

УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ  
«МОГИЛЕВСКИЙ ИНСТИТУТ МИНИСТЕРСТВА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ  
РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Кафедра правовых дисциплин

ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА  
методические рекомендации по изучению дисциплины  
для специальности переподготовки 1-24 01 71 «Правоведение»  
(квалификация юрист)

Форма получения образования: переподготовка

Этапы: 1 этап

Разработчик:  
старший преподаватель кафедры  
подполковник милиции  
Данькова И.В.

Допущены к использованию в образовательном процессе кафедрой  
правовых дисциплин 30 августа 2017 года, протокол №16

Врио начальника кафедры  
правовых дисциплин  
подполковник милиции  
М. В. Перунов

Могилев, 2017 г.

## СОДЕРЖАНИЕ

I.	Введение	3 стр.
II.	Тематический план	6 стр.
III.	Литература, рекомендуемая для изучения дисциплины	8 стр.
IV.	Рекомендации по изучению тем учебной программы	11 стр.
	Тема № 1	11 стр.
	Тема № 2	14 стр.
	Тема № 3	16 стр.
	Тема № 4	19 стр.
	Тема № 5	23 стр.
	Тема № 6	29 стр.
	Тема № 7	37 стр.
	Тема № 8	41 стр.
	Тема № 9	48 стр.
	Тема № 10	55 стр.
	Тема № 11	62 стр.
	Тема № 12	69 стр.
	Тема № 13	78 стр.
	Тема № 14	83 стр.
	Тема № 15	94 стр.
	Тема № 16	109стр.
	Тема № 17	115стр.
	Тема № 18	118стр.
	Тема № 19	124стр
	Тема № 20	128стр.
V.	Материалы для подготовки к текущей аттестации	136стр.

## ВВЕДЕНИЕ

В юридических учебных заведениях в качестве вводного и основополагающего курса изучается курс общей теории права. Право представляет собой объект повышенного интереса с практической точки зрения. Оно играет существенную роль в жизни отдельного индивида и общества в целом, а потому необходимо изучение закономерностей его возникновения, построения и функционирования. Проблемы возникновения, природы, сущности государства и права, их функционирования, роли и значения в жизни общества, государственно-правовой действительности и тенденций ее развития, политико-правовых процессов и их отражения в сознании людей исследуются такой дисциплиной как общая теория государства и права. А потому без ее изучения невозможно усвоить специальные юридические дисциплины.

Теория права взаимосвязана с теорией государства, так как право и государство имеют общие закономерности возникновения и развития, а значит невозможно по отдельности проследить их действие на общественные отношения. В настоящее время в мире идет возрождение идей естественного права и ориентация на формирование правового государства, основанного на праве.

Государство издает правовые акты, обеспечивает их соблюдение и в случае неисполнения содержащихся в них требований применяет принудительную силу. Право как регулятор общественных отношений, активно воздействует на государство путем установления общеобязательных для всех его органов, должностных лиц и организаций правил поведения. С помощью норм права закрепляется их статус, определяются рамки их деятельности, устанавливается их структура, порядок деятельности и взаимоотношений. Право вносит определенный порядок в общество и государство, создает юридические предпосылки для его активности и эффективности. Именно поэтому каждое государство стремится не только к изданию отвечающих его интересам законов и других правовых актов (постановлений, декретов, распоряжений и т.п.), но и к их полному осуществлению.

Государство и право как важные и сложные социальные явления представляют собой объект изучения многих общественных наук (истории, политологии, экономики, философии и др.), в том числе и общей теории государства и права. Для управления общественными процессами необходимо теоретическое осмысление проблем возникновения, природы, сущности государства и права, их функционирования, роли и значения в жизни общества, государственно-правовой действительности и тенденций ее развития, политико-правовых процессов и их отражения в сознании людей.

Теория государства и права как наука имеет целью получение, обновление и углубление обобщенных, достоверных знаний о государстве и праве, стремится познать устойчивые, глубинные связи государственно-правовой жизни, определяющие ее историческое движение.

Цель учебной дисциплины «Общая теория права» состоит в формировании знаний и умений, предусмотренных требованиями к освоению общей теории права, способностей самостоятельно постигать теоретическое и отраслевое юридическое знание, формирование культурно-ценностных ориентаций, восприятия идеологических, нравственных ценностей общества и

государства, а также формирование знаний и умений понимания содержания права, его толкования и грамотного применения.

Задачами учебной дисциплины «Общая теория права» являются:

- владение и применение общетеоретических юридических знаний для решения возникающих на практике задач;
- владение навыками самостоятельного анализа проблем политической и правовой систем общества;
- владение навыками устной и письменной юридической коммуникации;
- владение навыками работы с юридической литературой и нормативными правовыми актами;
- владение навыками пользования информационно-справочными правовыми системами;
- владение навыками сбора, анализа и оценки юридически значимой информации, представления ее в удобной для восприятия форме;
- способность к генерированию самостоятельных политико-правовых идей, умение постоянно учиться, повышать свою квалификацию в избранной правовой сфере деятельности;
- формирование качеств гражданственности;
- формирование способностей к адекватному социальному взаимодействию в профессиональной деятельности, работе в профессиональном коллективе (в том числе и в части ведения переговоров, подготовки докладов, организации и контроля деятельности малых коллективов исполнителей).

Методами изучения дисциплины являются: проведение лекционных, семинарских занятий; самостоятельная работа обучающихся с рекомендованными преподавателем литературными источниками и нормативными правовыми актами.

Средствами реализации учебной программы дисциплины являются: учебники и учебные пособия; нормы законодательства; компьютерные презентации, дидактические материалы.

В соответствии с требованиями образовательного стандарта Республики Беларусь по специальности 1–24 01 71 «Правоведение» по результатам изучения дисциплины «Общая теория права» слушатели должны

*знать*

- общие понятия, используемые в юридической науке, сущность, понятие, признаки, функции и содержание права и государства, закономерности возникновения, развития и функционирования права и государства;
- методологию научного познания правовых явлений;
- принципы, формы (источники) права, понятие, признаки и виды правового акта, понятие и элементы правоотношений, понятие и структуру системы права, понятие, виды и стадии правотворческой и правоприменительной деятельности, понятие и виды правосознания и правовой культуры, механизм правового регулирования, понятие, признаки и виды юридической ответственности, состав правонарушения, понятие законности и правопорядка;

*уметь:*

- характеризовать право как верховенствующий, интегративный, наиболее значимый в обществе регулятор, лежащий в основе жизнедеятельности личности, общества и государства;

- анализировать основные теории сущности и происхождения права и государства, раскрывать процессы становления права и его развития по пути обеспечения социального прогресса;

- выявлять проблемы в возникновении, развитии и функционировании государства и права;

- описывать формы государства, характеризовать правовое государство и гражданское общество, характеризовать правовой статус личности в государстве;

- характеризовать структуру нормы права, ее отражение в нормативном предписании, анализировать структуру правоотношения и место нормы в системах права и законодательства;

- анализировать правотворческую и правоприменительную деятельность, раскрывать основные тенденции развития права и законодательства;

- раскрывать состав правонарушения;

*владеть:*

- понятийным аппаратом общей теории права;

- навыками обнаружения в теориях о сущности права и государства истинных и некорректных утверждений и положений;

- навыками анализа правотворческой и правоприменительной деятельности, толкования права, обнаружения и преодоления коллизий и пробелов в праве, оценки эффективности законодательства;

- навыками поиска необходимой информации для пополнения профессиональных знаний;

убеждениями в обязательности соблюдения прав и законных интересов личности, общества, государства, уважительном отношении к человеку и гражданину

Форма текущей аттестации – экзамен.

## ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН ДИСЦИПЛИНЫ

Номер и наименование темы	Количество учебных часов									
	Всего	Распределение по видам занятий								
		Аудиторные занятия								самостоятельная работа
		лекции	практические занятия	семинарские занятия	круглые столы, тематические	лабораторные занятия	деловые игры	тренинги	конференции	
1.Юридическая наука в системе познания. Общая теория права в системе юридических наук	3	2								1
2.Понятие, предмет и методология общей теории права	3			2						1
3.Право в системе социального регулирования	2									2
4.Сущность, принципы и функции права	3	2								1
5.Основные подходы к определению и пониманию права .	3			2						1
6.Происхождение права.	2									2
7. Нормы права	3			2						1
8.Правовые отношения	3	2								1
9. Система права. Система законодательства	3	2								1
10.Власть, общество, право	2									2
11.Понятие, сущность, признаки и функции государства	3	2								1

12. Формы государства	3			2						1
13. Правовое государство	2									2
14. Формы права. Основные формы права в Республике Беларусь	3	2								1
15. Правотворчество. Совершенствование законодательства	3			2						1
16. Реализация и применение права	4	2								2
17. Толкование права	2	2								2
18. Правосознание и правовая культура	4			2						2
19. Законность и правопорядок	3			2						1
20. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность	4	2								2
Экзамен										
Всего	60	18		14						28

## **ОСНОВНАЯ ЛИТЕРАТУРА ПО УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЕ**

1. Агульняная тэорыя права : вуч. дапам. / пад рэд. М. У. Сільчанкі. – Гродна, 2004. – 345 с.
2. Алексеев, С. С. Государство и право : учеб. пособие / С. С. Алексеев. – Москва : Проспект, 2015. – 152 с.
3. Алексеев, С. С. Общая теория права / С. С. Алексеев. – М. : Проспект, 2008. – 565 с.
4. Бабаев, В. К. Теория права и государства в схемах и определениях : учеб. пособие / В. К. Бабаев, В. М. Баранов, В. А. Толстик. – Москва : Юристъ, 1998 – 250 с.
5. Венгеров, А. Б. Теория государства и права : учебник / А. В. Венгеров. – 3-е изд., испр. и доп. ; табл. – М. : Омега-Л, 2006. – 608 с.
6. Венгеров, А. Б. Теория государства и права : в 2 т. / под ред. А. Б. Венгерова. – Ч.1 : Теория государства / А. Б. Венгеров [и др.]. – М., 1995. – 256 с. – Ч.1 : Теория государства / А. Б. Венгеров [и др.]. – М., 1995. – 168 с. –
7. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права : курс лекций / А. Ф. Вишневский. – Минск : Тесей, 2010. – 367с.
8. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права : курс лекций / А. Ф. Вишневский. – 4-е изд., испр. и доп. – Минск : Тесей, 2010. – 368 с.
9. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права : учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский ; под общ. ред. В. А. Кучинского. – М. : Изд-во деловой и учебной литературы, 2006. – 656 с.
10. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права : учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский ; под общ. ред. В. А. Кучинского. – М. : «Интегралполиграф», 2009 – 550 с.
11. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права : учебник для вузов / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский ; под общ. ред. В. А. Кучинского. – Минск : Академия МВД Республики Беларусь, 2013. – 479 с.
12. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права : Утверждено Министерством образования Республики Беларусь в качестве учебника для студентов учреждений высшего образования по юридическим специальностям / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский ; под ред. В.А Кучинского; Министерство внутренних дел Республики Беларусь, Учреждение образования «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь». – Минск : Академия МВД, 2013 – 478 с.
13. Гатин, А. М. Теория государства и права / А. М. Гатин. – Санкт-Петербург : Минск : Киев : Питер, 2005 – 207 с.
14. Горбатов, Н. А. Общая теория государства и права в вопросах и ответах / Н. А. Горбатов. – Минск : Академия МВД Республики Беларусь, 2008. – 208 с.
15. Дмитрук, В. Н. Теория государства и права : учеб. пособие / В. Н. Дмитрук. – М. : Новое знание, 2002. – 184 с.
16. Дробязко, С. Г. Общая теория права : учеб. пособие / С. Г. Дробязко, В. С. Козлов. – Минск : НО ООО «БИП-С», 2003. – 336 с.
17. Калинина, Э. А. Общая теория государства и права : Краткий элементарный учебный курс: практическое пособие / Э. А. Калинина, И. Ф. Калинина, А. А. Старжинская ; под общ. ред. Э. А. Калининой. - Минск : Молодежное общество, 2005 – 83 с.
18. Комаров, С. С. Общая теория государства и права : учебник / С. А. Комаров – М. : Питер, 2004. – 510 с.
19. Кузнецов, И. Н. История государства и права Беларуси / И. Н. Кузнецов, В. А. Шелкопляс. – Минск : Дикта, 1999. – 272 с.



20. Лазарев В. В. Теория государства и права : учебник / В. В. Лазарев, С. В. Липень, А. Х. Саидов ; под ред. К. Х. Абдурахманова. – Ташкент : «AKADEMIA», 2007. – 736 с.
21. Лазарев, В. В. Теория государства и права : учебник / В. В. Лазарев, С. В. Липень. – 3-е изд. – М. : Спарк, 2004. – 528 с.
22. Матузов, Н. И. Теория государства и права : учебник / Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М. : Юрист, 2007. – 540 с.
23. Нерсисянц, В. С. Общая теория права и государства : учебник для юрид. вузов и фак. / В. С. Нерсисянц – М. : Изд. группа НОРМА–ИНФРА М, 1999. – 552 с.
24. Общая теория государства и права : Допущено Министерством образования Республики Беларусь в качестве учебного пособия для учащихся специальности «Правоведение» учреждений, обеспечивающих получение среднего специального образования / [Г. А. Василевич и др.] ; под общ. ред. А. Г. Тиковенко. – Минск : Кн. Дом, 2006 – 319 с.
25. Общая теория права и государства : Учебник для юридических вузов / [авт. кол.: В. С. Афанасьев, А. Г. Братко, А. П. Герасимов и др.] ; под ред. В. В. Лазарева. – Москва : Юрист, 1994 – 366 с.
26. Общая теория права : курс лекций / подгот. М. Ю. Шубадеева. – Могилев : Могилевский колледж МВД Республики Беларусь, 2009 – 160 с.
27. Общая теория права и государства : учебник / под ред. В. В. Лазарева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 1996. – 472 с.
28. Общая теория права и государства : учебник / под ред проф. В. В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Юристъ, 1999. – 520 с.
29. Общая теория права и государства : учебник / под ред. В. В. Лазарева. – 2-е изд. – М. : Юрист, 1996. – 472 с.
30. Проблемы теории государства и права / под ред. проф. С. С. Алексеева. – М. : Юрид. лит., 1987. – 448 с.
31. Проблемы теории государства и права : учеб. пособие / под ред. М. Н. Марченко. – М. : Юристъ, 2001. – 656 с.
32. Теория права и государства : учебник для студентов и аспирантов юридических вузов и факультетов / Руководитель авт. коллектива и отв. ред. Г. Н. Манов ; [авт. кол.: С. В. Боботов, Н. В. Варламова, В. В. Лазарев и др.]. – Москва : БЕК, 1996 – 323 с.
33. Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. – М. : Юристъ, 1997. – 672 с.
34. Теория государства и права : учебник / А. С. Пиголкин [и др.] / под ред. А. С. Пиголкина. – М. : Юрайт-Издат, 2005. – 613 с.
35. Теория государства и права : учебник / под ред. В. Я. Кикотя, В. В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : ИД «ФОРУМ»: ИНФРА-М, 2008. – 624 с.
36. Теория государства и права : хрестоматия : в 2 т. / Авт.-сост. : В. В. Лазарев, С. В. Липень. – М. : Юристъ, 2001. – Т. 1: Теория государства. – 2001. – 620 с.; Т. 2: Теория права. – 2001. – 604 с.
37. Трахименок, С. А. Общая теория права : курс лекций / С. А. Трахименок. – Минск : Акад. упр. При Президенте Респ. Беларусь, 2006. – 225 с.
38. Хропанюк, В. Н. Теория государства и права : учебник / В. Н. Хропанюк. – 3-е изд., испр. и доп. – М. : Омега-А, 2008. – 384 с.
39. Хропанюк, В. Н. Теория государства и права : хрестоматия / В. Н. Хропанюк ; под ред. проф. Т. Н. Радько. – М. : Изд-во «Интерстиль». – 937.

