 1) древние (древневосточные, древнегреческие, древнеримская);
- 2) средневековые (западноевропейские, восточноевропейские, азиатские);
- 3) современные (развитые – социальные правовые; развивающиеся).

К недостаткам цивилизационного подхода можно отнести низкую оценку социально-экономического фактора, отсутствие собственно юридического подхода к государству, в результате чего предметом классификации государства выступает общество.

14.3. Каноническое право

Каноническое право – совокупность норм, изданных церковными властями и содержащихся в церковных канонах.

Каноны – это правила устройства церковных учреждений, взаимоотношения церкви и государства и жизни членов церкви.

Современное каноническое право регулирует вопросы церковного правотворчества, прав и обязанностей членов церкви, иерархии церкви, канонов совершения таинств, управления церковным имуществом, церковной дисциплины и т. д.

Каноническое (церковное) право в части, например, требований к кандидатам в священнослужители можно признать видом корпоративных норм. Каноническое право обязательно для соблюдения всеми членами церкви. Оно основывается на Божественном законе с учетом требования Богооткровенного и естественного законов применительно к данному месту и времени.

Различают общее для всей церкви каноническое право и партикулярное каноническое право, относящееся к праву отдельных церквей.

Особенность канонического права заключается в методах регулирования:

- *акривия* не допускает отступления от основных начал христианского учения; касается основополагающих догматических начал церковной жизни, самой сущности и целей существования церкви и христианства;

- *икономия*, наоборот, допускает частичную замену канонической законности целесообразностью и означает снисхождение к человеческим немощам и слабостям в церковно-практических и пастырских вопросах, не имеющих догматического характера.

В период феодализма в Европе каноническое (церковное) право и церковная юрисдикция были широко распространены. Но каноническое право никогда не выступало всеобъемлющей и законченной системой права, а действовало лишь как дополнение к римскому или иному светскому праву и регулировало вопросы, которые не охватывались светским правом. Даже в Ватикане всегда существовало гражданское право, независимо от канонического права. В странах, законодательно признающих отделение церкви от государства, оно потеряло значение действующего светского права.

Примерами кодификации католического канонического права являются Корпус Канонического права, Кодекс канонов Восточных церквей.

Соотношение канонического и церковного права таково: каноническое право более широкое, чем церковное. Каноническое право касалось не только вопросов внутренней церковной жизни, но и правовых норм, которые не относились к церковной жизни напрямую, однако входили в юрисдикцию церкви в Средние века.

По мере сужения влияния церкви на светские вопросы база канонического права сужалась и в настоящее время практически совпадает с базой церковного права. В католических странах церковное право всегда называлось каноническим.

Значение канонического права состояло в том, что оно составляло первый (средневековый) этап эволюции европейского права; в Средние века каноническое право обрело силу и весьма эффективно исполняло роль международного права; создавало базис многих светских современных правовых систем, особенно в гражданском праве; играло центральную роль в средневековой общественной жизни общества; развивало юридическую науку (канонисты сумели найти новые решения правовых проблем, как старых, так и новых, исходя из инноваци-

онных подходов к анализу правовых и церковных институтов); продвигало новые идеи (канонисты, изучавшие каноническое право, и легисты, изучавшие римское право, составляли средневековую юридическую элиту); канонисты исследовали легитимность и пределы как папской, так и королевской власти; расцвет канонического права показал удивительно высокий уровень знания канонического права народными массами (особенно по вопросам брака, завещаний, соблюдения поста и религиозных праздников, ростовщичества).

В современном мире законодатель придает юридическое значение некоторым нормам канонического права при определении переходящих религиозных праздников, которые являются общегосударственными, при установлении клятвы Гиппократ, кодексов чести судьи и т. д.

Вопросы для самопроверки

1. Охарактеризуйте типологию права в формационном подходе.
2. Каковы особенности типологии государства и права в цивилизационном подходе?
3. Определите роль канонического права.

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25].

Темы рефератов

1. Понятие «исторический тип права». Смена исторических типов права.
2. Рабовладельческое право, его характерные черты, наиболее адекватное отражение в римском праве.
3. Феодальное право, его специфика. Партикуляризм феодального права. Законодательное закрепление сословного неравенства в правах и обязанностях.
4. Буржуазное право. Формальное равенство всех перед законом. Свобода, братство, безопасность и иные принципы буржуазного права.
5. Постбуржуазное современное социальное право в социальном правовом государстве и правовом гражданском обществе как новый тип права.
6. Основные положения социалистического права: теория и практика.
7. Каноническое право, его сфера действия, предмет, роль и значение в различных типах права.

Тема 15. НОРМЫ ПРАВА

15.1. Объективная сторона права. Понятие правовой нормы, ее признаки.

15.2. Позитивное обязывание, дозволение, запрет в содержании норм права.

15.3. Структура правовой нормы. Соотношение правовой нормы и статьи нормативного правового акта.

15.4. Виды правовых норм.

Ключевые слова: правовая норма, регулятивная норма, специализированная норма, логическая структура правовой нормы, гипотеза, диспозиция, санкция, императивная норма, диспозитивная норма, общая норма, специальная норма, норма законодательного акта.

Определения основных понятий

Гипотеза регулятивной нормы – часть регулятивной нормы права, предусматривающая обстоятельства, при наступлении которых следует руководствоваться установленным ею правилом.

Диспозитивная норма – норма права, закрепленное в которой правило поведения действует в отношении данного случая лишь постольку, поскольку участники отношений своим соглашением не установили иных условий своего поведения.

Диспозиция регулятивной нормы – та часть регулятивной нормы права, в которой содержится указание на то, каким должно быть поведение субъектов в случае наступления условий, обстоятельств, предусмотренных гипотезой нормы.

Императивная норма – норма права, в которой правило поведения категорически сформулировано, не предоставляет субъектам права возможности отступления от установленного предписания.

Норма законодательного акта – норма, содержащаяся в Конституции, законе, в том числе в кодексе, указе или декрете Президента.

Норма права – это установленное или санкционированное государством, или принятое путем референдума правило поведения, регулирующее определенную разновидность общественных отношений, реализация которого обеспечивается компетентными государственными органами.

Санкция регулятивной нормы – часть регулятивной нормы права, в которой указываются юридические последствия (благоприятные и неблагоприятные) невыполнения предписания, изложенного в диспозиции нормы.

15.1. Объективная сторона права. Понятие правовой нормы, ее признаки

Право – это верховенствующий, общесоциальный, интегративный, охраняемый государством регулятор общественных отношений, выражающий политическую общесоциальную (общечеловеческую) справедливость в системе принципов и формально определенных норм, точно определяющих круг субъектов права и субъектов правовых отношений, их юридические права, обязанности и гарантии, в целях обеспечения социального прогресса.

Право в объективном смысле имеет специфические основные признаки:

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

Норма права – это установленное или санкционированное государством правило поведения, регулирующее определенную разновидность общественных отношений, реализация которого обеспечивается компетентными государственными органами.

Норма права имеет специфические признаки:

- 1) исходит от государства или им санкционируется;
- 2) ее реализация гарантируется государством;
- 3) имеет общий характер;
- 4) ей присуща общеобязательность;
- 5) рассчитана на многократное применение;
- 6) обладает формальной определенностью.

15.2. Позитивное обяывание, дозволение, запрет в содержании норм права

Приступая к регулированию общественных отношений законодатель осуществляет выбор способа правового регулирования общественных отношений, который, по его мнению, необходим для резуль-

тативного регулирования, достижения намеченных целей правового регулирования общественных отношений.

Основными способами правового регулирования являются: *дозволение* – предоставление лицам права на свои собственные активные действия; *запрещение (запрет)* – возложение на лиц обязанности воздерживаться от совершения действий определенного рода; *позитивное обязывание* – возложение на лиц обязанности к активному поведению (что-то сделать, передать, уплатить и т. д.) в пользу другого, управомоченного лица.

На рис. 3 представлены возможные пути выражения законодателем в процессе нормоустановления выбранных им способов правового регулирования общественных отношений посредством управомочивающих, запрещающих и обязывающих регулятивных норм права. Так, дозволение может быть выражено посредством управомочивающих, запрещающих и обязывающих регулятивных норм права, запрет – посредством запрещающих и обязывающих регулятивных норм права, а позитивное обязывание – лишь с помощью обязывающих норм.



Рис. 3. Пути выражения законодателем способов правового регулирования общественных отношений посредством регулятивных норм права

15.3. Структура правовой нормы. Соотношение правовой нормы и статьи нормативного правового акта

Под **структурой правовой нормы** понимается ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой и предполагающих друг друга необходимых составных частей, элементов.

Гипотеза – часть регулятивной нормы права, предусматривающая обстоятельства, при наступлении которых следует руководствоваться установленным ею правилом. Другими словами, эта часть нормы указывает на условия ее действия.

Диспозиция – та часть регулятивной нормы права, в которой содержится указание на то, каким должно быть поведение субъектов в случае наступления условий, обстоятельств, предусмотренных гипотезой.

Санкция – часть нормы, в которой указываются юридические последствия (благоприятные и неблагоприятные) невыполнения предписания, изложенного в диспозиции.

В совокупности эти составные элементы дают представление о *логической* структуре правовой нормы, которая далеко не всегда обнаруживается в статье нормативного акта.

Логическая структура нормы права может быть выражена следующим образом (рис. 4).



Рис. 4. Логическая структура нормы права

Гипотезы в зависимости от структуры бывают:

простыми, в которых содержится только одно условие;

сложными, в которых содержится два и более условий, при которых будет реализовываться данная норма права;

альтернативными, в которых имеются в наличии два и более условий, каждое из которых будет действовать при определенных обстоятельствах.

В зависимости от формы изложения гипотезы бывают:
абстрактными – указывают на общие родовые признаки условий;
казуистическими – указывают на частные условия.

Диспозиции бывают:

простыми, в которых описывается вариант поведения, но не раскрывается;

описательными, в которых называется и описывается вариант поведения;

ссылочными, в которых для ознакомления с вариантом поведения данная норма права отсылает к другой норме права;

бланкетными, в которых для уяснения варианта поведения данная норма права отсылает к различным инструкциям и правилам.

Различают **абсолютно определенные и относительно определенные санкции.**

Абсолютно определенные санкции точно, однозначно, безальтернативно устанавливают те или иные структурные элементы нормы. Такая определенность носит императивный характер и не может изменяться по усмотрению участников правоотношений.

Относительно определенные санкции закрепляют альтернативность неблагоприятных последствий.

Различают следующие варианты изложения норм в статьях нормативных правовых актов:

1. Статья нормативного акта содержит одну норму, включающую все элементы. Такой вариант редко встречается (например, норма ст. 525 ГК).

2. Статья нормативного правового акта состоит из двух или более правовых норм.

3. Правовая норма располагается в разных статьях одного нормативного акта или даже в разных нормативных актах.

15.4. Виды правовых норм

Существует следующая классификация норм права:

– по предмету правового регулирования (сообразно отдельным отраслям права);

– в зависимости от функциональных особенностей отрасли права;

– по функциям (назначению);

– по степени регламентации индивидуального регулирования, т. е. функций и полномочий компетентных правоприменительных органов (КПО);

– по степени автономности (свободы) регулирования;

– по юридической силе (соподчиненности норм);

– по времени действия;

– по месту действия;

– по кругу лиц;
– в зависимости от способа изложения правовой нормы в статьях нормативного акта.

По предмету правового регулирования (сообразно отдельным отраслям права) выделяют:

- нормы конституционного права;
- нормы трудового права;
- гражданско-правовые нормы;
- административно-правовые нормы;
- уголовно-правовые нормы и т. д.

В зависимости от функциональных особенностей отрасли правнормы подразделяются:

- на нормы **материального права** – закрепляют права и обязанности субъектов права;
- нормы **процессуального права** – регулируют порядок рассмотрения различных юридических дел, защиты субъективных прав и юридических обязанностей.

Классификация юридических норм по функциям (назначению) представлена на рис. 5.



Рис. 5. Классификация юридических норм по функциям (назначению)

Регулятивные (правоустановительные) нормы направлены на регулирование общественных отношений путем предоставления участникам общественных отношений прав и возложения на них обязанностей.

Охранительные нормы направлены на регламентирование мер юридической ответственности, а также специфических мер защиты субъективных прав (т. е. санкций). Обеспечивают действие регулятивных норм.

Выделяют **3 вида** регулятивных норм:

- *обязывающие* – устанавливают обязанность лица совершать определенные положительные действия (активная обязанность). Например, норма ч. 1 ст. 52 Кодекса Республики Беларусь о земле: «Наследники земельных участков, находящихся в частной собственности граждан, **обязаны** обратиться в соответствующую организацию по государственной регистрации за государственной регистрацией перехода права частной собственности на переданный по наследству земельный участок по истечении установленного гражданским законодательством срока для принятия наследства, но не позднее восемнадцати месяцев со времени открытия наследства». Например, норма, содержащаяся в предложении 2 ч. 2 ст. 46 Кодекса Республики Беларусь о земле: «Юридические лица, индивидуальные предприниматели, проводящие изыскательские работы на земельных участках, **обязаны** за свой счет приводить эти земельные участки в состояние, пригодное для использования по целевому назначению»;

- *запрещающие* – устанавливают обязанность лица воздерживаться от определенных действий (обязанность пассивного содержания). Например, норма, содержащаяся в абзацах 1, 2 ст. 13 Кодекса Республики Беларусь о земле: «Не подлежат предоставлению в частную собственность, собственность иностранных государств, международных организаций земельные участки, относящиеся ... к землям сельскохозяйственного назначения»;

- *управомочивающие* – устанавливают право на совершение тех или иных активных действий.

Специализированные нормы носят дополнительный характер, не являются самостоятельной нормативной основой для возникновения правоотношений, присоединяясь к регулятивным и охранительным:

общие (общеукрепительные) нормы – существуют в каждой отрасли права. Закрепляют главные специфические черты отраслевого юридического режима (см. «Общая часть» кодексов);

дефинитивные нормы – предписания, направленные на закрепление в обобщенном виде признаков данной правовой категории (норма ст. 1 ТК);

декларативные нормы-принципы – в них формулируются правовые принципы, а также задачи данной совокупности правовых норм (нормы ст. 2 ГК; ст. 2 ТК);

оперативные нормы – определяют специфические вопросы действия других норм во времени, в пространстве и по кругу лиц (отмена действующих нормативных положений (например, ст. 467 ТК); распространение данных норм на новый круг общественных отношений; пролонгация (продление) норм на новый срок;

коллизионные нормы – предписания, указывающие на нормы (закон, правовую систему), которые должны быть применены в данном случае, т. е. предписания, регулирующие выбор между нормами.

По степени регламентации индивидуального регулирования, т. е. степени регламентации функций и полномочий компетентных правоприменительных органов (КПО) нормы бывают:

абсолютно определенные – исчерпывающе, конкретно и полно устанавливают условия своего действия, права и обязанности адресатов (КПО);

относительно определенные – предоставляют право КПО решить дело с учетом конкретных обстоятельств;

ситуационные – предусматривают возможность для КПО прямого конкретизированного регулирования (посредством правоприменительного акта) в зависимости от особенностей конкретной ситуации (норма ч. 2 ст. 272 ГПК – повторное нарушение порядка в судебном заседании) – *делятся на альтернативные и факультативные нормы.*

По степени автономности (свободы) регулирования выделяют:

императивные нормы – категорически сформулированы, не допускают возможности отступления субъектами права от установленного предписания;

диспозитивные (восполнительные) нормы – действуют лишь постольку, поскольку участники отношений, своим соглашением не установили иных условий своего поведения. Например, норма ч. 2 ст. 466 ГК. Маркером диспозитивной нормы в тексте нормативного правового акта является в данном примере текст нормы «Если иное не предусмотрено договором, ...»;

рекомендательные нормы – носят характер советов, предложений компетентных органов о путях решения определенных вопросов, которым в случае их принятия придается юридическое значение. Отступление от рекомендательных норм должно быть мотивировано.

По юридической силе (соподчиненности норм) выделяют следующие нормы:

законодательных актов;
иных актов законодательства.

По времени действия нормы бывают:

временные (с определенным сроком действия);

постоянные (с неопределенным сроком действия, действующие до их отмены).

По месту действия выделяют нормы, действующие:

на всей территории государства;

на определенной территории;

только на определенном предприятии, в организации (локальные нормы) (например, Правила внутреннего распорядка в УО БГСХА).

По кругу лиц выделяют следующие нормы:

общие (распространяются на всех граждан) (например, норма ст. 43 Конституции, ст. 112 ТК – не более 40 ч в неделю);

специальные (распространяются только на определенный круг лиц (пенсионеры, несовершеннолетние, военнослужащие) (например, норма ст. 114 ТК несовершеннолетние от 14 до 16 – не более 23 ч, от 16 до 18 – не более 35 ч в неделю. Инвалидам 1-й и 2-й групп – не более 35 ч в неделю).

В зависимости от способа изложения правовой нормы в статьях нормативного правового акта нормы бывают:

прямого изложения (все элементы правовой нормы располагаются в одной статье НПА);

отсылочные – структурные элементы которых не располагаются в одной статье, в связи с чем делается отсылка на другие статьи **данного** нормативного правового акта;

бланкетные – недостающие структурные элементы нормы располагаются в **других** нормативных правовых актах.

Вопросы для самопроверки

1. Объективная сторона права. Понятие правовой нормы, ее признаки.

2. Позитивное обязывание, дозволение, запрет в содержании норм права.

3. Структура правовой нормы. Соотношение правовой нормы и статьи нормативного правового акта.

4. Виды правовых норм.

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25, 30, 31, 50, 65].

Темы рефератов

1. Содержание нормы права.
2. Отличие норм права от индивидуальных правовых предписаний и иных социальных регуляторов, призывов и обращений государственных органов.
3. Проблема элементного состава структуры правовой нормы.
4. Позитивные обязывания, дозволения и запреты в содержании правовых норм.

Тема 16. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

16.1. Субъективная сторона права. Понятие правовых отношений. Классификация правоотношений.

16.2. Состав (элементы) правового отношения. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность.

16.3. Субъекты правовых отношений, их виды.

16.4. Объекты правоотношения.

16.5. Юридические факты, их классификация. Юридический (фактический) состав.

Ключевые слова: правовое отношение, правомочие, правосубъектность, субъективное право, юридическая обязанность, правоспособность, дееспособность, юридический факт, юридический (фактический) состав.

Определения основных понятий

Правовое отношение (правоотношение) – это юридическая форма общественного отношения, представляющая собой возникающие на основе правовых норм и определенных жизненных обстоятельств *связи* конкретных субъектов права, обладающих взаимными субъективными правами и юридическими обязанностями, гарантированными государством.

Правомочие – это составная, дробная часть субъективного права конкретного лица.

Правосубъектность – особое юридическое свойство, дающее возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.

Субъективное право – возникшее на основе норм права право конкретного лица как принадлежащая ему юридическая мера дозволенного поведения, позволяющая ему реализовать в конкретных правоотношениях предписания норм, составляющих объективное право.

Субъекты права – это лица, обладающие правосубъектностью, т. е. граждане, организации, общественные образования, которые могут быть носителями субъективных прав и юридических обязанностей.

Юридическая обязанность – возникшая на основе норм права обязанность конкретного лица как принадлежащая ему мера должного необходимого поведения, позволяющая ему реализовать в конкретных правоотношениях предписания норм, составляющих объективное право.

Юридический факт – это конкретное жизненное обстоятельство, с которым нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Юридический (фактический) состав – совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения, изменения или прекращения правового отношения.

16.1. Субъективная сторона права. Понятие правовых отношений. Классификация правоотношений

В механизме правового регулирования общественных отношений стадия правовых отношений (действия права) следует за стадией правовой регламентации общественных отношений (см. подраздел 7.3).

Правовое отношение – это юридическая форма общественного отношения, представляющая собой возникающие на основе правовых норм и определенных жизненных обстоятельств *связи* конкретных субъектов права, обладающих взаимными субъективными правами и юридическими обязанностями, гарантированными государством.

В отличие от нормы права, в которой в процессе правовой регламентации общественных отношений закрепляются *модели* многих отношений, правоотношение выражает *меру* поведения конкретных субъектов.

Признаки правового отношения:

- это **общественные отношения**, которые представляют собой (по меньшей мере) двустороннюю конкретную связь между субъектами;
- эти отношения **возникают по поводу реального блага, ценности**;
- они возникают **на основе норм права**;

– между субъектами **возникает связь** посредством субъективных прав и юридических обязанностей;

– **охраняются и обеспечиваются государством** (при необходимости, возможностью государственного принуждения).

Для появления правоотношений необходимы условия материальные и юридические (рис. 6).

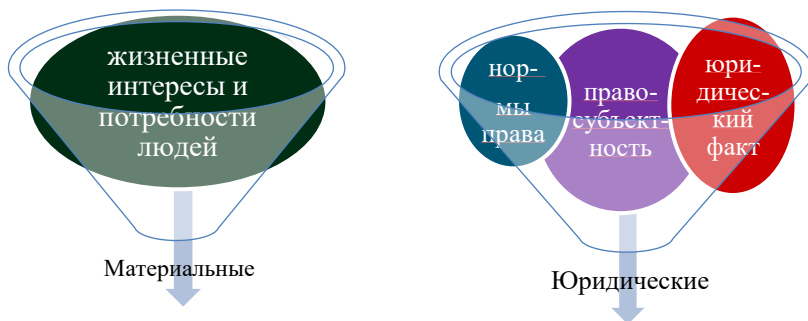


Рис. 6. Условия появления правоотношений

Существуют различные виды правоотношений.

Виды правоотношений

По отраслевому признаку, т. е. в зависимости от предмета регулирования	
конституционные, гражданско-правовые, административно-правовые и др.	
По функциям (роли в процессе правового регулирования)	
Регулятивные	связи между участниками данных отношений возникают на основании управомочивающих и обязывающих норм права
Охранительные	возникают на основе запрещающих норм, поводом для таких правоотношений выступает правонарушение (нарушение обязывающих норм)
По характеру юридической обязанности	
Активные	складываются на основе обязывающих норм и связаны с необходимостью совершения конкретным лицом определенных действий в интересах управомоченного лица
Пассивные	характеризуются обязанностью данного лица воздерживаться от действий, нарушающих субъективные права другого лица
В зависимости от продолжительности действия правоотношений	
кратковременные	(правоотношения мены)
долговременные (так называемые <i>состояния</i>)	(правоотношения гражданства, супружества)

По методу правового регулирования	
Диспозитивные (координации)	основанные на правовом равенстве сторон
Императивные (субординации)	основанные на правовом подчинении сторон
В зависимости от степени конкретизации субъектов правоотношений	
Относительные	определены обе стороны правового отношения – по типу прямых проводов, протянутых между определенными точками пространства
Абсолютные	определена лишь управомоченная сторона правоотношения. Остальные – обязанные лица, которые должны воздерживаться от посягательств на субъективные права управомоченной стороны – беспроводная связь, соединяющая данную точку с абсолютно неопределенным числом прочих точек
Общерегулятивные	выражают связь каждого с каждым. Право «излучает энергию» из каждой точки правового пространства во все стороны. Для возникновения этих отношений не требуется юридический факт кроме существования субъекта

16.2. Состав (элементы) правового отношения. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность

Правоотношение имеет сложный *состав*:

- 1) *субъекты* (подраздел 16.3);
- 2) *объекты*, по поводу которых правоотношения возникают (подраздел 16.4);
- 3) *содержание* – субъективные права и юридические обязанности, принадлежащие субъектам.

Субъективное право – возникшее на основе норм права право конкретного лица как принадлежащая ему юридическая мера дозволенного поведения, позволяющая ему реализовать в конкретных правоотношениях предписания норм, составляющих объективное право.

Субъективное право есть сложное явление, включающее в себя ряд **правомочий** (составных частей):

- а) *право на собственные фактические действия* (далее – ПФД);
- б) *право на юридические действия*, на принятие юридических решений (далее – ПЮД);
- в) *право требования* (далее – ПТ);
- г) *право притязания* (далее – ПП).

ПФД – *право на собственные фактические действия*, направленные на использование полезных свойств объекта права (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению);

ПЮД – *право на юридические действия*, на принятие юридических решений (собственник вещи может ее заложить, подарить, продать, завещать и т. д.).

Существуют две основные разновидности субъективных прав:

- 1) субъективные права, включающие ПФД, ПЮД, ПТ и ПП;
- 2) субъективные права, которые сводятся только к ПТ и ПП.

Вещные права, т. е. такие права, когда у лица существует прямая связь с объектом – вещью, и оно может достигнуть известного имущественного результата путем своих собственных активных действий.

Обязательственные права, т. е. такие права, когда лицо, имеющее право, может достигнуть имущественного результата по обязательству лишь через выполнение обязанности другим лицом.

Вещные права – абсолютные. На их основе складываются абсолютные правоотношения, защита со стороны государства носит абсолютный характер, т. е. предоставляется против каждого (нарушителя).

Обязательственные права – относительные. На их основе складываются относительные правоотношения, защита со стороны государства носит относительный характер, т. е. предоставляется против известного заранее субъекта – участника относительного правоотношения.

Таким образом, можно выделить три значения слова «право»: право объективное, субъективное и правомочие как часть субъективного права (рис. 7).

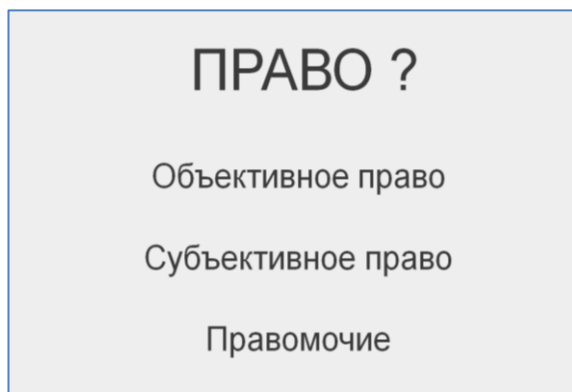


Рис. 7. Различные значения слова «право»

16.3. Субъекты правовых отношений, их виды

Субъекты права – это лица, обладающие правосубъектностью, т. е. граждане, организации, общественные образования, которые могут быть носителями субъективных прав и юридических обязанностей (субъект права = лицо, обладающее правосубъектностью).

Правосубъектность – особое юридическое свойство, дающее возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.

Правосубъектность охватывает понятия:

правоспособность – способность обладать субъективными правами и нести юридические обязанности, т. е. просто иметь их;

дееспособность – способность самостоятельно, своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанности и исполнять их (ст. 20 ГК Республики Беларусь);

правовой статус – это признанная конституцией или законами совокупность исходных, неотчуждаемых прав и обязанностей человека, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, непосредственно закрепляемых за теми или иными субъектами права.

Разновидностями дееспособности являются:

делкоспособность, т. е. способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки;

деликтоспособность – предусмотренная нормами права способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Виды субъектов:

1) **индивидуальные** субъекты: граждане, т. е. индивиды, обладающие гражданством данной страны, иностранные граждане, лица без гражданства;

2) организации – **коллективные** субъекты – коммерческие и некоммерческие;

3) **государство** – реализует свою право-, дееспособность посредством государственных органов.

16.4. Объекты правоотношения

Объект правоотношений – это то реальное благо, на использование которого направлено правоотношение:

– *материальные блага*;

- *ценные бумаги и документы;*
- *духовные (нематериальные) блага* (продукты человеческого творчества, выраженные в объективной форме);
- *личные неимущественные блага;*
- *работы и услуги.*

Материальные блага могут быть как природными объектами, так и овеществленными результатом человеческой деятельности. В их число входят земля, полезные ископаемые, вода, флора, фауна, здания, сооружения, транспорт, товары и т. д. Значительная часть правоотношений различных отраслей права возникает и развивается по поводу обладания материальными благами.

К духовным благам относятся произведения литературы, науки, искусства, результаты творческой, интеллектуальной деятельности, другие нематериальные ценности.

В систему личных неимущественных благ входят жизнь, здоровье, честь и достоинство человека, его имя, изображение и т. д.

Работы и услуги как объект правоотношений характеризуются тем, что представляют собой результат какой-либо деятельности, которого не существует на момент вступления участников в правоотношение и ради получения которого возникло это отношение. Конечный результат может воплощаться в материальном объекте (работы) либо не иметь такового (услуги).

Аксиомой является то, что человек не может выступать объектом правоотношений (он всегда субъект). Поэтому человек не может быть предметом сделки (продажа спортсмена), ребенок не может быть собственностью родителей, работник – принадлежать нанимателю, народ – монарху, президенту.

16.5. Юридические факты, их классификация.

Юридический (фактический) состав

Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений (заключение договора, акт назначения на должность, смерть лица в наследственных отношениях, причинение вреда и др.).

Самым общим образом «будущие юридические факты» описываются в гипотезах правовых норм (рис. 8).



Рис. 8. Связь гипотезы правовой нормы и юридического факта

Выделяют различные классификации юридических фактов.

Классификация юридических фактов			
По правовым последствиям			
Юридические факты		правообразующие. Вызывают возникновение правоотношений (заключение трудового договора)	
		правоизменяющие. Вызывают изменение правоотношений (обмен жилой площади, перевод работника на другую работу)	
		правопрекращающие. Вызывают прекращение правоотношений (продажа имущества, прекращает право собственности продавца на вещь)	
По волевому признаку			
Юридические факты	События		
	Порождаемые ими правовые последствия не зависят от воли людей – рождение ребенка, природное стихийное явление		
	абсолютные.	относительные.	
	Вообще не зависят от воли людей	Обстоятельства, вызванные деятельностью людей, но выступающие в данном правоотношении независимо от породивших их причин	
	Действия		
Акты волевого поведения людей			
Действия			
правомерные. Действие совершается в соответствии с требованиями норм права		неправомерные (правонарушения)	
Юридические акты	Юридические поступки	Преступления	Проступки

Юридические поступки – это действия, с которыми нормы права связывают наступление юридических последствий *вне зависимости от целей или волевых побуждений* субъектов правоотношений (например, находка).

Юридические акты (сделки) – это действия, которые *сознательно направлены* на достижение определенных юридических результатов – возникновение, существование, изменение или прекращение правовых отношений (договор, завещание).

Административные акты – такие правомерные действия, которые, имеют целью вызвать определенные юридические последствия, носят вместе с тем *властный характер* (например, административные или судебные акты применения права).

Юридический (фактический) состав – совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения, изменения или прекращения правового отношения. *Сложный* юридический состав предполагает наступление юридических фактов в определенной последовательности. Для *простого* юридического состава безразлична последовательность наступления необходимых юридических фактов, главное, чтобы все они имели место быть.

Вопросы для самопроверки

1. Охарактеризуйте субъективную сторону права.
2. Дайте определение понятию «правовые отношения».
3. Назовите виды правоотношений по степени определенности участников правоотношений.
4. Назовите состав (элементы) правового отношения.
5. Что составляет содержание правоотношений?
6. Дайте определение понятиям «субъективное право» и «юридическая обязанность».
7. Назовите виды субъектов правовых отношений.
8. Перечислите объекты правоотношения.
9. Как юридический факт связан со структурой и содержанием правовой нормы?
10. Назовите виды юридических фактов по волевому признаку.
11. Что такое «юридический (фактический) состав»?

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25, 38, 41, 54].

Темы рефератов

1. Правовые состояния и взаимодействия.
2. Материальные и нематериальные блага.
3. Имущество и права.
4. Действия как объекты правовых отношений.
5. Преступления и проступки.
6. Юридический (фактический) состав.
7. Сроки в праве.

Тема 17. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

17.1. Понятие правовой системы. Разграничение в юридической литературе понятий «правовая система» и «система права».

17.2. Основные правовые системы мира.

17.3. Система норм права Республики Беларусь, ее структура.

17.4. Отрасли национального права. Материальное и процессуальное право. Частное и публичное право. Институты права.

17.5. Система законодательства Республики Беларусь. Единый правовой классификатор Республики Беларусь.

Ключевые слова: правовая система (система права), система правовых норм, правовые семьи, рецепция римского права, романо-германская правовая семья, международная правовая система.

Определения основных понятий

Правовая система – это закономерно связанная целостность правовой идеологии, системы правовых норм, функционирующих в данной социальной системе, и форм их выражения, а также юридической практики и других элементов правовой действительности.