40. Черданцев, А. Ф. Теория государства и права / А. Ф. Черданцев. – М. : Юристъ, 2003. – 393 с.
41. Черданцев, А. Ф. Теория государства и права : учебник для вузов / А. Ф. Черданцев. – М. : Юрайт, 1999. – 432 с.
42. Четвернин, В. А. Понятия права и государства. Введение в курс теории права и государства : Учебное пособие для вузов / В. А. Четвернин ; Академия народного хозяйства при Правительстве Российской Федерации; Юридический факультет им. М. М. Сперанского. – Москва : Дело, 1997 – 119 с.
43. Широков, А. Т. Теория государства и права: курс лекций : Рекомендовано редакционно-издательским советом Академии управления при Президенте Республики Беларусь / А. Т. Широков ; Академия управления при Президенте Республики Беларусь. – Минск : Академия управления при Президенте Республики Беларусь, 2009 – 154 с.

## РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ИЗУЧЕНИЮ ОТДЕЛЬНЫХ ТЕМ УЧЕБНОЙ ПРОГРАММЫ

### Тема № 1. Юридическая наука в системе познания. Общая теория права в системе юридических наук

#### *Содержание учебного материала*

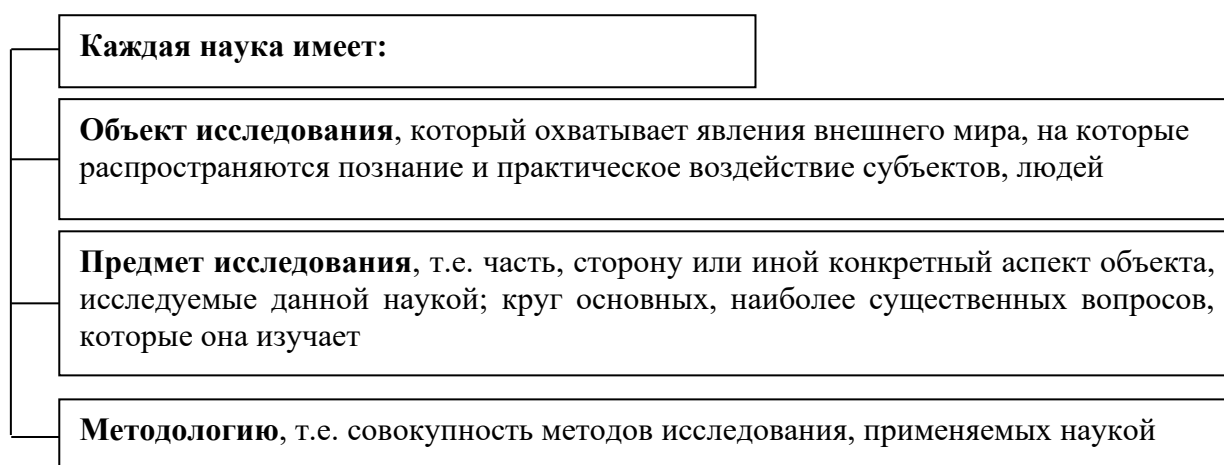
*Понятие науки и научных знаний. Классификация наук. Естественные, общественные и технические науки. Общая теория права как общественная наука. Понятие и предмет общей теории государства и права. Взаимосвязь и взаимообусловленность теории государства и теории права. Функции общей теории права.*

*Взаимосвязь общей теории государства и права с другими общественными науками. Общая теория права в системе юридических наук. Классификация юридических наук. Значение общей теории права для изучения юридических дисциплин.*

#### **Базовые понятия и определения по теме:**

**Наука** — это система знаний о наиболее существенных свойствах (признаках) изучаемых явлений действительности, закономерностях их существования и развития.

**Функция науки** — выработка и теоретическая систематизация объективных данных.



Многообразие объектов и особенно предметов познания, отражающих различные стороны и проявления действительности, обуславливает наличие множества наук. Научные знания подразделяются на следующие группы:

- естественные науки;
- общественные науки;
- философия;
- технические науки.

Теория государства и права как наука имеет целью получение, обновление и углубление обобщенных, достоверных знаний о государстве и праве. Таким образом, **объектом изучения** общей теории государства и права выступают государство и право как социальные явления. **Предметом изучения** общей теории государства и права являются:

- наиболее общие закономерности возникновения, развития, назначения и функционирования государства и права;
- предмет теории составляют государство и право в их единстве;
- в предмет теории государства и права входит общественное, групповое и индивидуальное политическое и правовое сознание.

Исходя из особенностей предмета, теория государства и права является:

- общественной наукой;
- юридической наукой;
- общетеоретической наукой.

Поскольку объект теории государства и права имеет дуалистическую природу, она, оставаясь целостной наукой, подразделяется на две относительно самостоятельные структурные части: 1) теорию государства (государствоведение); 2) теорию права (правоведение).

**Функции науки общей теории государства и права**, характеризующие ее теоретическое и практическое значение:

- познавательная функция;
- эвристическая функция;
- прогностическая функция.

**Все юридические науки можно подразделить на следующие группы:**

- общетеоретические науки (общая теория права, социология права, философия права, энциклопедия права);
- исторические науки (история политических и правовых учений, история государства и права зарубежных стран и др.);
- отраслевые науки (конституционное право, административное право, финансовое право, гражданское право, трудовое право и др.);
- межотраслевые науки (хозяйственное право, криминология, судоустройство, прокурорский надзор);
- прикладные науки (криминалистика, судебная статистика, судебная медицина, судебная психиатрия; некоторые авторы именуют их комплексными юридическими науками);
- международные науки (международное публичное право, международное частное право).

**Роль общей теории права в отношении других юридических наук:**

1. Является вводной наукой в юриспруденцию разрабатывает исходные понятия и категории, а также выявляет и формулирует объективные закономерности.

2. Разрабатывает общетеоретические положения, используя достижения других юридических наук (конституционного права – в области обеспечения прав человека; гражданского права – правовых отношений; уголовного права – юридической ответственности и т.д.).

3. Является методологической наукой в правоведении в силу того, что разрабатывает исходные теоретические положения.

**Общая теория права как наука отличается от учебной дисциплины по следующим признакам:**

- 1) учебная дисциплина полностью базируется на достижениях науки;
- 2) цели, задачи и субъекты учебной дисциплины и науки различаются. Цель учебной дисциплины – доведение до обучаемых при помощи методических приемов уже добытых наукой и апробированных практикой знаний; цель науки – накопление новых сведений учеными-исследователями с использованием всего методического арсенала;
- 3) учебная дисциплина более субъективна, чем наука. Система общей теории государства и права как науки обусловлена реальной системой

изучаемых ею государственно-правовых явлений и максимально к ней приближена. Система общей теории государства и права как учебной дисциплины во многом зависит от составителей учебных программ, количества отведенных на ее изучение учебных часов и личных качеств преподавателя.

#### **Функции общей теории права как учебной дисциплины:**

- 1) вводит в систему юридического образования и обеспечивают их надлежащую общетеоретическую подготовку;
- 2) развивает абстрактное, аналитическое мышление, формирует правовую и аналитическую культуру.

#### **Вопросы, рассматриваемые на лекционном занятии**

1. Понятие науки и научных знаний.
2. Общая теория права как общественная наука. Понятие и предмет общей теории права. Функции общей теории права.
3. Взаимосвязь общей теории права с другими общественными науками. Общая теория права в системе юридических наук. Классификация юридических наук.
4. Структура и система учебной дисциплины «Общая теория права».

#### **Материалы для самоконтроля по теме**

##### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: наука, метод исследования, общая теория права.
2. Письменно охарактеризуйте значение общей теории права в системе юридических наук

##### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Что является объектом исследования общей теории государства и права?
2. Чем объект исследования отличается от предмета изучения?
3. Назовите характерные черты предмета общей теории государства и права.
4. Что является предметом изучения теории государства?
5. Что является предметом изучения теории права?
6. Дайте определение общей теории права как науки.
7. Что такое наука?
8. Какие группы наук выделяют?
9. Какие науки являются общественными?
10. Определите место общей теории государства и права в системе общественных наук?

#### **Перечень рекомендуемой литературы по теме**

1. Алексеев, С. С. Философия права : история и современность. Проблемы. Тенденции. Перспективы / С. С. Алексеев. – М. : НОРМА, 1999. – 329 с.
2. Байтин, М. И. О методологическом значении и предмете общей теории государства и права / М. И. Байтин // Государство и право. – 2007. – №4. – С. 5-9.
3. Венгеров, А. Б. Теория государства и права: в 2 т. / под ред. А. Б. Венгерова. – Ч.1: Теория государства / А. Б. Венгеров [и др.]. – М., 1995. – 256 с.

4. Вишневский, А. Ф. Предмет общей теории государства и права, некоторые инновационные подходы к его усвоению / А. Ф. Вишневский // Инновации в юридическом образовании: содержание, технологии, управление: Тез. докл. Междунар. научно-метод. конф., Минск, 31 октября 2008 г. – Минск : Академия МВД Респ. Беларусь, 2008. – С. 172-176.

5. Историческое и логическое в познании государства и права / А. И. Королев [и др.] ; под ред. А. И. Королева. – Л. : Изд-во ЛГУ, 1988. – 156 с.

6. Керимов, Д. А. Социология и правоведение / Д. А. Керимов // Государство и право. – 1999. – №8. – С. 84-88.

7. Кудрявцев, В. Н. Современная социология права : учебник / В. Н. Кудрявцев, В. П. Казимирчук. – М. : Юристъ, 1995. – 303 с.

8. Кучинский, В. А. Общая теория государства и права – методологическая наука и учебная дисциплина / В. А. Кучинский // Право в современном белорусском обществе : сб. науч. тр. – Минск : Право и экономика, 2007. – Вып. 2. – С. 91-107.

9. Лапаева, В. В. Конкретно-социологические исследования в праве / В. В. Лапаева. – М. : Юрид. лит., 1987. – 142 с.

10. Липень, С. В. О значении теоретического юридического знания для правоохранительной деятельности органов внутренних дел / С. В. Липень // Проблемы борьбы с преступностью и подготовки кадров для органов внутренних дел Республики Беларусь : сб. материалов науч.-практ. конф., Минск, 30 янв. 2004 г. / под общ. ред. И. И. Басецкого. – Минск : Академия МВД Республики Беларусь, 2004. – С.160-161.

11. Мартышин, О. В. Общетеоретические юридические науки и их соотношение / О. В. Мартышин // Государство и право. – 2004. – № 7. – С. 5-11.

12. Методологические проблемы правоведения / Крашенинникова Н. А. [и др.] ; отв. ред. М. Н. Марченко; МГУ им. М. В. Ломоносова. – М.: Изд-во МГУ, 1994 (1995). – 169 с.

13. Сырых, В. М. Метод правовой науки: (Основные элементы, структура) / В. М. Сырых. – М. : Юрид. лит., 1980. – 176 с.

14. Четвернин, В. А. Понятие права и государства. Введение в курс общей теории права и государства : учеб. пособие / В. А. Четвернин. – М. : Дело, 1997. – 120 с.

## **Тема № 2. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ И МЕТОДОЛОГИЯ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА**

### ***Содержание учебного материала***

*Особенности современной методологии. Методологический плюрализм. Методология общей теории государства и права. Диалектико-материалистический и иные философские методы познания государственно-правовых явлений. Общенаучные методы исследования государства и права. Частнонаучные методы исследования государства и права. Сравнительный, системный, статистический, формально-логический, конкретно-социологический и другие частнонаучные методы исследования государства и права.*

### ***Базовые понятия и определения по теме:***

**Методология** – учение о познавательных процедурах и их результатах. Методология общей теории права включает в себя методы, применяемые для изучения государства и права. В методологии общей теории права различают:

**1. Всеобщие (философские, мировоззренческие) методы** (подходы) используются во всех науках и на всех стадиях научного познания: диалектико-материалистический; идеалистический (метафизический).

**2. Общие методы** применяются разными науками с учетом специфики предмета каждой (сравнения, анализа, синтеза, абстрагирования, системный, сравнительный и др.).

**3. Специальные методы** разрабатываются в рамках специальных наук, но широко используются другими науками – статистический, социологический, психологический.

**4. Частные методы** вырабатываются и применяются только одной отдельной наукой (сравнительно-правовой, толкования юридических норм, правового прогнозирования и др.).

### ***Вопросы для подготовки к семинарскому занятию:***

1. Особенности современной методологии. Методологический плюрализм.
2. Методология общей теории права.
3. Диалектико-материалистический и иные философские методы познания государственно-правовых явлений.
4. Общенаучные методы исследования государства и права.
5. Частнонаучные методы исследования государства и права.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определение понятия методология общей теории права.
2. Представьте в виде схемы структуру методологии общей теории государства и права
3. Охарактеризуйте особенности идеалистического метода исследования

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Что понимается под методологией науки?
2. Какие группы методов выделяют?
3. В чем особенность всеобщих методов исследования? Какие всеобщие методы исследования вам известны? Дайте их характеристику.
4. В чем особенность общих методов исследования? Какие общие методы исследования вам известны? Дайте их характеристику.
5. В чем особенность частных методов исследования? Какие частные методы исследования вам известны? Дайте их характеристику.

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Алексеев, С. С. Философия права : история и современность. Проблемы. Тенденции. Перспективы / С. С. Алексеев. – М. : НОРМА, 1999. – 329 с.
2. Байтин, М. И. О методологическом значении и предмете общей теории государства и права / М. И. Байтин // Государство и право. – 2007. – №4. – С. 5-9.

3. Венгеров, А. Б. Теория государства и права: в 2 т. / под ред. А. Б. Венгерова. – Ч.1: Теория государства / А. Б. Венгеров [и др.]. – М., 1995. – 256 с.

4. Вишневский, А. Ф. Предмет общей теории государства и права, некоторые инновационные подходы к его усвоению / А. Ф. Вишневский // Инновации в юридическом образовании: содержание, технологии, управление: Тез. докл. Междунар. научно-метод. конф., Минск, 31 октября 2008 г. – Минск : Академия МВД Респ. Беларусь, 2008. – С. 172-176.

5. Историческое и логическое в познании государства и права / А. И. Королев [и др.] ; под ред. А. И. Королева. – Л. : Изд-во ЛГУ, 1988. – 156 с.

6. Керимов, Д. А. Социология и правоведение / Д. А. Керимов // Государство и право. – 1999. – №8. – С. 84-88.

7. Кудрявцев, В. Н. Современная социология права : учебник / В. Н. Кудрявцев, В. П. Казимирчук. – М. : Юристъ, 1995. – 303 с.

8. Кучинский, В. А. Общая теория государства и права – методологическая наука и учебная дисциплина / В. А. Кучинский // Право в современном белорусском обществе : сб. науч. тр. – Минск : Право и экономика, 2007. – Вып. 2. – С. 91-107.

9. Лапаева, В. В. Конкретно-социологические исследования в праве / В. В. Лапаева. – М. : Юрид. лит., 1987. – 142 с.

10. Липень, С. В. О значении теоретического юридического знания для правоохранительной деятельности органов внутренних дел / С. В. Липень // Проблемы борьбы с преступностью и подготовки кадров для органов внутренних дел Республики Беларусь : сб. материалов науч.-практ. конф., Минск. 30 янв. 2004 г. / под общ. ред. И. И. Басецкого. – Минск : Академия МВД Республики Беларусь, 2004. – С.160-161.

11. Мартышин, О. В. Общетеоретические юридические науки и их соотношение / О. В. Мартышин // Государство и право. – 2004. – № 7. – С. 5-11.

12. Методологические проблемы правоведения / Крашенинникова Н. А. [и др.] ; отв. ред. М. Н. Марченко; МГУ им. М. В. Ломоносова. – М.: Изд-во МГУ, 1994 (1995). – 169 с.

13. Сырых, В. М. Метод правовой науки: (Основные элементы, структура) / В. М. Сырых. – М. : Юрид. лит., 1980. – 176 с.

14. Четвернин, В. А. Понятие права и государства. Введение в курс общей теории права и государства : учеб. пособие / В. А. Четвернин. – М. : Дело, 1997. – 120 с.

### **Тема 3. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ**

#### ***Содержание учебного материала***

*Понятие нормативного и ненормативного регулирования общественных отношений.*

*Социальные и технические нормы.*

*Социальные нормы общества: понятие и признаки. Классификация социальных норм общества.*

*Нормы права и другие социальные нормы: общность, различие, взаимодействие. Право и мораль. Право и обычаи. Право и религия. Право и корпоративные нормы.*



### ***Базовые понятия и определения по теме:***

Суть нормативного социального регулирования состоит в том, чтобы упорядочить общественно значимую деятельность при помощи общих правил, норм, образцов, эталонов поведения, которые распространяются на все случаи данного рода и которым должны следовать все люди, попавшие в ситуацию, предусмотренную этими правилами. Совокупность взаимодействующих между собой правил поведения как единый и многообъектный комплекс представляет собой **систему нормативного регулирования**, состоящую из частей, отдельных подсистем. Они взаимосвязаны между собой, тесно взаимодействуют, но являются относительно самостоятельными и во многом отличающимися друг от друга, ибо каждая из них выполняет только ей присущие функции. При этом право является системообразующим фактором, поскольку именно в праве в значительной степени проявляются системные связи всего комплекса социальных норм.

Модель социальных связей, процессов будет нормативной, если она в определенной форме отражает их типичность, всеобщность, обязательность. В обществе также существуют и **ненормативные регуляторы человеческого поведения**, т.е. такие формы воздействия на поступки людей, которые не обладают признаками нормативности. К таким регуляторам относятся:

- индивидуальное регулирование;
- информативные регуляторы;
- ценностные факторы.

Социальные нормы складываются исторически и являются одним из необходимых условий жизнедеятельности общества, средством общественного управления, согласования взаимных интересов и потребностей людей. С развитием общества совершенствуются и его социальные нормы, меняется их характер и содержание. **Признаки социальных норм:**

1. Социальные нормы являются правилами поведения;
2. Социальные нормы имеют общий характер;
3. Социальные нормы образуются в результате сознательно-волевой деятельности людей;
4. Реализация социальных норм обеспечивается сознанием людей;
5. Социальные нормы имеют объективный характер.

В целях выявления природы, содержания, специфики социальных норм наука использует различные основания, критерии их деления, классификации на определенные группы, виды. В юридической науке наиболее распространенными **критериями классификации социальных норм** является особенности их возникновения, сфера действия и особенности регулирования ими общественных отношений, а также способы обеспечения. Исходя из этих оснований, социальные нормы делятся на следующие виды:

- 1) нормы права;
- 2) нормы морали (нравственности);
- 3) корпоративные нормы (нормы общественных объединений);
- 4) обычаи (традиции);
- 5) религиозные нормы.

В литературе встречаются и иные подходы к классификации социальных норм. Например, в зависимости от характера регулируемых ими отношений нормы подразделяются на политические, экономические, социально-культурные и др.

Человеческая цивилизация выработала широкий комплекс норм, регулирующих не только отношения людей друг с другом. В обществе

действуют и такие правила поведения, которые принято называть **техническими нормами**. Технические нормы предназначены для наиболее рационального и безвредного использования человеком природных ресурсов, технических достижений. В современных условиях технические нормы имеют особое значение, так как их несоблюдение, ошибки в эксплуатации высокотехнологичных объектов, природных ресурсов и т.п. могут привести к крупным экологическим катастрофам, другим негативным результатам.

Технические нормы затрагивают общественные отношения людей, а потому приобретают социальный характер. Многие технические требования закрепляются в специальных нормативных актах (правила пожарной безопасности, строительные нормы и правила, правила хранения взрывчатых, отравляющих веществ, эксплуатации транспорта и т.д.) и таким образом приобретают юридическую силу. Их принято называть технико-юридическими. Нормы права с техническим содержанием являются столь же обязательными, как и иные правовые нормы. За их нарушения предусматриваются меры юридической ответственности.

Многообразие социальных норм сложилось исторически. Для определения соотношения норм права с другими социальными нормами используются следующие критерии: единство, различие и противоречие социальных норм.

Единство заключается в том, что нормы и права, и морали, и корпоративные нормы, и обычаи относятся к социальным нормам и обладают общими признаками последних, т.е. содержание социальных норм в целом обусловлено уровнем экономического развития общества, это нормы одного общества.

Различия, существующие между нормами права и иными неправовыми социальными нормами, устанавливаются по следующим критериям.

1. По происхождению.
2. По форме выражения.
3. По сфере действия.
4. По степени детализации.

### **Материалы для самоконтроля по теме**

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: норма, социальная норма, норма права, нормы морали, корпоративные нормы, обычаи, религиозные нормы, технические нормы.

2. Проведя сравнительную характеристику социальных норм общества, определите общие и отличительные черты норм права и норм морали как регуляторов общественных отношений. Результаты занесите в таблицу:

Нормы права	Нормы морали
Общие черты	
Отличительные признаки	

3. Проведя сравнительную характеристику социальных норм общества, определите общие и отличительные черты норм права и корпоративных норм как регуляторов общественных отношений. Результаты занесите в таблицу:

Нормы права	Корпоративные нормы
Общие черты	
Отличительные признаки	

<b>4. Проведя сравнительную характеристику социальных норм общества, определите общие и отличительные черты норм права и религиозных норм как регуляторов общественных отношений. Результаты занесите в таблицу:</b>	
Нормы права	Религиозные нормы
Общие черты	
Отличительные признаки	

*Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Какие ненормативные регуляторы общественных отношений Вам известны?
2. Почему социальные нормы носят нормативный характер?
3. Назовите признаки социальных норм как регуляторов общественных отношений.
4. Назовите виды социальных норм и дайте им характеристику.
5. Проведите сравнительную характеристику социальных и технических норм.
6. Определите значение каждого из видов социальных норм в регулировании общественных отношений.

#### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Бобнева, М. И. Социальные нормы и регуляции поведения / М. И. Бобнева. – М. : Наука, 1978. – 311 с.
2. Графский, В. Г. Право и мораль в истории: проблемы ценностного подхода / В. Г. Графский // Государство и право. – 1998. – № 8. – С. 114-119.
3. Матузов, Н. И. Право в системе социальных норм / Н. И. Матузов // Правоведение. – 1996. – № 2. – С. 144-157.
4. Ойгензихт, В. А. Мораль и право. Взаимодействие. Регулирование. Поступок / В. А. Ойгензихт. – Душанбе : Ирфон, 1987. – 160 с.
5. Павлов, В. И. Нравственность в деятельности сотрудника органов внутренних дел / В. И. Павлов // Милиции Беларуси 90 лет: история и современность : матер. научно-практ. конф. – Минск, 2007. – С. 109-116.
6. Пеньков, Е. М. Социальные нормы – регуляторы поведения личности: Некоторые вопросы методологии и теории / Е. М. Пеньков. – М. : Мысль, 1972. – 198 с.
7. Шапп, Я. О. О свободе, морали и праве / Я. О. Шапп // Государство и право. – 2002. – № 5. – С. 85-92.

## **Тема 4. СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА**

### ***Содержание учебного материала***

*Сущность и социальное назначение права. Право как ценность. Понятие принципов права, их классификация. Общеправовые, межотраслевые, отраслевые принципы права. Функции права. Право в объективном и субъективном смысле.*

*Общие закономерности исторического развития права. Типология права: формационный и цивилизационный подходы. Основные черты современного права.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

#### **Основные признаки права:**

1. Право – это совокупность правил поведения, норм, установленных или санкционированных государством;
2. Право – это систематизированная совокупность правил поведения;
3. В праве содержится воля государства;
4. Право – это система правил поведения, имеющих общеобязательный характер;
5. Право всегда выступает в определенной, официально выраженной письменной форме;
6. Должная реализация норм права обеспечивается государством;
7. Право характеризуется динамизмом, изменчивостью, которые обусловлены непрерывным развитием регулируемых правом общественных отношений.

**Сущность права** – то главное, основное, что определяет все остальные его признаки, включая социальную ценность, то, что позволяет определить природу и назначение права в обществе. **Основные подходы к сущности права:**

—*классовый подход*, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведённую в закон государственную волю экономически господствующего класса;

—*общесоциальный подход*, согласно которому сущность права заключается в том, что оно определяет пределы, в которых человек может действовать свободно, ибо свобода не самоуправство, не произвол, а разумное в социальном смысле поведение. Право отождествляется со справедливостью.

В широком смысле слова **социальная ценность** означает способность какого-либо явления удовлетворять потребности общества, быть полезным для его существования, нормального функционирования и развития. **Социальная ценность права** заключается в регулировании им общественных отношений, установлении правопорядка, отвечающего интересам общества, государства, граждан. Основные проявления социальной ценности права:

1. Право упорядочивает регулируемые им общественные отношения, поскольку придает действиям людей, государственных органов, учреждений, объединений граждан необходимую организованность, согласованность и устойчивость. Наряду с этим предусматривает подконтрольность субъектов права в сфере правовых отношений;

2. Право позволяет сочетать частные и общественные, всеобщие и групповые, общегосударственные и региональные, реализуя возможности правовых компромиссов, согласований, предупреждений социальных конфликтов;

3. Право является юридической мерой достигнутой в обществе социальной свободы;

4. Право оказывает воспитывающее воздействие на общество. Право приобретает ценность и для каждой отдельной личности, поскольку человек, его права, свободы и гарантии их реализации признаются высшей ценностью и целью общества и государства;

5. Право защищает существующий общественный строй (устанавливает меры юридической ответственности за общественно опасные и вредные деяния);

6. Право способствует обновлению общества, является фактором его прогресса (содействует развитию тех социальных связей, в которых заинтересовано общество);

7. Посредством права решаются глобальные проблемы современности (оборонные, экологические и т.п.).

Создание права основано на определенных принципах, которые делятся на:

- общеправовые;
- межотраслевые;
- отраслевые.

Некоторые исследователи предлагают классифицировать принципы права в зависимости от типов права (на принципы рабовладельческого, феодального, капиталистического и социалистического права), а также в зависимости от сферы и характера нормативного регулирования (на социально-экономические, политические, идеологические, этические, религиозные, специально-юридические и др.).

К **отраслевым принципам** относятся, например, принцип индивидуализации наказания в уголовном праве или принцип обеспечения здоровых и безопасных условий труда в трудовом праве. Как правило, отраслевые принципы содержатся в нормах соответствующих правовых актов.

К **межотраслевым принципам** относится принцип состязательности в гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном праве. Отраслевые и межотраслевые принципы рассматриваются в курсах соответствующих отраслевых наук.

В курсе общей теории государства и права определяются и рассматриваются **общеправовые принципы**, распространяющиеся на все отрасли действующего права. Наиболее обоснованным является выделение следующих принципов права:

- принцип демократизма;
- принцип социальной справедливости;
- принцип гуманизма;
- принцип равноправия;
- принцип законности в праве;
- принцип единства прав и обязанностей;
- принцип юридической ответственности за виновное противоправное деяние.

От принципов права следует отличать непосредственно примыкающие к ним правовые аксиомы. К ним можно отнести положения о том, что закон обратной силы не имеет, что в юридическом споре должны быть заслушаны обе стороны, что нельзя наказывать дважды за одно и то же правонарушение и др. Правовые аксиомы, как правило, закрепляются в законодательстве и в связи с этим имеют нормативное значение.

Принято выделять две **группы критериев классификации функций права** – внешние и внутренние.

*По внешнему критерию* выделяют так называемые социальные функции права – политическую, экономическую, идеологическую. Но нетрудно заметить, что в данном случае речь идет не о функциях права, а о сферах, в которых право функционирует.

*По внутреннему критерию* выделяют:

**1. Регулятивную функцию права.** Регулятивная функция неоднородна, и выделяют две ее разновидности:

1.1. *Регулятивно-статическую*;

1.2. *Регулятивно-динамическую*, которая осуществляется следующими способами:

— определение и обеспечение правоспособности и дееспособности субъектов права;

— расширение и гарантирование прав и свобод граждан;

— изменения в правовых статусах других субъектов права, в том числе государственных органов и организаций, направленные на активизацию их деятельности;

— преобразования в основаниях возникновения, изменения и прекращения правоотношений;

— установление и расширение мер поощрения субъектов права за правомерное поведение, способствующих развитию и обеспечению прогрессивных социальных преобразований и т.п.;

1.3. *Регулятивно-охранительную*, которая осуществляется следующими способами:

— информирование участников общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты государством под защиту, какие деяния запрещены как противоречащие интересам общества, государства, личности;

— особые способы воздействия на правонарушителей, охватываемых таким понятием, как юридическая ответственность, и реализуемых путем применения к правонарушителям правовых санкций;

**2. Воспитательную функцию права.**

К настоящему времени в теории права сложились два основных подхода к определению исторических типов права – формационный и цивилизационный.

В основе формационного подхода лежит марксистская трактовка деления истории человеческого общества на этапы. Соответственно этому выделяются рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.

В основе цивилизационного подхода лежат определенные уровни человеческой цивилизации или – в узком смысле слова – правовой культуры общества. Соответственно этому в качестве типов права иногда выделяют древнее, средневековое и современное право. В свою очередь древнее право подразделяется на древневосточное (обычное), древнегреческое (полисное), римское; средневековое право – на европейское (партикулярное), раннепрецедентное, восточно-религиозное и др.; современное право – на романо-германское (континентальное), прецедентное (англосаксонское), религиозно-традиционное и др.