Правовые семьи – это относительное единство правовых систем отдельных государств (национальных правовых систем), имеющих сходные правовые признаки, обусловленные сходством исторического развития этих стран.

Рецепция римского права – это воспроизведение в современных правовых системах существовавшей ранее высокоразвитой системы римского частного права.

Международное право – это правовая система, регулирующая отношения между государствами, а также между ними и другими участниками межгосударственной системы.

Отрасль права – это основное структурное подразделение системы правовых норм, представляющее собой совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный *род (сферу)* общественных отношений.

Институт права – это обособленная часть отрасли права, представляющая собой совокупность норм, регулирующих определенный *вид (группу)* общественных отношений.

Законодательство – система нормативных правовых актов, характеризующаяся их внутренней согласованностью, иерархией и обеспечивающая правовое регулирование общественных отношений.

Акты законодательства – нормативные правовые акты, составляющие законодательство Республики Беларусь.

17.1. Понятие правовой системы. Разграничение в юридической литературе понятий «правовая система» и «система права»

Правовая система является одной из социальных систем наряду с экономической, политической и иными системами общества, поэтому правовой системе присущи черты социальной системы в целом, а именно:

- она сопряжена с сознательной волевой деятельностью людей;
- целостность правовой системы, т. е. внутренне согласованное единство;
- сложность элементов, образующих систему;
- относительная устойчивость структур;
- высокая активность во взаимосвязях и взаимодействиях составных частей;
- целенаправленность в функционировании.

По мнению С. С. Алексеева, правовая система – это все позитивное право, рассматриваемое в единстве с другими активными элементами правовой действительности – правовой идеологией и судебной практикой.

По мнению Н. И. Матузова, правовая система – совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие

на общественные отношения, поведение людей и их объединений (закрепление, регулирование, дозволение, обязывание, запрещение, убеждение и принуждение, стимулирование и ограничение, превенция, санкции, ответственность и т. д.).

Приведенные выше понятия позволяют нам говорить о существовании двух основных подходов к пониманию правовой системы – широким и узким.

В узком смысле слова правовая система рассматривается как система правовых норм, т. е. целостное единство норм национального права, разделенных на основе внутреннего согласования на части: правовые институты, подотрасли и отрасли права.

Правовая система в широком смысле слова – это закономерно связанная целостность правовой идеологии, системы правовых норм, функционирующих в данной социальной системе, и форм их выражения, а также юридической практики и других элементов правовой действительности.

Всем правовым системам присущи следующие **основные элементы правовой системы**:

1. Система правовых норм.
2. Формы выражения норм (источники права).
3. Правовая идеология как устойчивая часть правосознания.
4. Юридическая практика, характеризующая формы реализации норм права, правовые процедуры правотворчества, правопорядок.

Существует несколько подходов к соотношению понятий «правовая система» и «система права». По мнению одних авторов, данные понятия являются синонимами, другие считают, что эти понятия различаются и имеют самостоятельное значение.

В данном издании представлена общепринятая в отечественной общей теории права позиция, согласно которой понятия «*правовая система*» и «*система права*» *рассматриваются как тождественные*. При этом как самостоятельное правовое явление в состав правовой системы (системы права) включается *система правовых норм* как внутренняя структура права, включающая взаимосогласованные нормы и институты, подотрасли и отрасли права (см. подраздел 17.3 настоящего курса лекций).

17.2. Основные правовые системы мира

В современном мире сформировались 3 уровня правовых систем, а именно:

1. Национальные правовые системы.
2. Основные правовые системы мира (правовые семьи).
3. Международные правовые системы.

Национальная правовая система – это правовая система определенного государства. Сколько существует государств мира, столько выделяется и национальных правовых систем.

Международное право – это правовая система, регулирующая отношения между государствами (основные субъекты международного права), а также между ними и другими участниками межгосударственной системы.

Предметом *международного права* являются межгосударственные отношения, а также внутригосударственные отношения, осложняемые иностранным элементом. Его нормы согласованы самими государствами в международно-правовых документах.

В международном праве, в отличие от национального права, нет органов, стоящих над субъектами права, и государства (субъекты права) сами согласовывают между собой механизм ответственности за международные правонарушения.

Источниками международного права являются нормативные договоры; международный правовой обычай; международный правовой прецедент (например, решения Европейского суда по правам человека).

Профессор Н. В. Сильченко к источникам международного права также относит законы о ратификации международных договоров Республики Беларусь и международно-правовую доктрину.

Традиционно считалось, что международное право регулирует международные отношения, национальное право – общественные отношения внутри государства. В последнее время международное право стало активнее вторгаться во внутригосударственные отношения. Наблюдается и обратный процесс, когда отдельные нормы национальных правовых систем (например, Соединенных Штатов Америки) приобретают широкое экстерриториальное действие. Эти нормы во избежание односторонних санкций другие государства вынуждены учитывать в процессе внутригосударственного регулирования в рамках национальных правовых систем.

Долгое время длится дискуссия *о соотношении международного и национального права*.

Монисты не выделяют систему международного права, считают, что *есть только одна правовая семья, объединяющая в себе различные*

национальные правовые системы. Согласно норме ст. 15 Конституции России *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.

Дуалисты различают *две независимые друг от друга правовые системы международного и национального права.* Такую позицию занял белорусский законодатель: *в Республике Беларусь международные договоры не входят в систему законодательства.* Исключение составляют содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь нормы гражданского права (ст. 6 Гражданского кодекса), «нормы банковского законодательства» (ст. 3 Банковского кодекса), «нормы бюджетного законодательства» (ст. 3 Бюджетного кодекса).

Согласно ст. 8 Конституции Республики Беларусь признает приоритет *общепризнанных принципов международного права* (но не всех норм международного права) и обеспечивает соответствие им законодательства; не допускается заключение международных договоров, которые противоречат Конституции. При этом если международным договором Республики Беларусь установлены иные нормы, чем те, которые предусмотрены актами законодательства, то применяются нормы международного договора.

Согласно норме ст. 6 Гражданского кодекса Республики Беларусь нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, *являются частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства,* подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта, и имеют силу того правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международно-го договора.

Основные правовые системы мира (правовые семьи) – это относительное единство правовых систем отдельных государств (национальных правовых систем), имеющих сходные правовые признаки, обусловленные сходством исторического развития этих стран.

Основаниями выделения правовых семей можно считать:

- 1) общность генезиса (возникновения и последующего развития);
- 2) общность источников, форм закрепления и выражения норм права;

3) структурное единство, сходство отраслей, подотраслей, институтов и других подразделений системы правовых норм;

4) общность правовых принципов;

5) единство категориального аппарата, а также техники изложения и систематизации норм права и др.

Романо-германская правовая семья охватывает правовые системы стран континентальной Европы (прежде всего Италии, Франции, Испании, Германии), а также подавляющего большинства государств Центральной и Южной Америки (бывших колоний Испании, Португалии и Франции), право Японии, Южной Кореи, Индонезии, Таиланда и некоторых других азиатских стран.

Как таковая романо-германская система появляется в XII–XIII вв. с началом процесса *рецепции римского права* в Европе. *Рецепция* – это воспроизведение в современных правовых системах высокоразвитой системы права, которая существовала ранее.

В период Возрождения, начало которому было положено в Италии на рубеже XIII–XIV вв., идет обращение к наследию античности, в том числе и к римскому праву. Общество начинает понимать необходимость права как истинного регулятора общественных отношений.

Значительный импульс в развитии романо-германской правовой системы имел место в период после буржуазных революций в Европе, когда начался активный процесс кодификации права. К этому времени в континентальной Европе лидером в правовом развитии стала Франция. Особое значение в правовой истории сыграли два французских кодекса – Гражданский кодекс 1804 г. (его еще называют кодексом Наполеона в связи с тем, что император принимал личное участие в его разработке) и Уголовный кодекс 1810 г. Эти нормативные акты стали образцом кодифицированного права, которое стало перениматься другими государствами, включая Российскую империю.

В дальнейшем в развитии этой системы наибольших результатов добились германские юристы (отсюда и название правовой системы – романо-германская). Иногда данная правовая семья называется семьей континентального права, что подчеркивает принципиальное различие романо-германского права, возникшего на Европейском континенте, от общего права, возникшего также в Европе (в Англии), но за пределами этого континента.

Важнейшими формами рецепции римского права были: изучение римского права как достояния культуры; исследование, анализ и комментирование юридических источников, использование норм позитивного права в процессе принятия нормативно-правовых актов и методи-

ки их создания и применения; восприятие и использование понятий и основных идей, накопленных предыдущими поколениями, и т. п.

В романо-германской правовой семье выделяются активные элементы, тесно взаимосвязанные между собой, в частности: право как система общеобязательных норм, которые выражены в законе и других источниках права; правовая идеология является активной стороной правосознания; судебная (юридическая) практика. Данная правовая семья характеризуется высокой степенью нормативных правовых обобщений и объемом кодифицированных законов.

В романо-германской правовой семье, как правило, используются следующие источники права: *нормативные правовые акты; правовые обычаи; нормативные договоры; общие принципы права, именуемые иногда в научной литературе как «высшие принципы»; общие принципы и нормы международного права; доктрины*, с помощью которых вырабатываются многие принципы романо-германского права. В романо-германской правовой семье используется и судебная практика, судебные прецеденты, которые, однако, не играют такой важной роли как в странах англосаксонской семьи.

Основным источником права является нормативный правовой акт. Закон занимает «высшую ступеньку» в иерархии всех источников права. К первичным источникам романо-германской правовой семьи относятся и правовые обычаи.

Роль судебного прецедента как источника права по сравнению с нормативным правовым актом незначительна. Судебный прецедент, как правило, в континентальной правовой семье признавался и признается. Но он является вторичным, а не первичным источником права. И в данном случае можно и нужно говорить о приоритете закона перед прецедентом – продуктом судейского правотворчества.

Наряду с судебным прецедентом к числу вторичных источников права в романо-германском праве относят доктрины, которые опосредованно влияют на законодателя.

Таким образом, романо-германская правовая семья имеет определенные особенности, присущие только ей, в частности: органическая связь с римским правом; образование и формирование романо-германского права на основе изучения римского и канонического права в итальянских, немецких и французских университетах; ярко выраженная доктринальность и концептуальность по сравнению с другими правовыми семьями; в системе источников права закон имеет особую, доминирующую роль; абстрактный характер норм права; ярко выра-

женный кодифицированный характер; разделение на публичное и частное право.

Англосаксонская семья также является одной из наиболее распространенных в мире правовых систем. Примерно треть населения земного шара руководствуется ее процедурами. Англосаксонская правовая семья охватывает такие страны, как Англия, США, Канада, Австралия, Северная Ирландия, Новая Зеландия, а также многие другие.

Система англосаксонского права зародилась и сформировалась в Англии. Англосаксонская система права главным образом развивалась автономным путем, связи с континентальной Европой оказали на нее незначительное влияние. В англосаксонской правовой семье выделяют две правовые группы: английское общее право и американское право.

В группу английского права входят правовые системы Англии и Уэльса, Канады, Австралии, Новой Зеландии и других правовых систем Британского Содружества наций (36 государств-участников).

Англосаксонское право не имеет внутреннего разделения на публичное и частное, общесоциальное и юридическое. Оно не дифференцируется на гражданское и административное, уголовное и торговое. В английском праве не существует отраслевых институтов как совокупности однотипных норм права. Нормы права не делятся на императивные и диспозитивные, нормы законов и подзаконных актов.

Английское право не является кодифицированным. Здесь до сих пор речь идет лишь о систематизации путем консолидации – процесса соединения законодательных положений по одному вопросу в единый акт. Основную роль в правовой жизни общества играет юридическая практика (административный или судебный прецедент).

По своей структуре английское право делится на *общее право и право справедливости*. Это обусловлено историческими особенностями развития английской судебной системы. Общее право создавалось королевскими судами, а право справедливости – судом лорд-канцлера.

Право справедливости – это совокупность норм, которые создавались судом канцлера, с тем чтобы дополнять, а иногда и пересматривать систему общего права. В силу пробелов и недостатков системы общего права граждане имели возможность обратиться за помощью к королю, чтобы он сам осуществил правосудие либо обязал суд принять справедливое решение.

Нормы в англосаксонском праве делятся на законодательные и прецедентные. Нормы – это правила поведения общего характера. Прецедентные нормы являются частью судебного решения по конкретному делу, выносимого высшими судебными инстанциями, и

имеют юридическое значение по делу, аргументацию и мотивировку решения.

Судебный прецедент является важным источником англосаксонского права. Закон в англосаксонском праве реализуется именно через прецеденты. Право создавать прецеденты в Англии принадлежит только высшим судебным инстанциям: Палате лордов, Судебному комитету Тайного совета, Апелляционному суду и Высокому суду. *Суть прецедента* заключается в обязанности нижестоящих судов принимать решения на основе решений высших судебных инстанций.

Английская классическая теория видит в законе второстепенный источник права, способный только дополнять и вносить ряд поправок к нормам права, созданным судебной практикой. Источником английского права признается также обычай. Однако его значение второстепенное. Сейчас обычай имеет очень ограниченное использование.

Правовая доктрина, которая является концептуально оформленной мыслью известных ученых по праву, также признается источником английского права.

Американское право имеет характерные особенности, что позволяет его выделить в отдельную группу англосаксонской правовой семьи: наличие Конституции, двухуровневый характер правовой системы (одновременно функционируют федеральная правовая система и правовые системы штатов), наличие большого количества кодифицированных и консолидированных актов, структурированность правовой системы, а также сочетание судебной практики с быстрым развитием отраслевого законодательства.

Таким образом, англосаксонская правовая семья характеризуется широким распространением прецедентного (судебного) права, национальные правовые системы этих стран не восприняли юридическую технику и институты римского частного права, в массовом сознании право выступает в виде субъективного права, защищаемого судом. Основным источником права – судебный прецедент.

Границы между указанными правовыми системами все больше и больше стираются: для стран общего права характерно усиление роли законов, принимаются кодифицированные акты, а в странах романо-германской системы все чаще нормативное значение признается за актами судебных инстанций.

К *религиозной правовой семье* относят *мусульманское* (связано с исламом), *индусское* (связано с индуизмом) и *иудейское* (связано с иудаизмом) право. Религиозная система охватывает национальные

правовые системы мусульманских стран (Ирана, Ирака, Пакистана), правовые системы стран, исповедующих индуизм (Индия, Уганда и др.). Данная правовая семья характеризуется сильным влиянием на право религии и иных учений.

Мусульманское право как система норм, выражающих в религиозной форме в основном волю религиозной знати и в той или иной степени санкционируемых и поддерживаемых теократическим исламским государством, в своей основе сложилось в эпоху раннего Средневековья в VII–X вв. в Арабском халифате и основано на религии – исламе.

Мусульманское право рассматривается как единая исламская система социально-нормативного регулирования, которая включает как юридические нормы, так и неправовые регуляторы, в первую очередь религиозные и нравственные, а также обычаи.

Шариат состоит из двух частей: теологии, или принципов веры (акида), и права (фикх). Фикх, или *мусульманское право*, делится на две части: первая указывает мусульманину, какой должна быть линия его поведения по отношению к себе подобным (муамалат); вторая предписывает обязательства по отношению к Аллаху (ибадат). Впрочем, по мнению некоторых авторитетных исследователей, ибадат (теология) занимает в шариате подчиненное положение по отношению к муамалату (праву). Эти две части шариата составляют предмет юридической науки в том виде, в каком она была определена и изучена различными мусульманскими правовыми школами (мазхабами).

Закон в понятии позднеримского и романо-германского права в мусульманском правопонимании не существует. Теоретически только Бог имеет законодательную власть. В действительности, единственным источником мусульманского права являются труды ученых-юристов.

А. Х. Саидов называет мусульманское право замечательным примером *права юристов*. Оно было создано и развивалось частными специалистами. Правовая наука, а не государство играет роль законодателя: учебники имеют силу закона. При рассмотрении дела судья никогда прямо не обращается к Корану или сунне – преданиям о Пророке. Вместо этого он ссылается на автора, авторитет которого общепризнан.

История мусульманского права начинается с *Корана* – собрания изречений Пророка Мухаммеда, составленного через несколько лет после его смерти. Коран состоит главным образом из положений, ка-

сающихся нравственности и носящих слишком общий характер, чтобы быть точными и целенаправленными.

Вторым по значимости источником права после Корана является *сунна* – собрание преданий (хадисов) о поступках и высказываниях о Пророке Мухаммеде. Сунна явилась итогом толкования Корана.

Юридические нормы, содержащиеся в Коране и сунне, мусульманские ученые-юристы считают имеющими божественное происхождение и в принципе неизменными в отличие от правил поведения, сформулированных на основе других источников мусульманского права.

Третий источник – *иджма*: согласие, достигнутое всем мусульманским сообществом по вопросу об обязанностях правоверного. Четвертый корень – *кияс* – аналогии, т. е. применение к новым сходным случаям правил, установленных Кораном, сунной или иджмой.

Из четырех корней-источников важнейшее значение имеет согласованное *заключение правоведов-факихов*, поскольку в конечном счете именно оно определяет с использованием аналогии и без нее, какое справедливое правило закона можно извлечь из Корана или сунны.

Индуское право является правом сообществ, члены которых исповедуют индуизм. Как и ислам, индуизм обязывает своих последователей к принятию на веру определенных религиозных догм и к определенному миропониманию.

Одним из основных убеждений индуизма является то, что люди разделены с момента рождения на социальные касты, каждая из которых имеет свою систему прав, обязанностей и даже морали. Традиционно выделяются четыре касты (варны): брахманы (первоначальные священнослужители), кшатрии (воины и управленцы), вайшья (торговцы), шудры (слуги и ремесленники). Каждая из этих каст разбивается на подкасты, которых насчитывается несколько тысяч.

Оправдание кастовой структуры общества – основа философской, религиозной и социальной системы индуизма. «Каждый человек должен вести себя так, как это предписано социальной касте, к которой он принадлежит» – постулат индуского права.

В качестве основного источника права индуизма выступает *обычай*. Обычаи весьма разнообразны. Каждая каста или подкаста следует своим собственным обычаям. В случае, если нет определенной правовой нормы по конкретному вопросу, судьи решают дела по совести, по справедливости.

Религиозная доктрина также является источником права и определяет нормы поведения. В соответствии с ней изменяются или толкуются обычаи.

Конституция Индии 1950 г. отвергла систему каст и запретила дискриминацию по мотивам кастовой принадлежности. В индусском праве произошла своего рода революция, однако верность традициям прослеживается сквозь все трансформации, вековые корни, связанные с религией, дают о себе знать и сегодня.

Иудейское право – одна из древнейших религиозных правовых систем, возникла более 3000 лет назад на территории Ханаана (Земля Израиля). В общем, иудейское право состоит из норм иудаизма, имеющих юридическое значение. Система иудейского права состоит из двух частей – Писаной Торы и Устной Торы (Талмуда). Следует отметить, что Тора (писаная) в иудейском праве имеет конституционный характер и является Основным Законом в отношении любых других его источников. В свою очередь задача Устной Торы (Талмуда) заключается в том, чтобы максимально детализировать, объяснить и сделать способными для применения на практике всех 613 фундаментальных принципов и норм Письменной Торы. Таким образом, обе части иудейского права могут существовать исключительно во взаимосвязи друг с другом.

Обычай может стать источником иудейского права только в том случае, если он соответствует основным принципам и нормам, закрепленным в Торе.

Однако в отличие от законодательных норм, созданных *мудрецами (раввинами)*, которые могут быть изменены другими, обычай, получивший статус источника иудейского права, не может быть изменен или отменен одним решением мудрецов (раввинов) или любым другим способом. Дополнительным источником иудейского права является его доктрина, содержащаяся в трудах многих авторитетных раввинов прошлого и настоящего.

17.3. Система норм права Республики Беларусь, ее структура

Система норм права (система правовых норм) – это внутренняя структура права, включающая взаимосогласованные нормы и институты, подотрасли и отрасли права.

Система правовых норм обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами, имеет объективный характер, ибо зависит от существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей.

Первичным элементом системы правовых норм выступают нормы права.

Отрасль права – это основное структурное подразделение системы правовых норм, представляющее собой совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный *род (сферу)* общественных отношений.

Институт права – это обособленная часть отрасли права, представляющая собой совокупность норм, регулирующих определенный *вид (группу)* общественных отношений.

Подотрасль права – обособленная часть права, которая регулирует особые крупные подразделения общественных отношений, входящих в сферу отношений, регулируемых отраслью права. Например, ранее административный процесс был подотраслью административного права.

Нормы права – правила поведения людей, исходящие от государства, которые являются первичным элементом систем правовых норм.

В качестве критериев деления системы правовых норм на отрасли выступают:

- предмет правового регулирования;
- метод правового регулирования (см. подраздел 7.2 курса лекций).

Разграничение в методах правового регулирования наиболее четко проявляется в таких отраслях права, как гражданское право и административное право.

17.4. Отрасли национального права. Материальное и процессуальное право. Частное и публичное право. Институты права

Основным структурным подразделением системы правовых норм, представляющим собой совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений, является отрасль прав.

Отрасли права Республики Беларусь:

Конституционное (государственное).

Гражданское.

Семейное.

Трудовое.

Административное.

Финансовое.

Земельное.

Уголовное.

Уголовно-исполнительное.

Уголовно-процессуальное.

Гражданско-процессуальное и др.

По материальному и процессуальному критерию система правовых норм подразделяется на отрасли **материального и процессуального** права.

Отрасли материального права определяют правила поведения участников общественных отношений во взаимоотношениях друг с другом.

Например, конституционное (государственное) право – это совокупность норм, упорядочивающих наиболее важные отношения в обществе, закрепляющих принципы его правовой системы, которая юридически определяет устои общества, его социальных систем, особенно политической и государственной, принципы ее формирования и функционирования, положение личности в государстве и обществе.

Гражданское право регулирует основанные на равенстве участников имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, а также иные предусмотренные законом личные неимущественные отношения.

Семейное право упорядочивает личные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие на основе брака, кровного родства, усыновления, опеки и попечительства.

Трудовое право являет собой отрасль, регулирующую отношения, складывающиеся по поводу личного применения труда, его организации, условий и оплаты (приема на работу, перевода с одной работы на другую, условий трудовой деятельности и ее оплаты, увольнения с работы).

Земельное право регулирует отношения, складывающиеся на базе использования земли.

Административное право – это система норм, регулирующих отношения, складывающиеся в процессе осуществления публичной исполнительной и распорядительной деятельности полномочных органов (т. е. отношения властвования).

Финансовое право – это система норм, регулирующих отношения в сфере финансовой деятельности, связанной с аккумуляцией и распределением денежных средств в государстве и осуществлением финансового контроля.

Уголовное право определяет, какие общественно опасные деяния являются преступлениями и какое наказание предусматривается за их совершение.

Уголовно-исполнительное право регламентирует порядок реализации уголовно-правовых норм в русле обеспечения их эффективности.

Отрасли процессуального права определяют правила поведения участников общественных отношений в процессе рассмотрения и разрешения юридических дел.

Уголовно-процессуальное право – система норм, регламентирующих порядок деятельности правоохранительных органов (суда, прокуратуры, следственных и дознательных учреждений) по расследованию и рассмотрению уголовных дел.

Гражданское процессуальное право регулирует порядок рассмотрения судами гражданских дел и исполнения судебных решений.

Административно-деликтное и процессуально-исполнительное право регулирует порядок привлечения к административной ответственности, рассмотрения компетентными правоприменительными органами дел об административных правонарушениях и порядок исполнения постановлений по таким делам.

Публичное право – это подсистема права, регулирующая отношения в сфере государственной власти и исполнительно-распорядительной, судебной деятельности. К отраслям публичного права (законодательства) относятся: конституционное, административное, уголовное право и уголовный процесс, уголовно-исполнительное, финансовое, налоговое, международное публичное право и др.

Публичное право характеризуется тем, что выражает интересы государства, правоотношения между государственной властью и гражданином. Оно предполагает вертикальные, неравные отношения и жесткую централизованную регуляцию общественных отношений, императивный метод и коллективное начало. В публичном праве инициатива защиты прав исходит от государства.

Частное право – подсистема права, регулирующая отношения с частным интересом, автономию и инициативу юридически равноправных собственников в их имущественной деятельности в личных отношениях (гражданское право и гражданский процесс; семейное; банковское; трудовое; торговое; международное частное и др.).

Частному праву свойственно то, что: оно выражает частный интерес, частное (индивидуальное) начало; охватывает правоотношения между равными юридическими сторонами (государство в этих правоотношениях выступает как равный субъект) – горизонтальные равные отношения; использует преимущественно децентрализованный, авто-

номный метод правового регулирования; инициатива защиты прав исходит от самих субъектов правоотношений.

Следует отметить условность этого деления, имеющие место современные тенденции публицизации частного права (государство все активнее вмешивается в экономику) и приватизации публичного права (частный интерес, не соответствующий интересу всего общества, т. е. публичному интересу, не может рассчитывать на юридическую защиту).

В каждой отрасли норм права можно выделить множество институтов, например:

– в трудовом праве – институты дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и др.;

– в конституционном праве – институты президента, гражданства, народного голосования (референдума) и др.;

– в гражданском праве – институты договора, собственности, наследования и др.;

– в уголовном праве – институты необходимой обороны, уголовной ответственности и др.

Институты права могут складываться в более крупные подразделы отрасли права, такие как подотрасли.

Подотрасль права – это уже не институт, но еще не отрасль.

Примеры некоторых отраслей и подотраслей права приведены на рис. 9.

Отрасль	Подотрасль
Гражданское право	Авторское право
Финансовое право	Налоговое право

Рис. 9. Примеры некоторых отраслей и подотраслей права

При научной классификации отраслей права *по интересам* (всего общества и частным) система права делится на **публичное** (конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное) и **частное** (гражданское, семейное, трудовое).

17.5. Система законодательства Республики Беларусь. Единый правовой классификатор Республики Беларусь

В процессе правового регулирования законодатель часто регламентирует общественные отношения взаимосвязано, комплексно: принимает нормативный акт, затрагивающий общественные отношения, которые составляют предмет регулирования разных отраслей права.

С течением времени формируются так называемые *отрасли законодательства*.

Отрасль законодательства – это совокупность нормативных правовых актов, содержащих нормы, регулирующие комплекс взаимосвязанных разнородных общественных отношений, объединенных определенной сферой.

Отрасли законодательства Республики Беларусь:

экономическое (хозяйственное);
экологическое (природоресурсное);
жилищное;
банковское;
инвестиционное;
торговое;
таможенное;
морское;
воздушное;
космическое;
компьютерное и др.

Законодательство – система нормативных правовых актов, характеризующаяся их внутренней согласованностью, иерархией и обеспечивающая правовое регулирование общественных отношений.

Акты законодательства – нормативные правовые акты, составляющие законодательство Республики Беларусь (ст. 2, 3 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» от 17.07.2018 № 130-З).

Законодательство составляют следующие нормативные правовые акты:

- Конституция Республики Беларусь;
- решения, принятые республиканским референдумом;
- законы Республики Беларусь;
- декреты, указы Президента Республики Беларусь;

- постановления Совета Министров Республики Беларусь;
- постановления Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь (ППНС); постановления Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь; нормативные правовые акты Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры, нормотворческих органов, подчиненных (подотчетных) Президенту Республики Беларусь;
- нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления;
- решения, принятые местным референдумом, решения местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов;
- нормативные правовые акты иных нормотворческих органов (должностных лиц);
- технические нормативные правовые акты.

Ненормативный правовой акт – официальный документ установленной формы, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, который не содержит норм права и в целях применения действующих норм права устанавливает обязательные предписания распорядительного и (или) организационного характера, в том числе в отношении индивидуально определенных лиц (изменяет или прекращает действие этих предписаний), и (или) рассчитан на однократное применение.

К ненормативным правовым актам относятся:

- распоряжения председателей палат Национального собрания Республики Беларусь;
- распоряжения Премьер-министра Республики Беларусь;
- программы, стратегии, концепции, планы мероприятий либо мер по осуществлению какой-либо деятельности;
- правовые акты распорядительного и (или) организационного характера, принимаемые в соответствии с Избирательным кодексом;
- иные правовые акты.

От нормативных правовых актов следует отличать локальные акты.

Локальный акт – официальный документ, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом), устанавливающий обязательные правила поведения в целях регулирования вопросов организации внутренней деятельности данного нормотворческого органа (его территориальных органов), подчиненных ему (входящих в его состав, систему) организаций.

В отношении локальных актов применяются следующие правила:

- 1) действие локальных актов *не должно затрагивать* права, свободы и обязанности иных граждан и юридических лиц;
- 2) локальные акты *должны соответствовать* нормативным правовым актам;
- 3) *не допускается* включение в локальные акты положений, ухудшающих по сравнению с законодательством правовое положение граждан и юридических лиц, на которых распространяется действие локальных актов.

К локальным актам относятся:

- акты, действие которых ограничивается нормотворческим органом и (или) подчиненными ему организациями;
- акты, распространяющие свое действие исключительно на работников нормотворческого органа;
- акты, предусматривающие создание и (или) определяющие порядок деятельности структурных подразделений, комиссий и иных формирований нормотворческого органа;
- иные акты, обладающие признаками локального акта.

Нормативные правовые акты подлежат включению в **Национальный реестр правовых актов** в порядке, предусмотренном Законом о нормативных правовых актах и иными законодательными актами.

Нормативные правовые акты, включенные в Национальный реестр правовых актов, после их регистрации и обработки включаются в **эталонный банк данных правовой информации** Республики Беларусь.

Ведение Национального реестра правовых актов осуществляется **Национальным центром правовой информации Республики Беларусь**.

Национальный центр правовой информации осуществляет сбор, учет, обработку, хранение, систематизацию и актуализацию нормативных правовых актов, включаемых в Национальный реестр правовых актов.

Текст нормативного правового акта **в контрольном состоянии** – действующая на определенную дату *редакция* текста нормативного правового акта, подготовленная на основании первоначального текста нормативного правового акта и текстов нормативных правовых актов, вносящих изменения в этот нормативный правовой акт, размещенная в эталонном банке данных правовой информации Республики Беларусь.

В Национальный реестр правовых актов вносятся следующие сведения о нормативных правовых актах:

- вид;
- дата принятия (издания);
- регистрационный номер;
- название;
- источник официального опубликования;
- дата вступления в силу;
- код (коды) индекса по Единому правовому классификатору Республики Беларусь;
- регистрационный номер Национального реестра правовых актов;
- дата включения нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов.

В соответствии с указом Президента Республики Беларусь от 4 января 1999 г. № 1 «Об утверждении Единого правового классификатора Республики Беларусь» Единый правовой классификатор Республики Беларусь включает следующие разделы:

01. Конституционное законодательство.
02. Гражданское и гражданское процессуальное законодательство. Хозяйственное процессуальное законодательство.
03. Законодательство о финансово-кредитной системе.
04. Законодательство о предпринимательской, хозяйственной (экономической) деятельности.
05. Законодательство о труде и занятости населения.
06. Законодательство о браке и семье.
07. Жилищное законодательство.
08. Законодательство о социальной защите и социальном страховании.
09. Законодательство о здравоохранении.
10. Законодательство в области образования, научной, научно-технической и инновационной деятельности, информации и информатизации, культуры, физической культуры и спорта, туризма.
11. Законодательство об охране окружающей среды и рациональном использовании природных ресурсов.
12. Законодательство в области обороны, национальной безопасности, правоохранительной деятельности, борьбы с преступностью и судебно-экспертной деятельности.
13. Законодательство об административных правонарушениях. Процессуально-исполнительное законодательство об административных правонарушениях.

14. Законодательство об уголовной ответственности. Уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное законодательство.

15. Законодательство о таможенном регулировании.

16. Законодательство в области международных отношений и внешней политики Республики Беларусь.

17. Документы международных организаций и иных межгосударственных образований (объединений), участницей которых является Республика Беларусь.

18. Правовые акты индивидуального применения и разового характера.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте определение понятию «правовая система».
2. Каково разграничение в юридической литературе понятий «правовая система» и «система права»?
3. Назовите основные правовые системы мира.
4. Какие существуют тенденции развития основных правовых систем мира?
5. Опишите систему норм права Республики Беларусь и ее структуру.
6. Назовите отрасли национального права.
7. В чем сходство и различия материального и процессуального права?
8. Охарактеризуйте частное и публичное право.
9. Назовите несколько известных вам институтов права.
10. Дайте определение понятию «система законодательства».
11. Какова роль Единого правового классификатора Республики Беларусь?