**Вопросы, рассматриваемые на лекционном занятии:**

1. Сущность и социальное назначение права. Право как ценность.

2. Понятие принципов права, их классификация.

3. Функции права, общая характеристика.

4. Общие закономерности исторического развития права. Типология права: формационный и цивилизационный подходы.

**Материалы для самоконтроля по теме**

*Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: право, принципы права, правовые аксиомы, функции права, регулятивная функция права, воспитательная функция права, исторический тип права.

2. Составьте схему, характеризующую роль (функции) права в жизни общества.

*Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите отличительные черты права как регулятора общественных отношений.
2. В чем состоит сущность права? Чем обусловлена изменчивость сущности права?
3. В чем же заключается социальная ценность права?
4. Охарактеризуйте основные проявления социальной ценности права.
5. В чем заключается воспитательное воздействие права?
6. Какова роль органов внутренних дел в осуществлении регулятивно-охранительной функции права?
7. Приведите примеры принципов, которые относятся к межотраслевым принципам?
8. В чем состоит отличие правовых аксиом от принципов?
9. Охарактеризуйте основные типы права?

***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.) – Минск : Амалфея, 2009. – 48 с.
2. Байтин, М. И. О принципах и функциях права: новые моменты / М. И. Байтин // Изв. вузов. Правоведение. – 2000. – № 3. – С. 98-107.
3. Байтин, М. И. О современном нормативном понимании права / М. И. Байтин // Журнал российского права. – 1999. – № 1. – С. 98-107
4. Байтин, М. И. Сущность права: современное нормативное правопонимание на грани двух веков / М. И. Байтин. – Изд. 2-е, доп. – М. : Право и государство, 2005. – 543 с.
5. Берченко, А. Я. Еще раз к проблеме права и закона / А. Я. Берченко // Журнал российского права. – 1999. – № 3-4. – С. 75-82.
6. Бобылев, А. И. Механизм правового воздействия на общественные отношения / А. И. Бобылев // Государство и право. – 1999. – № 5. – С. 104-109.
7. Зивс, С. Л. Источники права / С. Л. Зивс. – М. : Наука, 1981. – 239 с.
8. Кучинский, В. А. Личность, свобода, право / В. А. Кучинский – М. : Юрид. лит., 1978. – 207 с.
9. Лейст, О. Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права / О. Э. Лейст. – М. : Зерцало-М, 2002. – 279 с.

## **Тема 5. ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К ОПРЕДЕЛЕНИЮ И ПОНИМАНИЮ ПРАВА**

***Содержание учебного материала***

*Проблемы современного правопонимания. Различные подходы к пониманию права. Правопонимание в современной юридической литературе. Естественнно-правовая, нормативная и социологическая концепции. Понятие и признаки права.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

Юриспруденции известны десятки, сотни правовых теорий, по-разному раскрывающих природу права. К факторам, предопределяющим многообразие теорий понимания права, относятся:

1. Социальные факторы, которые заключаются в неоднородности правового сознания;

2. Гносеологические предпосылки, которые коренятся в субъективном восприятии людьми правовых явлений.

Поиски абсолютной умопостигаемой сущности права привели к многовариантной концепции так называемого естественного права и многим другим идеальным гипотезам права.

**Теория естественного права** – это совокупность разнообразных содержания концепций права, согласно которым существует право, созданное людьми, и право, вытекающее из другого начала – природы, божественного установления, разума или из сущности человека как духовно-нравственного и разумного существа. Ее виднейшие представители – Г. Гроций, Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо, Ш. Монтескье. Исходным пунктом теории естественного права является наличие у каждого человека неотъемлемых прав и свобод, которыми он наделен природой или Богом точно так же, как наделен разумом, страстями, устремлениями. В различные эпохи эти качества реализовывались по-разному, в особых формах.

Естественно-правовые теории значительно отличаются друг от друга, но все они покоятся на одном общем основании: наряду с любым действующим правом существует более высокое по своему статусу право естественное. Соответственно, выделяются следующие **основные версии естественного права**:

- 1) космологическое естественное право;
- 2) теологическое право;
- 3) рациональное естественное право;
- 4) антропологическое естественное право;
- 5) естественное право с изменяющимся содержанием.

*Достоинства естественно-правовой теории:*

— утверждает идею естественных, неотъемлемых прав и свобод человека;

— благодаря этой теории были разделены право и закон, естественное и позитивное право;

— концептуально связывает право и нравственность.

*Слабые стороны естественно-правовой теории:*

— представление о праве как справедливом или несправедливом не всегда можно использовать в практической деятельности;

— справедливость разные люди понимают по-разному;

— представления людей со временем меняются;

— моральные категории не имеют устоявшихся определений.

**Нормативная концепция права** основана на признании того, что право – это нормы (правила поведения), изложенные в официальных государственных актах. Через общие, абстрактные и равные для всех правила государство применяет единые в различных сферах общественных отношений масштабы к разным людям. Эти правила, правовые нормы, выраженные в специфической (юридической) языковой форме, и составляют содержание права.

Таким образом, можно выделить основные признаки позитивного права:

- 1) нормативность;
- 2) формальная определенность;



- 3) системность;
- 4) всеобщность;
- 5) обязательный (принудительный) характер норм;
- 6) устанавливается, охраняется и гарантируется государством;
- 7) обязательная внешняя форма права (источник).

Родоначальником нормативистской школы права был Г. Кельзен, который под чистой теорией права понимал учение, из которого устранены все элементы, чуждые юридической науке. Ученый полагал, что юриспруденция должна исследовать содержание собственно права, т.е. юридические нормы. Право в названной теории рассматривается как иерархическая (ступенчатая) система норм, представляемая в виде лестницы (пирамиды), где каждая верхняя ступенька обуславливает нижнюю, а нижняя вытекает из верхней, ей подчиняется. На вершине этой пирамиды находится некая «основная норма», которая непосредственно связана с Конституцией (если таковая есть). Норма – это форма, модель должного поведения, неисполнение которого содержит угрозу применения санкции. Нормативизм не разграничивает объективное и субъективное в праве, не делит право на частное и публичное.

*Достоинства нормативистской теории:*

— верно указывается на такое важное свойство права, как нормативность, и убедительно доказывается необходимость соподчинения правовых норм по юридической силе;

— признаются широкие возможности государства влиять на общественное развитие, ибо именно государство устанавливает и обеспечивает основную норму;

— четкое построение правовой пирамиды обеспечивает формальную определенность права, что значительно облегчает возможность руководствоваться юридическими требованиями.

*Слабые стороны нормативистской теории:*

— представители данной теории отрицают влияние объективных потребностей общественного развития на содержание принимаемых норм права, недооценивают связь права с социально-экономическими, политическими и духовными факторами, игнорируют права личности;

— преувеличивается роль государства в установлении эффективных юридических норм;

— тезис об «основной норме» – слабое место теории.

**Марксистско-ленинская концепция права** признает обусловленность права материальными условиями жизни, интересами господствующих в обществе классов. Под правом понимается совокупность общеобязательных норм, установленных или санкционированных государством, выражающих волю и интересы господствующего класса, определяемые материальными условиями его жизни. Фактически право – это воля господствующего класса, выраженная через государство. Марксизм-ленинизм отрицает естественные права человека, правовую свободу и частную собственность как ненужные классу наемных рабочих и заменяет их уравнительным распределением обобществленного национального дохода. Считалось, что со временем и государство, и право отомрут, так как в них не будет никакой необходимости.

*Достоинства марксистско-ленинской теории права:*

— установление связи между содержанием правовых норм и уровнем социально-политического развития общества;

— определение исторического характера права.

*Слабые стороны марксистско-ленинской теории:*

— признание классового характера права;

— признание права явлением, полностью производным от государства, в полной мере определяемым его волей.

К представителям **исторической школы права** можно отнести Г. Гуго, Фр.К. Савиньи, Г.Фр. Пухта. Основное отличие данного типа правопонимания от других позитивистских концепций заключается в том, право имеет национальный характер. Г. Гуго сравнивает право с языком и нравами, которые развиваются сами по себе, без договоров и предписаний, от случая к случаю, потому что другие говорят или делают так.

*Достоинства исторической школы права:*

— признается исторический характер права, которое складывается в ходе исторического процесса, т.е. объективно;

— акцентируется внимание на национальных особенностях содержания правовых норм.

*Слабые стороны исторической школы права:*

— не признается наличие международного права;

— отрицается роль субъективного правотворчества;

— недооценивается значение законодательства в прогрессивном развитии общественной жизни.

Формирование **социологического направления в теории права** началось на стыке XIX-XX вв., когда социология выделилась в самостоятельную науку, а ее методы стали активно использоваться другими общественными науками. К родоначальникам социологической юриспруденции относятся Р. Иеринг (Германия), Е. Эрлих (Австро-Венгрия), Р. Паунд (США), Л. Дюги (Франция).

Правоведы социологической школы права понимали под правом «живой», динамичный правовой порядок. Для всех представителей социологической юриспруденции характерен приоритет реальной правовой действительности перед правовыми идеями и нормами.

Американский правовед Р. Паунд, обосновывая социологическую трактовку права, выделял в нем три стороны, или элемента:

1. Определенный порядок или режим регулирования социальных отношений, поддерживаемый систематическим и упорядоченным применением силы со стороны государственных органов;

2. Содержащие правовые нормы официальные источники, которыми приходится руководствоваться при вынесении судебных и административных решений;

3. Судебный и административный процесс, т.е. фактическая реализация правовых норм и правопредставлений. Если свести все эти стороны, элементы права воедино, то, полагал Р. Паунд, мы придем к пониманию права как высокоспециализированной формы социального контроля, осуществляемого на основе властных предписаний в рамках судебного и административного процесса.

Д. Фрэнк, Е. Эрлих, Ф. Жени и др. тяготели к пониманию права как фактически сложившихся правоотношений. По их мнению, право – это конкретные решения, а не правила. Судья создает право, когда решает дело. Отсюда и выводимая ими формула: право – это то, что делает судья. Исходная точка права лежит не в законах, а в самом обществе. Поэтому источник познания права – это документы его осуществления (сделки, договоры, судебные решения), а само право следует понимать не как совокупность абстрактных норм, а как живой правовой порядок, как сеть конкретных правоотношений. Многочисленные фактические отношения постепенно складываются в правовые нормы. Иными словами, правоотношения первичны, а правовые нормы вторичны. Не государство, а каждый субъект формирует

свое право. Законодатель не создает правовую норму, а лишь обнаруживает и фиксирует ее после того, как она сложилась на практике в виде правоотношений.

*Достоинства социологической теории:*

— общество и право рассматриваются как взаимосвязанные явления, ориентация на учет реальных процессов, происходящих в правовом регулировании;

— в процессе правоприменительной деятельности изучаются и используются не только нормы права, но и все правовые отношения;

— значительно повышается роль и значение судебной власти.

*Слабые стороны социологической теории:*

— отрицание нормативности как одного из важнейших признаков и свойства права;

— смешение интереса в праве и самим правом;

— не ясно, по каким критериям проводить отличия правовых отношений от неправовых, если сами общественные отношения, самостоятельно формируемые права и обязанности их участников, а также практика государственной охраны прав одних субъектов в ущерб другим является правом;

— не определены признаки, по которым следует отличать правомерные действия от неправомερных, если фактические правоотношения многообразны, индивидуальны и неповторимы, а права и обязанности их участников допускают разные действия по их реализации;

— не определено какие правопредставления, а также решения судебных и административных органов по конкретным спорам являются правом, если они существенно отличаются друг от друга;

— не ясно на основании каких критериев правовые нормы фиксируют реальные правоотношения, и какое это имеет юридическое значение, обязаны ли правоприменительные органы ими руководствоваться.

**Интегративное понимание права.** Знакомство с разными подходами к праву обнаруживает много ценного и приемлемого в каждом из них. И в этой связи сторонниками интегративного подхода к пониманию права были сделаны попытки объединить в единое понятие все признаки, более всего отвечающие интересам правоприменительной практики. Согласно интегративному подходу, не стоит настаивать на том, что тот или другой признак права является неприемлемым или, напротив, существенным, необходимым, без которого права вообще нет. По-видимому, есть такие качества, отсутствие которых делает право несовершенным, ущербным, консервативным, реакционным и т.д.

Согласно интегративному определению права, под ним понимается совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их взаимоотношении друг с другом.

Главной особенностью права, исходя из анализа различных правовых концепций, является его нормативность.

**Вопросы для подготовки к семинарскому занятию:**

1. Естественнo-правовая концепция права.
2. Нормативная концепция права
3. Социологическая концепция права.
4. Понятие и признаки права.

## **Материалы для самоконтроля по теме**

### *Письменные задания:*

1. Определите предпосылки многообразия правовых концепций.
2. Проанализируйте различия между нормативной концепцией права и другими его трактовками.

### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Почему в странах, возникших после распада СССР, в том числе в России и Беларуси, являются актуальными различные подходы к пониманию права?
2. Какие факторы определяют многообразие концепций происхождения права?
3. Какие теории относятся к школе естественного права?
4. Когда впервые возникли идеи естественного права? С какой теорией происхождения государства она связана?
5. Почему идеи естественного права достаточно актуальны в настоящее время?
6. В чем отличие нормативной концепции права от естественно-правовой концепции?
7. В чем состоят основные идеи Г. Кельзена, как теоретика нормативной концепции права?
8. В чем отличие юридического позитивизма от марксистского нормативизма?
9. Каково практическое и теоретическое значение нормативного подхода к определению сущности права?
10. В чем недостатки нормативного подхода к праву согласно социологической концепции?
11. Каковы причины распространения социологической теории права в США?
12. В чем недостатки социологической концепции права?
13. Каковы предпосылки возникновения интегративной школы права?
14. Проведите сравнительную характеристику философской и естественно-правовой концепций права.

## **Перечень рекомендуемой литературы по теме**

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.) – Минск : Амалфея, 2009. – 48 с.
2. Байтин, М. И. О принципах и функциях права: новые моменты / М. И. Байтин // Изв. вузов. Правоведение. – 2000. – № 3. – С. 98-107.
3. Байтин, М. И. О современном нормативном понимании права / М. И. Байтин // Журнал российского права. – 1999. – № 1. – С. 98-107.
4. Байтин, М. И. Сущность права: современное нормативное правопонимание на грани двух веков / М. И. Байтин. – Изд. 2-е, доп. – М. : Право и государство, 2005. – 543 с.
5. Берченко, А. Я. Еще раз к проблеме права и закона / А. Я. Берченко // Журнал российского права. – 1999. – № 3-4. – С. 75-82.
6. Бобылев, А. И. Механизм правового воздействия на общественные отношения / А. И. Бобылев // Государство и право. – 1999. – № 5. – С. 104-109.
7. Зивс, С. Л. Источники права / С. Л. Зивс. – М. : Наука, 1981. – 239 с.
8. Козлихин, И. Ю. Позитивизм и естественное право / И. Ю. Козлихин // Государство и право. – 2000. – № 3. – С. 6-11.