Литература: [1–5, 12, 16, 17, 20, 24–26, 30, 31, 33, 43, 50, 56, 69].

Темы рефератов

1. Английское право.
2. Правовая система США.
3. Мусульманское право.
4. Романо-германская правовая семья.
5. Правовая система как социальная система.
6. Единый правовой классификатор Республики Беларусь.

Тема 18. ФОРМЫ (ИСТОЧНИКИ) ПРАВА

18.1. Понятие источника (формы) права. Основные источники права: общая характеристика.

18.2. Нормативный правовой акт как основной источник права Республики Беларусь: понятие, признаки и виды. Иерархия нормативных правовых актов.

18.3. Закон: понятие и виды.

18.4. Нормативный правовой договор.

18.5. Юридический прецедент и правоприменительная практика.

18.6. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц.

Ключевые слова: формы (источники) права, нормативный правовой акт, юридическая сила, технический нормативный правовой акт, закон, законодательный акт, нормативный договор, коллективный договор, юридический прецедент.

Определения основных понятий

Формы (источники) права – это государственно-официальные способы выражения и закрепления его норм, придания общим правилам общеобязательного юридического значения.

Нормативный правовой акт – официальный документ установленной формы, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, который направлен на установление, изменение, официальное толкование, приостановление, возобновление, продление и прекращение действия норм права как общеобязательных правил поведения постоянно или временного характера, рассчитанных на индивидуально не определенный круг лиц и неоднократное применение.

Технический нормативный правовой акт – официальный документ установленной формы, закрепляющий технико-юридические нормы, обеспечивающие несоциальное регулирование безопасной жизнедеятельности человека во взаимодействии с окружающей средой.

Юридическая сила нормативного правового акта – характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его

применения к соответствующим общественным отношениям, а также его место в иерархии нормативных правовых актов.

Юридический прецедент – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел.

Законодательные акты – Конституция Республики Беларусь, законы, декреты и указы Президента Республики Беларусь.

Нормативный договор – источник права, формирующийся государствами (или их частями), гражданами или организациями, для регулирования общественных отношений, содержащий правовые нормы прямого действия, санкционированные субъектами правотворчества.

18.1. Понятие источника (формы) права.

Основные источники права: общая характеристика

Если исходить из общераспространенного значения термина «источник», то в сфере права под ним нужно понимать силу, создающую право. Такой силой прежде всего является власть государства, которая реагирует на потребности общества, развитие общественных отношений и принимает соответствующие правовые решения.

Формы (источники) права – это государственно-официальные способы выражения и закрепления его норм, придания общим правилам общеобязательного юридического значения.

Формы (источники) права связаны с деятельностью государства.

Эта деятельность подразделяется на две разновидности:

- деятельность по разработке и изданию юридических норм (**правотворчество**);
- деятельность по приданию юридической силы иным социальным нормам, например, обычаям (их **санкционирование**).

Обычно в теории называют **четыре** вида источников права:

- **нормативный акт**;
- **судебный прецедент**;
- **санкционированный обычай**;
- **нормативный договор**.

В отдельные исторические периоды источниками права признавали **правосознание (правовую идеологию), деятельность юристов, правовую доктрину**.

Правовая доктрина (юридическая наука) – система представлений, взглядов, принципов, научных теорий, мнений правоведов по поводу

содержания нормативных правовых актов или договоров, по вопросам правотворчества и правоприменения, объяснение ими дискуссионных вопросов права, отдельных правовых норм, конкретных способов решения юридических казусов.

Правовая доктрина сильна в англо-саксонской и религиозной правовых системах. В Англии в Средние века за правовой доктриной утвердился статус источника права благодаря деятельности судов. Длительное время доктрина была основным источником права в романо-германской правовой семье.

В Республике Беларусь правовая доктрина *не признается самостоятельным источником права*, хотя многие выработанные ей положения вошли в нормативные правовые акты. Доктрина становится источником права только в случаях ее официального признания обязательной для правоприменительных органов в нормативных правовых актах либо неофициальной юридической практикой.

18.2. Нормативный правовой акт как основной источник права Республики Беларусь: понятие, признаки и виды.

Иерархия нормативных правовых актов

Нормативный правовой акт – *официальный документ установленной формы, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, который направлен на установление, изменение, официальное толкование, приостановление, возобновление, продление и прекращение действия норм права как общеобязательных правил поведения постоянно или временного характера, рассчитанных на индивидуально не определенный круг лиц и неоднократное применение.*

Основные черты нормативного правового акта:

- наличие общеобязательного правила поведения, т. е. нормы права: новой нормы, нормы об изменении и дополнении ранее принятой нормы либо нормы об отмене ранее принятой нормы;
- не определенный заранее круг адресатов, которые должны подпадать под действие акта;
- неоднократность применения. Разовое исполнение или неисполнение положений данного акта не влечет его отмены либо прекращения действия.

Нормативные правовые акты в общей теории права подразделяются на два основных блока: законы и подзаконные акты. При этом в Республике Беларусь имеется собирательное понятие «**законодательные акты**», включающее законы, декреты и указы Президента Республики Беларусь.

Например, в соответствии со ст. 4 «Действие гражданского законодательства во времени» Гражданского кодекса Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-3 *акты гражданского законодательства* не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие, если иное не предусмотрено Конституцией и принятыми в соответствии с ней иными **законодательными актами**.

В соответствии со ст. 3 «Гражданское законодательство» Гражданского кодекса Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-3 «гражданское законодательство – система нормативных правовых актов, которая включает в себя содержащие нормы гражданского права: **законодательные акты** (Конституция Республики Беларусь, настоящий Кодекс и законы Республики Беларусь, декреты и указы Президента Республики Беларусь)...».

В соответствии со ст. 27 Закона о НПА «Обязательность соблюдения требований технических нормативных правовых актов» требования технических нормативных правовых актов, не относящихся к области технического нормирования и стандартизации, являются обязательными для соблюдения, **если иное не предусмотрено законодательными актами и постановлениями Совета Министров Республики Беларусь** либо если этими техническими нормативными правовыми актами предусматривается добровольность их применения.

В состав законодательства входят также решения Всебелорусского народного собрания, принятые по вопросам, предусмотренным пунктами 1, 2, 8 и 11 ст. 89³ Конституции Республики Беларусь.

Конституция Республики Беларусь – Основной Закон Республики Беларусь, имеющий высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики Беларусь, закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений.

Решение, принятое республиканским референдумом, – нормативный правовой акт, направленный на решение важнейших вопросов государственной и общественной жизни Республики Беларусь.

Закон – нормативный правовой акт, закрепляющий принципы и нормы правового регулирования наиболее важных общественных отношений.

Декрет Президента Республики Беларусь – нормативный правовой акт Главы государства, изданный до вступления в силу изменений и дополнений Конституции Республики Беларусь, принятых на республиканском референдуме 27 февраля 2022 г.

Указ Президента Республики Беларусь – нормативный правовой акт Главы государства, издаваемый им для реализации своих полномочий.

Нормативно-правовые указы Президента, не являющиеся подзаконными:

- изданные на основании ст. 84 Конституции об определении структуры Правительства (п. 7); об установлении государственных праздников и праздничных дней (п. 18); об отмене нормативных правовых актов Правительства (п. 25);

- изданные на основании иных статей Конституции о порядке пользования общественными объединениями (в том числе политическими партиями) государственными средствами массовой информации (ч. 2 ст. 5 Конституции); о предоставлении гражданам, нуждающимся в социальной защите, жилища бесплатно или по доступной для них плате (ч. 2 ст. 48 Конституции); о компетенции, организации и порядке деятельности органов прокуратуры (ст. 128 Конституции) и др.

Совет Министров Республики Беларусь принимает нормативные правовые акты в форме постановлений на основе и (или) во исполнение Конституции Республики Беларусь, иных законов, актов Президента Республики Беларусь, международных договоров и иных международно-правовых актов.

Палата представителей Национального собрания Республики Беларусь на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь принимает решения в форме законов и постановлений.

Совет Республики Национального собрания Республики Беларусь на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь принимает решения в форме постановлений.

Верховный Суд Республики Беларусь принимает нормативные правовые акты в форме **постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.**

Генеральная прокуратура принимает совместные нормативные правовые акты с министерствами, иными республиканскими органами

государственного управления и другими нормотворческими органами в форме **постановлений**.

Генеральный прокурор издает нормативные правовые акты в форме **приказов**.

Верховный Суд Республики Беларусь принимает нормативные правовые акты в форме **постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь**.

Генеральная прокуратура принимает совместные нормативные правовые акты с министерствами, иными республиканскими органами государственного управления и другими нормотворческими органами в форме **постановлений**.

Генеральный прокурор издает нормативные правовые акты в форме **приказов**.

Выделяют нормотворческие органы, подчиненные и подотчетные Президенту Республики Беларусь (рис. 10, 11).

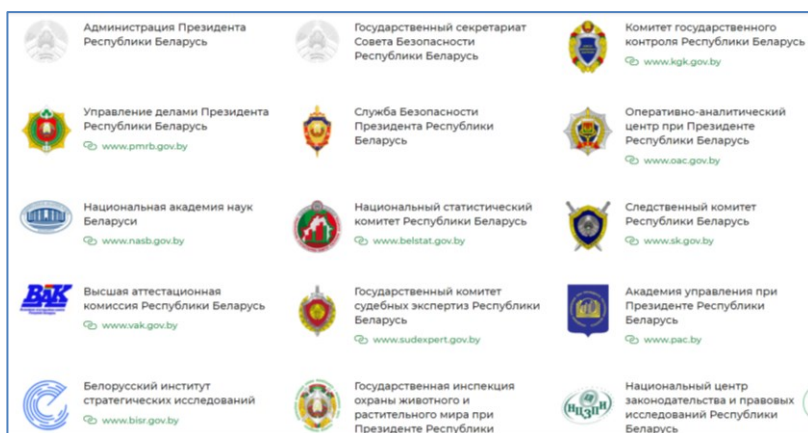


Рис. 10. Нормотворческие органы, **подчиненные** Президенту Республики Беларусь



Рис. 11. Нормотворческие органы, **подотчетные** Президенту Республики Беларусь

Министерства, иные республиканские органы государственного управления принимают НПА в пределах компетенции в форме **постановлений** после одобрения их на коллегии министерства, иного республиканского органа государственного управления (ст. 18 Закона о НПА). Такие постановления могут быть отменены Советом Министров Республики Беларусь.

Местные Советы депутатов, исполнительные и распорядительные органы принимают НПА в форме **решений**.

НПА иных нормотворческих органов (должностных лиц) принимаются (издаются) в пределах и порядке, предусмотренных соответствующими законодательными актами.

Основные виды утверждаемых нормативных правовых актов (далее – УНПА):

Инструкция – УНПА, *детально определяющий содержание и методические вопросы* правового регулирования определенной сферы общественных отношений.

Положение (устав) – УНПА, определяющий статус государственного органа (организации) либо порядок осуществления деятельности в определенной сфере общественных отношений.

Правила – УНПА, *конкретизирующий нормы более общего характера* в целях системного правового регулирования порядка организации определенного вида деятельности.

Регламент – УНПА, содержащий свод правил, регулирующих *процедурные вопросы* деятельности нормотворческого органа.

Типовой утверждаемый нормативный правовой акт – НПА, определяющий *единые подходы к правовому регулированию* определенной сферы общественных отношений.

В Законе о НПА содержится важное правило, согласно которому УНПА являются *неотъемлемой частью нормативных правовых актов, которыми они утверждены*.

Юридическая сила является тем критерием, который позволяет установить место акта в системе актов государства. С помощью данного правового явления строится *иерархическая система законодательства*.

Из всего многообразия определений юридической силы можно выделить два основных элемента: во-первых, это включенность того или иного акта в систему законодательства, а во-вторых, его связанность (связанность его содержания) с другими актами законодательства.

Принятие Закона «О нормативных правовых актах» от 17.07.2018 г. обусловило появление легального определения понятия «юридической силы»: **юридическая сила** – это характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его применения к соответствующим общественным отношениям, а также его место в иерархии нормативных правовых актов.

Понятие юридической силы носит двойственный характер:

- с одной стороны, юридическая сила определяет иерархическое соотношение нормативного правового акта с иными актами;
- с другой – позволяет установить действительность самого нормативного правового акта, его общеобязательность.

В соответствии со ст. 23 «Юридическая сила нормативных правовых актов и локальных актов» Закона о НПА в отношении соподчиненности нормативных правовых актов различных нормотворческих органов (организаций) установлены, в частности, следующие **правила**:

1. Конституция Республики Беларусь имеет высшую юридическую силу.

2. Законы о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам, нормативным правовым актам Президента Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам.

3. Решения, принятые республиканским референдумом и носящие обязательный характер, имеют большую юридическую силу по отношению к законам, нормативным правовым актам Президента Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам.

4. Декреты Президента Республики Беларусь, изданные до вступления в силу изменений и дополнений Конституции Республики Беларусь, принятых на республиканском референдуме 27 февраля 2022 г., имеют большую юридическую силу по отношению к принятым до их издания законам (кроме Конституции Республики Беларусь, законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь).

5. Кодексы имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам, если иное не предусмотрено кодексами или законами о введении их в действие.

6. Законы, указы Президента Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к постановлениям Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, постановлениям Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, нормативным правовым актам Совета Министров Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры и иным нормативным правовым актам.

7. Нормативные правовые акты Совета Министров Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам министерств, иных республиканских органов государственного управления, подчиненных Совету Министров Республики Беларусь, местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.

8. Нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.

9. Юридическая сила УНПА определяется юридической силой нормативных правовых актов, которыми они утверждены.

10. НПА и локальные акты вышестоящего нормотворческого органа (должностного лица) имеют большую юридическую силу по отношению к НПА и локальным актам нижестоящего нормотворческого органа (должностного лица), если иное не предусмотрено законодательными актами.

11. Юридическая сила совместного НПА определяется юридической силой НПА нормотворческого органа (должностного лица), который указан первым в числе принявших такой акт.

12. Новый НПА, в том числе временный, имеет большую юридическую силу по отношению к ранее принятому (изданному) по этому же вопросу НПА этого же нормотворческого органа (должностного лица).

13. При столкновении НПА нормотворческих органов (должностных лиц) одного уровня большую юридическую силу имеет акт, принятый (изданный) специально уполномоченным на правовое регулирование определенной сферы общественных отношений органом (должностным лицом).

В основе иерархической системы законодательства лежит правило, согласно которому нормативный правовой акт с меньшей юридической силой (нижестоящего государственного органа, должностного лица) должен соответствовать нормативным правовым актам с боль-

шей юридической силой (вышестоящего государственного органа, должностного лица). «*Lex superior derogat legi interior*» – Закон с высшей силой отменяет действие закона с низшей силой.

Обратите внимание, что юридическая сила международных договоров Республики Беларусь определяется юридической силой того нормативного правового акта, которым выражено согласие на обязательность данного международного договора для Республики Беларусь.

Иерархическая система законодательства Беларуси может быть представлена следующим образом:

1. Конституция Республики Беларусь.
 2. Законы о внесении изменений и дополнений в Конституцию, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию.
 3. Решения общеобязательных республиканских референдумов.
 4. Международно-правовые договоры Республики Беларусь, ратифицированные Республикой Беларусь.
 5. Законы Республики Беларусь, указы Президента, изданные во исполнение Конституции, декреты Президента Республики Беларусь.
 6. Указы Президента Республики Беларусь, изданные во исполнение законов.
 7. Распоряжения Президента Республики Беларусь, носящие нормативный характер.
 8. Постановления Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры, постановления, приказы нормотворческих органов, подчиненных (подотчетных) Президенту Республики Беларусь.
 9. Межправительственные международные договоры Республики Беларусь.
 10. Постановления Правительства Республики Беларусь.
 11. Постановления министерств, иных органов государственного управления, подчиненных Совету Министров.
 12. Решения местных референдумов, решения местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.
- В состав законодательства наряду с названными выше нормативными правовыми актами включаются также *технические нормативные правовые акты* (далее – ТНПА).

Технический нормативный правовой акт – официальный документ установленной формы, закрепляющий технико-юридические нормы, посредством которых осуществляется несоциальное регулирование безопасной жизнедеятельности человека во взаимодействии с окружающей средой.

Законодатель выделяет две разновидности ТНПА:

- 1) ТНПА в области технического нормирования и стандартизации;
- 2) ТНПА, не относящиеся к области технического нормирования и стандартизации.

ТНПА в области технического нормирования и стандартизации принимаются (утверждаются) в соответствии с Законом Республики Беларусь от 5 января 2004 г. № 262-З «О техническом нормировании и стандартизации» и иными актами законодательства с учетом Закона о НПА.

К ним относятся:

- 1) технические регламенты Республики Беларусь;
- 2) технические кодексы установившейся практики;
- 3) государственные стандарты Республики Беларусь (Госстандарты);
- 4) общегосударственные классификаторы Республики Беларусь (ОК РБ);
- 5) технические условия (ТУ) и стандарты организаций.

Обязательность соблюдения требований таких ТНПА ***определяется в соответствии с актами законодательства о техническом нормировании и стандартизации.*** Например, технические регламенты обязательны для соблюдения, а государственные стандарты, как правило, не обязательны, исполняются добровольно.

ТНПА, не относящимися к области технического нормирования и стандартизации, являются:

- 1) авиационные правила, геодезические, картографические нормы и правила, санитарные нормы и правила, правила и инструкции по охране труда, нормы и правила пожарной безопасности и др.;
- 2) квалификационные справочники, классификаторы органов управления, формы ведомственной отчетности и указания по их заполнению и др.;
- 3) образовательные стандарты, требования по оформлению квалификационных научных работ (диссертаций) и авторефератов и др.

ТНПА, не относящиеся к области технического нормирования и стандартизации, являются обязательными для соблюдения, если иное не предусмотрено законодательными актами и постановлениями

Совета Министров Республики Беларусь либо если этими техническими нормативными правовыми актами предусматривается добровольность их применения.

ТНПА содержат технические нормы, которые призваны обеспечить безопасную жизнедеятельность человека во взаимодействии с окружающей средой. Хотя эти нормы несоциальные, но их последствия могут иметь социальный резонанс. При закреплении в нормативных правовых актах они становятся технико-юридическими нормами. Нарушение таких норм расценивается как правонарушение и влечет юридическую ответственность.

18.3. Закон: понятие и виды

Нормативные правовые акты в зависимости от их юридической силы, органа (должностного лица), который их принял (издал), и способа принятия делятся на две большие группы: на законы и подзаконные акты.

Законы принимаются представительными (законодательными) органами, подзаконные акты – всеми остальными уполномоченными органами и должностными лицами, чаще всего исполнительными органами власти.

Закон – это нормативный правовой акт, который обладает высшей юридической силой и принимается представительными (законодательными) органами государственной власти в особом порядке. (Пример закона – Конституция (Основной Закон), Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Закон о геноциде белорусского народа и т. д.). Эта форма используется для регулирования наиболее важных для жизни общества отношений. Закон обладает высшей юридической силой.

Закон закрепляет принципы и нормы регулирования **наиболее важных** общественных отношений.

Закону присущи следующие черты:

- 1) принимается высшими органами государственной власти или в порядке референдума;
- 2) ему присуща высшая юридическая сила и верховенство относительно других источников права;
- 3) принимается, изменяется и дополняется в особом процедурном порядке;
- 4) регулирует наиболее важные общественные отношения, социальные сферы, закрепляет наиболее важные общественные связи, отправные начала правового регулирования;

- 5) должен отражать волю и интересы общества в целом;
- 6) исключительно нормативен (содержит только нормы права, в отличие от других нормативных правовых актов, которые могут иметь «вкрапления» индивидуально-властных предписаний).

Верховенство закона, его высшая юридическая сила означает, что при принятии нового закона все другие нормативные правовые акты должны быть приведены в соответствие с законом, а в случае противоречия закону любой акт может быть опротестован или отменен. Закон всегда нормативен, так как содержит нормы права, и этим он отличается от деклараций, обращений и других актов, принимаемых представительными органами власти. Среди законов высшую юридическую силу имеет конституция, на основе которой издаются другие законы и иные нормативные правовые акты. Никакой акт государства не может противоречить конституции.

Виды законов: Конституция, конституционные законы, программные законы, кодексы, текущие (обычные) законы.

Конституция – Основной Закон, имеющий **высшую** юридическую силу и закрепляющий **основополагающие** принципы и нормы правового регулирования **важнейших** общественных отношений.

Конституционные законы – это такие законы, принятие которых предусмотрено в самом тексте конституции. В Российской Конституции они называются федеральными конституционными законами. В конституциях других государств, например, Испании, Франции, они называются органическими.

Этим законам присущи следующие особенности:

- 1) они обладают более высокой юридической силой по сравнению с обыкновенными законами.

В соответствии с Законом Республики Беларусь о нормативных правовых актах *законы о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь* имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам, нормативным правовым актам Президента Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам;

- 2) принимаются в особом порядке квалифицированным большинством, т. е. заранее установленным повышенным кворумом при голосовании. В России, например, за федеральный конституционный закон должны проголосовать не менее 2/3 депутатов Государственной Думы и 3/4 членов Совета Федерации от их списочного состава. В то время

как для принятия обыкновенного закона достаточно простое большинство голосов в обеих палатах (50 % плюс один голос);

3) Глава государства не обладает правом вето в отношении конституционных законов, а должен по истечении определенного срока подписать закон и обнародовать его.

В Конституции РФ 1993 г. предусмотрено издание 14 конституционных законов. В числе упомянутых в Конституции России федеральных конституционных законов уже приняты и действуют подобные законы – о Правительстве РФ, о Конституционном Суде РФ, об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации, о Судебной системе РФ и др.

Программные законы – законы, принимаемые в установленном Конституцией порядке и по определенным ею вопросам.

Обыкновенные законы можно поделить на кодификационные (Основы законодательства, Кодексы) и текущие. В федеративном государстве законы разделяют на федеральные (общефедеральные) и законы субъектов Федерации.

Все законы независимо от их характера подлежат обнародованию и опубликованию.

Кодексы (кодифицированный нормативный правовой акт) – законы, обеспечивающие *полное системное* регулирование определенной области общественных отношений.

Постоянные законы действуют вплоть до момента их отмены и рассчитаны на неограниченно долгое действие во времени. Момент прекращения их действия заранее не известен. *Временные* законы действуют ограниченный период времени, срок истечения действия закона указан в самом тексте акта.

Чрезвычайные законы рассчитаны на урегулирование чрезвычайных ситуаций, в отношении этих актов заранее не известен ни момент начала его действия, ни момент окончания действия – вступит в действие после официального введения в стране чрезвычайного положения.

Законы имеют большую юридическую силу по отношению к другим нормативным правовым актам (*принцип верховенства закона*).

К подзаконным нормативным правовым актам относятся все нормативные правовые акты, принятые иными, кроме законодательных, уполномоченными на то органами государственной власти.

18.4. Нормативный правовой договор

Нормативный договор – источник права, формирующийся государствами (или их частями), гражданами или организациями, для урегулирования общественных отношений, содержащий правовые нормы прямого действия, санкционированные субъектами правотворчества.

Виды нормативных договоров:

1. *Общественный договор, учреждающий государство.*
2. *Международный договор.*
3. *Соглашение с религиозной организацией (конкордат).*
4. *Генеральное соглашение.*
5. *Тарифные соглашения.*
6. *Местные соглашения.*
7. *Коллективные договоры.*

Общественный договор, учреждающий государство – неписаный договор, на основании которого в соответствии с концепцией общественного договора образовалось государство. Общественный договор отражает соглашение людей о переходе из естественного состояния в гражданское состояние, при этом они отказываются от части своих естественных прав в обмен за защиту личности со стороны государства.

В Республике Беларусь источником права признаются следующие **нормативные договоры**:

1. Это, прежде всего, ***международный договор*** – соглашение между двумя или несколькими странами относительно установления или прекращения их прав и обязанностей.

В соответствии с Законом о международных договорах Республики Беларусь международный договор Республики Беларусь – международный договор (межгосударственный, межправительственный или международный договор межведомственного характера), заключенный в письменной форме Республикой Беларусь с иностранным государством (иностранными государствами), международной организацией (международными организациями), иным субъектом (иными субъектами), обладающим (обладающими) правом заключать международные договоры.

В Беларуси применяется подход, который исходит из ***разделения систем международного и национального права***, когда требуется соблюдение определенной процедуры для включения международных норм в национальное право.

Виды международных договоров Республики Беларусь:

- требующие ратификации Парламентом;
- не требующие ратификации, но подлежащие утверждению (Президентом или Советом Министров).

Согласие Республики Беларусь на обязательность для нее международного договора может быть выражено подписанием международного договора путем обмена нотами, письмами или иными документами, образующими международный договор, ратификацией международного договора, утверждением (принятием) международного договора, присоединением к международному договору путем правопреемства в отношении международного договора или иным способом.

Заключение, вступление в силу, официальное опубликование, регистрация, хранение, учет, исполнение, приостановление действия и прекращение международных договоров Республики Беларусь осуществляются в соответствии с Конституцией Республики Беларусь, общепризнанными принципами международного права, Венской конвенцией о праве международных договоров от 23 мая 1969 г., другими международными договорами Республики Беларусь, Законом о международных договорах Республики Беларусь и иными актами законодательства Республики Беларусь.

2. Специфическим видом нормативного правового договора является *соглашение государства с религиозной организацией*. Так, Соглашение Правительства Республики Беларусь с Белорусской Православной Церковью, заключенное 12 июня 2003 г., регулирует принципы взаимоотношения Церкви и Государства в политической, экономической, духовной и социальной сферах и определяет направления совместной деятельности в некоторых ценностно окрашенных сферах, важных для белорусского народа.

3. Разновидностью нормативного договора являются *генеральное, тарифные и местные соглашения, трудовые договоры (контракты)*, которые регулируют трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятиях, учреждениях и организациях.

Примером генерального соглашения является Генеральное соглашение между Правительством Республики Беларусь, республиканскими объединениями нанимателей и профсоюзов на 2019–2021 гг. (продлено на 2022–2024 гг.). Данный нормативный договор зарегистрирован Министерством труда и социальной защиты Республики Беларусь 29 декабря 2018 г.

Возможность заключения таких соглашений предусмотрена Трудовым кодексом Республики Беларусь. Согласно ст. 358 ТК 32 «Соглашение – нормативный акт, содержащий обязательства сторон по регулированию отношений в социально-трудовой сфере на уровне определенной профессии, отрасли, территории. Соглашения заключаются на республиканском (генеральное соглашение), отраслевом (тарифное соглашение) и местном (местное соглашение) уровнях».

Коллективный договор – это локальный правовой акт, регулирующий трудовые и социально-экономические отношения между нанимателем и работающими у него работниками (ст. 361 ТК). Он распространяется на нанимателя и работников, от имени которых он заключен.

Согласно ст. 365 ТК положения коллективного договора о рабочем времени и времени отдыха, регулировании внутреннего трудового распорядка, нормах труда, формах, системах, размерах оплаты труда, сроках выплаты и порядке индексации заработной платы, охране труда, гарантиях и компенсациях, предоставляемых в соответствии с законодательством, применяются в отношении всех работников организации. Действие иных положений коллективного договора распространяется на работников, от имени которых он не заключался, при условии, что они выразят согласие на это в письменной форме, если иные порядок и условия распространения действия таких положений коллективного договора на указанных работников не определены коллективным договором.

Индивидуальные договоры (например, гражданско-правовые договоры, трудовые договоры) *не являются источником права* и устанавливают права и обязанности лишь договаривающихся сторон и обязательны для них и суда при рассмотрении спора. В отличие от них нормы нормативных договоров регулируют поведение не только непосредственных участников договора, но и иных субъектов, поэтому они обязательны для широкого или формально неопределенного круга лиц.

18.5. Юридический прецедент и правоприменительная практика

Юридический прецедент – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел.

Судебный прецедент – источник права англосаксонской правовой системы. Суть прецедента состоит в *обязанности судов следовать ре-*

шениям судов более высокого уровня, а также в связанности апелляционных судов своими прежними решениями.

В условиях прецедентного права суды, вынося решения или приговор, одновременно объявляют или издают право, т. е. выступают в роли законодателей.

Обязательной в судебном решении является та часть, которая называется *ratio decidendi*. Ему в дальнейшем обязаны следовать судьи.

Другая составная часть судебного решения является *obiter dicta* (т. е. попутно сказанное).

Правило прецедента в Англии связано следующими положениями:

1) решения, вынесенные Палатой лордов, обязательны для всех судов;

2) решения, принятые апелляционным судом, обязательны как для всех нижестоящих судов, так и для его самого (кроме уголовного права).

Соотношение прецедента и закона в Англии:

1) прецедент со второй половины XIX в. утратил свое верховенство в правовой системе;

2) неоднозначность взаимоотношений закона и прецедента:

приоритетом обладает закон, который может отменить судебный прецедент;

судебный прецедент может отменить закон, поскольку из обязанности суда следует, что он может толковать акты парламента. Нормы закона, получившие судебное толкование, считаются частью общего права. В результате при рассмотрении дел судьи применяют не нормы закона, а нормы, возникшие при их толковании.

Таким образом, **классический прецедент не является** источником права Республики Беларусь.

Нормативные предписания, принимаемые правоприменительными органами, имеют различный статус, тяготея ко всему спектру источников права.

При рассмотрении актов Конституционного, Верховного Судов в качестве нормативных правовых актов следует учитывать, что это отнесение проведено по внешней форме выражения решений данных органов. Нормы, формулируемые указанными органами, являются правоприменительной практикой, имеющей субсидиарное отношение к иным национальным источникам права.

С точки зрения белорусской правовой системы в идеале в ходе правоприменительной практики **не должны** создаваться общеобязательные нормы, что свидетельствует о недостатках законодательства (отсутствии, неполноте или противоречивости правового регулирования).

Однако надлежащее обобщение и научная обработка практики правоприменительной деятельности, обеспечение ее единообразия и законности, разрешение в ходе правоприменения пробелов и коллизий позволяют отнести ее к субсидиарным (дополнительным) источникам права.

18.6. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц

Ст. 65 Закона о НПА: **«Нормативный правовой акт действует бессрочно до прекращения его действия, если в тексте НПА не оговорено иное».**

Временный срок действия может быть установлен для всего нормативного правового акта или его структурного элемента.

По истечении указанного в НПА срока или при наступлении указанного в нем события нормативный правовой акт (его структурный элемент) автоматически утрачивает силу.

Ст. 65 Закона о НПА:

– действие НПА может быть приостановлено путем принятия (издания) НПА соответствующего вида либо по решению нормотворческого органа (должностного лица);

– действие НПА (его структурного элемента) **автоматически восстанавливается** по истечении срока или наступлении события, указанного в НПА о приостановлении действия НПА.

Если НПА приостанавливался до принятия решения по данному вопросу, то требуется подготовка НПА **о возобновлении действия** НПА.

Ст. 66 Закона о НПА содержит общую норму, согласно которой «нормативный правовой акт **не имеет обратной силы**, т. е. не распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу, **за исключением** случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан и юридических лиц».

Придание обратной силы нормативному правовому акту (НПА) **не допускается**, если он предусматривает **введение или усиление ответственности** граждан и юридических лиц за действия, которые на момент их совершения не влекли указанную ответственность или влекли более мягкую ответственность.

НПА, **иным образом ухудшающие положение граждан** и юридических лиц (возлагающие дополнительные (увеличенные) по сравне-

нию с ранее существовавшими обязанности или ограничивающие в правах либо лишаящие имеющихся прав), **не имеют обратной силы, если иное не предусмотрено законодательными актами;**

– действие нормативных правовых актов в пространстве (ст. 67 Закона о НПА).

НПА имеют обязательную силу на всей территории Республики Беларусь, если действие НПА в пространстве не отграничено этими НПА.

НПА местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов – на соответствующей территории;

– действие НПА *по кругу лиц* (ст. 68 Закона о НПА).

Действие НПА распространяется:

– на граждан, юридические лица и иные организации Республики Беларусь;

– иностранные юридические лица и иные иностранные организации, на которые распространяется право Республики Беларусь;

– дипломатические представительства и консульские учреждения иностранных государств, расположенные на территории Республики Беларусь;

– представительства и органы международных организаций и межгосударственных образований, аккредитованные в Республике Беларусь.

Вопросы для самопроверки

1. Как вы понимаете термин «источник права»?
2. Перечислите основные источники права.
3. Какой источник права Республики Беларусь является основным?
4. Назовите виды нормативных правовых актов.
5. Назовите правила в отношении соподчиненности (иерархии) нормативных правовых актов различных нормотворческих органов (организаций).
6. Дайте определение понятию «закон» и назовите его виды.
7. Каково место в системе нормативного регулирования в настоящее время занимает Декрет Президента Республики Беларусь?
8. Какова роль нормативного правового договора как источника права?
9. Охарактеризуйте юридический прецедент и правоприменительную практику с позиций их значимости в процессе правового регулирования общественных отношений.

Литература: [1–5, 12–17, 19, 21, 24, 26, 29–33, 34, 44, 45, 50, 56].

Темы рефератов

1. Особый порядок принятия закона. Закон в «узком» смысле и закон в «широком» смысле. Законодательный акт. Акт законодательства.
2. Виды законов. Основной Закон (Конституция) и обыкновенные (текущие) законы. Органические законы. Программные законы. Кодексы.
3. Законодательные акты в Республике Беларусь.
4. Виды и юридическая сила нормативных правовых актов (постановления, инструкции, нормативные приказы, решения и т. д.).
5. Виды и юридическая сила утверждаемых нормативных правовых актов.
6. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. Базы данных правовой информации. Электронная версия Свода законов Республики Беларусь.

Тема 19. ПРАВОТВОРЧЕСТВО

- 19.1. Правотворчество, правообразование, правоустановление: понятие, содержание, соотношение.
- 19.2. Виды правотворчества. Правовое регулирование правотворческого процесса в Республике Беларусь.
- 19.3. Стадии правотворчества в Республике Беларусь. Общая характеристика законотворческого процесса.
- 19.4. Принципы правотворчества.
- 19.5. Юридическая техника. Коллизии в праве. Способы их разрешения.
- 19.6. Правовая информатизация.
- 19.7. Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации.
- 19.8. Публикация и вступление в силу нормативных правовых актов.
- 19.9. Действие нормативных правовых актов во времени.
- 19.10. Действие нормативных правовых актов в пространстве и по кругу лиц.

Ключевые слова: правотворчество, правотворческий процесс, юридическая техника, коллизия, правовая информатизация, Государственная система правовой информации Республики Беларусь, Национальный правовой интернет-портал.

Определения основных понятий

Государственная система правовой информации Республики Беларусь – общегосударственная организационно-техническая система обеспечения полной, достоверной и актуальной нормативной правовой информацией субъектов правоотношений на основе Национального реестра правовых актов и Эталонного банка данных правовой информации.

Делегирование – наделение компетентным государственным органом другого субъекта правотворчества частью своих полномочий по принятию норм прав в той или иной сфере регулирования общественных отношений.

Правообразование – это легитимная деятельность индивидов и их объединений, в ходе которой под воздействием конкретных объективно обусловленных потребностей стихийно формируются отношения, исходя из обыденного правосознания, которые впоследствии санкционируются государством.

Правотворчество – это специальная деятельность компетентных государственных органов, непосредственно народа (при референдуме) по установлению норм права, их переработке и отмене.

Юридическая техника – это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности, понятности и эффективности.

19.1. Правотворчество, правообразование, правоустановление: понятие, содержание, соотношение

Право носит объективный характер. Оно формируется под воздействием объективных потребностей экономического, социального, политического, экологического характера и т. п., которые в комплексе порождают правовые идеи о необходимости правового урегулирования определенной сферы общественной жизни.

Право в демократическом государстве – не произвольное творение государства, а в той или иной мере выражает интересы и устремления гражданского общества.

Формирование права (правообразование) представляет собой сложный, длящийся, многофакторный процесс, который обусловлен закономерностями развития любого общества, вытекает из необходимости непрерывной рационализации, совершенствования совместной жизни людей, их взаимоотношений.

Процесс формирования права – есть «вызревание» в обществе соответствующих нормотворческих решений.

Правообразование – это легитимная деятельность индивидов и их объединений, в ходе которой под воздействием конкретных объективно обусловленных потребностей стихийно формируются отношения, исходя из обыденного правосознания, которые впоследствии санкционируются государством.

На процесс формирования права влияет:

- характер осуществляемой в стране власти;
- степень учета интересов личности;
- стремление к обеспечению баланса интересов всех социальных слоев общества;
- уровень общественного правосознания и правовой культуры;
- политическая активность населения;
- национальные отношения;
- международное положение страны и др.

Правотворчество – это решающий этап формирования права.

Правотворчество – это специальная деятельность компетентных государственных органов, непосредственно народа (при референдуме) по установлению норм права, их переработке и отмене.

Правоустановление – это обособленная, самостоятельная стадия легализованного процесса формирования права, в результате которой в соответствии с юридически предусмотренной процедурой официально объективируются источники права, принимается и систематизируется законодательство.

Соотношение понятий: формирование права, правотворчество и правоустановление можно представить следующим образом (рис. 12).

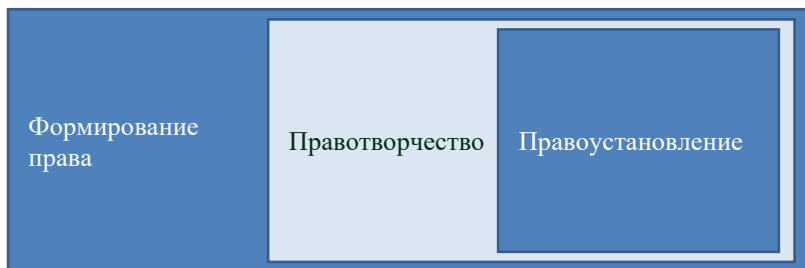


Рис. 12. Формирование права, правотворчество и правоустановление: соотношение понятий

19.2. Виды правотворчества. Правовое регулирование правотворческого процесса в Республике Беларусь

Правотворческий процесс в Республике Беларусь регулируется, в частности:

- Конституцией Республики Беларусь;
- Законом о нормативных правовых актах (Законом о НПА);
- Указом Президента Республики Беларусь от 10 июля 2019 г. № 265 «О совершенствовании нормотворческой деятельности» (в редакции указа № 415 от 17.11.2020);
- Указом Президента Республики Беларусь от 17 ноября 2020 г. № 415 «О повышении оперативности и качества нормотворческой деятельности».

С 1 июля 2022 г. нормотворческая деятельность государственных органов (организаций) *в полном объеме* осуществляется посредством использования автоматизированной информационной системы по обеспечению нормотворческого процесса (АИС «Нормотворчество»).

В зависимости от способов официальной объективации источников права выделяют следующие виды правотворчества:

- 1) нормоустановление (нормотворчество);
- 2) санкционирование;
- 3) делегирование;
- 4) заключение нормативных договоров;
- 5) создание правовых прецедентов.

Нормотворчество – государственно-властная деятельность по планированию, реализации нормотворческой инициативы, подготовке, проведению экспертиз, принятию (изданию), официальному опубликованию, изменению, официальному толкованию, приостановлению, возобновлению, продлению и прекращению действия НПА.

Закон о НПА (ст. 2) определяет также понятия:

нормотворческий орган (должностное лицо) – государственный орган (организация) (должностное лицо), уполномоченный настоящим Законом и иными законодательными актами на принятие (издание) нормативных правовых актов;

нормотворческий процесс – процедура осуществления нормотворческой деятельности.

Санкционирование – процесс придания обязательной силы нормам, сформированным непосредственно самим обществом в процессе его функционирования. В частности, на основе сформировавшихся в

обществе прогрессивных обычаев в результате санкционирования появляются такие источники права, как правовые обычаи.

Делегирование – наделение компетентным государственным органом другого субъекта правотворчества частью своих полномочий по принятию норм прав в той или иной сфере регулирования общественных отношений.

В отличие от предварительного санкционирования в делегировании государственным органом передается часть его полномочий.

Виды делегирования:

– *косвенное делегирование* законодательных полномочий – не оформленное специальным делегирующим актом (неформальное) поручение одного субъекта правотворчества *в пределах полномочий* другому субъекту. Цель такого указания – разработка или конкретизация, детализация отдельных положений закона. Принятые в порядке такого поручения акты *не имеют силы закона*.

Примером косвенного делегирования может служить неформальное поручение законодательного органа определенному органу исполнительной власти (его должностному лицу) на принятие (издание) нормативного правового акта в определенной сфере общественной жизни;

– *прямое делегирование* законодательных полномочий осуществляется на основании специального закона о делегировании парламентом законодательных полномочий делегируемому субъекту.

Цель прямого делегирования – предоставить этому субъекту право регулировать определенные общественные отношения вместо законодательного органа и принимать решения, имеющие силу закона. Делегирующий закон должен указывать предмет регулирования и срок существования делегированных полномочий. В результате прямого делегирования формируется так называемое делегированное законодательство.

Закон о НПА определяет правила делегирования полномочий на принятие (издание) НПА:

– нормотворческий орган (должностное лицо) делегирует часть своих нормотворческих полномочий иным нормотворческим органам (должностным лицам), *если это не противоречит Конституции и иным законодательным актам*;

– не допускается принятие (издание) актов государственными органами (организациями) и должностными лицами, *не имеющими полномочий на принятие (издание) актов в соответствии с Законом о НПА*, если иное не установлено законодательными актами;

– не допускается делегирование полномочий на принятие (издание) актов нормотворческим органом (должностным лицом) другому нормотворческому органу (должностному лицу) *одного уровня*.

Заключение нормативных договоров (см. подраздел 18.4).

Создание правовых прецедентов (см. подраздел 18.5).

19.3. Стадии правотворчества в Республике Беларусь.

Общая характеристика законотворческого процесса

Стадии правотворчества – необходимые, последовательно осуществляемые организационные действия в процессе правотворчества.

В обобщенном виде можно выделить следующие *основные стадии правотворчества*:

- принятие решения о подготовке проекта нормативного акта (она может включать и планирование);
- подготовка (разработка) его проекта;
- обсуждение и принятие (издание) нормативного акта;
- проведение обязательной юридической экспертизы в отношении ряда НПА;
- включение НПА в Национальный реестр правовых актов;
- официальное опубликование нормативного акта и введение его в действие;
- опубликование (обнародование) нормативного акта и доведение его до сведения граждан.

В юридической литературе наряду с понятием **«правотворческий процесс»** употребляется понятие **«законодательный процесс»**.

Понятие «правотворческий процесс» является *более широким* и относится к процедуре создания всех видов нормативных правовых актов, тогда как *«законодательный процесс» – понятие, относящееся к процедуре принятия только законов*.

Выделяются следующие **стадии законотворческого процесса**:

- планирование подготовки законопроекта;
- подготовка законопроекта, включая проведение его согласования и экспертиз;
- законодательная инициатива;
- рассмотрение законопроекта палатами Национального собрания Республики Беларусь;
- подписание закона Президентом Республики Беларусь;
- включение закона в Национальный реестр правовых актов;
- официальное опубликование закона.

Подготовка проектов нормативных правовых актов – это основа нормотворческого процесса. Она осуществляется, как правило, на плановой основе.

Планирование нормотворческой деятельности включает разработку:

- 1) государственных программ, утвержденных Президентом и Советом Министров, содержащих положения о подготовке проектов НПА;
- 2) ежегодных планов подготовки законопроектов, утверждаемых Президентом;
- 3) ежегодных планов подготовки проектов НПА, утверждаемых нормотворческими органами (должностными лицами).

Планы подготовки законопроектов разрабатывает Национальный центр законодательства и правовых исследований (<http://center.gov.by/>) и вносит их на утверждение Президента Республики Беларусь.

При разработке планов учитываются:

- 1) предложения субъектов права законодательной инициативы, государственных органов и иных организаций, в том числе научных и общественных организаций;
- 2) результаты научных исследований в области права;
- 3) результаты правового мониторинга.

В начале подготовки значительного по объему, сложного по содержанию и (или) наиболее значимого по степени важности регулируемых общественных отношений проекта нормативного правового акта разрабатывается его **концепция**.

К подготовке проектов нормативных актов, исходящих от главы государства или правительства, как правило, привлекаются ведомственные органы соответствующего профиля деятельности. Общее руководство подготовительной работой осуществляют соответствующие структуры аппарата главы государства или правительства.

Согласно ст. 47 проект НПА подлежит **обязательной юридической экспертизе** в предусмотренном Законом о НПА и иными актами законодательства порядке.

Нормотворческая инициатива – официальное внесение субъектом нормотворческой инициативы в нормотворческий орган (должностному лицу) проекта нормативного правового акта или мотивированного предложения о необходимости принятия (издания), изменения, официального толкования, приостановления, возобновления, продления и прекращения действия нормативного правового акта (его структурных элементов).

Суть стадии *законодательной инициативы* заключается в осуществлении определенными субъектами (органами государства, должностными лицами, группами граждан) предоставленного им права официально вносить в законодательный орган на его рассмотрение проекты законов.

Право законодательной инициативы предполагает обязанность законодательного органа рассмотреть предложенный законопроект.

Субъекты законодательной инициативы, как правило, определяют в конституции государства.

В Республике Беларусь в соответствии со ст. 99 Конституции **право законодательной инициативы принадлежит:**

1. Президенту.
2. Всебелорусскому народному собранию.
3. Депутатам Палаты представителей.
4. Совету Республики.
5. Правительству.

6. Гражданам, обладающим избирательным правом, в количестве не менее 50 тыс. человек, – **и реализуется в Палате представителей Национального собрания.**

Депутаты Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь реализуют право законодательной инициативы лично.

Право законодательной инициативы о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь принадлежит Президенту Республики Беларусь, Всебелорусскому народному собранию, не менее одной трети от полного состава каждой из палат Национального собрания Республики Беларусь либо не менее 150 тысячам граждан Республики Беларусь, обладающих избирательным правом.

Особенностью осуществления законодательной инициативы в Беларуси является то, что *законопроекты, следствием принятия которых может быть сокращение государственных средств, создание или увеличение расходов* вносятся в Палату представителей при наличии заключения Правительства.

Стадия законодательной инициативы завершается внесением в законодательный орган соответствующим государственным органом, должностным лицом или определенной группой граждан *проекта закона*.

Суждения о целесообразности принятия определенного закона, изложенные в общей форме, высказываемые в печати, в выступлениях перед определенной аудиторией (и в стенах Парламента), даже если

они исходят от субъектов, обладающих правом законодательной инициативы, *законодательной инициативой не являются.*

Обсуждение (рассмотрение) проекта.

Подготовленный проект закона представляется законодателям с объяснительной запиской, в которой содержится обоснование необходимости его принятия и ожидаемый эффект.

Обычно эти документы представляются профильными комиссиями (комитетами) законодательного органа, которые готовят проект к обсуждению.

Обсуждение законопроекта осуществляется в соответствии с *регламентами* законодательного органа.

В целях тщательного анализа проекта рассмотрение может осуществляться в нескольких чтениях.

В результате обсуждения проекта законодательный орган может одобрить его или мотивированно отклонить, отложить принятие на определенный срок или возвратить проект на доработку с указанием замечаний и предложений.

После завершения обсуждения проекта *ставится вопрос о принятии закона.*

Официальное принятие закона.

Закон принимается путем голосования. Порядок принятия законов предусматривается в деталях *регламентами* законодательного органа.

Обычно текущие законы принимаются *простым большинством* голосов парламентариев, а для принятия конституционных и некоторых других (например, программных) законов устанавливаются *усложненные процедуры* голосования.

В Республике Беларусь законопроект становится законом после принятия Палатой представителей и одобрения Советом Республики большинством голосов от полного состава каждой палаты. Порядок преодоления разногласий между палатами в случаях их возникновения определен ст. 100 Конституции Республики Беларусь.

Затем закон в десятидневный срок (в Беларуси) представляется на подпись Президенту. Если Президент согласен с текстом закона, он в двухнедельный срок подписывает закон. Если Президент в течение указанного срока обратится в Конституционный Суд с предложением о проверке конституционности закона, срок для подписания такого закона приостанавливается на время рассмотрения предложения Конституционным Судом.

Если Президент не возвращает какой-либо закон на протяжении двух недель после того, как он был представлен Президенту, а в случае принятия Конституционным Судом заключения о конституционности закона – пяти дней со дня принятия соответствующего заключения, закон считается подписанным.

При несогласии с текстом закона Президент возвращает его со своими возражениями в Палату представителей, которая должна рассмотреть закон с возражениями Президента не позднее тридцати дней. Если закон будет принят Палатой представителей большинством не менее двух третей голосов от полного состава, он вместе с возражениями Президента в пятидневный срок направляется в Совет Республики, который также должен рассмотреть его повторно не позднее двадцати дней. Закон считается принятым, если он одобрен большинством *не менее двух третей голосов от полного состава Совета Республики*. Закон после преодоления Палатой представителей и Советом Республики возражений Президента подписывается Президентом в пятидневный срок. Закон вступает в силу и в том случае, если он не будет подписан Президентом в этот срок (ст. 100 Конституции).

Опубликование закона и введение его в действие.

Законы подлежат *немедленному опубликованию* после их подписания и *вступают в силу через десять дней после опубликования*, если в самом законе не установлен иной срок.

Законы после подписания Президентом Республики Беларусь, в том числе в случаях, когда в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закон считается подписанным (решения, принятые республиканским референдумом), подлежат немедленному включению в Национальный реестр правовых актов, а также немедленному официальному опубликованию (ст. 61 Закона о НПА).

19.4. Принципы правотворчества

Принципы правотворчества – это отправные объективно обусловленные и объективно необходимые, непрерываемые юридические установки, ориентирующие данный процесс на выработку проектов источников права в духе его принципов:

- демократизм;
- гласность;
- законность;
- научная обоснованность;

- всесторонний учет и обеспечение прав и свобод личности;
- учет интересов всех социальных групп и слоев общества;
- сочетание общегосударственных и региональных интересов;
- цифровизация.

19.5. Юридическая техника. Коллизии в праве. Способы их разрешения

Юридическая техника – это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности, понятности и эффективности.

Уровень развития юридической техники всегда служит надежным показателем уровня развития правовой культуры общества.

Правила юридической техники:

- 1) конкретность, ясность и исчерпывающая полнота правового регулирования;
- 2) логика в изложении текста документа и связь нормативных предписаний между собой;
- 3) отсутствие противоречий, пробелов, коллизий как в нормативном акте, так и во всей системе законодательства;
- 4) ясность, простота применения и понимания терминов; недопустимость использования в тексте документа неясных, многозначных и нечетких, эмоционально насыщенных терминов типа «бесчинство», «буйнопомешанный», «исключительный цинизм» и др.;
- 5) отказ от канцеляризма, словесных штампов, устаревших оборотов и редко встречающихся слов («присовокуплять», «довольствие» и др.);
- 6) краткость и компактность изложения правовых норм, сокращение до минимума дублирования нормативного материала по одному и тому же вопросу.

От *правил юридической техники* следует отличать ***правила оформления нормативного акта*** – это специфические и унифицированные нормы, которые фиксируют официальные реквизиты и структурные части нормативного акта.

Правила оформления нормативного акта.

Все конституции всегда имеют преамбулу (вводную часть), кодексы состоят обычно из общей и особенной частей, нумерация статей в кодексе сплошная, и при включении в него новой нормы ей присваивается индекс («**значок**»), который не нарушает установленной нумерации.

Обязательными реквизитами нормативных правовых актов являются (ст. 56 НПА):

- вид акта;
- дата, место принятия (издания);
- регистрационный номер;
- название;
- должность, подпись, инициалы (инициал собственного имени) и фамилия должностного лица (лиц), уполномоченного подписывать НПА;
- гриф утверждения, гриф приложения, ограничительный гриф ДСП, гриф секретности в случаях, установленных актами законодательства.

В законах дополнительно указываются обязательные реквизиты:

- принят Палатой представителей;
- одобрен Советом Республики.

Структурными элементами нормативного правового акта являются **преамбула, разделы, главы, статьи, пункты, подпункты, части, абзацы**.

Нормативный правовой акт может иметь преамбулу – вступительную часть, содержащую информацию о причинах, условиях и целях его принятия (издания). Включение нормативных предписаний в преамбулу, как правило, не допускается.

Статьи и пункты нормативного правового акта – основные структурные элементы НПА, содержащие законченные нормативные положения.

Статьи нормативного правового акта обозначаются арабскими цифрами, после которых ставится точка. Название пишется строчными буквами в той же строке. Пункты обозначаются арабскими цифрами с точкой и названия не имеют.

Статьи нормативного правового акта могут подразделяться на части (абзацы) или пункты. В свою очередь части могут подразделяться на абзацы; пункты – на подпункты, части или абзацы; подпункты – на части или абзацы.

Абзац нормативного правового акта – часть текста, выделяемая отступом в первой строке и начинающаяся со строчной буквы, кроме первого абзаца части, который начинается с прописной буквы.

Часть нормативного правового акта – структурный элемент нормативного правового акта, состоящий из абзаца (нескольких абзацев) и представляющий собой смысловое единство.

Часть начинается с прописной буквы и заканчивается точкой, кроме последней части подпункта, которая может заканчиваться точкой с запятой.

В случае, если часть состоит из нескольких абзацев, абзацы начинаются со строчной буквы, кроме первого абзаца части, который начинается с прописной буквы.

При этом первый абзац части заканчивается двоеточием, все последующие – точкой с запятой, кроме последнего абзаца, который заканчивается точкой.

Если часть является структурным элементом пункта или подпункта, то первая часть пункта, подпункта, как правило, начинается с арабской цифры с точкой, после которой следует прописная буква, или с нескольких арабских цифр с точками после каждой из них, после которых следует строчная буква.

В тексте НПА не допускается употребление:

- просторечий и экспрессивных форм разговорной речи;
- в одном и том же смысле разных понятий (терминов);
- иноязычных заимствований при наличии равнозначных слов и терминов в белорусском или русском языке;
- нечетких словосочетаний, обобщенных рассуждений, восклицаний и призывов, образных сравнений, эпитетов, метафор;
- аббревиатур, кроме общеизвестных;
- ненормативной лексики.

В случае **коллизии** между нормативными правовыми актами субъекты правоотношений обязаны руководствоваться нормой акта, *обладающего более высокой юридической силой*.

В случае коллизии между нормативными правовыми актами, обладающими равной юридической силой и не противоречащими акту с более высокой юридической силой, *действуют положения акта, принятого (изданного) позднее*.

19.6. Правовая информатизация

Правовая информатизация – правовой, организационный социально-экономический и научно-технический *процесс обеспечения потребностей* государственных органов, юридических лиц и граждан в получении правовой информации на базе информационных технологий, систем и сетей, позволяющих осуществлять создание, формирование, накопление, обработку, организацию (систематизацию) и выдачу пользователю правовой информации.

Государственная система правовой информации Республики Беларусь – общегосударственная организационно-техническая система обеспечения полной, достоверной и актуальной нормативной правовой информацией субъектов правоотношений на основе Национального реестра правовых актов и Эталонного банка данных правовой информации (ЭБДПИ).

Указы Президента Республики Беларусь от 30 июня 1997 г. № 338 «О создании Национального центра правовой информации Республики Беларусь»; от 20 июля 1998 г. № 369 «О Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь»; от 24 июля 1998 г. № 376 «О создании компьютерного банка данных проектов законов Республики Беларусь»; от 30 декабря 2010 г. № 712 «О совершенствовании государственной системы правовой информации Республики Беларусь»; от 16 декабря 2002 г. № 609 «О Национальном правовом Интернет-портале Республики Беларусь»; от 13 декабря 2007 г. № 630 «О Национальном центре законодательства и правовых исследований Республики Беларусь»; от 30 декабря 2010 г. № 712 «О совершенствовании государственной системы правовой информации Республики Беларусь»; от 30 декабря 2010 г. № 712 Положение о деятельности по распространению (предоставлению) правовой информации».

Государственная система правовой информации Республики Беларусь включает:

- 1) Национальный центр правовой информации Республики Беларусь;
- 2) автоматизированную систему формирования государственного информационного нормативно-правового ресурса, создаваемого НЦПИ;
- 3) комплексную систему распространения правовой информации;
- 4) систему межгосударственного обмена правовой информацией.

Национальный центр правовой информации Республики Беларусь – центральное государственное научно-практическое учреждение, осуществляющее сбор, учет, обработку, хранение, систематизацию и актуализацию эталонной правовой информации, ее распространение (предоставление), а также официальное опубликование правовых актов.

Автоматизированная система формирования государственного информационного нормативно-правового ресурса, создаваемого НЦПИ, включает:

– Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь (НРПА);

– ЭБДПИ;

– Единый правовой классификатор Республики Беларусь.

Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь (НРПА) – единая универсальная *система* учета, регистрации, обработки и официального опубликования правовых актов.

ЭБДПИ, по сути, является сводом законодательства Республики Беларусь в электронном виде.

Единый правовой классификатор Республики Беларусь обеспечивает ведение НРПА и формирование ЭБДПИ.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 10 июля 2019 г. № 265 «О совершенствовании нормотворческой деятельности» автоматизация процессов подготовки, согласования, проведения экспертиз, внесения в нормотворческий орган и принятия проектов правовых актов Президента Республики Беларусь, иных проектов правовых актов определена одним из приоритетных направлений дальнейшего развития нормотворческой деятельности.

Комплексная система распространения правовой информации включает:

- 1) НЦПИ;
- 2) Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь;
- 3) единую автоматизированную информационно-телекоммуникационную систему правовой информации судебных органов;
- 4) региональные центры правовой информации (филиалы НЦПИ);
- 5) публичные центры правовой информации;
- 6) иные организации, распространяющие правовую информацию в электронной форме.

Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь расположен по адресу в сети Интернет: www.parvo.by.

На портале представлен Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь *не только как система учета* (в виде ежедневно обновляемых перечней правовых актов, зарегистрированных в реестре), но и как *официальное издание* (обеспечено размещение копий номеров официального периодического печатного издания «Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь» и его электронной версии). Тексты правовых актов на нем приводятся в контрольное состояние ежедневно.

19.7. Систематизация нормативных правовых актов.

Виды систематизации

Систематизация законодательства – это целенаправленная работа законодателя по упорядочению и приведению в единую систему действующих актов законодательства с целью их доступности, лучшей обзорности и эффективного применения.

Целями систематизации являются:

- создание стройной системы законов, обладающей качествами полноты, доступности и удобства пользования нормативными актами;
- устранение устаревших и неэффективных норм права;
- разрешение юридических коллизий;
- ликвидация пробелов и обновление законодательства.

В соответствии с п. 2 ст. 72 Закона о НПА систематизация НПА осуществляется путем кодификации, консолидации, инкорпорации, в том числе электронной инкорпорации, проведения справочно-информационной работы и иными способами.

Основными видами систематизации НПА являются: **инкорпорация** (в том числе электронная инкорпорация) и **кодификация**.

Инкорпорация – вид систематизации, в ходе которой действующие нормативные акты сводятся воедино без изменения их содержания, переработки и редактирования.

При этом *текстуальное изложение юридических норм (правил поведения) не подвергается изменению*.

Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную.

К **официальной** И. можно отнести издание Национального реестра нормативных правовых актов Республики Беларусь.

К **неофициальной** И. относятся сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемых в учебных целях, для просвещения населения и т. д.

Электронная инкорпорация – вид систематизации НПА, осуществляемой в электронной форме (в виде отдельных документов, баз и банков данных, иных информационных ресурсов, в том числе размещаемых в глобальной компьютерной сети Интернет) на основе системы классификации НПА без изменения установленного ими правового регулирования общественных отношений.

Кодификация предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (своде законов, кодексе и др.).

В ходе кодификации происходит *качественная переработка действующих юридических норм*, устраняются несогласованности, дублирование, противоречия и пробелы в правовом регулировании, отменяются неэффективные и устаревшие нормы.

При кодификации на смену ранее действовавшему большому числу юридических нормативных документов приходит *новый единый сводный акт*, изданием которого достигается четкость и эффективность в правовом регулировании.

Кодификация законодательства может быть:

– *всеобщей* (когда переработке подвергается все законодательство государства);

– *отраслевой* (если перерабатываются нормы определенной отрасли законодательства);

– *специальной* (охватывающей нормы какого-либо правового института).

Некоторые авторы выделяют еще один вид систематизации НПА – **консолидация** законодательства.

Консолидация – вид систематизации НПА, осуществляемой без изменения установленного ими правового регулирования общественных отношений путем объединения НПА в комплексный акт в определенной логической последовательности.

Таким образом, в ходе консолидации законодательства несколько НПА объединяется в *единый НПА, но без изменений в содержании регулирования общественных отношений*.

Примером может служить Указ Президента Республики Беларусь от 26 марта 1998 г. № 157 «О государственных праздниках, праздничных днях и памятных датах в Республике Беларусь».

19.8. Публикация и вступление в силу нормативных правовых актов

Публикация нормативных правовых актов осуществляется в соответствии с нормами Закона о НПА, Декрета Президента Республики Беларусь «О некоторых вопросах опубликования и вступления в силу правовых актов Республики Беларусь» от 24 февраля 2012 г. № 3 (далее – Декрет № 3).

Порядок и последствия публикации НПА различны:

1) опубликование на Национальном правовом интернет-портале Республики Беларусь в разделе «**Официальное опубликование**».

Такое опубликование является **официальным опубликованием**.

В соответствии с Декретом № 3 с 1 июля 2012 г. **официальным опубликованием правовых актов**, включаемых в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, является доведение этих правовых актов до всеобщего сведения путем размещения их текстов в полном соответствии с подписанными подлинниками на Национальном правовом Интернет-портале Республики Беларусь.

Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь (далее – Портал) – основной государственный интернет-ресурс в области права и правовой информатизации. Он является **единственным источником официального опубликования** нормативных правовых актов в Беларуси.

Помимо доведения правовых актов до всеобщего сведения важнейшей целью официального опубликования на Портале является *определение момента, с которым может быть связано вступление нормативного правового акта в юридическую силу* (см. примеры ниже). Датой официального опубликования правового акта считается *дата его размещения на Портале*. При этом следует помнить, что официальное опубликование на Портале осуществляется **только в разделе «Официальное опубликование»** (тексты правовых актов, размещенные в иных разделах Портала, имеют справочный характер);

2) обнародование (опубликование) в издании Национального реестра правовых актов Республики Беларусь, газетах «СБ. Беларусь сегодня», «Народная газета», «Звезда», «Рэспубліка», местных изданиях.

Опубликование в таких *официальных периодических печатных изданиях*, как издание Национального реестра правовых актов Республики Беларусь, газетах «СБ. Беларусь сегодня», «Народная газета», «Звезда», «Рэспубліка», а также в периодических печатных изданиях, определяемых в соответствии с законодательством областными и Минским городским Советами депутатов, областными и Минским городским исполнительными комитетами, местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами базового территориального уровня (местных изданиях) **является неофициальным** и называется **обнародованием**.

Обнародование осуществляется, в частности, в соответствии с нормами ст. 60, 61 Закона о НПА.

В частности, нормой ст. 60 Закона о НПА определяется, что в газете «Звезда» могут быть опубликованы (обнародованы) законы, постановления Палаты представителей Национального собрания Республи-

ки Беларусь, постановления Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, международные договоры, согласие на обязательность которых для Республики Беларусь было выражено в форме закона, заключения, решения Конституционного Суда Республики Беларусь, послания Конституционного Суда Республики Беларусь Президенту Республики Беларусь и палатам Национального собрания Республики Беларусь о состоянии конституционной законности в Республике Беларусь (на белорусском языке).

Цель такого опубликования (обнародования) состоит в максимальном распространении сведений о содержании принимаемых (издаваемых) нормативных правовых актов среди граждан.

Нормативные правовые акты, поступившие от государственных органов (должностных лиц), должны быть **обнародованы (опубликованы) в официальных периодических печатных изданиях**, определяемых Президентом Республики Беларусь (кроме сборника правовых актов «Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь»), в срок не позднее пяти рабочих дней со дня их поступления»;

3) опубликование правовых актов в иных изданиях.