9. Кудрявцев, В. Н. О правопонимании и законности / В. Н. Кудрявцев // Государство и право. – 1994. – № 3. – С. 3-8.
10. Кучинский, В. А. Личность, свобода, право / В. А. Кучинский – М. : Юрид. лит., 1978. – 207 с.
11. Лейст, О. Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права / О. Э. Лейст. – М. : Зерцало-М, 2002. – 279 с.
12. Мартышин, О. В. Совместимы ли основные типы понимания права / О. В. Мартышин // Государство и право. – 2003. – № 6. – С. 13-21.
13. Оль, П. А. Правопонимание: от плюрализма к двуединству / П. А. Оль. – СПб. : Юридический Центр Пресс, 2005. – 243 с.

## Тема 6. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА

### *Содержание учебного материала*

*Социально-экономический строй, общественная власть и социальные нормы догосударственного общества, их специфика. Особенности регулирования общественных отношений. Монономы.*

*Процесс происхождения государства и права в свете современных научных знаний. Историко-материалистическая (экономическая) теория происхождения государства и права.*

*Общая характеристика теорий происхождения государства и права (теологическая, патриархальная, договорная, материалистическая, психологическая, органическая и др.). Взаимосвязь идей о происхождении государства и права и взглядов на сущность государственной власти и права.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

Образование общества предшествует государственной организации его жизни. Наука о первобытном обществе возникла во второй половине XIX в. Для изучения первобытного общества, происхождения государства и права ученые используют самые разнообразные источники, которые исследуются различными общественными и естественными науками. Наиболее важными из них являются археология, этнография, антропология, языкознание, фольклор, геология.

Для исследователя, изучающего первобытное общество, важно не только найти и проанализировать источники, но и установить место и время их появления. В курсе истории первобытного общества исследователи применяют два вида хронологии – абсолютную и относительную. **Абсолютная хронология** с большей или меньшей точностью указывает время события (тысячелетие, век, год, месяц). **Относительная хронология** устанавливает последовательность событий, или соотношение их во времени. Единицы измерения относительной хронологии крупные (сотни и десятки тысячелетий).

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

1) 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. Различие между эпохами состоит в способе

изготовления орудий труда, в используемом материале и способе его обработки;

2) основывается на этапах развития общественной организации людей: первобытная стадная община, материнская родовая община, патриархальная родовая община и разложение родового строя.

Нередко эти два направления периодизации сочетаются.

### **Этапы развития общественного строя первобытного общества:**

1. **Первобытная община** (малая родовая группа), которая представляла собой небольшую группу людей, состоящую из нескольких десятков индивидов (20-30 взрослых особей). Отношения в коллективе напоминают стаю животных. Жизнь прообщины была оседлой, о чем свидетельствует наличие стойбищ. Для прообщины характерна эндогамия. Половые отношения имели характер групповых браков между всеми мужчинами и женщинами прообщины, что вело к кровосмешению и отрицательно сказывалось на физическом развитии человека. Это привело к экзогамии.

2. **Родовая община.** Род – это объединение первобытных людей, которые ведут совместную хозяйственную деятельность на основе родственных связей. Этапы развития родовой общины:

а) матриархат;

б) патриархат.

### **3. Первобытная соседская община.**

Говоря об **особенностях управления и власти в первобытном обществе** на всех этапах его развития, необходимо отметить, что власть в догосударственный период носила общественный характер. Она исходила от рода, фратрии, племени, которые непосредственно формировали органы самоуправления. Властные функции осуществляли взрослые члены рода, т.е. субъект и объект власти при первобытной демократии совпадали. Во главе первобытного стада стоял вожак, который сам решал вопросы жизнедеятельности стада. Самой высокой инстанцией в родовой общине было *общее собрание сородичей*. Также **органами общественной власти при первобытном обществе** были:

— старейшины;

— военачальники;

— жрецы.

Влияние старейшин, военачальников и жрецов в обществе всецело зависело от личных качеств. 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.

Жизнь первобытного человека, несмотря на ее примитивный характер, нуждалась в регуляции. Для упорядочения общественных отношений в первобытном обществе существовали **социальные нормы**, особенности которых состояли в том, что они:

— складывались на протяжении длительного времени;

— передавались из поколения в поколение;

— вошли в привычку в результате воспитания и многократности повторения;

— выражали интересы всех членов общества;

— закрепляли наиболее рациональные варианты поведения людей;

— не было специальных органов принуждения, обеспечивающих исполнение социальных норм;

— поддерживались не только силой общественного мнения, сложившейся привычкой, жизненной необходимостью, но и угрозой наказания.

**К социальным нормам первобытного общества** относятся:

1) **обычай** – исторически сложившиеся правила поведения, вошедшие в привычку в результате многократного и длительного применения;

2) **простейшие нормы морали** – правила поведения, регулировавшие отношения между людьми на основе первобытных представлений о добре и зле;

3) **религиозные нормы** – правила поведения, регулировавшие отношения между людьми на основе их религиозных представлений;

4) **мифология** – совокупность мифов, отражавших фантастические представления людей о мире, природе и человеческом бытии;

5) **табу** – религиозный запрет, налагаемый на какой-либо предмет, действие, слово и т.п., нарушение которого неминуемо влечет жестокую кару (болезнь, смерть) со стороны фантастических духов и богов первобытного общества;

6) **календари** – регулировали правила поведения земледельцев и животноводов.

Все эти нормы постепенно сливаются, чаще всего на основе религии, в единый нормативный комплекс, обеспечивающий регламентацию не очень сложных на том этапе общественных отношений, – **мононормы**.

**Общие черты нормативных регуляторов первобытного общества:**

1) природный характер (формировались в условиях приспособления к природной среде, в условиях жесткой борьбы за выживание);

2) являлись обычаями по характеру, форме существования и сохранения;

3) мононормативный характер;

4) исходили от всего сообщества, исполнялись добровольно;

5) отсутствовало различие между правами и обязанностями;

6) религиозный характер.

В процессе длительного развития первобытного общества создавались предпосылки для его качественного преобразования. Результатом кризисных явлений, связанных с изменением климата, и появления новых орудий труда стала **неолитическая революция**.

Существенные изменения во всех сферах жизнедеятельности человека произошли после трех **крупных общественных разделений труда**:

1) отделение скотоводства от земледелия;

2) отделение ремесла от скотоводства и земледелия;

3) появление купцов, которые непосредственно уже не участвуют в процессе производства.

Перемены в экономической жизни общества содействовали росту производительности труда и появлению определенного избытка продукта, а в перспективе – накоплению богатства в руках отдельных лиц. Это обусловило появление частной собственности, что стало материальным основанием обособленности членов рода. Экономической самостоятельности отдельной семьи, которая противостояла роду, способствовал постепенный переход от парного брака к моногамному.

Первобытнообщинная организация начинает испытывать кризис власти, так как возникновение частной собственности и имущественного неравенства привело к расхождению индивидуальных и общих интересов. Общество в силу раскола на экономически неравные группы (классы) людей объективно порождает такую организацию власти, которая должна, с одной стороны, поддерживать интересы имущих, с другой – сдерживать противоборство между

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

### **Теории происхождения государства и права:**

1. **Теологическая теория**, которая господствовала в средние века. У истоков данной теории стояли Аврелий Августин (Блаженный), Фома Аквинский, Клавдий Салмазий, Жозеф де Местр, Фр. Моль, Маритен, Мерсье, идеологи исламской религии и др.

Общий смысл всех теологических теорий сводится к тому, что государство имеет божественное происхождение, оно создано или непосредственно Богом или же людьми по велению Бога. Поэтому необходимо подчиняться существующей государственной власти как проявлению божественной воли. Государство незыблемо, вечно, необходимо смирение перед ним, поскольку оно исходит от Бога. Попытки изменить государственную власть (революции, восстания и т.п.) являются не только государственными преступлениями, но и преступлениями против церкви. Таким образом, большинство теологических теорий обосновывали правомерность существования конкретного государства.

Эта теория подразделяет все сущее на чувственный (материальный) и сверхчувственный (потусторонний) мир, признает человека в качестве существа высшего порядка. Его представители ратуют за примат веры над разумом, над наукой, различают божественные и естественные законы, божественную и светскую власть. Большинство из них считает, что бог создал государство в виде монархии, а всякая государственная власть созданная богом, угодна ему.

Право не отграничивается от религии, морали, государственной власти, общества. Оно интерпретируется как справедливый порядок, установленный богом (богами), его (их) волеизъявлением. На земле этот порядок, выражающийся в беспрекословном подчинении одних другим, призван обеспечить правитель (фараон, царь, император) с помощью находящегося в его распоряжении государственного аппарата.

2. **Патриархальная теория** рассматривает происхождение государства как естественное развитие первичных форм человеческого общения – семьи, рода, т.е. государство образовалось из объединившихся семей. Основоположителем патриархальной теории считается древнегреческий философ Аристотель.

Согласно данной теории государство возникло из расширения родового союза, а государственная власть есть не что иное, как развитие и продолжение власти родоначальника, отца семейства, которая переходит сначала во власть родового старейшины, а потом во власть государственную. Необходимо беспрекословное подчинение этой власти. Власть главы государства (монарха) – это продолжение власти главы семейства (патриарха), которая была очень значительной. Монарх объявлялся отцом всех своих подданных.

3. **Договорная теория** возникновения государства получила распространение в XVII-XVIII вв. Ее авторами являлись Гуго Гроций, Джон Локк, Томас Гоббс, Шарль-Луи Монтескье, Дени Дидро, Жан Жак Руссо, А.Н. Радищев. Теория, выдвинутая данными авторами, получила также название естественно-правовой.

Образование государства рассматривается как результат свободной и сознательной воли человека, как некий воображаемый или действительный юридический акт заключения общественного договора. При этом предполагается, что до возникновения государства люди жили в естественном состоянии. Они не только не были подчинены государству, но не составляли общества, не были связаны никакими социальными узами.



Существует множество вариантов договорной теории происхождения государства, иногда значительно расходящихся друг с другом. Рассматривая взгляды различных авторов, целесообразно обратить внимание на следующие моменты:

1. Характеристика догосударственного, «естественного» состояния, в котором находились люди. Различные авторы понимали его по-разному. Известны два противоположных взгляда – это «война всех против всех» (Т. Гоббс) и «золотой век», всеобщее благоденствие (Ж.-Ж. Руссо).

2. Причины, которые обусловили заключение общественного договора и образование государства. В их анализе обращалось внимание на невозможность надлежащего обеспечения своих «естественных» прав (на жизнь, на собственность и т.д.), на невозможность устранить насилие и установить порядок.

3. Понимание самого общественного договора. Здесь имелся в виду обычно не какой-то реально существующий документ, а некое общее согласие, сложившееся естественным образом, в силу которого каждый индивид отчуждал часть своих прав государству и должен был ему повиноваться. Государство, в свою очередь, должно гарантировать каждому надлежащую реализацию оставшихся естественных прав.

4. Выводы, которые следуют из возникновения государственности именно договорным путем. Взгляды сторонников рассматриваемой концепции в этом отношении тоже расходятся. Одни утверждали: поскольку государство возникло и до сих пор основано на общественном договоре, государственно-правовые институты должны соответствовать своему изначальному смыслу, в противном случае их необходимо заменить. Противоположную точку зрения высказывал Т. Гоббс. По его мнению, индивиды, заключив однажды общественный договор, утрачивают возможность изменить избранную форму правления, высвободиться из-под верховной власти, которая возводится в абсолют.

4. **Теория насилия** возникла в качестве критики рационалистических теорий. Эта теория выдвигалась различными авторами на протяжении столетий. Ее представители Шан Ян, Е. Дюринг, Л. Гумплович, К. Каутский.

Наиболее полно и последовательно теория насилия изложена Л. Гумпловичем в его работах «Раса и государство» и «Общее государственное право». Он считал, что люди появились первоначально в виде отдельных, совершенно обособленных групп. Человечество, по его мнению, с самого начала было разделено на расово-этнические группы, которые постоянно враждуют между собой. В результате порабощения одних общественных групп другими возникает государство. Совместное существование на одной территории двух или более враждебных групп требует установления определенного порядка в форме государственной организации.

5. Представители **психологической теории** (Г. Тард, Л.И. Петражицкий, З. Фрейд, Н.М. Коркунов и др.) объясняют появление государства и права проявлением особых свойств человеческой психики, в частности психической потребностью большинства людей подчиняться, сознанием зависимости членов первобытного общества от вождей, жрецов и т.д. Сторонники этой теории полагают, что государство представляет собой организацию для руководства обществом со стороны выдающихся, психически сильных личностей.

Существует несколько вариантов психологической теории права, но наиболее известна психологическая концепция права Л.И. Петражицкого. Право, по мнению Петражицкого, представляет собой продукт психических переживаний людей. Общественные переживания проявляются в

положительном праве, содержащимся в нормативных актах, индивидуальные переживания проявляются в автономном (субъективном праве). Таким образом, область права безгранично расширяется, поскольку к нему отнесено и внутреннее, интуитивное право индивидов. Фактически отсутствует грань между правом и правосознанием. Специфическая природа права, нравственности, эстетики, их отличия друг от друга и от других переживаний коренятся не в области интеллектуального, а в области эмоционального, импульсивного. Не позитивные нормы, а «императивно-атрибутивные переживания и нормы» интуитивного происхождения ставятся во главу угла.

**6. Органическая теория** происхождения государства получила широкое распространение во второй половине XIX в. в трудах Спенсера, Вормса, Прейса и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарная, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Ч. Дарвином. По оценкам представителей данной доктрины, государство – это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны постоянным отношениям между частями живого существа. Государство – продукт социальной эволюции, которая является лишь разновидностью эволюции биологической. Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (подданных). Подобно тому, как среди биологических организмов в результате естественного отбора выживают наиболее приспособленные, так и в социальных организмах в процессе борьбы и войн (также естественного отбора) складываются конкретные государства, формируются правительства, совершенствуется структура управления. Таким образом, государство практически «уравнивается» с биологическим организмом.

Важной стороной данной теории является утверждение о том, что государство образуется одновременно со своими частями – людьми, и будет существовать, пока существует человеческое общество. Государственная власть – это господство целого над его составными частями, выражающееся в обеспечении государством благополучия своего народа. Если организм здоровый, то и клетки функционируют нормально. Болезнь организма подвергает опасности составляющие его клетки, и, наоборот, больные клетки снижают эффективность функционирования организма.

**7. К представителям материалистической теории** происхождения государства обычно относят К. Маркса, Ф. Энгельса, В.И. Ленина. Они объясняют возникновение государственности прежде всего социально-экономическими причинами. Наиболее полно историко-материалистическая теория изложена в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства». Суть этой концепции можно схематично изложить так:

- произошло разделение труда (земледелие, скотоводство, ремесло и торговля);
- возник прибавочный продукт;
- появилась частная собственность;
- в результате произошло имущественное неравенство, возник раскол общества на антагонистические классы;
- появляется публичная власть и создается специальный аппарат принуждения – государство (для поддержания господства эксплуататоров над эксплуатируемыми).

Непосредственная причина образования государства – раскол общества на классы с непримиримыми интересами.