Опубликование правовых актов в иных (не указанных выше) изданиях осуществляется с соблюдением требований, предъявляемых к деятельности по распространению (предоставлению) правовой информации, *только после официального опубликования* соответствующих правовых актов и в соответствии с официально опубликованными текстами этих актов.

В Республике Беларусь НПА *вступают в силу* одним из следующих способов:

- в результате указания в тексте нормативного акта на календарную дату, с которой юридический документ вступает в силу;
- в результате указания на иные обстоятельства, с которыми связывается вступление в законную силу документа («с момента подписания», «с момента официального опубликования» и т. д.);
- в результате применения общих правил.

По этим общим правилам законы и декреты вступают в силу на всей территории Республики Беларусь одновременно по истечении десяти дней *со дня их официального опубликования*, если в тексте акта не указано иное.

Прекращение действия НПА происходит в результате:

- истечения срока, на который был принят юридический документ;

- объявления об утрате юридической силы нормативного акта (прямое указание на отмену, которое может содержаться в специальном акте);

- принятия уполномоченным органом нового юридического нормативного документа равной или большей юридической силы, регулирующего тот же круг общественных отношений;

- устаревания юридического документа в связи с исчезновением обстоятельств, которые подлежали регулированию.

НПА, по общему правилу, не имеет обратной силы (эта юридическая аксиома сформулирована еще древнеримскими юристами). Нормативный документ действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие. Это правило – необходимый фактор правовой стабильности, когда граждане и юридические лица должны быть уверены в том, что их правовое положение не будет ухудшено законом.

НПА может утратить силу, но отдельные его положения, нормы будут применяться к фактам, имевшим место во время его действия («перезживание закона»).

Это относится чаще всего к регулированию длящихся правоотношений.

Ниже приведем **некоторые требования нормотворческой техники, содержащиеся в Приложении к Закону о НПА.**

В НПА, как правило, указывается срок вступления его в силу (п. 11 приложения).

Срок вступления в силу акта может определяться календарной датой, или периодом времени, исчисляемым годами, месяцами, днями, или указанием на событие, с которым связано вступление в силу акта.

Пример 1. Акт вступает в силу через десять дней со дня его официального опубликования.

Дата официального опубликования	Начало течения срока вступления в силу	Окончание течения срока вступления в силу	Акт вступает в силу
20 января	С 0-00 (ноля часов) 20 января	В 24-00 29 января	С 0-00 (ноля часов) 30 января

Пример 2. Акт вступает в силу **через десять дней после его официального опубликования.**

Дата официального опубликования	Начало течения срока вступления в силу	Окончание течения срока вступления в силу	Акт вступает в силу
20 января	С 0-00 (ноля часов) 21 января	В 24-00 30 января	С 0-00 (ноля часов) 31 января

Срок вступления в силу акта, исчисляемый днями, истекает в 24 ч последнего дня срока.

Срок вступления в силу акта, исчисляемый месяцами, истекает в 24 ч соответствующего числа последнего месяца срока.

Если окончание срока вступления в силу акта, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, в котором нет соответствующего числа, срок истекает в 24 ч последнего дня этого месяца.

Пример 3. Акт вступает в силу **через два месяца после его официального опубликования.**

Дата официального опубликования	Начало течения срока вступления в силу	Окончание течения срока вступления в силу	Акт вступает в силу
30 декабря	С 0-00 (ноля часов) 31 декабря	В 24-00 28(29) февраля	С 0-00 (ноля часов) 1 марта

Акт, вступление в силу которого обусловлено днем включения его в Национальный реестр правовых актов, вступает в силу с нуля часов дня включения его в этот реестр.

Пример 4. Акт вступает в силу **со дня включения его в Национальный реестр правовых актов.**

Дата включения в НРПА	Акт вступает в силу
30 декабря	С 0-00 (ноля часов) 30 декабря

Если срок вступления в силу **ТПНА** указан в рабочих днях, в этот период времени **не включаются** субботы, воскресенья, а также государственные праздники и праздничные дни, объявленные нерабочими днями, с учетом переноса рабочих дней.

Пример 5. ТНПА вступает в силу через 15 рабочих дней после его подписания.

февраль 2022 г.

пн	вт	ср	чт	пт	сб	вс
24	25	26	27	28	29	30
31	1	2	3	4	5	6
7	8	9	10	11	12	13
14	15	16	17	18	19	20
21	22	23	24	25	26	27
28	1	2	3	4	5	6

Дата подписания	Начало течения срока вступления в силу	Окончание течения срока вступления в силу	Акт вступает в силу
4 февраля	С 0-00 (ноля часов) 7 февраля	В 24-00 25 февраля	С 0-00 (ноля часов) 28 февраля

19.9. Действие нормативных правовых актов во времени

Действие нормативного правового акта – это распространение действия акта во времени, пространстве, по кругу лиц (по субъектному составу) и по кругу общественных отношений (по предмету правового регулирования).

Нормативный правовой акт начинает действовать во времени со дня вступления его в силу. Действие во времени определяется периодом времени с момента вступления нормативного правового акта в силу и до момента ее утраты.

Вступление акта в силу может быть определено: 1) датой принятия акта (его подписания); 2) датой, указанной в самом акте; 3) датой официального опубликования акта; 4) по истечении определенного времени после официального опубликования и т. д.

Если акт вступает в силу *со дня его официального опубликования*, течение срока вступления в силу такого акта начинается с нуля часов дня выхода в свет официального издания, в котором первоначально помещен этот акт.

Например. Акт вступает в силу со дня его официального опубликования. Дата официального опубликования этого акта – 20 января. Акт вступает в силу с нуля часов 20 января.

Если акт вступает в силу со дня его подписания, течение срока вступления в силу такого акта начинается с нуля часов дня его подписания.

Течение срока, определенного периодом времени, начинается с нуля часов суток, следующих после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало, кроме случая, предусмотренного частью десятой настоящего пункта.

Если в акте указано, что он вступает в силу после его официального опубликования, течение срока вступления в силу такого акта начинается с нуля часов суток, следующих за днем выхода в свет официального издания, в котором первоначально помещен этот акт.

Срок, исчисляемый днями, истекает в 24 ч последнего дня срока.

Например. Акт вступает в силу через десять дней после его официального опубликования. Дата официального опубликования этого акта – 20 января. Течение срока вступления в силу акта начинается 21 января и заканчивается 30 января. Акт вступает в силу с нуля часов 31 января.

Срок, исчисляемый месяцами, истекает в 24 ч соответствующего числа последнего месяца срока.

Например. Акт вступает в силу через три месяца после его официального опубликования. Дата официального опубликования этого акта – 20 января. Течение срока вступления в силу акта начинается 21 января и заканчивается 20 апреля. Акт вступает в силу с нуля часов 21 апреля.

Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в 24 ч последнего дня этого месяца.

Например. Акт вступает в силу через два месяца после его официального опубликования. Дата официального опубликования этого акта – 30 декабря. Течение срока вступления в силу акта начинается 31 декабря и заканчивается 28 (29) февраля. Акт вступает в силу с нуля часов 1 марта.

Акт, вступление в силу которого обусловлено днем включения его в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, вступает в силу с нуля часов дня включения его в указанный реестр.

Если акт вступает в силу *после его официального опубликования* и официально опубликован по частям в нескольких номерах официаль-

ного издания, течение срока вступления в силу такого акта начинается с нуля часов суток, следующих за днем первоначального официального опубликования его последней части.

Момент утраты силы определяется: 1) датой истечения срока действия акта; 2) датой отмены акта; 3) датой вступления в силу нового акта, включающего в себя предмет регулирования прежнего акта и др.

По общему правилу законы Республики Беларусь и декреты Президента Республики Беларусь вступают в силу через десять дней после их официального опубликования; нормативные правовые указы Президента, постановления Совета Министров и иные нормативные правовые акты – со дня включения их в Национальный реестр нормативных правовых актов Республики Беларусь; нормативные правовые акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей граждан – не ранее, чем со дня их официального опубликования.

Нормативные правовые акты действуют во времени бессрочно или принимаются на определенный срок. Бессрочный нормативный правовой акт прекращает свое действие в связи с принятием нового нормативного правового акта, которым прежний акт признается утратившим силу, отменяется, признается не соответствующим Конституции Республики Беларусь, а также в связи с принятием нового нормативного правового акта (равной или большей юридической силы), который, хотя и не содержит нормы об отмене действия прежнего акта, однако по-иному регулирует те же общественные отношения. Нормативный правовой акт, принятый на определенный срок, автоматически прекращает действие (утрачивает силу) по истечении данного срока или при наступлении указанного в самом акте события (юридического факта).

Действие акта во времени непосредственным образом связано с обратной силой нормативного правового акта. Законодательно установлено, что нормативный правовой акт обратной силы не имеет, т. е. не распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан или иным образом улучшает положения лиц, на которых он распространяется либо когда в самом нормативном правовом акте или в акте о введении его в действие прямо предусмотрено, что он распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу. При этом декреты Президента и законы не имеют обратной силы кроме случаев, когда они смягчают или отменяют ответственность граждан. К правоотношениям, возникшим до вступле-

ния в силу нормативного правового акта и длящимся после его вступления в силу, данный нормативный правовой акт применяется лишь к тем правам и обязанностям, которые возникли после его введения, если в самом акте не предусмотрено иное.

19.10. Действие нормативных правовых актов в пространстве и по кругу лиц

Действие нормативного правового акта в пространстве определяется той территорией, на которую распространяется суверенная власть (суверенитет) государства и означает общеобязательность его применения на этой территории. Порядок и правила экстерриториального действия нормативных актов государства должен быть четко определен законодательством (применимое право в международном частном праве).

Нормативные правовые акты органов государства республиканского уровня распространяют свою силу на всю территорию государства. Вместе с тем в актах названных государственных органов может содержаться указание на территориальные границы их действия (область, район, город и т. д.). Нормативные правовые акты местных органов действуют в пределах соответствующих административно-территориальных единиц (их частей).

Под действием нормативного правового акта по кругу лиц понимается его применимость к заранее неопределенному кругу субъектов права. Действие нормативного правового акта распространяется на граждан и юридических лиц Республики Беларусь, а также находящихся на территории Республики Беларусь (временно или постоянно) иностранных граждан, лиц без гражданства иностранных юридических лиц. Субъектами ряда политических и экономических прав и обязанностей (право избирать и быть избранным, право на государственную службу) могут быть только граждане государства.

Действие нормативного правового акта по кругу лиц может ограничиваться так называемыми дипломатическим иммунитетом и неприкосновенностью. Лица, обладающие дипломатическим иммунитетом, не подлежат уголовной и административной ответственности на территории иностранного государства, они объявляются персонами «*non grata*» и выдворяются за пределы территории государства. Лица, обладающие неприкосновенностью (президентской, депутатской), не

подпадают под действие отдельных нормативных правовых актов до тех пор, пока они не будут лишены названной защиты.

Действие нормативного правового акта по кругу общественных отношений (предмету правового регулирования) означает распространение его действия лишь на общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования соответствующей отрасли права, к которой относится сам акт. В соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь (ст. 1) гражданское законодательство не применяется к имущественным правоотношениям в сфере административного, финансового права, если иное не предусмотрено законодательством. К семейным, трудовым, земельным и некоторым другим правоотношениям гражданское законодательство применяется субсидиарно (дополнительно) к семейному, трудовому, земельному и другому законодательству соответственно. Иными словами, положения актов гражданского законодательства применяются к трудовым, семейным, земельным правоотношениям в тех случаях, когда отраслевым законодательством не урегулированы отдельные вопросы, относящиеся к предмету данной отрасли. Аналогично этому субсидиарно действует Трудовой кодекс Республики Беларусь (ст. 5) применительно к трудовым отношениям отдельных категорий работников (военнослужащих, государственных служащих и т. д.). Правила, фиксирующие действие нормативного правового акта по кругу общественных отношений, упорядочивают использование нормативных правовых актов одной отрасли права при регулировании отношений, включаемых в предмет другой отрасли.

Вопросы для самопроверки

1. Правотворчество, правообразование, правоустановление: понятие, содержание, соотношение.
2. Виды правотворчества: нормоустановление, санкционирование, делегирование, создание правовых прецедентов, заключение нормативных договоров. Правовое регулирование правотворческого процесса в Республике Беларусь.
3. Стадии правотворчества в Республике Беларусь. Общая характеристика законотворческого процесса.
4. Принципы правотворчества.
5. Юридическая техника. Коллизии в праве. Способы их разрешения.
6. Правовая информатизация.

7. Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации.

8. Публикация и вступление в силу нормативных правовых актов.

9. Действие нормативных правовых актов во времени.

10. Действие нормативных правовых актов в пространстве и по кругу лиц.

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 26, 29, 32, 38, 42, 44, 45, 47–53, 55, 57–60, 63, 65, 66, 68, 71, 74].

Темы рефератов

1. Факторы, обуславливающие направленность, содержание и уровень правотворчества.

2. Виды правотворчества: нормоустановление, санкционирование, делегирование, создание правовых прецедентов, заключение нормативных договоров.

3. Основы правового регулирования правотворческого процесса в Республике Беларусь.

4. Учет нормативных актов. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

5. Инкорпорация и ее виды. Кодификация и ее виды.

6. Консолидация. Свод законов. Собрание законодательства.

Тема 20. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

20.1. Понятие реализации права. Основные формы реализации права.

20.2. Применение права как особая форма реализации права.

20.3. Основные стадии правоприменительной деятельности.

20.4. Правоприменительный акт: понятие, структура и виды. Требования, предъявляемые к правоприменительному акту.

Ключевые слова: реализация права, применение права, соблюдение, исполнение, использование, правовая квалификация, правоприменительный (индивидуальный) акт.

Определения основных понятий

Правовая квалификация фактических обстоятельств (юридическая оценка) – в процессе правоприменения решение вопроса о том,

распространяется ли выбранная норма права на данный случай, подпадает ли данный случай под действие выбранной нормы.

Правовые презумпции – это закрепленные в нормах права предположения о наличии или отсутствии определенных фактов, которые подтверждаются или опровергаются в процессе доказывания.

Правоприменительный акт (акт применения норм права, индивидуальный акт, индивидуальный правовой акт) – официальный документ, изданный компетентным государственным органом (должностным лицом) в пределах его компетенции с соблюдением установленной процедуры, рассчитанный на однократное применение и заранее определенный круг лиц.

Применение права – властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

Реализация права – это стадия механизма правового регулирования общественных отношений, на которой юридически закрепленные и гарантированные государством возможности осуществляются, проводятся в жизнь в деятельности людей и их организаций.

20.1. Понятие реализации права.

Основные формы реализации права

Право имеет смысл и ценность для личности, общества, если оно реализуется.

В механизме правового регулирования общественных отношений стадия реализации права следует за стадиями правовой регламентации общественных отношений и стадией действия права (правовых отношений) (см. подраздел 7.3).

Реализация права – это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возможностей, проведение их в жизнь в деятельности людей и их организаций.

Слово «реализация» (от лат. *realis*) – вещественный и буквально означает овеществление.

Решение вопроса о том, будет право (субъективное право) реализовано или нет, зависит от его обладателя.

Лишь по его воле может быть использован, введен в действие механизм реализации права. Важно лишь, чтобы такой механизм был в наличии, мог действовать качественно и эффективно.

Частью механизма реализации права выступают механизмы защиты субъективного права, т. е. механизмы юридической ответственности. В процессе защиты право восстанавливается, и вновь появляется возможность его реализации.

В зависимости от характера действий субъектов выделяют *три формы реализации права*:

соблюдение (так осуществляются запреты, от нарушения которых лицо должно воздерживаться);

исполнение (связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны);

использование (выражается в осуществлении субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определенного блага, ценности).

Акты реализации права – это деяния (действия, бездействие) субъектов права, направленные на *соблюдение* запретов, *исполнение* активных обязанностей, *использование* субъективных прав.

20.2. Применение права как особая форма реализации права

Применение права – властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

Применение – особая форма реализации права.

Признаки применения права:

– применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, местные органы и т. п.);

– носит властный характер;

– имеет ряд стадий (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

– осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жестко регламентирована нормами права);

– связано с изданием соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;

– направлено на установление конкретных правовых последствий – субъективных прав и юридических обязанностей.

Правоприменение необходимо, когда субъекты *не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности*,

когда возникает потребность в государственном принуждении, когда имеется спор по поводу юридического факта и т. п.

Принципы правоприменительной деятельности:

- *законность* (означает, что субъекты правоприменения должны действовать в рамках имеющихся законов и подзаконных актов);
- *социальная справедливость* (означает, что субъект правоприменения должен действовать в интересах не каких-либо граждан или групп, а всего общества);
- *целесообразность* (означает, что необходимо учитывать конкретные сложившиеся условия, специфику ситуации в момент вынесения решения);
- *обоснованность* (означает, что в ходе принятия правоприменительного решения необходимо в полной мере выявлять, тщательно изучать и использовать все относящиеся к делу материалы, достоверные и не подлежащие сомнению факты).

20.3. Основные стадии правоприменительной деятельности

Можно выделить **три основные стадии** правоприменительного процесса:

- *установление фактической основы дела;*
- *установление юридической основы дела;*
- *принятие решения и вынесение правоприменительного акта.*

На первой стадии устанавливается объективная истина по делу. Ведь правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактические обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью. По сути, речь здесь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу.

В процессе доказывания применяются правила о распределении бремени доказывания, а также правовые презумпции.

Например, согласно ст. 179 Гражданского процессуального кодекса *каждая сторона доказывает факты, на которые ссылается как на основание своих требований или возражений.*

Не подлежат доказыванию факты, которые, согласно закону, предполагаются установленными (однако в опровержение их могут быть представлены доказательства).

Правовые презумпции – это закрепленные в нормах права предположения о наличии или отсутствии определенных фактов, которые подтверждаются или опровергаются в процессе доказывания. Эти

предположения основаны на связи с реально происходящими процессами и подтверждены предшествующим опытом.

В основе презумпции лежит повторяемость жизненных ситуаций: можно предположить, что при аналогичных условиях ситуация повторится. Такой вывод не достоверный, а вероятный, поэтому презумпции носят предположительный, прогностический характер. Тем не менее они служат важным дополнительным инструментом познания окружающей действительности и выступают в качестве средства, помогающего установлению истины.

Известны следующие *правовые презумпции*:

- знания закона;
- невиновности (в уголовном и административном праве);
- виновности причинителя вреда – владельца источника повышенной опасности (в гражданском праве);
- справедливости закона;
- истинности и обоснованности приговора;
- ответственности родителей за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми;
- собственности на вещь ее фактического владельца;
- к невозможному не обязывают;
- не все, что законно, то нравственно;
- родительской любви к детям и др.

На второй стадии правоприменитель:

- выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение;
- осуществляет правовую квалификацию фактических обстоятельств (юридическую оценку). Юридическая оценка представляет собой решение вопроса о том, распространяется ли выбранная норма права на данный случай, подпадает ли данный случай под действие выбранной нормы;
- проверяет подлинность текста норм права (необходимо использовать официальные тексты);
- определяет пределы действия норм права во времени, т. е. не изменена ли норма (норма применяется в последней ее редакции);
- устанавливает наличие в отношении данной нормы специальных и исключительных норм;
- определяет, действует ли данная норма сейчас и действовала ли она вовремя возникновения рассматриваемых отношений (так как по

общему правилу нормы обратной силы не имеют (ст. 66 Закона о НПА);

- определяет пределы действия норм права в пространстве и по кругу лиц;

- решает коллизионные вопросы в случае столкновения правовых норм;

- восполняет пробелы в праве путем аналогии права или аналогии закона;

- уясняет смысл и содержание юридических предписаний.

На третьей стадии принимается решение и выносится правоприменительный акт.

Именно в рамках данного этапа решается судьба этого дела, и от того, какие выводы будут сформулированы в ходе решения, зависит дальнейшее развитие правоотношений. Установление фактической и юридической основы дела выступает как бы подготовительной стадией применения норм права. Принятие же решения является завершающей и вместе с тем основной стадией.

20.4. Правоприменительный акт: понятие, структура и виды.

Требования, предъявляемые к правоприменительному акту

Правоприменительный акт (акт применения норм права, индивидуальный акт, индивидуальный правовой акт) – официальный документ, изданный компетентным государственным органом (должностным лицом) в пределах его компетенции с соблюдением установленной процедуры, рассчитанный на однократное применение и заранее определенный круг лиц.

В отличие от нормативных правовых актов индивидуальные правовые акты обладают следующими **признаками**:

- носят разовый характер;

- носят индивидуализированный, персонифицированный характер, адресованы конкретным субъектам права;

- являются юридическими фактами либо элементами юридического состава; призваны служить основанием для возникновения, изменения и прекращения конкретных правоотношений.

Следует различать акт применения как **действие** (деятельность) и как **акт-документ**. Последний должен иметь определенную структуру и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям:

- по форме – на *указы, приговоры, решения, приказы* и т. п.;
- по субъектам, их издающим, – на акты *государственных и негосударственных* (в частности, муниципальных) органов;
- по функциям права – на *регулятивные* (приказ о повышении по службе) и *охранительные* (постановление о возбуждении уголовного дела);
- по юридической природе – на *основные* (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и *вспомогательные* (подготавливают издание основных, в частности, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);
- по предмету правового регулирования – на акты *уголовно-правовые, гражданско-правовые* и т. п.;
- по характеру – на *материальные и процессуальные*.

Общее между нормативными и правоприменительными актами:

- это правовые акты;
- они принимаются и обеспечиваются компетентными (прежде всего государственными) органами;
- выступают властными по своему характеру документами.

В отличие от нормативного правоприменительный акт:

- принимается именно на основе нормативного;
- конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном акте, применительно к индивидуальным ситуациям, отношениям;
- носит персонализированный (индивидуально-определенный) характер;
- не является источником (формой) права и рассчитан только на однократное применение;
- выступает юридическим фактом для возникновения, изменения и прекращения соответствующих правоотношений.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте определение понятию «реализация права» как стадии механизма правового регулирования общественных отношений.
2. Назовите основные формы реализации права.
3. Почему применение права называют особой формой реализации права?
4. Охарактеризуйте стадию установления юридической основы дела.

5. Назовите отличительные признаки нормативного правового и правоприменительного актов.

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25, 56, 67, 72].

Темы рефератов

1. Непосредственная и опосредованная реализация права.
2. Субъекты применения права.
3. Структура правоприменительного акта.
4. Место реализации права в механизме правового регулирования общественных отношений.

Тема 21. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

21.1. Понятие толкования права. Виды толкования права по субъектам.

21.2. Способы (приемы) толкования норм права. Толкование содержания норм права по объему.

21.3. Восполнение пробелов в праве в процессе его применения. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права.

Ключевые слова: толкование права, акт толкования права (интерпретационный акт).

Определения основных понятий

Аналогия закона – применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм законодательства, регулирующих данные общественные отношения, норм законодательства, регулирующих сходные общественные отношения.

Аналогия права – применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал, смысла законодательства, общих принципов права и принципов конкретных отраслей права.

Интерпретационный акт – это официальный документ государственного органа (должностного лица), принятый им в пределах своей компетенции, с соблюдением установленной процедуры, в целях разъ-

яснения норм изданных ранее нормативных правовых актов и не содержащий новых норм права.

Пробел в праве – ситуация полного или частичного отсутствия правового регулирования той сферы отношений, которая объективно требует регламентации и без обязательных юридических норм не может эффективно функционировать.

Способы толкования норм права – система приемов, использование которых способствует истинному познанию как буквы, так и духа права (правовых законов).

Толкование права – это уяснение и разъяснение подлинного содержания нормы права, подлежащей применению в данных конкретных условиях ее действия.

21.1. Понятие толкования права.

Виды толкования права по субъектам

Толкование права – это уяснение и разъяснение подлинного содержания нормы права, подлежащей применению в данных конкретных условиях ее действия.

При этом под **уяснением** имеется в виду сама познавательная процедура выявления, осмысления и обоснования искомого содержания толкуемой нормы. Любое толкование прежде всего заключается в уяснении нормы права самим субъектом познания.

Под **разъяснением** имеются в виду различные специальные формы внешнего публичного выражения содержания нормы права для дальнейшего общего использования результатов толкования.

Субъект реализации права должен:

- 1) уяснить смысл нормы права;
- 2) ознакомиться с разъяснениями, даваемыми официальными органами, наукой, практикой.

Уяснение преследует цель установить смысл нормы в полном объеме; разъяснение имеет, как правило, более конкретное назначение – раскрыть смысл того или иного термина, объяснить, на кого нормативный правовой акт распространяет свое действие, каково его соотношение с другими, близкими по смыслу актами.

Уяснению подлежат в принципе все нормы права; разъяснению – лишь те, по поводу которых возникают сомнения или разногласия на практике.

За уяснением вовсе не обязательно должно следовать разъяснение.

В большинстве случаев достаточно уяснить смысл закона, чтобы создать и реализовать право, а также вынести решение по делу.

Субъектами толкования права могут выступать:

- государственные органы, их должностные лица;
- организации;
- граждане.

Таким образом, субъектами толкования права являются все субъекты права.

В зависимости от статуса субъекта толкования выделяется **официальное** и **неофициальное** толкование.

Официальное толкование дается уполномоченным на то государственным органом, формулируется в специальном акте и является обязательным для определенного круга субъектов.

Оно подразделяется по сфере такой обязательности на **нормативное** и **казуальное**.

Нормативным толкованием называется официальное разъяснение, которое обязательно для всех субъектов либо для субъектов, подведомственных органу толкования, и распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой, обеспечивая тем самым единообразие и правильное проведение в жизнь ее предписаний.

Казуальным толкованием называется официальное разъяснение смысла нормы, которое дается судебным (судебное казуальное толкование) или иным компетентным органом (административное казуальное толкование) **по поводу конкретного дела и формально обязательно лишь при его рассмотрении**.

В результате нормативного толкования издается акт толкования нормы права – **интерпретационный**, который отличается как от нормативного правового акта, так и от индивидуально-правового акта.

Интерпретационный акт – это официальный документ государственного органа (должностного лица), принятый им в пределах своей компетенции, с соблюдением установленной процедуры, **в целях разъяснения норм изданных ранее нормативных правовых актов и не содержащий новых норм права**.

Признаки интерпретационного акта:

– **вспомогательный характер**. Он не содержит новых норм права, а оперирует лишь нормами, которые имеются в толкуемом акте, а также в других нормативных правовых актах. Судьба данного акта автоматически следует судьбе толкуемого акта. Поэтому акт толкования, как правило, вступает в силу (утрачивает ее) с даты вступления в силу (утраты силы) толкуемого акта;

– **адресованность неопределенному заранее кругу лиц**, идентичному кругу лиц, которому адресован толкуемый акт;

– **неоднократность применения**, однако одновременно и в совокупности с толкуемым актом.

Официальное толкование может делиться на аутентичное и легальное.

Аутентичное толкование – то, при котором сам орган, издавший неясный или противоречивый акт, официально разъясняет его содержание путем принятия интерпретационно-правового акта.

Аутентичное толкование основано на следующем правиле (сформулировано в науке теории права): «уполномоченный на большее (т. е. на принятие нормативного правового акта) имеет право на меньшее (т. е. на принятие акта толкования), если на это меньшее не имеется специального запрета».

Легальное толкование – это официальное толкование, которое осуществляет специально на это уполномоченный законом государственный орган.

Неофициальное толкование осуществляется государственными органами, общественными организациями, научными и учебными учреждениями, учеными-юристами и практиками, гражданами **в форме рекомендаций и не носит обязательного характера**.

Выделяют неофициальное толкование *по субъектам*:

– *обыденное толкование* – любым субъектом на основе его понимания и правосознания;

– *профессиональное толкование* – субъектом права, профессионально занимающимся соответствующими юридическими вопросами. Это юристы-практики, специальные органы и учреждения;

– *доктринальное толкование* – это научно-юридическое толкование норм права, осуществляемое учеными-юристами. Юридическая доктрина для процесса толкования имеет фундаментальное значение, поскольку она лежит в основе всех форм и видов толкования и достаточно часто позволяет научному комментарию перерасти в норму права.

21.2. Способы (приемы) толкования норм права.

Толкование содержания норм права по объему

Способы толкования норм права – система приемов, использование которых способствует истинному познанию как буквы, так и духа права (правовых законов).

Способы толкования: **текстовое** (грамматическое, языковое, филологическое), **систематическое**, **логическое**, **историческое**, **специально-юридическое** (юридико-терминологическое), **телеологическое** (целевое), функциональное.

Текстовое толкование – это способ учета и использования особенностей грамматических (морфологических) форм и средств составления текста нормативного источника, его языковых, стилистических и структурных характеристик в процессе нормативно-правовой интерпретации положений текста, выявления и определения тех частей текста, в которых выражено правовое содержание отдельных элементов нормы и нормы в целом.

При текстовом толковании устанавливается основное значение отдельных слов, их смысловой оттенок, выясняется их падеж, число, род, лицо и т. д. Если в НПА нет определения термина, ему дается общепотребительное литературное значение. При толковании интернациональных и иностранных слов им придается то значение, какое они приобрели в родном для законодателя языке. Смысл исследуемого слова толкуется так, как понимал его законодатель в момент издания нормы.

Систематическое толкование – это приемы осмысления толкуемой нормы права как системы элементов, определения ее места и роли в праве, выявления смысла системных связей как между структурными элементами в самой норме, так и между данной нормой и другими нормами, регулирующими однородные отношения.

Установление системных связей позволяет всесторонне рассмотреть правовую норму без изменения ее содержания.

Смежная норма может дополнять предписания исследуемой нормы, уточнять ее, ликвидировать возможность возникновения пробелов, определять исключения из общего правила, ограничивать или расширять объем ее действия.

Логическое толкование – это способы и формы использования законов и правил формальной логики в процессе юридико-логической интерпретации текста (частей текста) акта в качестве логически взаимосвязанных структурных элементов единой внутренне согласованной и непротиворечивой системы.

Использование законов логики применяется также и для устранения неясностей, которые возникают при грамматическом толковании норм права.

Историческое толкование – это приемы выявления конкретно-исторической обусловленности толкуемой нормы.

При этом способе обеспечивается уяснение конкретно-исторической обстановки, в которой принят акт.

Он помогает выявить нормы, формально не отмененные, но фактически утратившие свое значение, когда очевидно, что в жизни нет тех условий, к которым исследуемая норма может быть применена, когда эти условия изжили себя и т. д.

Специально-юридическое толкование – это приемы осмысления и учета регулятивно-правового значения специальных юридических понятий, терминов, категорий, определений, конструкций и иных юридико-технических средств, использованных в тексте толкуемого акта.

Телеологическое толкование – это приемы, направленные на установление целей принятых нормативных правовых актов.

Учет *цели издания акта* является в некоторых случаях весьма важным аспектом уяснения подлинного содержания толкуемой нормы.

Под *функциональным толкованием* в литературе имеется в виду необходимость учесть в процессе уяснения смысла нормы *конкретные условия, особенности времени и места, при которых реализуется данная норма*. С его помощью обеспечивается уяснение так называемых *оценочных понятий*, содержание которых может меняться с учетом конкретных условий применения акта (высокие моральные качества, уважительные причины, значительный ущерб и др.).

Выявляемый в процессе интерпретации акта нормативный смысл может по своему объему как совпадать, так и не совпадать с буквальным (словесным) выражением этих правоположений текста. Уяснение этого аспекта подлинного нормативного содержания толкуемой нормы принято называть толкованием по объему.

Различаются *три вида толкования текста акта по объему: буквальное, расширительное и ограничительное*.

Буквальное (адекватное) толкование имеет место в тех случаях, когда нормативный смысл нормы права *полностью совпадает* с его словесно-текстуальным выражением.

Расширительное толкование необходимо там, где *подлинный нормативный смысл текста нормы права шире его словесного выражения*.

Например, предусмотренное Банковским кодексом право вкладчика на возврат вклада (депозита) распространяется и на наследников вкладчика.

Ограничительное толкование требуется там, где **подлинный смысл текста нормы уже его словесного выражения**.

Например, предусмотренная Конституцией норма, устанавливающая, что «защита Республики Беларусь – обязанность и священный долг гражданина Республики Беларусь» распространяется только на граждан Республики Беларусь – **мужчин**.