Марксизм признает обусловленность права материальными условиями жизни, интересами господствующих в обществе классов. Под правом понимается совокупность общеобязательных норм, установленных или санкционированных государством, выражающих волю и интересы господствующего класса, определяемые материальными условиями его жизни. Фактически право – это воля господствующего класса, выраженная через государство. Государство понимается как политическая организация господствующего в обществе класса, как организация классового насилия.

Марксизм-ленинизм отрицает естественные права человека. Не бывает прав человека вообще, а есть буржуазные права и свободы, которые охраняют частную собственность и позволяют собственникам средств производства эксплуатировать наемный труд, есть и права трудового народа в социалистическом государстве, гарантирующие трудящимся бесплатное получение от общества необходимых социальных благ. Таким образом, марксизм-ленинизм отрицает правовую свободу и частную собственность как ненужные классу наемных рабочих и заменяет их уравнильным распределением обобществленного национального дохода. Считалось, что со временем и государство, и право отомрут, так как в них не будет никакой необходимости.

В философских, политических и юридических науках существуют и другие концепции происхождения государства и права. Одни из них утратили свое значение, другие не получили достаточно широкого научного признания.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: эндогамия, экзогамия, мононормы, неолитическая революция.

2. Проведите сравнительную характеристику норм права и правил, регулирующих поведение людей в первобытном обществе. Результаты занесите в таблицу:

Нормы права	Обычаи

3. Назовите причины перехода от матриархата к патриархату в первобытном обществе.

4. Определите, чем афинская форма происхождения государства отличается от римской.

5. У разных народов и в разные эпохи правообразование имело свои особенности, однако существуют и общие закономерности. Охарактеризуйте их.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Охарактеризуйте этапы становления науки о первобытном обществе.

2. Какие источники используются учеными для изучения первобытного общества?

3. Назовите виды хронологии, применяемые в курсе истории первобытного общества.

4. Какие факторы оказали влияние на развитие первобытного общества?

5. Что такое экзогамия?

6. Назовите причины возникновения матриархата.

7. Что такое фратрия?

8. Охарактеризуйте общественный строй первобытного общества.

9. Каковы особенности власти в первобытном обществе?

10. Какими социальными нормами регулировались отношения в первобытном обществе?
11. Что понимается под «мононормами»?
12. Что понимается под «неолитической революцией»?
13. Охарактеризуйте социальные причины возникновения государства и права.
14. Охарактеризуйте политические причины возникновения государства и права.
15. Охарактеризуйте экономические причины возникновения государства и права.
16. Назовите признаки государства, отличающие его от общественной власти первобытнообщинного строя.
17. Назовите признаки государства, отличающие его от общественной власти первобытнообщинного строя.
18. Назовите представителей и основные положения теологической теории происхождения государства и права.
19. Назовите представителей и основные положения патриархальной теории происхождения государства и права.
20. Назовите представителей и основные положения договорной теории происхождения государства и права.
21. Назовите представителей и основные положения теории насилия происхождения государства и права.
22. Назовите представителей и основные положения психологической теории происхождения государства и права.
23. Назовите представителей и основные положения органической теории происхождения государства и права.
24. Назовите представителей и основные положения материалистической теории происхождения государства и права.
25. Какие еще теории происхождения государства и права Вам известны?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Алексеев, В. П. История первобытного общества : учебник / В. П. Алексеев, А. И. Першиц. – М. : АСТ: Астрель, 2004. – 350 с.
2. Бутенко, А. П. Государство: его вчерашние и сегодняшние трактовки / А. П. Бутенко // Государство и право. – 1993. – № 7. – С. 11-23.
3. Венгеров, А. Б. Значение археологии и этнографии для юридической науки / А. Б. Венгеров // Советское государство и право. – 1983. – № 3. – С. 28-36.
4. Карабанов, А. Б. Фрейдистская версия происхождения и эволюции государственно-правовых институтов / А. Б. Карабанов // Государство и право. – 2002. – № 6. – С. 91-97.
5. Кашанина, Т. В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы: Учебное пособие / Т. В. Кашанина. – М. : Юрист, 1999. – 335 с.
6. Мальцев, Г. В. Пять лекций о происхождении и ранних формах права и государства / Г. В. Мальцев. – М. : Изд-во РАГС, 2000. – 189 с.
7. Энгельс, Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства / Ф. Энгельс. – М. : Политиздат, 1989. – 224 с.

## Тема 7. НОРМЫ ПРАВА

### *Содержание учебного материала*

*Понятие и признаки нормы права. Типичные и нетипичные нормы права.*

*Структурные элементы типичной нормы права (гипотеза, диспозиция, санкция). Различные подходы к структуре нормы права. Норма права и статья нормативного правового акта. Способы изложения элементов нормы права в статьях нормативного правового акта.*

*Классификация норм права.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

Правовая норма – одна из наиболее важных разновидностей действующих в обществе социальных норм. Будучи первичным элементом права, юридические нормы содержат в себе признаки, характеризующие право в целом, но при этом они представляют собой относительно самостоятельное правовое явление, обладающее такими чертами, которые не присущи праву в целом. **Признаки правовых норм:**

1. Нормы права исходят от государства или им санкционируются;
2. Реализация норм права гарантируется государством;
3. Правовые нормы имеют общий и общеобязательный характер;
4. Норма права рассчитана на многократное применение;
5. Формальная определенность нормы права.

Существует множество разнообразных правовых норм, которое объясняется (зависит) от множества и разнообразия общественных отношений, которые они призваны регулировать. Основания классификации правовых норм могут быть самыми различными. Прежде всего, правовые нормы подразделяются на две группы:

1. Нетипичные правовые нормы
  - нормы-принципы;
  - нормы-дефиниции (определения);
  - нормы-директивы;
  - организационные нормы.
2. Типичные правовые нормы, которые в зависимости от основания (критерия) можно разделить на следующие виды:

2.1. В зависимости от видов общественных отношений, которые они регулируют, т.е. по предмету правового регулирования, различают виды норм, соответствующие отдельным отраслям права:

- нормы конституционного права;
- нормы трудового права;
- гражданско-правовые нормы;
- административно-правовые нормы;
- уголовно-правовые нормы и т.д.

2.2. В зависимости от функциональных особенностей выделяют:

- нормы материального права;
- нормы процессуального права.

2.3. По назначению правовые нормы подразделяются на:

- регулятивные (правоустановительные) нормы;
- охранительные нормы.

2.4. По форме предписания или способам воздействия на общественные

отношения нормы подразделяются на:

- обязывающие нормы;
- управомачивающие нормы;
- запрещающие нормы;
- поощрительные нормы.

2.5. По характеру предписания, содержащегося в норме, который обусловлен используемым методом правового регулирования, выделяют:

- императивные нормы;
- диспозитивные нормы;
- рекомендательные нормы.

2.6. По юридической силе, т.е. в зависимости от видов нормативных правовых актов, в которых эти нормы содержатся, выделяют:

- нормы закона;
- нормы подзаконных актов (постановлений, решений и др.).

2.7. По времени действия нормы делятся на:

- временные нормы;
- постоянные нормы.

2.8. По месту действия выделяют:

- нормы, действующие на всей территории государства;
- нормы, действующие на определенной территории государства (в определенной местности);
- локальные нормы.

2.9. По кругу лиц, на которых распространяется действие нормы, нормы права подразделяются на:

- общие нормы;
- специальные нормы.

2.10. В зависимости от способа изложения юридических норм в статьях нормативных правовых актов различают нормы:

- нормы прямого изложения;
- отсылочные нормы;
- бланкетные нормы.

2.11. По субъектам правотворчества различают нормы, исходящие от государства и непосредственно от гражданского общества.

**Структура правовой нормы** – это ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой и предполагающих друг друга необходимых составных частей, элементов.

В совокупности все эти части могут характеризовать юридическую норму как особое правовое явление. В зависимости от структуры юридические нормы делятся на три основные группы:

- 1) норма права состоит из трех элементов;
- 2) норма права состоит из двух элементов;
- 3) норма права может состоять как из трех, так и из двух элементов.

К наиболее распространенным относится понимание нормы права как правила поведения, структурно представленного в виде трехзвенной конструкции, согласно которой типичная правовая норма состоит из гипотезы, диспозиции и санкции (**юридическая структура**). В совокупности эти составные элементы дают представление о логической структуре правовой нормы, которая далеко не всегда обнаруживается в статьях нормативного правового акта.

**Логическую структуру юридической нормы** можно абстрактно сформулировать следующим образом: если имеют место определенные обстоятельства (гипотеза), то субъект обязан (имеет право) совершать или не

совершать определенные действия (диспозиция), иначе (в противном случае) для правонарушителя могут наступить установленные неблагоприятные последствия (санкция). Эту формально-юридическую структуру нормы можно выразить в виде формулы «если – то – иначе».

**Гипотезы классифицируются по различным основаниям.**

По объему изложения гипотезы бывают:

- простые;
- сложные;
- альтернативные.

В зависимости от того, насколько точно указаны условия реализации, гипотезы подразделяются на:

- определенные;
- относительно-определенные.

По способу изложения гипотезы бывают:

- казуистическая;
- абстрактная.

**Диспозиции классифицируются по способу изложения:**

- простая диспозиция;
- описательная диспозиция;
- ссылочная диспозиция;
- бланкетная диспозиция;
- смешанная.

**Виды санкций:**

- абсолютные;
- относительно-определенные;
- альтернативные;
- кумулятивные.

**Различают следующие варианты изложения логических норм в статьях нормативных актов:**

1. Статья нормативного акта содержит одну норму, включающую все 3 элемента.
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.
4. Бывают случаи, когда в статьях нормативного акта гипотеза или диспозиция могут опускаться. Это допустимо, когда из общего текста нормы ясен смысл опущенного элемента.

**Право направлено на выполнение двух основных задач:**

1. На положительное регулирование складывающихся в обществе отношений, регламентацию правомерных поступков;
2. На охрану правовых предписаний от нарушений.

Эти задачи определяют разделение правовых норм на:

- нормы позитивного регулирования;
- правоохранительные нормы.

Упомянутые разновидности норм, выполняя разные функции в правовом регулировании, имеют и различные структурные элементы. Так, *нормы позитивного регулирования* состоят из таких двух частей, как гипотеза и диспозиция. Гипотеза определяет те условия, при которых норма права начинает действовать, может или должна реализовываться, а диспозиция формулирует те статутные права и обязанности, в пределах которых возникают субъективные права и обязанности при наличии обстоятельств,

предусмотренных гипотезой.

*Структура правоохранительной нормы* также состоит из двух элементов, но уже из гипотезы и санкции. Гипотеза в данном случае определяет состав правонарушения, т.е. его признаки. Санкция предусматривает меры юридической ответственности (взыскание, наказание за правонарушение).

Таким образом, **двухэлементная концепция построения правовой нормы** не отрицает того, что в качестве структурных ее элементов могут рассматриваться и гипотеза, и диспозиция, и санкция. Все дело в их сочетании. Если **трехэлементная концепция** утверждает, что в каждой правовой норме обязательно должны присутствовать все названные структурные элементы по формуле «если – то – иначе», то двухэлементная концепция говорит о том, что в каждой правовой норме реально присутствуют только два элемента по формуле «если – то». Первая часть формулы всегда означает гипотезу, а вторая в зависимости от характера самой нормы – либо диспозицию, либо санкцию. Двухэлементная правовая норма обнаруживается реально, как правило, в виде текста статьи нормативного правового акта. Поэтому такая структура правовой нормы называется *реальной*. Согласно двухэлементной концепции правовой нормы, есть два способа ее изложения в статьях нормативного акта. В первом случае в одной статье нормативного акта содержится одна правовая норма, а во втором – в одной статье нормативного акта содержатся две или более правовые нормы.

### ***Вопросы для подготовки к семинарскому занятию:***

1. Понятие и признаки нормы права. Типичные и нетипичные нормы права.
2. Структурные элементы типичной нормы права (гипотеза, диспозиция, санкция).
3. Норма права и статья нормативного правового акта.
4. Классификация норм права.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: гипотеза, диспозиция, санкция.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Определите понятие «норма права».
2. Назовите признаки норм права.
3. Определите значение классификации правовых норм.
4. Назовите основания для классификации норм права.
5. Охарактеризуйте виды норм права.
6. Назовите элементы структуры нормы права.
7. Назовите виды гипотез. Приведите примеры.
8. Назовите виды диспозиций. Приведите примеры.
9. Назовите виды санкций. Приведите примеры.
10. Какие варианты изложения правовых норм в статьях нормативных актов вам известны?
11. Охарактеризуйте структуру правоохранительной нормы?



### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Берг, О. В. Некоторые вопросы теории нормы права/ О. В. Берг// Государство и право. – 2003. – № 4. – С. 19-25.
2. Кудрявцев, Ю. В. Нормы права как социальная информация / Ю. В. Кудрявцев. – М.: Юрид. лит., 1981. – 184 с.
3. Нормы советского права. Проблемы теории / Саратовский университет; под ред. М. И. Байтина, В. К. Бабаева. – Саратов : Изд-во Саратовского университета, 1987. – 248 с.
4. Филимонов, В. Д. Норма права и ее функции / В. Д. Филимонов // Государство и право. – 2007. – № 9. – С. 5-12.

## **Тема 8. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ**

### ***Содержание учебного материала***

*Правоотношения как юридическая форма общественных отношений. Правовые нормы и правовые отношения. Структура (элементы) правоотношения.*

*Субъекты права и правоотношений. Понятие правосубъектности: правоспособность и дееспособности. Правовой статус и правовое положение. Виды субъектов правоотношений: индивиды (физические лица) и организации. Юридические лица. Государство как субъект правоотношений.*

*Объекты правоотношения: понятие и виды. Характеристика объектов правоотношений.*

*Субъективные права и обязанности субъектов правоотношений. Содержание и форма правоотношения.*

*Юридические факты как основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Классификация юридических фактов. Юридическое состояние. Юридический (фактический) состав. Юридические презумпции. Правовые фикции.*

*Виды правоотношений.*

### ***Базовые понятия и определения по теме:***

Жизнь любого общества и отдельного человека немыслима без различных отношений. Отношения, возникающие между людьми в процессе их совместной деятельности, называются общественными. Характерной чертой общественных отношений является их урегулированность, т.е. их участники так, как предписывают социальные нормы (правила). Право выступает мощным организующим фактором, вносит особую определенность и устойчивость в соответствующую сферу общественной и государственной жизни. Категория «правоотношение» позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение лиц.

Как разновидности общественных отношений правоотношению присущи следующие **признаки**:

1. Правоотношения возникают на основе правовых норм;
2. Необходимо наличие юридического факта;
3. Правоотношения возникают и осуществляются между конкретными, персонально определенными участниками (субъектами);

4. Участники правоотношений имеют взаимные права и обязанности, т.е. праву одного участника соответствует обязанность другого;

5. Осуществление правоотношений в необходимых случаях гарантируется государством, вплоть до применения принудительных мер защиты и юридической ответственности;

6. Правоотношение выступает в виде конкретной общественной связи, причем степень конкретизации может быть различной.

**В структуре правовых отношений** выделяют следующие элементы:

1. Субъекты правовых отношений;
2. Объект правоотношения;
3. Содержание правоотношения.

**Субъектами правоотношения** являются индивиды (физические лица) или организации (юридические лица), которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений, т.е. носителями субъективных прав и обязанностей. Эти качества (свойства) охватываются таким сложным юридическим понятием, как правосубъектность, т.е. юридическое качество субъекта права, которое включает в себя правоспособность и дееспособность.

К субъектам правоотношений относятся:

- индивиды – физические лица: граждане государства, иностранные граждане, лица без гражданства;
- организации – юридические лица;
- социальные общности: народ, нация, трудовой коллектив;
- государство в целом

**Объект правоотношения** – это то реальное благо, на использование или охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности. В зависимости от характера и видов правоотношений их объектами выступают:

- материальные блага, т.е. предметы, вещи, заработная плата, денежные сбережения, наследуемое имущество и т.д.;
- личные неимущественные блага, т.е. жизнь, здоровье, честь, достоинство, свобода и т.д.;
- продукты духовного творчества, т.е. произведения литературы, живописи, искусства и т.д.;
- ценные бумаги, официальные документы, т.е. облигации, акции, векселя и т.д.;
- действия, т.е. определенные виды поведения субъектов, которым придано юридическое значение. Например, различного рода услуги (ремонт строений, техники и т.д.) и их результаты.

**Содержание правоотношения** имеет двойственный характер. Различают юридическое и фактическое содержание.

**Содержание правоотношения** – это субъективные юридические права и обязанности.

*Признаки субъективного права:*

1. Субъективное право есть мера возможного поведения;
2. Содержание субъективного права устанавливается нормами права и юридическими фактами;
3. Осуществление субъективного права обеспечено обязанностью другой стороны;
4. Субъективное право предоставляется управомоченному лицу для удовлетворения его интересов; при отсутствии последнего стимул для осуществления субъективного права теряется;
5. Данное право состоит не только в возможности и в юридическом или фактическом поведении управомоченного лица.

Субъективное право – сложное явление, включает в себя ряд правомочий:

- право на собственные фактические действия, направленные на использование непосредственных свойств объекта права;
- право на юридические действия, на принятие юридических решений;
- право требовать от другой стороны исполнения обязанности, т.е. право на чужие действия;
- право притязания, которое заключается в возможности вести в действие аппарат принуждения против обязанного лица, т.е. право на принудительное исполнение обязанности.

*Юридическая обязанность имеет следующие признаки:*

1. Это мера необходимого поведения, точное осуществление того, каким оно должно быть;
2. Она устанавливается на основе юридических фактов и требований правовых норм;
3. Обязанность устанавливается в интересах управомоченной стороны – отдельного лица или общества (государства) в целом;
4. Обязанность есть не только (и не столько) долженствование, но и реальное фактическое поведение обязанного лица;
5. У обязанного лица нет выбора между исполнением и неисполнением обязанности. Невыполнение или ненадлежащее выполнение юридической обязанности является правонарушением и влечет меры государственного принуждения.

Юридическая обязанность имеет три основные формы:

- воздержание от запрещенных действий (пассивное поведение);
- совершение конкретных действий (активное поведение);
- претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера (мер юридической ответственности).

Субъективное право и обязанность неразрывно связаны. Нет субъективного права, не обеспеченного обязанностью, и нет обязанности, которой не соответствовало бы право.

Как и классификация юридических норм, классификация правоотношений на виды основана на особенностях права – его структуры, функций, типов правового регулирования. Поэтому выделение видов правоотношений не только совпадает с классификацией группировкой юридических норм, но и является их продолжением, проекцией.

**По способу индивидуализации субъектов** правоотношения делятся на:

- общие, т.е. правовые связи, основанные на общих правах и обязанностях (в том числе дозволениях и запретах), субъекты которых не имеют поименной индивидуализации;
- конкретные, т.е. правовые связи, субъекты которых – во всяком случае одни из них (носители права) – определены путем поименной индивидуализации. Конкретные правоотношения (тоже в зависимости от особенностей способа индивидуализации субъектов) подразделяются на относительные, в которых поименно определены все субъекты, и абсолютные, в которых поименно определена лишь одна сторона – носитель субъективного права, обязанными же в таких правоотношениях являются все другие лица.

Относительные и абсолютные отношения имеют существенные отличительные свойства: относительное правоотношение может быть обозначено формулой «один к одному», абсолютное – «один к каждому», то общерегулятивное – «каждый к каждому».

В соответствии с делением специально-юридических функций и аналогичным делением юридических норм правоотношения делятся на:

— регулятивные правоотношения, которые непосредственно направлены на упорядочение, закрепление и развитие общественных отношений. Они возникают на основе правомерного поведения субъектов;

— охранительные правоотношения, которые складываются на основе охранительных юридических норм; при их помощи осуществляются меры юридической ответственности и защиты субъективных прав.

Для регулятивных правоотношений характерно деление на правоотношения активного и пассивного типов. *Правоотношения активного типа* – это отношения, выражающие динамическую функцию права. Они складываются на основании обязывающих норм и характеризуются тем, что активный центр правоотношения находится в юридической обязанности. Правоотношения данного типа возлагают на лицо обязанность положительного содержания, т.е. совершить определенные действия. Интересы управомоченного удовлетворяются только в результате совершения положительных действий обязанным лицом. *Правоотношения пассивного типа* – это отношения, выражающие статическую функцию права. Они складываются на основании управомочивающих и запрещающих норм (рассматриваемых в единстве) и характеризуются тем, что активный центр правоотношения находится в субъективном праве. Положительные действия совершаются управомоченным лицом (ему предоставлено право на положительные действия), а на обязанное лицо возлагается обязанность пассивного содержания, т.е. воздерживаться от поведения известного рода (правоотношения собственности, многие конституционные правоотношения и др.). Управомоченный удовлетворяет интересы своими действиями.

#### **Виды правовых отношений:**

##### *1. По отраслевому признаку:*

- страховые правовые отношения;
- горные правовые отношения;
- природоохранные правовые отношения;
- гражданско-правовые отношения;
- административные правовые отношения и др.

##### *2. По методу правового регулирования выделяют правоотношения:*

- основанные на правовом равенстве (автономии) сторон;
- основанные на правовом подчинении (иерархии) сторон.

##### *3. По отношению к материальным и процессуальным отраслям права выделяют правоотношения:*

- материально-правовые;
- процессуально-правовые.

##### *4. По количеству участвующих в них сторон (субъектов) выделяют правоотношения:*

- простые (двухсторонние);
- сложные (многосторонние).

##### *5. По продолжительности выделяют правоотношения:*

- одномоментные;
- длящиеся.

##### *6. По видам общественных отношений выделяют правоотношения:*

- экономические;
- политические;
- социальные и т.д.

Юридические факты представляют собой разнообразные жизненные обстоятельства, а потому их можно классифицировать по различным

основаниям. Важнейшим является деление юридических фактов по тем последствиям, которые они влекут, и их волевому содержанию.

**По последствиям, которые они вызывают юридические факты делятся на:**

- правообразующие факты;
- правоизменяющие факты;
- правопрекращающие факты.

Один и тот же юридический факт может вызвать различные юридические последствия. Например, смерть гражданина одновременно может вызвать возникновение правоотношений по наследованию, прекращение трудового правоотношения, изменение правоотношения по найму жилого помещения.

**По волевому основанию юридические факты подразделяются на:**

1. *События*, т.е. такие юридические факты, наступление которых не зависят от воли человека (субъекта) права:

- абсолютные, которые не зависят от воли людей и не связаны с их действиями (удар молнии, ураган и т.д.);
- относительные, связанные с жизнедеятельностью человека (рождение ребенка).

2. *Деяния*, т.е. акты волевого поведения людей. Деяния могут выступать в форме действия или бездействия. Деяния подразделяются на:

- правомерные, т.е. такие поступки людей, которые совершаются в соответствии с правовыми предписаниями или не противоречат им. Правомерные деяния могут быть юридическими актами и юридическими поступками;

- неправомерные, т.е. поступки, противоречащие (полностью или частично) правовым предписаниям. Неправомерные деяния подразделяются на правовые проступки (это административные, дисциплинарные, гражданско-правовые) и преступления, т.е. правонарушения, отличающиеся общественно опасным характером и запрещенные уголовным законодательством.

Юридические факты могут носить как одномоментный, так и длящийся характер. Длящиеся юридические факты принято называть **фактическими (юридическими) состояниями**.

**Правовые презумпции и аксиомы** – не законодательные нормы, а специфические разновидности правил (принципов), выработанных в ходе длительного развития юридической теории и практики.

В основе презумпции – повторяемость жизненных ситуаций. Раз нечто систематически происходит, то можно предположить, что при аналогичных условиях оно повторилось или повторяется и на этот раз. Такой вывод не достоверный, а вероятный. Следовательно, презумпции носят предположительный, прогностический характер. Тем не менее, они служат важным дополнительным инструментом познания окружающей действительности. Презумпции выступают в качестве средства, помогающего установлению истины. В этом их научная и практическая ценность.

**Наиболее характерные презумпции:**

- презумпция знания закона;
- презумпция невиновности;
- презумпция справедливости закона;
- презумпция истинности и обоснованности приговора;
- презумпция ответственности родителей за вред, причинённый их несовершеннолетними детьми и др.;

**Любая презумпция принимается за истину, она действует до тех пор, пока не доказано обратное.**

**Правовые аксиомы** отражают уже установленные и достоверные знания. Это «простейшие юридические суждения эмпирического уровня, сложившиеся в результате многовекового опыта социальных отношений и взаимодействия человека с окружающей средой».

Фикция в переводе с латыни – выдумка, вымысел, нечто реально не существующее. В качестве типичного примера фикции из белорусского законодательства обычно приводится положение о признании лица безвестно отсутствующим, которое гласит: «Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года».

### ***Вопросы, рассматриваемые на лекционном занятии:***

1. Правоотношения как юридическая форма общественных отношений. Структура (элементы) правоотношения.
2. Субъекты права и правоотношений. Понятие правосубъектности: правоспособность и дееспособности.
3. Объекты правоотношения: понятие и виды. Характеристика объектов правоотношений.
4. Субъективные права и обязанности субъектов правоотношений. Содержание и форма правоотношения.
5. Юридические факты как основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Классификация юридических фактов.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: правовое отношение, правоспособность, дееспособность, деликтоспособность, юридическое содержание правоотношения, фактическое содержание правоотношения, субъективное право, юридическая обязанность, юридический факт, правовая презумпция, правовая фикция.
2. Охарактеризуйте структуру трудовых правоотношений.
3. Представьте в виде схемы классификацию юридических фактов.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите отличительные черты правовых отношений.
2. Всегда ли в правоотношении четко определены его субъекты?
3. Какие элементы выделяют в структуре правовых отношений?
4. Может ли государство выступать в качестве субъекта правовых отношений?
5. Дайте определение понятию «правоспособность субъекта правоотношения».
6. Дайте определение понятию «дееспособность субъекта правоотношения».
7. С какого момента возникает правосубъектность юридического лица?
8. Почему юридические лица называют юридической фикцией?
9. Дайте определение понятию «объект правоотношения».
10. Назовите виды объектов правоотношений. Приведите примеры.

11. Может ли быть в правоотношении несколько объектов?
12. Какие элементы выделяют в содержании правоотношений?
13. На основании чего возникают субъективные права и юридические обязанности у субъектов правовых отношений?
14. Поясните, почему субъективные права и юридические обязанности являются корреспондирующими?
15. Что понимается под субъективным правом?
16. Назовите признаки субъективных прав.
17. Что понимается под юридической обязанностью?
18. Назовите признаки юридических обязанностей.
19. Дайте определение понятию «юридический факт».
20. Каково значение юридических фактов для возникновения правовых отношений?
21. На какие виды делятся юридические факты по правовым последствиям?
22. На какие виды делятся юридические факты по волевым последствиям?
23. Какие еще классификации юридических фактов вам известны?
24. Что такое презумпция в праве?
25. Что такое правовая фикция?
26. Какие виды правовых отношений выделяют по отраслевому признаку? Приведите примеры.
27. Какие виды правовых отношений выделяют по функциональному назначению? Приведите примеры.
28. Какие виды правовых отношений выделяют по отношению к материальным и процессуальным отраслям права? Приведите примеры.
29. Какие виды правовых отношений выделяют по методу правового регулирования? Приведите примеры.
30. Какие виды правовых отношений выделяют по количеству участвующих в них сторон (субъектов)? Приведите примеры.
31. Какие виды правовых отношений выделяют по продолжительности? Приведите примеры.
32. Какие виды правовых отношений выделяют по видам общественных отношений? Приведите примеры.

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Азаров, В. А. Содержание и форма оперативно-розыскных правоотношений / В. А. Азаров // Государство и право. – 1998. – № 10. – С. 71-75.
2. Бабаев, В. К. Презумпции в советском праве: учеб. пособие / В. К. Бабаев. – Горький : Горьк. высш. шк. МВД СССР, 1974. – 124 с.
3. Бурлай, Е. В. Нормы права и правоотношения в социалистическом обществе / Е. В. Бурлай. – Киев : Наук. думка, 1987. – 90 с.
4. Вишневский, А. Ф. Юридические факты в историко-правовой мысли / А. Ф. Вишневский // Сацьяльна-эканамічныя і прававыя даследванні. – 2008. – № 1 (11). – С. 13-32.
5. Исаков, В. Б. Юридические факты в российском праве: учеб. Пособие / В. Б. Исаков. – М. : Юрид. лит., 1984. – 144 с.
6. Кучинский, В. А. Современное учение о правовых отношениях / В. А. Кучинский. – Минск : Изд-во «Интерполиграф». – 2008. – 320 с.
7. Лучин, В. О. Конституционные нормы и правоотношения: учеб. пособие / В. О. Лучин. – М. : Закон и право; Изд. сб-ник «ЮНИТИ», 1997. – 157 с.

8. Протасов, В. Н. Правоотношение как система / В. Н. Протасов. – М. : Юрид. лит., 1991. – 143 с.
9. Современные проблемы правовых отношений : сб. науч. тр. / Академия МВД Республики Беларусь; под ред. В. А. Кучинского., Э. А. Саркисовой. – Минск : Акад. МВД Республики Беларусь, 2008. – 213 с.
10. Ткаченко, Ю. Г. Методологические вопросы теории правоотношений / Ю. Г. Ткаченко. – М. : Юрид. лит., 1980. – 176 с.
11. Халфина, Р. О. Общее учение о правоотношении / Р. О. Халфина. – М. : Юрид. лит., 1974. – 351 с.
12. Якимов, А. Ю. Статус субъекта права (Теоретические вопросы) / А. Ю. Якимов // Государство и право. – 2003. – № 4. – С. 5-10.