Примером одновременно расширительного и ограничительного толкования может служить результат толкования конституционной нормы, закрепленной в ст. 32 Конституции «Дети обязаны заботиться о родителях, а также о лицах, их заменяющих, и оказывать им помощь». В контексте данной нормы под категорией «дети» расширительно следует понимать и совершеннолетних лиц, обязанных заботиться и оказывать помощь своим родителям. Одновременно посредством ограничительного толкования из числа детей, на которых ложится данная обязанность, мы исключаем тех детей, которые в силу возраста не способны оказывать своим родителям помощь и заботиться о них, в частности новорожденных детей.

21.3. Восполнение пробелов в праве в процессе его применения. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права

Под **пробелом в праве** понимается полное или частичное отсутствие правового регулирования той сферы отношений, которая **объективно требует регламентации** и без обязательных юридических норм не может эффективно функционировать.

Устранение пробелов в праве относится к **исключительной компетенции законодателя** и осуществляется путем принятия нового акта законодательства, внесения изменений и дополнений в ранее принятый акт.

Однако **правоприменительный орган не вправе** ввиду пробела в праве **отказаться** от рассмотрения и решения соответствующего дела.

Для преодоления пробелов используются **специальные юридические приемы: аналогия закона и аналогия права**.

Аналогия закона – применение к общественным отношениям *вследствие отсутствия* норм законодательства, регулирующих данные общественные отношения, *норм законодательства, регулирующих сходные общественные отношения*.

При отсутствии сходных норм (т. е. невозможности использования аналогии закона) применяется **аналогия права**.

Аналогия права – применение к общественным отношениям *вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал, смысла законодательства, общих принципов права и принципов конкретных отраслей права.*

Использование аналогии закона и аналогии права **не допускается** в сфере привлечения к *уголовной и административной ответственности.*

Отсутствие в Уголовном кодексе, административном законодательстве указания на деяние как на правонарушение означает, что оно таковым *не является*, несмотря на то, что очень сходное деяние может являться правонарушением.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте определение понятию «толкование права».
2. Перечислите виды толкования права по субъектам.
3. Какие способы (приемы) толкования норм права вы знаете?
4. Приведите примеры толкования содержания норм права по объему: адекватное, распространительное, ограничительное.
5. В каких случаях можно говорить о существовании пробела в праве?
6. Каким путем осуществляется восполнение пробелов в праве в процессе его применения?

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25, 29–31, 33, 34, 50, 61].

Темы рефератов

1. Официальное и неофициальное толкование. Разновидности официального толкования: аутентическое и легальное, нормативное и казуальное.
2. Текстовое (языковое, филологическое, грамматическое), систематическое, логическое, историческое (историко-социальное), специально-юридическое (юридико-терминологическое) толкование.
3. Пробелы в праве и пути их преодоления.
4. Условия и юридические гарантии законного и обоснованного применения права.

Тема 22. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

22.1. Понятие правосознания и его функции.

22.2. Структура и виды правосознания.

22.3. Соотношение правосознания и права. Деформация правосознания. Правовой нигилизм. Правовой идеализм.

22.4. Понятие, структура, уровни и виды правовой культуры.

22.5. Содержание и цели правового воспитания и правового образования. Механизм, форма, средства правового воспитания и правового образования.

Ключевые слова: правосознание, правовая культура, общественное сознание, правовая деформация.

Определения основных понятий

Общественное сознание – отражение общественного бытия; совокупность коллективных представлений, присущих определенной эпохе.

Правовая деформация – искажение, разрушение позитивных идей и установок права.

Правовая культура – общий уровень знаний и объективное отношение общества к праву; совокупность правовых знаний в виде норм, убеждений и установок, создаваемых в процессе жизнедеятельности. Проявляется в труде, общении и поведении субъектов взаимодействия. Формируется под воздействием системы культурного и правового воспитания и обучения.

Правосознание – одна из форм общественного сознания, представляющая собой совокупность представлений, чувств, взглядов и эмоций, в которых выражается отношение индивидов и всего общества к существующему и желаемому праву, т. е. это субъективное восприятие правовых явлений людьми.

22.1. Понятие правосознания и его функции

Общественное сознание – отражение общественного бытия; совокупность коллективных представлений, присущих определенной эпохе, отражает, в сущности, и само состояние конкретного общества.

Общественное сознание нередко противопоставляется индивидуальному сознанию как то общее, что содержится в сознании каждого человека как члена общества. Общественное сознание является составной частью надстройки и выражает его духовную сторону.

Общественное сознание, складываясь из сознаний составляющих общество людей, не является его простой суммой, а обладает некоторыми системными свойствами, не сводимыми к свойствам индивидуального сознания. Выделяют различные формы общественного сознания: экономическое, политическое, религиозное, научное, философское, правовое, нравственное, эстетическое, экологическое.

Будучи одной из форм общественного познания, **правосознание** представляет собой совокупность взглядов, идей, представлений, чувств, людей, их объединений, всего общества в целом относительно права и правовых явлений. Это познавательно-оценочное отношение людей к прошлому и действующему законодательству, идеи о его дальнейшем совершенствовании, о законности, правосудии. Сюда также входит осознание объективной необходимости права в современном обществе, его социального назначения, связи с такими демократическими идеалами, как справедливость, свобода, естественные и неотъемлемые права личности. Наконец, это и отношение к актам поведения людей, их оценочная характеристика с точки зрения правомерности или неправомерности, совокупность психологических установок и ценностных ориентаций на неукоснительное соблюдение норм права.

Определяясь уровнем развития общества, и в первую очередь экономических отношений, правосознание носит исторический характер. Каждая эпоха развития человечества характеризуется различными, порой противоречивыми, правовыми взглядами (оправдание рабовладения, сословного деления населения, идеи народовластия и свободы личности и т. д.).

Правосознание тесно связано с другими формами общественного сознания – с моральными воззрениями, политическими взглядами, философскими концепциями, идеологическими теориями, отражает национальные, религиозные, бытовые и иные особенности.

Правосознание охватывает основные **сферы юридически значимого поведения человека**, реализация которых регламентирована правом.

К основным сферам правосознания относятся:

- сфера обеспечения материальных интересов (применительно к ней определены права, законные способы обеспечения материальных

интересов и порядок их реализации, установлены административные и уголовно-правовые запреты, квалифицируемые как корыстные преступления);

- сфера взаимодействия с другими людьми и иными социальными субъектами, в том числе с представителями органов государства (применительно к ней установлены права и обязанности дееспособного лица, административно и уголовно наказуемые деяния, которые выражаются в насильственных и иных вредоносных действиях против социальных субъектов);

- сфера потребления и досуга, удовлетворения потребностей в отдыхе, развлечениях и т. п. (для этой сферы характерны незаконные действия, приносящие физический или моральный вред самому субъекту, другим людям, общественной нравственности и другим социальным ценностям).

Правосознание охватывает **социальные роли**, которые выполняет человек и реализация которых предусматривает определенные обязанности и запреты.

Признаки правосознания:

1) правосознание – это самостоятельная форма общественного сознания, тесно взаимодействующая с политическими, нравственными, религиозными, национальными и другими формами;

2) правосознание отражает лишь явления правовой действительности и охватывает процесс создания правовых норм, реализацию их требований в общественной жизни;

3) содержанием правового сознания являются идеи, концепции, теории, чувства, эмоции, определяющие поведение людей в юридически значимых ситуациях;

4) правосознание включает представления о прошлом, настоящем и будущем права;

5) осознание правовых явлений осуществляется посредством специальных юридических понятий и категорий (правоотношение, юридическая ответственность, правомерность и др.);

6) правосознание может быть источником права, правовое сознание служит источником правовой активности и внутренним регулятором правового поведения или механизмом его осуществления.

Таким образом, правосознание – одна из форм общественного сознания, представляющая собой совокупность представлений, чувств, взглядов и эмоций, в которых выражается отношение индивидов и всего общества к существующему и желаемому праву.

22.2. Структура и виды правосознания

Правосознание представляет собой целостное явление, присущее человеку как субъекту права. При этом с определенной долей условности для целей анализа его содержания в правосознании можно выделить определенную структуру.

Структура правосознания – строение правосознания, расположение основных элементов и связей, обеспечивающих его целостность.

Структура правосознания включает следующие элементы:

- *правовая идеология* – система идей, теорий и понятий, в которых отражается и оценивается отношение людей к праву;
- *правовая психология* – совокупность чувств, эмоций, настроений, переживаний, привычек, в которых отражается отношение людей к праву;
- *индивидуальные знания о праве* – уровень правовых знаний каждой отдельной личности, который влияет на восприятие права;
- *личностные ценности индивида* – система убеждений, личный опыт, опираясь на которые, человек оценивает правовые явления;
- *субъективная воля индивида* – способность человека на основании знаний, чувств принимать решение, которое будет определять правомерность или неправомерность его поведения.

Виды правосознания:

- *индивидуальное* правосознание – совокупность правовых взглядов и чувств каждого конкретного индивида;
- *групповое* правосознание – выражает интересы и потребности того или иного социального коллектива;
- *корпоративное* правосознание – правосознание представителей различных профессий, социальных групп и слоев, партийное правосознание;
- *массовое* (общественное) правосознание отражает общественное мнение в отношении роли и ценности права в жизни общества и проявляется в правовых взглядах, идеях, представлениях и правовых установках, поддерживаемых обществом.

Элементы правосознания:

- *первый* – информационный. Это наличие в сознании того или иного объема информации о законе;
- *второй* – оценочный. Получив информацию о нормативном акте, человек как-то к нему относится, как-то его оценивает, сопоставляет с собственными ценностями;

- третий – волевой. Узнав о законе и оценив его, человек решает, что он будет делать в условиях, предусмотренных законом. Использовать закон или нет.

Уровни правосознания по глубине отражения правовой деятельности.

Обыденное правосознание – правосознание обывателя, ориентирующегося на свой житейский юридический опыт. В данном случае человек руководствуется простой логикой.

Теоретическое (научное) правосознание – формируется на базе широких и глубоких правовых обобщений, знаний и закономерностей в социально-правовой сфере.

Профессиональное правосознание – это правовое сознание юристов-практиков, получивших юридическое образование, которое предполагает обладание систематизированными знаниями, умениями и навыками, необходимыми для успешного выполнения работы в качестве юриста.

22.3. Соотношение правосознания и права. Деформация правосознания. Правовой нигилизм. Правовой идеализм

Между правом и правосознанием существует тесная взаимная связь. Эта связь проявляется как во влиянии правосознания на право, так и наоборот – во влиянии права на правосознание. Прежде всего, это влияние проявляется в процессе формирования права и весьма заметно на его завершающей стадии – стадии правотворчества. Оно заключается в том, что именно правосознание вырабатывает представления о необходимости и потребности принятия определенных нормативно-правовых решений. Определяющее значение имеет уровень правосознания, правовой культуры всех субъектов, участвующих в создании нормативных правовых актов.

Не в меньшей степени правосознание влияет и на соблюдение законов. Как форма общественного сознания оно оказывает корректирующее воздействие на сознание отдельных индивидов и таким образом способствует повышению его уровня, приближению индивидуального правосознания к общественному. Соблюдение требований законодательства находится в прямой зависимости от уровня правосознания всех членов общества, их культурности.

Правосознание играет важную роль и при решении компетентными органами конкретных юридических дел в процессе применения право-

вых норм. В настоящее время без наличия соответствующей нормы права правосознание не может быть основанием при принятии решений по юридическим делам, и тем более, когда речь идет о привлечении к уголовной ответственности, т. е. оно не используется в качестве источника права.

В свою очередь происходит воздействие права на правосознание. Оно проявляется в том, что право способствует внедрению в сознание членов общества прогрессивных правовых идей, принципов и представлений о праве. Положенные в основу определенного законодательного акта прогрессивные идеи и представления сначала могут принадлежать отдельным представителям общества, обладающим высоким уровнем правовой осведомленности. Приняв форму закона или иного акта, эти идеи становятся достоянием всего общества, они широко распространяются, воспринимаются и осознаются всеми членами общества.

Право оказывает влияние на формирование правосознания и в процессе его реализации, особенно в форме применения. Деятельность по применению права судов, органов внутренних дел, прокурорских и других органов, основанная на законности, справедливости и гуманности, способствует становлению и развитию у людей положительных правовых чувств, утверждению высокого уровня правосознания. Если же в процессе этой работы допускаются грубые ошибки, произвол, незаконие, то это вызывает возмущение, подрывает силу права в саму идею справедливости. Таким образом, правосознание играет важную роль в правотворчестве, совершенствовании и реализации норм права. Право, юридическая практика, в свою очередь, активно воздействуют на формирование правосознания членов общества.

В современном обществе нередко наблюдаются различные *деформации в правосознании* как личности, так и различных социальных или иных групп, в многообразных проявлениях и формах – от недооценки и неуважительного отношения к праву до его полного игнорирования и отрицания. Деформацию правосознания, выражающуюся в превращении правовых взглядов, убеждений, установок в неправоновые, можно представить в следующих формах:

- в форме правового инфантилизма;
- в форме правового нигилизма;
- в форме правового перерождения;
- в форме правового идеализма.

Правовой инфантилизм – это наиболее мягкая форма искажения правосознания, заключающаяся в недостаточности правовых взглядов, установок и знаний.

Правовой нигилизм – сформировавшееся на государственном и бытовом уровнях сознательное отрицание значимости права, законов в социальной жизни и жизни конкретного индивида. Правовой нигилизм выражается в незнании законов и других правовых актов, пренебрежении ими или сознательном их нарушении. Это осознанное игнорирование требований закона, исключаящее, однако, преступный замысел.

«Перерождение» правосознания – крайняя степень деформации правосознания, включающая преступный умысел.

Правовой идеализм – сформировавшаяся переоценка регулятивных свойств, возможностей права, завышенные ожидания от правоприменения и правотворчества. Такая переоценка в отсутствие результативности правового воздействия приводит правового идеалиста к негативным оценкам самого общества и отдельных его членов и, в конечном счете, к неправомерным действиям в отношении последних.

22.4. Понятие, структура, уровни и виды правовой культуры

Правовая культура – общий уровень знаний и объективное отношение общества к праву; совокупность правовых знаний в виде норм, убеждений и установок, создаваемых в процессе жизнедеятельности. Проявляется в труде, общении и поведении субъектов взаимодействия. Формируется под воздействием системы культурного и правового воспитания и обучения.

Правовая культура является компонентом духовной культуры.

Правовая культура общества – часть общей культуры, представляющая собой систему ценностей, накопленных человечеством в области права и относящихся к правовой реальности данного общества: уровню правосознания, режиму законности и правопорядка, состояния законодательства, состояния юридической практики и др. Высокий уровень правовой культуры является показателем правового прогресса. Культура общества является результатом социально-правовой активности отдельных личностей, коллективов и других субъектов права; она выступает отправным моментом, базой для такого рода активности и в целом для правовой культуры личности.

Это обусловленные правовой культурой общества степень и характер прогрессивно-правового развития личности, обеспечивающие ее правомерную деятельность.

Правовая культура личности предполагает:

– *наличие правовых знаний, правовой информации*. Информированность была и остается важным каналом формирования юридически зрелой личности (интеллектуальный срез);

– *превращение* накопленной информации и правовых знаний *в правовые убеждения, привычки правомерного поведения* (эмоционально психологический срез);

– *готовность действовать*, руководствуясь этими правовыми знаниями и правовыми убеждениями, т. е. поступать правомерно – в соответствии с законом: использовать свои права, исполнять обязанности, соблюдать запреты, а также уметь отстаивать свои права в случае их нарушения (поведенческий срез).

Правовая культура личности характеризует уровень правовой социализации члена общества, степень усвоения и использования им правовых начал государственной и социальной жизни, Конституции и иных законов. Правовая культура личности означает не только знание и понимание права, но и правовые суждения о нем как о социальной ценности, и главное – активную работу по его осуществлению, по укреплению законности и правопорядка. Другими словами, *правовая культура личности – это ее позитивное правовое сознание в действии*. Она включает преобразование личностью своих способностей и социальных качеств на основе правового опыта.

Встречается указание еще и на третий вид правовой культуры – правовую культуру социальной группы, характеризующуюся уровнем правосознания данной социальной группы, а также уровнем реального осуществления ею требований действующего права. Однако, учитывая, что характеристика правовой культуры общества в целом совпадает с характеристикой правовой культуры социальной группы, выделять правовую культуру социальной группы из правовой культуры общества целесообразно непосредственно при изучении конкретной социальной группы, а не правовой культуры как таковой.

Роль правовой культуры в обществе:

– правовая культура – своеобразная форма гармоничного развития человека, через которую достигается общесоциальный прогресс. Этот прогресс связан как с созданием собственно правовых ценностей (способы и средства разрешения социальных конфликтов, институты обеспечения прав человека и т. д.), обогащающих личность, так и предоставлением обществу необходимых юридических условий для спокойного и упорядоченного развития;

– правовая культура является средоточием, «мемориалом» накопленных человечеством юридических ценностей. Она – их хранитель, селекционер, генератор и ретранслятор на иные сферы общественных отношений. Правовая культура – живой организм, все элементы которого: нормы, юридические акты, институты, процессы, режимы, статусы, обладают качествами продуктов человеческого духа, кропотливого труда, исторического отбора, жизненной апробации.

Поэтому бережное отношение к правовой культуре есть условие социального прогресса, гарантия эффективности усилий по совершенствованию человеческой личности.

Продукты правовой культуры – юридические нормы, памятники права, способы разрешения конфликтов, опыт юридической деятельности, народный правовой фольклор – нуждаются в охране и защите не менее, чем традиционные культурные ценности. Разрушение культурного слоя права чревато невосполнимыми потерями в государственно-политическом самосознании нации, способно породить хаос и произвол в общественных отношениях.

Также правовая культура – практически единственная глобальная форма, через которую воспроизводится ценность и своеобразие национальных правовых феноменов – государственности, правопорядка, правовой системы. Культура несет в себе знания отечественных юридических явлений, служит как средством их обогащения в процессе всемирного правокультурного обмена, так и особым барьером от чуждого иного культурного влияния, разрушающего исходные предпосылки национальной правовой идентичности.

Правовая культура характеризует уровень правосознания, включает степень сознания права, на которую опираются исполнительная власть, должностные лица, и интенсивность убеждений в ценности права.

22.5. Содержание и цели правового воспитания и правового образования. Механизм, форма, средства правового воспитания и правового образования

Правовое воспитание (правовое формирование личности) – это процесс формирования системы знаний о праве, убеждений и мотивов правомерного поведения.

В широком смысле правовое воспитание можно рассматривать как перевод внешних правовых ценностей во внутренние – процесс правовой социализации.

Целью правового воспитания является *формирование правовой личности*.

Правовое воспитание осуществляется посредством целенаправленной правовой пропаганды, просвещения и обучения.

Выделяют следующие *формы* правового воспитания:

- 1) профессиональное *юридическое образование*;
- 2) правовое воспитание населения (консультации, научно-популярные статьи о праве, научно-популярные комментарии к законодательству или правовой практике, к событиям общественной жизни в СМИ и др.;
- 3) правовое воспитание правонарушителей правоохранительными органами.

Методами правового воспитания выступают убеждение, поощрение и принуждение.

Задачами правового воспитания выступает формирование:

- 1) знаний о системе правовых предписаний, правильном понимании и уяснении их содержания;
- 2) глубокого внутреннего уважения к праву, Конституции, законам, к суду, правопорядку, правам и интересам личности и т. д.;
- 3) умения самостоятельно применять правовые знания на практике;
- 4) привычки активного правомерного поведения;
- 5) неприятия любых нарушений правовых норм, от кого бы они ни исходили.

Вопросы для самопроверки

1. Охарактеризуйте понятие «правосознание» как форму общественного познания.
2. Назовите элементы структуры правосознания.
3. Что является деформацией правосознания?
4. Охарактеризуйте понятие «правовая культура».
5. Назовите роль правовой культуры в современном обществе.
6. Что такое правовой нигилизм и правовой идеализм?
7. Понятие, структура, уровни и виды правовой культуры.
8. Какова цель правового воспитания?

Литература: [1–5, 12, 16, 17, 20, 22, 25, 57, 65, 72–74].

Темы рефератов

1. Правовая культура как часть культуры общества и личности, система правовых ценностей, реализующихся в законодательстве, юридической технике, законности и правопорядке, стереотип поведения в правовой сфере. «Правовое в человеке», «человеческое в праве».

2. Разновидности профессиональной правовой культуры.

3. Основные направления повышения правовой культуры.

4. Механизм, форма, средства правового воспитания и правового образования.

5. Пути повышения правовой культуры в современном обществе.

6. Виды деформации правового сознания.

7. Правовое воспитание: понятие, формы и методы осуществления.

Тема 23. ПРАВОВОЕ ПОВЕДЕНИЕ. ПРАВОНАРУШЕНИЕ

23.1. Понятие правомерного поведения. Объективная и субъективная стороны правомерного поведения. Виды правомерного поведения.

23.2. Понятие и юридический состав правонарушения.

23.3. Виды правонарушений.

Ключевые слова: правовое поведение, правомерное поведение, правонарушение, состав правонарушения, вина.

Определения основных понятий

Правовое поведение – социально значимое осознанное поведение индивидуальных или коллективных субъектов, урегулированное нормами права и влекущее за собой юридические последствия.

Правонарушение – это общественно вредное виновное деяние дееспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм.

Правомерное поведение – это социально полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям.

Состав правонарушения – разновидность юридического (фактического) состава как система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

Вина – это внутреннее психическое отношение субъекта к совершенному им деянию и его последствиям.

23.1. Понятие правомерного поведения. Объективная и субъективная стороны правомерного поведения.

Виды правомерного поведения

Регулировать общественные отношения право может, лишь воздействуя на поведение конкретных людей, отдельных личностей, из действий которых складываются эти отношения.

Поведение людей в сфере правового воздействия (т. е. поведение, урегулированное правом) называется **правовым**.

Правовому поведению присущ ряд **признаков**:

– *социальная значимость* (оно может быть либо общественно полезным, либо общественно опасным (вредным));

– *психологизм, субъективность* (люди наделены сознанием и волей, что позволяет им, совершая то или иное действие в правовой сфере, соотносить его с имеющимися нормами и ценностями, контролировать свое поведение).

Специфические, юридические **признаки правового поведения**:

– *правовая регламентация правового поведения*;

– *подконтрольность его государству* в лице правоприменительных и правоохранительных органов;

– влечет за собой *юридические последствия*, т. е. правовой поступок выступает обычно юридическим фактом – основанием для возникновения (либо прекращения) правоотношения.

Правовое поведение – социально значимое осознанное поведение индивидуальных или коллективных субъектов, урегулированное нормами права и влекущее за собой юридические последствия.

Таким образом, деятельность человека в правовой сфере может быть оценена и с социальной, и с юридической стороны. Мы говорим о правомерном и неправомерном поведении, когда оно исследуется под углом зрения соответствия его требованиям правовых предписаний.

Виды правового поведения:

- 1) правомерное поведение;
- 2) правонарушение (см. подраздел 23.2);
- 3) злоупотребление правом;
- 4) объективно противоправное.

Правомерное поведение – это социально полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям.

Виды правомерного поведения:

1) *социально активное поведение*. Наиболее ценный вид правомерного поведения, основанного на активной правомерной деятельности и осознании важности и полезности соблюдения правовых предписаний для человека и общества;

2) *законопослушное поведение*. Правомерное поведение, которое не сопровождается глубоким осмыслением важности правомерного поведения;

3) *конформистское поведение*. Личность пассивно соблюдает правовые предписания, стремится приспособиться к окружающим, не выделяться, «делать как все»;

4) *маргинальное поведение*. Субъекты права ведут себя правомерно, однако подчиняются закону лишь из-за страха перед наказанием, но не признают, не уважают его.

Особенность **злоупотребления правом** вида правового поведения состоит в том, что лицо, которое злоупотребляет правом, формально осуществляет принадлежащее ему право, но в противоречии с общепризнанной и защищенной законом целью, его назначением.

Злоупотребление правом должно быть запрещено юридическими нормами, в противном случае оно может оцениваться только в сфере морали.

Например, нормой ст. 424 УК Республики Беларусь запрещается злоупотребление властью или служебными полномочиями, согласно норме 9 ГК Республики Беларусь, где говорится о пределах осуществления гражданских прав, не допускается злоупотребление правом в любых формах.

Согласно гражданско-процессуальной нормы ст. 288 ГПК Республики Беларусь «Противодействие злоупотреблению правами в процессе доказывания» председательствующий отклоняет ходатайства об исследовании доказательств, если они не относятся к делу, являются недопустимыми или если спорные факты уже установлены с помощью других доказательств, а стороны настаивают на их исследовании только с целью затягивания процесса по делу.

При злоупотреблении правом субъект осуществляет свое право вопреки его назначению и смыслу, поэтому злоупотребление правом в зависимости от характера и степени общественной опасности влечет все известные виды юридической ответственности с соответствующими негативными последствиями для индивида. Так, суд может отказать в защите прав лицу, злоупотребляющему своими правами, обязать

восстановить имущественное положение лица, потерпевшего от злоупотребления, и т. п.

Одной из форм злоупотребления правом может рассматриваться **обход закона**, когда в результате определенных действий лица вред причиняется не столько другим лицам (или группе лиц), сколько происходит «подрыв» авторитета, смысла самого закона.

Объективно противоправное поведение – невиновное причинение вреда; совершение общественно вредного деяния недееспособным субъектом; случайное действие, которое (в отличие от умышленного или неосторожного) имеет внешние признаки правонарушения, но лишено элемента вины и, следовательно, не влечет юридической ответственности.

23.2. Понятие и юридический состав правонарушения

Правонарушение является социальным и юридическим антиподом правомерного поведения, их социальные и юридические признаки противоположны.

Правонарушение – это общественно вредное виновное деяние дееспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм.

Основные признаки правонарушения (ПН):

1) ПН – *акт поведения*, выражающийся в действии или бездействии. Не могут считаться ПН мысли, чувства, политические и религиозные воззрения, не выраженные в действиях;

2) ПН считаются только *волевые действия*, т. е. действия, зависящие от воли и сознания участников, осуществляемые ими добровольно. Поэтому ПН являются варианты поведения только дееспособных (**деликтоспособных**) людей. Малолетних и душевнобольных закон деликтоспособными не считает;

3) ПН признается только такое деяние, совершая которое, индивид *сознает*, что *действует противоправно*, что своим поступком наносит ущерб общественным интересам, действует виновно;

4) ПН – *действие противоправное*, нарушающее требование норм права. Противоправные деяния в виде их запретов должны быть четко сформулированы в правовых нормах;

5) ПН всегда *социально вредно*.

Отсутствие хотя бы одного из названных признаков **не позволяет** рассматривать деяние как правонарушение.

Следовательно, не является правонарушением:

– вариант поведения, хотя и нарушающий правовые предписания, но не наносящий ущерба, социально полезный;

– действие, хотя и социально опасное, но осуществляемое в рамках правовых предписаний;

– противоправное действие недееспособного лица и т. д.

Система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности, определяется как **состав правонарушения**.

Состав правонарушения включает в себя:

– субъекта правонарушения;

– объект правонарушения;

– объективную сторону правонарушения;

– субъективную сторону правонарушения.

Субъектом правонарушения может быть деликтоспособное физическое лицо или организация. В уголовном праве таковым является только физическое лицо. Субъект правонарушения закреплен в гипотезе юридической нормы.

Объектом правонарушения является то, на что оно направлено, т. е. те ценности и блага, которым правонарушением нанесен ущерб, – собственность, жизнь, здоровье граждан, общественный порядок и т. д. Объект (как и субъект) четко закреплен в правовой норме.

Объективную сторону правонарушения характеризуют:

– внешне выраженное деяние;

– его общественно вредные последствия;

– необходимая причинная связь между ними.

Субъективная сторона правонарушения сопряжена с понятием вины.

Вина – это внутреннее психическое отношение субъекта к совершённому им деянию и его последствиям.

Степень вины субъекта определяется предвидением или непредвидением виновным последствий своего деяния, его отношением к деянию и его последствиям.

Вина может выступать в форме *умысла (прямого или косвенного) или неосторожности*.

Неосторожность предполагает, что индивид *предвидел* наступление общественно опасных последствий, но не только *не желал* их наступления, но и легкомысленно *надеялся* на их предотвращение (самонадеянность), либо *не предвидел*, но *должен был предвидеть* по обстоятельствам дела (небрежность).

Прямой умысел имеет место, когда лицо, допустившее правонарушение, *сознавало* общественную опасность своего действия или бездействия, *предвидело* их общественно опасные последствия и *желало* их наступления.

Косвенный умысел имеет место, когда лицо, допустившее правонарушение, *сознавало* общественную опасность своего действия или бездействия, *предвидело* их общественно опасные последствия, не желало, но *сознательно допускало* наступление этих последствий либо *относилось к ним безразлично*.

23.3. Виды правонарушений

Правонарушения различаются по степени общественной вредности, продолжительности совершения, субъектам, сфере нарушаемого законодательства, объектам посягательств и т. д.

По *характеру и степени социальной вредности* все правонарушения подразделяются на **преступления и проступки**.

Преступления – общественно опасные уголовно наказуемые деяния.

Общественная опасность – это явная опасность деяния для общества, для наиболее существенных интересов государства, личности.

Уголовный кодекс является единственным законом, содержащим в себе описание составов преступлений.

Признавая вредоносность, антисоциальный характер иных правонарушений (проступков), следует помнить, что вред, причиненный ими, не достигает уровня общественной опасности.

К *административным проступкам* относятся деяния, характеризующиеся как общественно вредные.

Вредность их состоит в том, что они мешают осуществлению нормальной исполнительной и распорядительной деятельности государственных и общественных органов и организаций, дестабилизируют ее, посягают на общественный порядок.

Гражданско-правовые правонарушения (деликты) – это противоправные деяния, наносящие вред урегулированным нормами гражданского права имущественным и связанным с ними личным неимущественным отношениям (неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, причинение имущественного ущерба и т. д.).

За совершение их предполагается гражданско-правовая ответственность в различных формах.

Под *дисциплинарным проступком* понимается противоправное виновное неисполнение работником своих трудовых обязанностей, нарушающее правила внутреннего трудового распорядка.

Самостоятельный вид правонарушений образуют действия государственных органов, уполномоченных на издание (принятие) правовых актов, когда последние противоречат требованиям закона.

Вопросы для самопроверки

1. Перечислите признаки правомерного поведения.
2. Охарактеризуйте элементы правомерного поведения.
3. Назовите виды правомерного поведения.
4. Дайте определение понятию «правонарушение».
5. Назовите элементы состава правонарушения.
6. Перечислите виды правонарушений.

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25, 50].

Темы рефератов

1. Правонарушение как социально-биологическое явление.
2. Перспективная и ретроспективная ответственность.
3. Объект, субъект, объективная, субъективная сторона правонарушения. Противоправность, вред, вина и причинная связь. Основания освобождения от юридической ответственности. Презумпция невиновности.
4. Причины и условия, формирующие правонарушения, их предотвращение и преодоление.
5. Составы административных правонарушений в сфере земельных правоотношений и порядка ведения государственного кадастра (ст. 15.6; 15.11–15.13; 23.25; 23.41 КоАП).
6. Составы уголовных преступлений в сфере земельных правоотношений (ст. 269, 386 УК).

Тема 24. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

24.1. Юридическая ответственность как вид социальной ответственности. Основные признаки юридической ответственности. Принципы юридической ответственности: законность, неотвратимость, индивидуализация.

24.2. Виды юридической ответственности: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная.

24.3. Основания юридической ответственности. Состав правонарушения и его элементы.

Ключевые слова: общесоциальная ответственность, юридическая ответственность, законность, неотвратимость, индивидуализация, уголовная ответственность, административная ответственность, дисциплинарная ответственность, материальная ответственность, гражданско-правовая ответственность, основания юридической ответственности, юридический состав правонарушения.

Определения основных понятий

Общесоциальная ответственность – объективная необходимость отвечать за нарушение социальных норм, являющаяся условием функционирования общества и избегания социального произвола и хаоса.

Юридическая ответственность (негативная) – предусмотренная правовыми нормами мера государственного принуждения за совершенные правонарушения, связанная с претерпеванием виновным лицом лишений личного (организационного) или имущественного характера.

Основания юридической ответственности – события и обстоятельства, при наступлении или наличии которых возможно ее применение.

Юридический состав правонарушения – системообразующая совокупность его обязательных элементов, необходимых и достаточных для привлечения правонарушителя к юридической ответственности.

24.1. Юридическая ответственность как вид социальной ответственности. Основные признаки юридической ответственности. Принципы юридической ответственности: законность, неотвратимость, индивидуализация

Юридическая ответственность является видом *общесоциальной ответственности* как объективной необходимости отвечать за нарушение социальных норм, являющейся условием функционирования общества и избегания социального произвола и хаоса. Для субъекта,

наделенного свободой, социальная ответственность выступает сдерживающей и направляющей силой.

Юридическая ответственность как видовое понятие указывает на эту особую, властную разновидность социальной ответственности, связанную с действием юридических норм, обеспеченных принудительной силой государства.

В науке общей теории права обосновывается идея **позитивной юридической ответственности** и **негативной юридической ответственности**.

Позитивная юридическая ответственность рассматривается как ответственность за будущие действия, ответственность, связанная с активными правомерными действиями. Позитивная (проспективная) юридическая ответственность противопоставляется негативной (ретроспективной) юридической ответственности.

Позитивной ответственностью признается ответственность личности, основанная на осознании высокой социальной значимости своего будущего поведения в правовой сфере и его последствий. Она тесно связана с чувством долга, осознанной обязанностью субъектов права действовать в рамках правовых предписаний. Такого рода ответственность присуща как должностным лицам, так и рядовым гражданам, «если иметь в виду их долг перед обществом и государством».

В ст. 2 Конституции Республики Беларусь предусматривается *взаимная ответственность* государства и гражданина, носящая характер позитивной: «Государство признается ответственным перед гражданином за создание условий для свободного и достойного развития личности. Гражданин является ответственным перед государством за неукоснительное исполнение обязанностей, возложенных на него Конституцией».

Выделение позитивной ответственности, в том числе и в качестве самостоятельного аспекта юридической ответственности, позволяет теоретически обосновать применение мер к участникам конституционно-правовых отношений, которые формально не совершили правонарушение, но с точки зрения предъявляемых требований (например, со стороны избирателей, народа в целом, политических групп) исполняют эти обязанности ненадлежащим образом.

Негативная юридическая ответственность в данном смысле трактуется как предусмотренная правовыми нормами мера государственного принуждения за совершенные правонарушения, связанная с пре-

терпением виновным лицом лишений личного (организационного) или имущественного характера.

Возможность теоретического разграничения позитивной (перспективной) и негативной (ретроспективной) юридической ответственности в значительной степени обусловлена расширением границ правопонимания и переходом от узконормативного рассмотрения права и связанных с ним явлений к более широкому типу трактовки сущности права и смежных с ним явлений (социологическому, естественно-правовому).

Выделяют следующие *основные признаки* юридической ответственности:

1) наступает только за совершенное правонарушение (эта обязанность отсутствует до правонарушения). Правонарушение является фактическим основанием юридической ответственности;

2) носит дополнительный характер (помимо выполненной обязанности);

3) выражается в обязанности претерпевать лишения личного характера (например, лишение права занимать определенную должность, исправительные работы), имущественного (например, конфискация, штраф, взыскание неустойки, пени) и организационного;

4) возлагается компетентными государственными органами или иными уполномоченными организациями в установленных законом процессуальных формах;

5) связана с государственным осуждением;

6) является мерой государственного принуждения, т. е. имеет точно определенный объем и количественные показатели.

Принципы юридической ответственности позволяют правильно заменять охранительные нормы, разрешать дела при пробелах в праве обеспечить эффективность государственного принуждения.

Можно назвать следующие *принципы юридической ответственности*:

1) *законность*. Обозначает, что юридическая ответственность должна наступать только за деяние, являющееся противоправным, нарушающим нормы материального права, и в пределах, предусмотренных такими нормами. При привлечении к юридической ответственности должны соблюдаться нормы процессуального права;

2) *индивидуализация*. Состоит в необходимости строгого и последовательного учета всех характерных черт конкретного правонарушения и его субъекта и выбора адекватной меры ответственности в целях

достижения оптимальных результатов для воздействия на сознание и поведение правонарушителя и предупреждения совершения им повторных правонарушений;

3) ответственность за *виновные деяния*, а не мысли;

4) *соразмерность (справедливость)*. Наложение мер ответственности должно соответствовать тяжести и виду правонарушения с учетом всех обстоятельств дела (как отягчающих, так и смягчающих вину), в том числе с учетом личности правонарушителя. Если вред, причиненный правонарушением, имеет обратимый характер, то юридическая ответственность должна его восполнить. В отдельных случаях возможно определение меры наказания ниже нижнего предела, установленного санкцией правовой нормы, или вообще освобождение лица от наказания;

5) *целесообразность*. Означает соответствие меры воздействия целям юридической ответственности. Обеспечивается путем установления в санкциях правоохранительных норм часто относительно определенного или альтернативного характера; закрепления в законодательстве обстоятельств как смягчающих, так и отягчающих ответственность; определения оснований освобождения от ответственности;

6) *неотвратимость* наказания. Означает неизбежное привлечение к юридической ответственности за любое совершенное правонарушение;

7) *быстрота* привлечения к ответственности;

8) *гуманность* наказания;

9) *равенство* всех перед законом и судом;

10) *отсутствие обратной силы законов*, устанавливающих или ужесточающих юридическую ответственность;

11) *недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно преступление или административный проступок* (правило «*non bis in idem*»). За одно преступление виновный может быть наказан только один раз. При этом можно назначить и основное, и дополнительное наказание;

12) *презумпция невиновности*. Означает, что любой считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в установленном законом порядке и пока эта доказанность не будет подтверждена судебным решением, вступившим в законную силу. При этом все неустранимые сомнения в виновности обвиняемого суд обязан толковать в пользу обвиняемого, а обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

24.2. Виды юридической ответственности: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная

Существуют разные подходы к классификации юридической ответственности.

В зависимости *от субъектов, ее возлагающих*, можно выделить ответственность, возлагаемую: органами государственной власти; судебными и иными юрисдикционными органами; административными органами.

В зависимости *от функций* существует штрафная (карательная) ответственность, возникающая в соответствии с совершением противоправного деяния, и правовосстановительная, направленная на восстановление нарушенного права.

В зависимости *от предмета правового регулирования общественных отношений и уровня социальной опасности (вредности) деяния* возможно деление на уголовную, административную, дисциплинарную, материальную и некоторые другие виды ответственности.

Уголовная ответственность может применяться за правонарушения, квалифицируемые с учетом их высокой социальной опасности как преступления.

В качестве основных наказаний за преступления предусмотрены общественные работы, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, ограничение по военной службе, арест, ограничение свободы, лишение свободы, пожизненное заключение, смертная казнь (до ее отмены). Дополнительными наказаниями являются лишение воинского или специального звания, а в определенных случаях также штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Уголовная ответственность применяется только судом.

Административная ответственность наступает в случаях, если нарушения представляют собой административные проступки, являются общественно вредными по своему характеру и по признаку отсутствия социальной опасности не влекут за собой уголовной ответственности.

Меры административного воздействия предусмотрены административным законодательством.

За административные правонарушения могут применяться такие *основные* административные взыскания, как штраф, общественные

работы, административный арест. Конфискация, взыскание стоимости, запрет на посещение физкультурно-спортивных сооружений применяются в качестве *дополнительного* административного взыскания. Лишение права заниматься определенной деятельностью, депортация могут применяться в качестве *как основного, так и дополнительного* административного взыскания.

Независимо от наложения административного взыскания либо освобождения лица от административной ответственности применяется *специальная конфискация*, которая состоит в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства вещей, изъятых из оборота; незаконных орудий охоты и добычи рыбы и других водных животных либо озерно-речной рыбы и других водных животных, торговля которыми осуществлялась в неустановленных местах; незаконных средств сбора грибов, других дикорастущих растений или их частей (плодов, ягод, семян).

Меры воздействия за административные проступки налагаются *административными или судебными органами* в пределах их компетенции. Административные взыскания в виде общественных работ, административного ареста, конфискации, взыскания стоимости, запрета на посещение физкультурно-спортивных сооружений налагаются *только судом*, за исключением правонарушений в виде уклонения родителей от трудоустройства по судебному постановлению либо работы.

Дисциплинарная ответственность возможна за правонарушения, представляющие по уровню социальной вредности дисциплинарные проступки, совершаемые в процессе исполнения своих трудовых обязанностей должностными лицами или специалистами юридических лиц и государственных органов.

Эта ответственность заключается в применении к правонарушителям дисциплинарных санкций за совершение указанного проступка в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, дисциплинарными уставами или в порядке подчиненности.

Меры дисциплинарного воздействия закреплены нормами трудового законодательства, уставов, положений о дисциплине, налогового и иного специального законодательства, регулирующими трудовые отношения отдельных категорий работников.

За дисциплинарные проступки возможно применение замечания, выговора, увольнения. Законодательством о дисциплинарной ответственности, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены другие дисциплинарные взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется органом (руководителем), которому предоставлено право приема (избрания, утверждения, назначения на должность) и увольнения работников, либо по его поручению иным органом (руководителем).

При осуществлении работником своих трудовых функций может иметь место причинение ущерба нанимателю, в связи с чем возникает охранительное отношение о *материальной ответственности* причинителя такого ущерба.

Материальная ответственность представляет собой юридическое обременение работников возместить в установленном законом порядке ущерб, причиненный их противоправным и социально вредным поведением нанимателю. Привлечение работника к материальной ответственности возможно за виновные действия или бездействие, повлекшие причинение ущерба только при исполнении трудовых обязанностей.

Гражданско-правовая ответственность, для которой характерны общие признаки юридической ответственности, представляет собой самостоятельный специфический и достаточно сложный вид охранительных правоотношений. Нормы о гражданско-правовой ответственности содержатся в гражданском законодательстве.

Поскольку посредством гражданского права регулируются отношения между независимыми и равноправными партнерами с помощью децентрализованного, диспозитивного метода регулирования, постольку гражданско-правовая ответственность сводится к притязаниям стороны к контрагенту, ответственности правонарушителя перед потерпевшим.

В юридической литературе обосновывается также наличие таких видов юридической ответственности, как семейно-правовая, налоговая, финансовая, экологическая и др.

24.3. Основания юридической ответственности.

Состав правонарушения и его элементы

Основаниями юридической ответственности являются события и обстоятельства, при наступлении или наличии которых возможно ее применение.

В качестве события и *фактического основания юридической ответственности* выступает правонарушение: факт нарушения лицом правовых норм превращает его в правонарушителя и ставит в специфическую юридическую связь с государством.

Обстоятельствами как *основаниями привлечения к юридической ответственности* служат оформленные в правовые акты решения правоприменительных органов.

Правонарушение является видом правового поведения, имеющим признаки, в значительной степени противоположные правомерному поведению.

Схожесть черт правомерного поведения и правонарушения заключается в том, что они *являются осознанными деяниями людей (действием или бездействием), влекущими правовые последствия*. Данный признак характерен как для правомерного поведения, так и для правонарушения, и выделяет их из совокупности других юридических фактов (таких, как событие).

Правонарушение является одним из видов девиантного поведения. *Девиантное (отклоняющееся) поведение* представляет собой поведение, нарушающее социальные нормы – не только правовые, но и политические, нравственные, религиозные, эстетические и др. Разнообразие социальных норм, действующих в обществе, влечет за собой разнообразие девиаций.

И. Л. Вершок отмечает, что в рамках науки общей теории права представляется необходимым анализ *девиации* как максимально широкого определения нарушения всех имеющихся в обществе социальных норм. Более узким по содержанию следует признать *делинквентное поведение*, как направленное на нарушение социальных норм, в том числе и посягающее на правопорядок, однако в силу малозначительной социальной опасности еще прямо не сформулированное в нормах уголовного или административного законодательства в качестве отдельного состава правонарушения.

Основными собственно юридическими характеристиками правонарушения являются его ***общественная опасность, противоправность и виновность***. Понятие *общественной опасности* деяния включает в себя наличие вреда и его соответствующую общественную оценку.

Вредоносность поступка сводится к реальному причинению или в некоторых случаях угрозе причинения вреда интересам индивида, общества или государства. Выделяются характер и степень общественной опасности правонарушения, зависящие соответственно от значимости объекта посягательства и от размера причиненного правонарушением вреда.

Признак *виновности* в определении противоправного деяния означает сознательно-волевой характер деятельности субъекта такого деяния. Наличие сознания и воли у индивида, совершающего противоправный поступок, не является исчерпывающей характеристикой признака ви-

новности поведения. Дело в том, что иногда даже сознательный противоправный поступок индивида может быть обусловлен действием субъективных (внушение, манипуляция сознанием) и объективных (тяжелое социально-экономическое положение, физическое насилие) факторов, и его нельзя будет признать как поступок, совершенный человеком, обладающим свободной волей. В данном случае имеет место не правонарушение, а *объективно противоправное деяние*, поскольку в нем нет конфликта индивидуальной воли и воли, выраженной в нормативно-правовом установлении, что следует учитывать при квалификации деяния в качестве правонарушения.

Противоправность означает нарушение требований действующего правового закона, т. е. норм действующего позитивного права, соответствующих принципу формального равенства. Нарушение ряда естественных прав является противоправным независимо от факта их регламентации в законах и иных нормативных правовых актах.

Юридический состав правонарушений представляет собой систему образующую совокупность его обязательных элементов, необходимых и достаточных для привлечения правонарушителя к юридической ответственности.

Признак *необходимости* всех элементов состава правонарушения предполагает, что без наличия хотя бы одного из них субъект не может быть привлечен к ответственности.

Достаточность всех элементов состава правонарушения означает, что для привлечения лица к ответственности дополнительные признаки, не относящиеся к элементам состава правонарушения, устанавливать не нужно.

Элементами системы состава правонарушения являются:

- субъект правонарушения;
- субъективная сторона правонарушения;
- объект правонарушения;
- объективная сторона правонарушения.

Субъектом правонарушения признается достигшее определенного возраста вменяемое лицо либо социальная организация. Дополнительные признаки субъекта правонарушения (возрастные, профессиональные, умственные) зависят от вида такого нарушения и содержатся в нормах уголовного, гражданского, трудового, административного права.

Согласно общей теории права, субъектами правонарушений могут быть деликтоспособные юридические и физические лица. В уголовном праве таким субъектом является только физическое лицо.

В качестве субъектов правонарушений выступают физические лица, к которым относятся рядовые граждане, предприниматели, осуществляющие свою деятельность без образования юридических лиц, должностные лица и работники предприятий, организаций, иных юридических лиц и государственных органов.

Юридическое лицо представляет собой организационно-правовую форму объединения физических лиц, обладающих индивидуальной субъективной волей. Из-за невозможности даже формальной консолидации в единое целое воли физических лиц их объединения закономерно лишены самостоятельной и значимой для правового опосредования субъективной воли и мотивированного поведения, субъектами которых в действительности могут быть только определенные работники юридических лиц.

Субъективной стороной правонарушения является психическое отношение субъекта к совершенному деянию и его последствиям, направленность воли правонарушителя. Индивид, совершающий противоправное деяние, становится субъектом правонарушения при условии его способности правильно понимать социальный смысл своего поступка.

К признакам субъективной стороны относятся *вина, мотив и цель*.

Вина может выступать в формах умысла или неосторожности, которые, в свою очередь, подразделяются соответственно на прямой и косвенный умысел, самонадеянность и небрежность.

Мотив – это те внутренние побуждения, которыми руководствовался субъект при совершении правонарушения.

Цель – это мысленный образ результата, которого стремится достичь субъект правонарушения при его совершении.

Неправомерное поведение подразделяется на ситуативно-случайное – когда правонарушение совершено непреднамеренно, вызвано течением обстоятельств или влиянием *аффекта*, и обусловленное – когда оно совершено намеренно и осознанно.

Объектом правонарушения фактически могут быть общественные отношения регулируемые и охраняемые правом, на которые осуществлено посягательство. В целях определения объекта правонарушения используется признак социально-юридической ценности определенных процессов, явлений и состояний для жизнедеятельности человека.

Индивидуализация правонарушений производится через непосредственные их объекты в виде определенных общественных отношений, на которые направлено конкретное противоправное действие или бездействие.

В качестве *предмета* анализируемых правонарушений выступает правопорядок в определенной сфере.

Объективная сторона правонарушения выражается во внешне выраженном *противоправном деянии*, в его *социально вредных последствиях*, в *причинной связи* между деянием и наступившими *последствиями*.

Противоправное общественно опасное поведение может выражаться в активной (действия) и пассивной (бездействие) формах. Действия и бездействие означают осознанные волевые поведенческие акты, направленные на достижение определенного социально значимого результата, оцениваемого законодательством как представляющий опасность для общества. *Общественная опасность* поведения в правонарушении заключается в превышении допустимого правовыми нормами условного минимального вреда или ущерба, причиняемого обществу противоправными действиями или бездействием.

В качестве признака объективной стороны правонарушения с *материальным составом* предусматриваются *общественно опасные последствия* противоправного действия или бездействия.

Причинная связь общественно опасного поведения с общественно опасными его последствиями означает, что общественно опасные противоправные действия или бездействие являются *причиной* наступления социальных последствий. В свою очередь социальные последствия являются *следствием* общественно опасного противоправного действия или бездействия.

Время, место, способ, обстоятельства, повторность, неоднократность или иной характер совершения поведенческих актов являются предусмотренными законодательством дополнительными или факультативными признаками объективной стороны правонарушения.

Правонарушения в зависимости от степени общественной опасности делятся на *преступления и проступки*. Преступления представляют собой виновное противоправное общественно опасное поведение, нарушающее нормы уголовного права и наносящее серьезный ущерб наиболее значимым социальным отношениям. Проступки чаще всего характеризуются меньшей степенью общественной опасности – вредностью – в зависимости от способа их совершения, причиненного вреда. Проступки в зависимости от вида общественных отношений как объекта посягательства, нарушенных норм права, характера причиненного вреда и применяемых санкций делятся на гражданско-правовые, административно-правовые, дисциплинарные.

Вопросы для самопроверки

1. В чем состоит юридическая ответственность как вид социальной ответственности?
2. Перечислите основные признаки юридической ответственности.
3. Каково содержание принципов юридической ответственности: законность, неотвратимость, индивидуализация?
4. Какие вы знаете виды юридической ответственности?
5. Чем отличаются уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная ответственность?
6. Назовите основания юридической ответственности.
7. Дайте характеристику составу правонарушения и его элементам.

Литература: [1–5, 16, 17, 20, 25, 26, 50, 64, 72].

Темы рефератов

1. Перспективная и ретроспективная ответственность.
2. Принцип презумпции невиновности.
3. Публично-правовая и частноправовая юридическая ответственность.
4. Основания освобождения от юридической ответственности.
5. Понятие и виды наказания.

Тема 25. ПРАВОВАЯ ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

- 25.1. Понятие законности как торжества закона. Принципы законности.
- 25.2. Законность и дисциплина.
- 25.3. Законность и целесообразность. Законность и справедливость. Законность и демократия.
- 25.4. Понятие и принципы правопорядка. Соотношение правопорядка и законности.
- 25.5. Гарантии осуществления законности и правопорядка. Юридические, политические, экономические, общественные гарантии.

Ключевые слова: дисциплина, общественный порядок, правовая законность, правовой порядок, целесообразность.

Определения основных понятий

Дисциплина – это политико-правовой институт, представляющий собой требование, обязанность точного и неуклонного соблюдения всеми участниками общественных отношений норм морали, нормативных правовых актов, ведомственных правил.

Общественный (социальный) порядок – это состояние урегулированности общественных отношений на основе принципов и норм всех социальных регуляторов (права, морали, религии, обычаев и др.).

Правовая законность – это верховенство, непререкаемость, торжество правовых законов в правоустановлении и правореализации.

Правовой порядок – это основанное на принципах права и правовой законности своевременное, стабильное, системное, точное упорядочение всех общественных отношений, нуждающихся в юридической защите.

Целесообразность – соотношение между целью права и деятельностью субъекта права по ее достижению.

25.1. Понятие законности как торжества закона.

Принципы законности

Академик В. С. Нерсисянц определяет правовую законность как точное и неуклонное соблюдение и исполнение требований правового закона всеми субъектами права.

Причины неоднозначного подхода к понятию законности сопряжены:

- а) с развитием самого явления законности, а значит, и необходимостью уточнения прежних определений;
- б) неизбежным широким и узким охватом данного явления;
- в) общей и более конкретной характеристикой сторон, проявлений и связей;
- г) гипертрофированием одной из сторон, черт, действительно присущих явлению, возведением ее в абсолют и недооценкой других.

Государствоведы обычно рассматривают законность под углом зрения функционирования государства (метод государственного руководства, принцип деятельности государственного аппарата и т. д.); правоведы подчеркивают юридическую сторону (принцип осуществления правовых требований, конституционный принцип верховенства права, неукоснительное соблюдение законов и др.).

Однако у исследователей законности при всем разнообразии подходов в терминологии есть общее, а именно – понимание законности в смысле **осуществления законов**.

Определяя законность, необходимо учитывать, что сама по себе законность – это и метод, и принцип, и режим, а точнее – комплексное государственно-правовое явление, которое олицетворяется надлежащей государственно-правовой практикой и отражается в названной категории.

В современных условиях при определении законности следует иметь в виду **«правовую законность»**, а не «законность» вообще.

Истории известны случаи соблюдения законности при осуществлении тиранических, тоталитарных режимов. На современном этапе развития цивилизации, когда происходит формирование правового государства и правового гражданского общества, **объективно необходима именно правовая законность**.

Правовая законность реально существует, когда:

- издаются правовые законы;
- на их основе, в соответствии с ними устанавливаются подзаконные акты;
- организационно предусматривается механизм реализации действующего законодательства;
- учреждается система профилактики, предупреждения, недопущения правонарушений;
- правонарушители изобличаются и наказываются в точном соответствии с правовыми законами;
- права и законные интересы потерпевших восстанавливаются, гарантируются.

Правовая законность – это верховенство, непререкаемость, торжество правовых законов в правоустановлении и правореализации.

Сущность законности раскрывается, конкретизируется в ее принципах. К **принципам правовой законности** следует отнести:

- верховенство правового конституционного закона в правоустановлении и правореализации;
- единство законности;
- общеобязательность законов для всех без какого-то ни было исключения, неуклонность исполнения законов всеми;
- точность и единообразность в применении правовых законов;
- равенство всех перед законом;

- создание наиболее благоприятных условий для беспрепятственной реализации юридических прав и обязанностей;
- неотвратимость ответственности за совершенное правонарушение;
- непротивопоставление законности целесообразности и справедливости;
- неразрывность законности с правовой и общей культурой;
- постоянный и эффективный контроль и надзор за осуществлением правовых законов;
- профилактика, предупреждение правонарушений.

Верховенство правового конституционного закона в правоуправлении и правореализации – главный принцип законности. Он означает, что закон обладает высшей юридической силой по отношению к любым другим актам. В данном случае «закон» употребляется в родовом значении и подразумевает, что к законам относится и Конституция как основной закон (даже если это не указано в ней), имеющая высшую юридическую силу перед другими законами. Поэтому только закон может устанавливать юридическую силу других актов, а также самих законов друг перед другом. Принцип верховенства законов не исключает существование законодательных актов различной юридической силы, которая определяется самими законами.

Верховенство закона означает и необходимость его принятия законодательным (представительным) органом государства или референдумом. Оно выражается в том, что ключевые общественные отношения должны регулироваться только законами, принимаемыми в сложной процедуре, обеспечивающей его тщательную подготовку. Тем самым обеспечивается реальность и неизбежность прав и свобод граждан, их надежная юридическая защищенность.

Принцип верховенства закона также предполагает, что он соблюдается и законодателем при принятии законов. Поскольку законы касаются жизни и деятельности множества субъектов права, а некоторые из них – каждого человека, законы (Конституция) должны приниматься в строгом соответствии с законно же установленными правилами. В сфере законотворчества не может быть «мелких» нарушений. Любое нарушение, допущенное при принятии законов (нарушение порядка рассмотрения законопроекта в различных чтениях, порядка согласования федеральных законов с органами законодательной власти субъектов Российской Федерации и др.), означает отступление от принципа законности, снижает авторитет и исполнение такого закона и повыша-

ет вероятность признания его неконституционным, подлежащим отмене.

Верховенство закона означает такое его положение, когда выраженные в нем устои общества оставались бы стабильными, а все субъекты общественной жизни без всякого исключения подчинялись бы его нормам.

Всеобщность. В соответствии с данным принципом любой закон должен единообразно реализовываться на всей территории государства при осуществлении любой деятельности и в отношении любого лица: бедного или богатого, работающего на начальственной должности, подчиненного или безработного, атеиста или верующего и т. д. Это не исключает особенностей действия законов, которые установлены в них самих.

Общественная польза. Данный принцип означает, что должны приниматься только те законы, которые продиктованы потребностями развития общества, а не корыстными и иными субъективными представлениями отдельных государственных деятелей. По верному выражению К. Маркса, «задача власти – не в искусственном создании законов, а в том, чтобы открывать объективные законы в самой жизни и соответственно их формулировать, не навязывая исторической необходимости свои произвольные решения».

Неотвратимость ответственности за нарушение закона. Данный принцип одновременно является и принципом юридической ответственности, что лишь подчеркивает его правовое значение. Неотвратимость ответственности за нарушение закона позволяет воплощать законность в общественной практике и поддерживать ее, без чего она останется отвлеченной теоретико-юридической конструкцией.

25.2. Законность и дисциплина

Дисциплина – это политико-правовой институт, представляющий собой требование, обязанность точного и неуклонного соблюдения всеми участниками общественных отношений норм морали, нормативных правовых актов, ведомственных правил.

Различают государственную, воинскую, трудовую, финансовую, технологическую, договорную дисциплину.

Законность – более узкое понятие, чем дисциплина, поскольку законность есть соблюдение лишь норм законодательства, дисциплина в широком смысле – это соблюдение всех социальных норм.

Дисциплина как универсальная, общественно-правовая категория предполагает воплощение таких элементов послушания, как субординация, повиновение, и имеет в качестве своего источника не только правовые нормы, но и нормы морали, обычаи, различные технические, корпоративные правила, инструкции и т. д.

Признаки единства законности и дисциплины:

- направленность на выполнение юридических обязанностей;
- социальная опора, которая выражается в сознательности масс, глубоком понимании людьми своего гражданского долга, заботе населения об укреплении экономического благосостояния страны. Дисциплина и законность предполагают не только подчинение правилам или следование установленному порядку, но и приученность к его соблюдению. Для воспитанного, правопослушного человека придерживаться определенных правил является привычкой, навыком, потребностью. В то же время соблюдение дисциплины и законности базируется на высоком уровне правосознания личности;

- нацеленность на единый предполагаемый результат – укрепление правового государства, поддержание и развитие основных институтов гражданского общества, характеризующихся стабильностью управленческих институтов, социально-активным населением и т. д.

Признаки различия законности и дисциплины:

- социальная основа дисциплины шире законности;
- средства обеспечения: для дисциплины – это моральное и материальное стимулирование, убеждение; для законности – государственное принуждение;
- неоднородная социально-экономическая природа: дисциплина значительно глубже, чем законность, проникает в производственные отношения и теснее связана с экономическими категориями;
- юридическая природа: ряд существенных признаков и качеств законности позволяют характеризовать ее как принцип права – общеправовой и отраслевой; дисциплина, несмотря на присущие ей признаки тождества с законностью, принципом права не является.

Законность и дисциплина тесно взаимодействуют. Так, дисциплина и законность выступают неотъемлемыми элементами правового государства. Результатом выполнения норм законности служит правопорядок, а результатом дисциплины – общественный порядок. Законность не только предполагает дисциплину, но и зависит от нее.

25.3. Законность и целесообразность. Законность и справедливость. Законность и демократия

Целесообразность – соотношение между целью права и деятельностью субъекта права по ее достижению.

Целесообразность предполагает соответствие действий органов исполнительной власти, а также других участников управленческой деятельности тем целям, которые стоят перед ними.

Непротивопоставление законности и целесообразности является принципом правовой законности. В основе данного принципа лежит императив, что все законы и правоприменительные акты считаются целесообразными и подлежащими обязательной реализации до их дополнения, изменения или отмены.

Наличие данного принципа обусловлено объективным отставанием изменения отдельных положений закона или принятия новых законов от изменения и появления новых общественных отношений либо, напротив, «забеганием» закона вперед сложившихся общественных отношений. Его соблюдение становится особенно актуальным в обществах переходного периода, когда появляется соблазн отступить от требований закона «в духе времени», «в интересах дела» и по другим подобным соображениям «нецелесообразности» соблюдения закона. Однако любая целесообразность допустима только в случае, если не противоречит закону. Кроме того, почти всегда кажущееся противоречие законности и целесообразности может быть преодолено применением аналогии закона или аналогии права.

Решение вопроса о целесообразности изменения или, наоборот, неизменности правового регулирования – исключительная компетенция органа, который принял соответствующий акт. Поэтому любые оправдания нарушающей закон целесообразности, особенно в масштабах всего государства, создают угрозу правопорядку, являются свидетельством низкой правовой культуры и склонности к произволу, недооценки последствий нарушения закона, стремления к безответственности за свои решения.

Таким образом, орган управления или должностное лицо должны избирать оптимальный, т. е. наиболее целесообразный вариант действия, но только в рамках законодательства. Например, санкции уголовно-правовых норм являются относительно определенными, что позволяет суду избрать наиболее целесообразную в конкретных условиях меру наказания.

Содержание законодательства должно соответствовать прогрессу в обществе, моральным основам общества, в том числе *справедливости*.

Например, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь содержит нормы о справедливом наказании, справедливом приговоре, справедливом разрешении дела, о том, что уголовно-процессуальный закон призван способствовать утверждению справедливости.

Согласно ч. 4 ст. 350 УПК приговор признается справедливым, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей Уголовного кодекса Республики Беларусь, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом его личности.

Исследователи отмечают закономерную конкуренцию между формальной юридической справедливостью и справедливостью для реальных субъектов (т. е. у каждого субъекта есть собственное понимание справедливого и несправедливого). С. А. Калинин отмечает, что это обусловлено тем, что в основе правовых ценностей (их иерархии) лежит определенная проекция морально-нравственных (религиозных) ценностей. Такая «несправедливость» права только подчеркивает направленность права на регулирование наиболее значимых внешних деяний субъекта.

Как отмечают белорусские ученые и ранее указывалось в настоящем курсе лекций (подраздел 5.1), в основе сущности права лежит именно *общесоциальная политическая справедливость*.

Общесоциальной справедливостью является обеспечение баланса интересов большинства народа посредством эффективного функционирования политической системы, способной направить, обеспечить развитие общества по пути прогресса.

Исследователи отмечают также существование *презумпции справедливости закона*, которая, впрочем, может быть преодолена в соответствии со специальной судебной процедурой. Данная презумпция, однако, не действует в отношении крайне несправедливых законов, устанавливающих явный правовой дисбаланс и, по своей сути, носящих заведомо неправовой характер.

Таким образом, правовая законность и справедливость теснейшим образом связаны, но одновременно их нельзя отождествлять: *правовое не всегда справедливо, а справедливое шире права*.

Закономерной является также связь *демократии (народовластия) и правовой законности*.

Законность выступает как важнейший институт и правовая основа народовластия. *Общее* у них то, что демократия законна, а правовая

законность демократична; нарушение демократии ведет к нарушению законности, и, наоборот, нарушение правовой законности не демократично. Демократия без права невозможна, а право без демократии авторитарное. *Отличия* состоят в том, что посредством соблюдения правовой законности (средство) достигается полновластие народа (цель). Также различаются содержание демократии (власть народа) и форма ее воплощения (законность).

25.4. Понятие и принципы правопорядка. Соотношение правопорядка и законности

Законность неразрывно связана с правовым порядком.

Порядок – это состояние налаженности, организованности, благоустроенности; правильность, систематичность, строгая определенность, последовательность.

Правовой порядок – это основанное на принципах права и правовой законности своевременное, стабильное, системное, точное упорядочение всех общественных отношений, нуждающихся в юридической защите.

Правовой порядок имеет место, когда:

- все общественные отношения, нуждающиеся в юридической защите, упорядочены в соответствии с объективно обусловленными потребностями на пути прогрессивного развития общества;
- правовым законодательством общественные отношения регулируются системно в русле гармонического сочетания интересов личности и общества;
- юридически упорядочены не только роды общественных отношений, но и их комплексы в соответствующих сферах, а положение субъектов этих отношений устойчиво, стабильно;
- регламентация юридически гарантирована;
- права и обязанности, их единство формулируются точно, ясно, доходчиво, определенно;
- правовые предписания проводятся в жизнь реально в соответствии с принципами правовой законности;
- права, свободы и обязанности воплощаются в жизнь свободно.

Последнее является одним из принципиальных отличий правопорядка от узаконенного произвола (законности без правового содержания).

Принципы правопорядка: а) упорядоченность общественных отношений правовыми законами (в соответствии с принципами права); б) соблюдение принципов правовой законности; в) своевременность урегулирования; г) стабильность; д) системность; е) универсальность; ж) точность; з) ясность, доступность; и) гарантированность.

В учебнике под редакцией В. М. Корельского и В. Д. Перевалова названо шесть принципов правопорядка: 1) определенность; 2) системность; 3) организованность; 4) государственная гарантированность; 5) устойчивость (стабильность); 6) единство (основано на единых политических и правовых принципах).

Правовой порядок необходимо отличать от более широкого понятия – *общественного порядка*, который точнее было бы назвать «социальным порядком», являющим собой состояние урегулированности общественных отношений на основе принципов и норм всех социальных регуляторов (права, морали, религии, обычаев и др.).

Исключительная ценность для человечества, для цивилизации порядка вообще, общественного порядка в частности, правового порядка в особенности предполагает необходимость обеспечения его, как и правовой законности, системой соответствующих механизмов действия.

25.5. Гарантии осуществления законности и правопорядка.

Юридические, политические, экономические, общественные гарантии

Гарантии правовой законности и правопорядка следует рассматривать в широком и узком их понимании.

В широком смысле слова гарантии законности и правопорядка начинаются с правогарантий (*самогарантий*):

а) авторитета сущности права как общесоциальной справедливости, обеспечиваемой государством;

б) качества норм права по их содержанию и форме изложения;

в) ценности права – прежде всего его нравственно-правовых принципов (свобода, равенство, безопасность, веротерпимость и т. д.), политико-правовых (народовластие, политический плюрализм, разделение властей и др.), эколого-правовых (охрана окружающей среды, рациональное использование природных ресурсов); собственно правовых (точность в определении юридических прав и обязанностей субъ-

ектов права, единство прав и обязанностей, презумпция невиновности).

Гарантии правовой законности и правопорядка в узком смысле – это сугубо *юридические гарантии*:

1) надлежащая процедура правотворчества и правоустановления, обеспечивающая воплощение в нормах права его принципов;

2) заложенные в законодательстве юридические механизмы их проведения в жизнь вплоть до международно-правовых;

3) подготовка высококвалифицированных и нравственно надежных юридических кадров, рациональное их использование, рациональная организация и активная деятельность правоохранительных органов;

4) эффективный юридически системно упорядоченный контроль и надзор за точной и единообразной реализацией правового законодательства.

Экономические гарантии – состояние экономического развития общества, организация системы хозяйствования, формы собственности и др.

Политические гарантии – демократизм, плюрализм, свободные выборы, правовое государство, демократия и др.

Общественные гарантии – общественные меры: социальный контроль, свобода СМИ, учет общественного мнения и др.

Идеологические гарантии – высокая общая, политическая и правовая культура населения, прогрессивная гуманистическая идеология, развитое правосознание, уважение к праву.

Юридические гарантии – средства (специально выработанные государством и общественностью средства, обеспечивающие точную реализацию норм права всеми субъектами):

1) материальные: нормативная урегулированность правовыми актами тех общественных отношений, которые нуждаются в правовой регламентации; своевременное совершенствование законодательства; введение конституционного механизма ответственности должностных лиц государства;

2) процессуальные гарантии состоят в процессуальном обеспечении прав и свобод граждан;

3) специально-юридические (строго юридические) – система специальных средств укрепления законности и правопорядка, деятельность специальных правовых органов по предупреждению и пресечению правонарушений: средства предупреждения (превентивные); средства обнаружения, пресечения правонарушений (задержание,

арест, обыск, подписка о невыезде и надлежащем поведении); меры защиты (восстанавливающие меры), которые выражаются в устранении или возмещении негативных последствий правонарушений (принудительное взыскание алиментов, принудительное изъятие имущества из чужого незаконного владения); меры юридической ответственности; правосудие;

4) организационные – мероприятия организационно-юридического характера, направленные на обеспечение режима законности, борьбу с правонарушениями, защиту прав граждан (надзор и контроль за состоянием законности, деятельность правоохранительных органов, прокуратуры, Конституционного Суда и судов общей юрисдикции, президентский контроль; кадровые меры; образование);

5) международно-правовые гарантии законности и правопорядка включают реакцию со стороны организаций ООН, правозащитников, право граждан обращаться в международный суд и т. п.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте определение понятию «законность».
2. Перечислите принципы законности.
3. Как соотносятся законность и дисциплина?
4. Почему нельзя противопоставлять законность и целесообразность?
5. Как вы понимаете общесоциальную политическую справедливость?
6. Каково соотношение правопорядка и законности?
7. Какие вы знаете гарантии осуществления законности и правопорядка?
8. Перечислите собственно юридические гарантии осуществления законности и правопорядка.

Литература: [1–5, 12, 16, 17, 20, 25, 26, 37, 38, 43, 63, 67, 72, 73].

Темы рефератов

1. Понятие законности как торжества закона. Конституционная и правовая законность.
2. Верховенство конституционного закона.
3. Единство законности.
4. Постоянный и эффективный контроль и надзор за исполнением законов.

5. Предупреждение правонарушений.
6. Неразрывность законности и культурности.
7. Правопорядок как часть общественного порядка.
8. Упорядоченность правом общественных отношений, нуждающихся в правовой регламентации и своевременность правового упорядочения.
9. Проблемы законности в современной Беларуси.
10. Правопорядок: проблемы становления в Республике Беларусь.

Тема 26. ПРАВО, ГОСУДАРСТВО И ИННОВАЦИОННОЕ РАЗВИТИЕ

- 26.1. Общественное развитие и социальное регулирование.
- 26.2. Правовое обеспечение социальных трансформаций как условие устойчивого развития общества и его конкурентности.
- 26.3. Правовое обеспечение реализации новейших достижений современных технологий. Инновационная экономика и право.
- 26.4. Соотношение стабильности и динамичности законодательства в условиях инновационного развития общества. Требования к правовой системе в условиях социальной трансформации.

Ключевые слова: инновация, инновационная деятельность, новшество, национальная инновационная система, инновационное право, инновационное государство, инновационное развитие, устойчивое развитие.

Определения основных понятий

Инновационная деятельность – деятельность по преобразованию новшества в инновацию.

Инновация – введенные в гражданский оборот или используемые для собственных нужд новая или усовершенствованная продукция, новая или усовершенствованная технология, новая услуга, новое организационно-техническое решение производственного, административного, коммерческого или иного характера.

Национальная инновационная система – совокупность взаимосвязанных законодательных, структурных и функциональных компонентов, необходимых для осуществления инновационной деятельности, ее развития и поддержки.

Новшество – результат интеллектуальной деятельности (новое знание, техническое или иное решение, экспериментальный или опытный образец и др.), обладающий признаками новизны по сравнению с существующими аналогами.

Инновационное право – совокупность правовых норм, обеспечивающих регулирование инновационных отношений, иных связанных с ними отношений, а также отношений по государственному воздействию на инновационную деятельность.

Инновационное развитие – развитие общества и государства, направленное формирование экономики и права инновационного типа.

Устойчивое развитие – развитие общества, которое удовлетворяет потребности настоящего времени, но не ставит под угрозу способность будущих поколений удовлетворять свои собственные потребности.

26.1. Общественное развитие и социальное регулирование

Общественное развитие рассматривается как процесс развития единого социального организма, характеризующийся необратимостью, направленностью и закономерностью. Результатом общественного развития, социального регулирования выступает само общество, приобретающее определенного типа содержание и устойчивые характеристики.

Традиционное общество – «закрытое», самодостаточное, не восприимчивое к новшествам и внешнему воздействию аграрное и доиндустриальное объединение людей.

Социальное регулирование традиционных обществ ограничивает постороннее влияние и нововведения (инновации) и направлено на сохранение существующего положения вещей. Традиционные общества регулируются консервативными источниками (такими как обычаи, мораль, традиционные религии). Им характерны *ретроспективное* правовое регулирование, закрытость от внешнего влияния и инноваций, примитивный тип правовых связей, подавление личности социумом и государством и относительная отстраненность государства от правового регулирования.

Обществом с текущим правовым регулированием можно назвать современное «законническое» общество, т. е. общество, где основным источником права выступает закон в широком смысле слова и которое основано на правовом регулировании общественных отношений, имеющих место в настоящем.

Общество инновационного типа характеризуется быстрой сменяемостью технологий, непрерывной модернизацией, постоянным изменением культуры, что обуславливает новые жизненные пути и непредсказуемость для последующих поколений. Правовое регулирование в них постоянно обновляется, усложняются правовые связи. Социальное регулирование здесь либо государственное, либо санкционированное государством, *перспективное*, работает на опережение, для чего нужны источники права нового типа: гибкие, с широким дозволением, недетализированные, универсальные (например, общеправовые принципы, смысл и тенденции современного развития гражданского законодательства, даже сама теория юридических фактов (для отраслей права и законодательства с диспозитивным методом правового регулирования)).

Традиционные общества не выдерживают конкуренции с инновационными, которые демонстрируют устойчивое развитие и более мобильны. Лишь инновационное государство (государство со стратегически инновационной функцией) принимает на себя задачу по перспективному правовому регулированию общественных отношений, как существующих, так и пока еще не возникших. В отличие от ретроспективного и текущего правового регулирования в инновационном государстве правовое регулирование осуществляется «на опережение», задействуются такие инструменты, как предвидение и прогноз тенденций и закономерностей развития общества и права.

Инновационным считается государство:

- 1) обладающее стратегически инновационной функцией;
- 2) осуществляющее инновации на государственном уровне, что ведет к количественному и качественному росту инновационной способности всех элементов государства и общества;
- 3) главным инициатором осуществления инноваций выступает само государство по направлению «сверху вниз».

26.2. Правовое обеспечение социальных трансформаций как условие устойчивого развития общества и его конкурентности

Термин «социальная трансформация» относится почти ко всем аспектам социальной проблематики – от глобальной трансформации мировых сообществ до трансформации элит – и представляет собой такое преобразование общества, которое отличается национально-культурным своеобразием.

Термин «устойчивое развитие» был введен в широкое употребление Международной комиссией по окружающей среде и развитию в докладе «Наше общее будущее», опубликованном в 1987 г.

Под устойчивым развитием понималось такое развитие, которое удовлетворяет потребности настоящего времени, но не ставит под угрозу способность будущих поколений удовлетворять свои собственные потребности. Конференция ООН по окружающей среде и развитию, состоявшаяся в Рио-де-Жанейро в 1992 г., официально провозгласила стратегию устойчивого развития человечества долговременной стратегией всемирного развития.

Направлениями правового обеспечения устойчивого развития выступают:

1) экологобезопасное социоприродное развитие, сохранность природных систем, глобальная стабильность биосферы планеты;

2) достижение справедливого распределения социальных благ между всеми членами человеческого общества, полноценное удовлетворение во всем мире базовых потребностей людей в образовании, здравоохранении, социальном обеспечении и т. д., сохранение духовного достояния и культурного многообразия человечества;

3) трансформация экономики в безотходную, экологичную, энерго- и материалосберегающую систему, нацеленную на создание экологически приемлемой продукции;

4) корпоративное устойчивое развитие как способ преодоления несовместимости устойчивого развития (преобладание сознательного и планомерного контроля) и капиталистической рыночной экономики, которая базируется на принципах стихийности и неуправляемости;

5) международное партнерство;

6) выравнивание развития разных регионов мира.

Как отметил в 2022 г. Конституционный Суд Республики Беларусь в своем Послании о состоянии конституционной законности, процесс цифровой трансформации многих аспектов человеческой жизни и переход к обществу современной цифровой культуры обуславливают необходимость правового регулирования, которое учитывает конституционные и духовно-нравственные ценности, а также обеспечивает развитие безопасного информационного пространства, защиту общества от деструктивного информационно-психологического воздействия, создание надежных механизмов обеспечения конституционных прав и свобод человека.

26.3. Правовое обеспечение реализации новейших достижений современных технологий. Инновационная экономика и право

Современная потребность в инновационном развитии, которое ранее обеспечивало преимущества наиболее развитым государствам, вызвана глобализацией современной индустриальной экономики, в том числе ее переходом в постиндустриальную фазу.

В самом кратком выражении **инновационная деятельность** представляет собой сопровождение изобретения до коммерчески прибыльного продукта.

Основу правового регулирования инновационной деятельности в Беларуси составляет Закон «*О государственной инновационной политике и инновационной деятельности в Республике Беларусь*» (далее – Закон «Об инновационной деятельности»), который регламентирует правовые и организационные основы государственной инновационной политики и инновационной деятельности и рассматривает инновационную деятельность как деятельность по преобразованию новшества в инновацию.

При этом под *новшеством* понимается результат интеллектуальной деятельности, обладающий признаками новизны по сравнению с существующими аналогами для определенного сегмента рынка, практической применимости, способный принести положительный экономический или иной полезный эффект при создании на его основе новой или усовершенствованной продукции, новой или усовершенствованной технологии, новой услуги, нового организационно-технического решения.

Под *инновацией* понимается введенная в гражданский оборот или используемая для собственных нужд новая или усовершенствованная продукция, новая или усовершенствованная технология, новая услуга, новое организационно-техническое решение производственного, административного, коммерческого или иного характера (ст. 1 Закона «Об инновационной деятельности»).

Инновационная деятельность может включать в себя:

- 1) выполнение научно-исследовательских работ, необходимых для преобразования новшества в инновацию;
- 2) разработку новой или усовершенствованной продукции, новой или усовершенствованной технологии, создание новых услуг, новых организационно-технических решений;
- 3) выполнение работ по подготовке и освоению производства новой или усовершенствованной продукции, освоению новой или усо-

вершенствованной технологии, подготовке применения новых организационно-технических решений;

4) производство новой или усовершенствованной продукции, производство продукции на основе новой или усовершенствованной технологии;

5) введение в гражданский оборот или использование для собственных нужд новой или усовершенствованной продукции, новой или усовершенствованной технологии, новых услуг, новых организационно-технических решений;

6) иную деятельность, направленную на преобразование новшества в инновацию.

Отдельные аспекты инновационной деятельности регулируются иными законами Республики Беларусь («О научной деятельности», «Об основах государственной научно-технической политики» и т. д.), а также актами Президента Республики Беларусь. Государственное регулирование инновационной деятельности в Беларуси осуществляется Главой государства, Правительством, республиканскими органами государственного управления, иными государственными организациями, подчиненными Правительству, Национальной академией наук Беларуси, органами местного управления и самоуправления областного территориального уровня в пределах их компетенции.

Важную роль в инновационном развитии государства играет Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь, который проводит государственную политику и осуществляет регулирование и управление в сферах научно-технической и инновационной деятельности, координирует деятельность в этих сферах других республиканских органов государственного управления.

Государственное регулирование инновационной деятельности осуществляется в формах принятия (издания) нормативных правовых актов; подготовки и реализации программ инновационного развития; организации прогнозирования технологического развития; осуществления технического нормирования и стандартизации и в иных формах, предусмотренных законодательством.

Основным документом, обеспечивающим реализацию основных направлений государственной инновационной политики в Беларуси, является Государственная программа инновационного развития Республики Беларусь, которая формируется сроком на пять лет и утверждается Президентом Республики Беларусь.

В целях аккумуляции средств для их последующего направления на инновационное развитие в Беларуси формируются инновационные фонды, которые, как правило, являются государственными целевыми бюджетными фондами. Распорядителями средств инновацион-

ных фондов выступают республиканские органы государственного управления и иные государственные организации, подчиненные Правительству. Формирование инновационных фондов осуществляется за счет отчислений республиканских органов государственного управления и иных государственных организаций, подчиненных Правительству, Национальной академии наук Беларуси, областных и Минского городского исполнительных комитетов, Белорусского республиканского союза потребительских обществ, Федерации профсоюзов Беларуси, общественных объединений «Белорусское общество глухих» и «Белорусское товарищество инвалидов по зрению».

Средства инновационных фондов направляются, в частности, на финансирование мероприятий плана реализации государственной программы инновационного развития Республики Беларусь; на финансирование научно-исследовательских, опытно-конструкторских и опытно-технологических работ; на финансирование государственных, отраслевых и региональных научно-технических программ, инновационных проектов; на выполнение работ по подготовке и освоению производства новых видов наукоемкой продукции; на финансирование организации деятельности и развития материально-технической базы, включая капитальные расходы субъектов инновационной инфраструктуры, находящихся в подчинении (ведении) или входящих в состав соответствующих распорядителей средств инновационных фондов.

Инновационное развитие как составная часть концепции эффективного государства может позволить Беларуси обеспечить экономический рост, конкурентоспособность, безопасность, достойное качество жизни белорусского народа.

Результатом инновационного развития должно стать *формирование экономики и права инновационного типа*.

Экономика и право инновационного типа основаны на знаниях, новых достижениях науки и техники, активное и своевременное внедрение которых является главной движущей силой развития государства.

Сущность инновационной экономики заключается в активизации инновационной деятельности по созданию, внедрению и широкому распространению новых продуктов, услуг и технологических процессов как главных факторов качественного роста объемов производства, занятости, инвестиций и внешнеторгового оборота.

Для становления инновационной экономики необходимо:

- 1) создание целостной национальной инновационной системы;
- 2) формирование адекватной нормативной правовой базы, сопровождающей инновационное развитие;
- 3) создание эффективного механизма финансирования инновационного развития;

4) обновление и активное аккумулирование интеллектуального потенциала общества.

Инновационное право – совокупность правовых норм, опосредующих стратегически-инновационную функцию государства и обеспечивающих регулирование инновационных отношений, иных связанных с ними отношений, а также отношений по государственному воздействию на инновационную деятельность.

Исследователи отмечают, что место инновационного права в правовой системе Республики Беларусь, его предмет и метод правового регулирования пока не определены.

В инновационном праве находят выражение результаты непосредственного правового регулирования (государство инициирует нововведения и выступает участником инновационных процессов) и опосредованного воздействия, когда инновации стимулируются косвенными методами и путем создания соответствующих экономических механизмов.

Прямое государственное регулирование предполагает: выбор приоритетов в инновационной сфере; бюджетное финансирование инноваций; заключение правительственных контрактов; формирование государственного заказа; субсидирование и предоставление гарантий частным банкам и др. Косвенные методы регулирования позволяют: создать общий благоприятный инновационный климат; поощрять организации, ориентированные на инновационную деятельность; формировать высокий социальный статус и престиж образования и науки; принять меры кредитно-финансовой и внешнеэкономической политики; создать условия для инвестирования в науку средств предприятия, банками, международными организациями и частными лицами.

Сложности правового регулирования в инновационной сфере обусловлены:

1) стремительным развитием общественных отношений, опережающим государственное и общественное реагирование, с одной стороны, и необходимостью добиться опережающего (перспективного) эффекта от правового регулирования инновационной сферы;

2) противоречием концепции свободного рынка и централизованного планирования;

3) потребностью в целостной и продуманной системе нормативных правовых актов в этой области, активизирующей ресурсы государства и гражданского общества;

4) проблемой определения места инновационного права в правовой системе, его предмета и метода правового регулирования.

26.4. Соотношение стабильности и динамичности законодательства в условиях инновационного развития общества.

Требования к правовой системе в условиях социальной трансформации

Для эффективного правового регулирования инновационному государству *важно достичь баланса между динамичностью законодательства и стабильностью*, позволяющей системе эффективно функционировать максимально продолжительное время в одних и тех же условиях. Стабильное, предсказуемое законодательство остается залогом устойчивого развития государства и реализации им инновационной функции, в том числе поддержания благоприятного инвестиционного климата и бизнесклимата, жизненного уклада граждан.

Стабильности законодательства способствуют:

- кодификация, планирование и прогнозирование нормотворческой деятельности;
- повышение качества и эффективности законодательства;
- исключение пробелов в законе, ограничение частоты корректировок, не оказывающих существенного влияния на правоприменение.

Стабильности мешают:

- чрезмерно большое количество нормативных правовых актов, что снижает их качество, ведет к пробельности, коллизионности;
- необходимость приведения законодательства в соответствие с вновь принятыми актами большей юридической силы и международными договорами в целях обеспечения непротиворечивости и системности правового регулирования, что влияет на частоту корректировки нормативных правовых актов;
- многочисленные поправки, вносимые в акты законодательства в течение короткого периода времени.

Вопросы для самопроверки

1. Как вы понимаете соотношение традиционного общества, общества с текущим правовым регулированием и общества инновационного?
2. Обозначьте пути правового обеспечения социальных трансформаций в условиях устойчивого развития общества.
3. Обеспечение каких условий необходимо для формирования экономики и права инновационного типа?
4. Каково соотношение стабильности и динамичности законодательства в условиях инновационного развития общества?

5. Какие требования предъявляются к правовой системе в условиях социальной трансформации?

Литература: [1–5, 26, 38, 56, 63].

Темы рефератов

1. Соотношение правового регулирования в традиционных обществах и обществах инновационного развития.
2. Правовое обеспечение социальных трансформаций как условие устойчивого развития общества и его конкурентности.
3. Требования к правовой системе в условиях социальной трансформации.
4. Инновационная экономика и право.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Сільчанка, М. У. Агульная тэорыя права: навуч. дапам. / М. У. Сільчанка, В. В. Сядзельнік, С. А. Жаўняровіч; пад рэд. М. У. Сільчанкі. – Гродна: ГрДУ, 2004. – 298 с.
2. Алексеев, С. С. Общая теория права: в 2 т. / С. С. Алексеев. – М.: Юрид. лит., 1981–1982. – Т. 2. – 360 с.
3. Теория государства и права: учебник и практикум для прикладного бакалавриата: в 2 т. / А. П. Альбов [и др.]; под общ. ред. А. П. Альбова, С. В. Николокиной. – М.: Юрайт, 2019. – Т. 1: Общая часть. – 134 с.
4. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права: учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский; под ред. В. А. Кучинского. – Минск: Академия МВД Респ. Беларусь, 2013. – 479 с.
5. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права: учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский; под ред. В. А. Кучинского. – Минск: Академия МВД РБ, 2013. – 479 с.
6. Гуляихин, В. Н. Правовая культура как объект научного исследования: методологические подходы, структура и критерии оценки / В. Н. Гуляихин // Юридические исследования. – 2013. – № 4. – С. 135–158.
7. Гуляихин, В. Н. Архетипы правосознания в системе правовой культуры личности / В. Н. Гуляихин // Юридические исследования. – 2014. – С. 54–74.
8. Демидова, И. А. Правовая культура современного белорусского общества: методология исследования, вопросы понимания и совершенствования / И. А. Демидова. – Могилев: Учреждение образования «Могилевский институт Министерства внутренних дел Республики Беларусь», 2021. – 396 с.
9. Демидова, И. А. Правомерное поведение в структуре правовой культуры / И. А. Демидова // Вестн. факультета бизнеса и права. – 2019. – № 1. – С. 83–91.
10. Доржиев, Ж. Б. Теория государства и права: учеб.-метод. пособие / Ж. Б. Доржиев. – Улан-Удэ: Изд-во ВСГТУ, 2005.
11. Дробязко, С. Г. Принципы в праве / С. Г. Дробязко // Проблемы развития юр. науки и совершенствование правопр. практики: сб. науч. тр. – Минск: БГУ, 2005. – С. 27–33.
12. Зрячкин, А. Н. Правовой нигилизм: причины и пути их преодоления: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. Н. Зрячкин. – Саратов, 2007. – 31 с.
13. Керимов, Д. А. Философия и философия права / Д. А. Керимов // Право и образование. – 2002. – № 5. – С. 4–26.
14. Корельский, В. П. Теория государства и права / В. П. Корельский, В. Д. Первалов. – М.: Норма, 2004.
15. Кудрявцев, В. Н. Правовое поведение: норма и патология / В. Н. Кудрявцев. – М., 1982.
16. Лагун, Д. А. Общая теория права: курс лекций / Д. А. Лагун. – Минск: БГУ, 2010. – 184 с.
17. Лебедев, А. Ф. Общая теория права: учеб. пособие / А. Ф. Лебедев. – Минск: Изд-во Гревцова, 2013. – 304 с.
18. Лейст, О. Э. Сущность права: проблемы теории и философии права / О. Э. Лейст. – М.: Зерцало, 2002.
19. Марченко, М. Н. Теория государства и права: учебник / М. Н. Марченко. – М., 2017.

20. Марченко, М. Н. Проблемы теории и методологии познания современной конституции России / М. Н. Марченко // Вестн. Московского гос. обл. ун-та. Серия: Юриспруденция. – 2015. – № 3. – С. 63–75.

21. Матюк, В. В. Закономерности развития права как социального явления / В. В. Матюк // Тенденции и перспективы развития социотехнической среды: материалы III Междунар. науч.-практ. конф., Москва, 12 дек. 2017 г. – М.: Негосударственное образовательное частное учреждение высшего образования «Московский экономический институт», 2017. – С. 73–77.

22. Матюк, В. В. Законный интерес как объект правовой охраны в Республике Беларусь / В. В. Матюк // Организационно-правовые аспекты инновационного развития АПК : сб. науч. тр., Горки, 22–23 апреля 2010 г. / Белорусская государственная сельскохозяйственная академия, Западнопоморский технологический университет в Щецине. – Горки, 2010. – Т. 7. – С. 316–320.

23. Матюк, В. В. Законный интерес как правовая категория / В. В. Матюк // Вестн. факультета бизнеса и права. – 2019. – № 1. – С. 91–99.

24. Матюк, В. В. К вопросу о содержании понятия «обход закона» / В. В. Матюк, Р. А. Фисун // Социальная значимость правовых знаний в жизни российского общества: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Воронеж, 2 дек. 2016 г. / под общ. ред. Н. И. Бухтоярова, В. Н. Пласкина, С. Н. Махиной, Т. М. Куценко. – Воронеж: Воронежский гос. аграрный ун-т им. Императора Петра I, 2016. – С. 204–208.

25. Матюк, В. В. Отражение категории «законный интерес» в текстах кодексов Республики Беларусь / В. В. Матюк // Государство и право в XXI веке: актуальные проблемы теории и практики: сб. материалов Междунар. науч.-практ. конф., Чебоксары, 19–20 мая 2016 г. / отв. за выпуск О. Н. Городнова. – Чебоксары: Чебоксарский кооперативный институт (филиал) автономной некоммерческой образовательной организации высшего образования Центросоюза Российской Федерации «Российский университет кооперации», 2016. – С. 165–172.

26. Морозова, Л. А. Теория государства и права: учебник / Л. А. Морозова. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма; НИЦ ИНФРА-М, 2014. – 464 с.

27. Мусатов, Ф. В. Становление науки теории государства и права в отечественной юриспруденции / Ф. В. Мусатов // Электронное приложение к «Российскому юридическому журналу». – 2013. – № 4. – С. 5–14.

28. Нерсисянц, В. С. Философия права: учебник / В. С. Нерсисянц. – М.: ИНФРА-М; Норма, 1997. – 647 с.

29. О состоянии конституционной законности в Республике Беларусь [Электронный ресурс]: Решение Конституционного Суда Респ. Беларусь, 10 марта 2022 г., № Р-1303/2022 // Нац. правовой Интернет-портал Респ. Беларусь. – 15.03.2022. – 6/1837.

30. Общая теория права: пособие [Электронный ресурс] / Белорусский государственный университет; под ред.: С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. – Электрон. текстовые дан. – Минск: [б. и.], 2014. – эл. жестк. диск. – Загл. с титул. экрана. – Электрон. версия печ. публикации.

31. Общая теория права: пособие / В. А. Абрамович [и др.]; под общ. ред. С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. – Минск, 2014. – 416 с.

32. Общая теория права: учеб.-метод. комплекс / сост. и общ. ред. А. Н. Пугачева. – 2-е изд., с изм. – Новополоцк: ПГУ, 2007. – 424 с.

33. Общая теория права: учеб.-метод. комплекс / А. М. Абрамович [и др.]. – Минск: БГУ, 2009. – 222 с.

34. Основы социальной концепции Русской Православной Церкви [Электронный ресурс] // Официальный портал Белорусской Православной Церкви. – Режим доступа:

<http://www.church.by/docs/osnovy-socialnoj-koncepcii-russkoj-pravoslavnoj-cerkvi>. – Дата доступа: 22.01.2019.

35. Правовая система Российской Федерации: учебник / под ред. Г. Ф. Ручкиной, А. П. Альбова. – М.: Юстиция, 2018. – 486 с.

36. Проблемы общей теории права и государства: учебник / Н. В. Варламова [и др.]; под общ. ред. В. С. Нерсисянца. – М.: Норма; ИНФРА-М, 2002. – 813 с.

37. Репьев, А. Г. Правовые категории «законность» и «дисциплина»: опыт системного исследования / А. Г. Репьев, А. М. Репьева // Изв. высш. учеб. заведений. Поволжский регион. Общественные науки. – 2014. – № 1 (29). – С. 22–32.

38. Рундквист, А. Н. Соотношение принципов справедливости и законности. Критерии несправедливости закона / А. Н. Рундквист // Юридические исследования. – 2020. – № 1. – С. 47–58.

39. Рыжик, А. В. Законные интересы в праве собственности (теоретико-правовое исследование на примере Республики Беларусь и Российской Федерации): монография / А. В. Рыжик, В. В. Матюк. – Горки: БГСХА, 2015. – 338 с.

40. Саакян, М. В. Пути повышения правовой культуры российского общества / М. В. Саакян // Вестн. Адыгейского гос. ун-та. Серия 1: Регионоведение: философия, история, социология, юриспруденция, политология, культурология. – 2010. – № 2.

41. Саидов, А. Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): учебник / А. Х. Саидов; под ред. В. А. Туманова. – М.: Юристъ, 2003. – 448 с.

42. Сільчанка, М. У. Агульная тэорыя права: навуч. дапам. / М. У. Сільчанка, В. В. Сядзельнік, С. А. Жаўняровіч; пад рэд. М. У. Сільчанкі. – Гродна: ГрДУ, 2004. – 345 с.

43. Стрыгина, С. В. Правовая культура современной России / С. В. Стрыгина // Изв. Саратов. ун-та. Нов. сер. Сер. Экономика. Управление. Право. – 2007. – № 1.

44. Стуканов, В. Г. Теоретико-методологические вопросы изучения правосознания / В. Г. Стуканов // Инновационные образовательные технологии. – 2013. – № 1 (33). – С. 30–34.

45. Теория государства и права: учебник и практикум для прикладного бакалавриата: в 2 т. / А. П. Альбов [и др.]; под общ. ред. А. П. Альбова, С. В. Николюкина. – М.: Издательство Юрайт, 2019. – Т. 1: Общая часть. – 134 с.

46. Теория государства и права: учебник / под ред. М. Н. Марченко. – М.: Зерцало, 2004. – 800 с.

47. Терентьева, К. С. Структура и функции правосознания / К. С. Терентьева // Инновационная наука. – 2015. – № 6–2.

48. Усманова, Е. Ф. Задачи правовой культуры и ее роль в правотворческой и правоприменительной деятельности / Е. Ф. Усманова // Мир науки и образования. – 2015. – № 2.

49. Шафалович, А. А. Право, государство и инновационное развитие: некоторые теоретические проблемы / А. А. Шафалович // Науч. тр. Бел. гос. экон. ун-та. Вып. 12 / редкол.: В. Н. Шимов (гл. ред.) [и др.]. – Минск: БГЭУ, 2019. – 528 с.

50. Шафалович, А. А. Вызовы и перспективы правового регулирования на пути к инновационному типу (на примере Республики Беларусь) / А. А. Шафалович // Teisė (Vilniaus Universiteto žurnalai). – 2018. – Т. 108. – С. 127–134.