## **Тема 9. СИСТЕМА ПРАВА. СИСТЕМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

### ***Содержание учебного материала***

*Понятие системы права. Структурные элементы системы права (отрасль, подотрасль, институт, норма права).*

*Основания деления права на отрасли. Предмет и метод правового регулирования. Методы правового регулирования общественных отношений. Основные (автономный и авторитарный) и дополнительные (поощрительный и рекомендательный) методы правового регулирования общественных отношений.*

*Внутрисистемные связи права: частное и публичное право, материальное и процессуальное право. Взаимодействие международного права и национального права современных государств.*

*Соотношение системы права и системы законодательства.*

*Основные отрасли права Республики Беларусь. Отрасли права и отрасли законодательства. Система законодательства Республики Беларусь.*

### ***Базовые понятия и определения по теме:***

Система – это совокупность закономерно связанных между собой элементов (предметов, явлений, знаний и т.п.), составляющих определенное целостное образование, единство. Следовательно, исследование системы права предполагает выяснение того, из каких элементов (частей) право состоит, как эти элементы между собой связаны, как взаимодействуют, а также выявление принципов построения и развития этой системы, т.е. ее структурной организации.

Теория права в качестве первичного звена, исходного элемента системы права выделяет правовую норму. В соответствии с многообразием видов регулируемых правом общественных отношений и путем различных сочетаний воздействующих на эти отношения правовых норм формируются (группируются) более крупные элементы (части) системы, которые в науке получили название институтов права, подотраслей и отраслей права.

Отрасль права – основное структурное подразделение системы права. В отличие от иных элементов системы права отрасль способна к самостоятельному функционированию и взаимодействию с другими отраслями



в рамках единой системы. Следовательно, входящие в систему права отрасли взаимосвязаны, но не дублируют друг друга.

В свою очередь, отрасли права состоят из менее крупных групп норм, имеющих общие черты, но отличающиеся внутри отрасли некоторой обособленностью. Это правовые институты. Отрасль формируется из правовых норм через институты. Основными юридическими критериями обособления норм в правовой институт являются:

- их специфичность и целостность;
- качественная обособленность в рамках отрасли;
- полнота регулирования соответствующей разновидности общественных отношений.

В праве не может быть изолированных друг от друга отраслей. Несмотря на существенные различия, все разновидности общественных отношений находятся в тесной взаимосвязи и взаимодействии, что обуславливает и связи отраслей права. Такие связи близких отраслей права проявляются в существовании так называемых *смежных, или комплексных правовых институтов*. Комплексные, смежные (смешанные) правовые институты охватывают нормы двух, а иногда и нескольких отраслей права. Например, в рамках института собственности объединены соответствующие нормы конституционного, гражданского, административного, семейного и других отраслей права, а в рамках института избирательного права – нормы конституционного, уголовного и административного права.

Наряду с институтами права в составе некоторых наиболее сложных и крупных отраслей права выделяются группы юридических норм, составляющих подотрасли права. Например, подотрасль обязательственного права в отрасли гражданского права объединяет институты купли-продажи, мены, дарения, аренды (имущественного найма), подряда и др. В этой же отрасли права выделяются подотрасли наследственного, авторского права и др. В отрасли финансового права выделяют подотрасли бюджетного, налогового права и т.д.

**Основаниями выделения отраслей и институтов в системе права** являются предмет правового регулирования, метод правового регулирования, а также особый правовой режим.

**Под предметом правового регулирования** понимаются те общественные отношения, которые регулируются нормами права.

**Под методом правового регулирования** понимаются обусловленные характером общественных отношений (предметом) способы воздействия права на эти общественные отношения. Если предмет правового регулирования указывает на то, какие отношения подвергаются регулированию, то метод – на то, как, при помощи каких юридических средств оно осуществляется. С учетом характера регулируемых общественных связей (предмета регулирования) применяются и соответствующие методы. В этих целях используются такие характерные для права способы правового воздействия, как *дозволение, обязывание, запрет*.

Применяются и другие способы юридического воздействия на общественные отношения. В теории права выработана конструкция, в соответствии с которой метод складывается с учетом сочетания юридических фактов, используемых для возникновения, изменения или прекращения правоотношений в соответствующей сфере, состава участников регулируемого отношения, распределения прав и обязанностей между ними, характера санкций и порядка их применения. С учетом этих особенностей юридическая наука выделяет два основных метода правового регулирования: диспозитивный и императивный методы. **Диспозитивный метод** предполагает равноправие

участников правоотношений. **Императивный метод** характеризуется тем, что субъекты права выступают в отношении друг друга на условиях соподчинения.

Юридическая наука, кроме основных методов правового регулирования, выделяет и такие методы воздействия на поведение субъектов, как **поощрительный** и **рекомендательный**, которые считаются дополнительными. **Поощрительный метод** на основе соответствующих норм права создает для их адресатов определенные благоприятные юридические последствия социально-активного правомерного поощряемого поведения в рамках, определенных этими нормами. **Рекомендательный метод** заключается в формулировании в правовых нормах рекомендаций, адресованных субъектам с целью побудить их поступить определенным образом.

**Особый правовой режим** есть результат взаимодействия предмета и метода правового регулирования.

Руководствуясь системой права как объективной основой законодательства, правотворческий орган, создавая нормативный правовой акт, может учитывать не только требования этой объективной основы, но и другие факторы. С учетом этого он имеет возможность объединять нормативные акты, помещать нормы различных отраслей права в один акт и т.д. С учетом этого законодатель формирует **систему законодательства**.

Система права и система законодательства взаимосвязаны и взаимообусловлены. Они соотносятся между собой так, как содержание и форма одного и того же явления. Законодатель, учитывая содержание общественных отношений, отраженное в системе права, выражает его в законодательстве, придает ему определенную юридическую форму. В этом смысле система права и система законодательства близки и в основном совпадают.

Таблица – Различия между системой права и системой законодательства

Вопросы для сравнения	Система права	Система законодательства
Структура	Отрасль, подотрасль, институт	Дифференцированная система нормативных актов
Первичный элемент	Норма права	Статья, параграф, пункт НПА
Характер	Носит объективный характер	Подвержена субъективному фактору (воля законодателя)
Предмет регулирования	Определенный вид общественных отношений	Сфера общественных отношений

Таким образом, **система законодательства** в настоящее время характеризуется тем, что в нее входят две группы отраслей. *В первую группу входят отрасли, положения которых регулируют однородные общественные отношения, составляющие предмет одной отрасли права*, т.е. группы отраслей законодательства, которые формируются на основе системы права. Отрасль законодательства и отрасль права в этих случаях совпадают.

*Другую группу составляют комплексные отрасли законодательства, формирующиеся на основе сочетания правовых норм, относящихся к разным отраслям права*. В этих случаях отрасли законодательства не совпадают с отраслями права.

Республика Беларусь унаследовала систему права, сложившуюся в советский период. С учетом некоторых изменений, происшедших за последние

годы, функционирующая в настоящее время системы права Республики Беларусь и состоит из следующих основных отраслей: конституционное право, гражданское право, административное право, уголовное право, трудовое право, семейное право, земельное право, финансовое право, уголовно-исполнительное право, гражданско-процессуальное право, уголовно-процессуальное право, административно-процессуальное право.

**Конституционное право** – отрасль права, нормы которой закрепляют основы конституционного строя, основные права, свободы и обязанности граждан Республики Беларусь, избирательную систему, систему высших органов государственной власти и управления, судебных, прокурорских, контрольных органов, порядок их образования и компетенцию, систему местного управления и самоуправления, основы финансово-кредитной системы. Конституционное право – базовая отрасль для всех других отраслей права, поскольку их нормы основываются, базируются на конституционных положениях, отталкиваются от них и развивают их.

**Гражданское право** – отрасль права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Гражданское право регулирует отношения государственных и частных предприятий и организаций, кооперативов и общественных объединений между собой и с гражданами, граждан между собой. Нормами гражданского права устанавливается правовой статус лиц и имущества, закрепляются различные виды собственности, правомочия собственника, определяется порядок возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений, заключения различных сделок, договоров. Гражданским правом охраняются и такие личные неимущественные права, как право на имя, честь, достоинство, авторство и т.д. Для гражданско-правового регулирования характерен метод автономии, равноправия участников правоотношения. Отношения в сфере гражданского права регулируются на основе норм Конституции Гражданским кодексом Республики Беларусь и другими нормативными правовыми актами.

**Административное право** – система правовых норм, регулирующих отношения, складывающиеся в сфере государственного управления, т.е. в сфере исполнительно-распорядительной деятельности государства. Нормы этой отрасли регулируют деятельность органов исполнительной власти, отношения, возникающие как между этими органами, так и между ними и гражданами (отношения дорожного движения, пожарной безопасности, санитарии и т.п.). Нормы административного права определяют участников административно-правовых отношений, их правовое положение, закрепляют принципы организации и деятельности органов управления, устанавливают систему административных проступков и ответственность за их совершение. Для отрасли административного права характерным является метод властных предписаний, авторитарный метод, поскольку одной из сторон административных правоотношений выступает государственный орган или должностное лицо, наделенные властными полномочиями по отношению к иным субъектам административных правоотношений. Нормы административного права содержатся в Кодексе Республики Беларусь об административных правонарушениях, который основывается на Конституции Республики Беларусь, а также в ряде других актов законодательства.

**Финансовое право** представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения в финансовой сфере. Эти отношения складываются в процессе деятельности финансовых и других государственных органов по поводу сбора и распределения денежных средств. Нормами этой отрасли устанавливаются налоги, другие платежи, порядок их взимания в бюджет,

взаимоотношения представительных, исполнительно-распорядительных и других органов и организаций по поводу принятия и исполнения бюджета. Нормами финансового права закрепляются основы денежного обращения, порядок осуществления валютных операций и др. Финансовому праву присущ авторитарный метод регулирования. Нормы финансового права содержатся в некоторых статьях Конституций Республики Беларусь, в Бюджетном и Налоговом кодексах Республики Беларусь, законах, в некоторых актах Президента, Правительства, министерства финансов.

**Земельное право** – система правовых норм, регулирующих отношения, складывающиеся по поводу управления земельными ресурсами в целях обеспечения рационального использования земель и их охраны. В нормах этой отрасли устанавливается порядок распределения и использования земельного фонда, определяются права и обязанности землепользователей, порядок землеустройства, отвода и изъятия земельных участков, разрешения земельных споров и т.п. В земельном праве применяется административно-правовой метод в сочетании с некоторыми элементами метода автономии. Земельные отношения регулируются Конституцией Республики Беларусь, Кодексом Республики Беларусь о земле, другими законодательными и подзаконными актами.

**Трудовое право** представляет собой систему правовых норм, регулирующих общественные отношения по применению труда наемных работников на предприятиях, в учреждениях и в организациях всех форм собственности, основанные на трудовом договоре, а также другие, тесно с ними связанные отношения. Трудовое право регулирует вопросы заключения и расторжения трудового договора, рабочего времени, времени отдыха, оплаты труда, внутреннего трудового распорядка, трудовой дисциплины, материальной ответственности и др. Иными отношениями, связанными с трудовыми, являются отношения, которые возникают и существуют только при наличии последних или предшествуют им: отношения по обеспечению занятости, по ведению коллективных переговоров, связанные с деятельностью профсоюзов и объединений нанимателей и др. Основными источниками трудового права являются Конституции, Трудовой кодекс Республики Беларусь, другие нормативные правовые акты.

**Семейное право** регулирует отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье. Нормы этой отрасли определяют порядок вступления в брак и его прекращения, регулируют личные и имущественные отношения супругов и других членов семьи, отношения усыновления, опеки, попечительства, порядок регистрации актов гражданского состояния и др. Основные нормы семейного права содержатся в Конституции Республики Беларусь и в Кодексе Республики Беларусь о браке и семье.

**Уголовное право** объединяет нормы, которые определяют круг деяний, признаваемых преступлениями, закрепляют основания и условия уголовной ответственности, устанавливают виды наказаний и иные меры уголовной ответственности, которые могут быть применены к лицам, совершившим преступления. Система норм уголовного права образует общую и особенную части. В общей части содержатся нормы, определяющие понятия преступления и наказания, общие условия уголовной ответственности, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, и др. К особенной части относятся нормы, определяющие конкретные составы преступлений и меры ответственности за их совершение. Источником уголовного права является Уголовный кодекс Республики Беларусь, который основывается на конституционных нормах.

**Уголовно-исполнительное право** – система правовых норм, регулирующих порядок и условия отбывания уголовного наказания, назначенного судом, и деятельность органов и учреждений, исполняющих наказание. Основным правовым актом, содержащим нормы уголовно-исполнительного права, является Уголовно-исполнительный кодекс Республики Беларусь.

**Уголовно-процессуальное право** составляет систему правовых норм, определяющих порядок производства по уголовным делам. Они регулируют деятельность органов дознания, предварительного расследования, прокуратуры, суда по возбуждению, расследованию и рассмотрению уголовных дел, устанавливают правовое положение участников уголовного процесса, порядок сбора и оценки доказательств, вынесения приговоров, их обжалования и т. п. Нормы этой отрасли права устанавливают цели и задачи уголовного процесса, предусматривают гарантии соблюдения законности в процессе раскрытия и судебного рассмотрения уголовных дел. Правовым актом, объединяющим нормы уголовно-процессуального права, является Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь.

**Гражданско-процессуальное право** – система норм, регулирующих порядок судопроизводства по гражданским делам. Они регламентируют деятельность судов, всех участников процесса, определяют подведомственность и подсудность возникающих споров, права и обязанности участников процесса, порядок разбирательства, вынесения судебного решения, его обжалования и исполнения и др. В порядке гражданского судопроизводства разрешаются дела по спорам, вытекающим из гражданских, семейных, трудовых и некоторых других правоотношений. Источником гражданско-процессуального права является Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь.

**Административно-процессуальное право** – система норм, устанавливающих порядок административного процесса, права и обязанности его участников, а также порядок исполнения административных взысканий. Нормы административно-процессуального права сосредоточены в Процессуально-исполнительном кодексе Республики Беларусь об административных правонарушениях.

Системность права, однако, проявляется не только в зависимости от предмета и метода правового регулирования. Существуют и межотраслевые взаимосвязи, оттеняющие и некоторые другие системные характеристики права. Так, системность права проявляется через функциональные особенности отраслей. Исходя из этого признака, в юридической науке применяется их классификация на отрасли **материального** и **процессуального** права.

Своеобразие системности права проявляется в делении его на **частное** и **публичное**, естественным основанием деления на которые является характер правоотношений между личностью и государством.

Особое место в правовых системах современных государств занимает международное право. Нормы международного права образуют самостоятельную широко разветвленную систему. Международное право подразделяется на **международное частное право** и **международное публичное право**.

### ***Вопросы, рассматриваемые на лекционном занятии***

1. Понятие системы права. Структурные элементы системы права (отрасль, подотрасль, институт, норма права).
2. Методы правового регулирования общественных отношений..

3. Внутрисистемные связи права: частное и публичное право, материальное и процессуальное право. Взаимодействие международного права и национального права современных государств.

4. Соотношение системы права и системы законодательства.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: система права, отрасль права, правовой институт, подотрасль права, смежные (комплексные) правовые институты, система законодательства, материальное право, процессуальное право, частное право, публичное право, международное частное право, международное публичное право.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Определите понятие «система права».
2. Охарактеризуйте смежные (комплексные) правовые институты.
3. Определите понятие «подотрасль права».
4. Определите понятие «институт права».
5. Что понимается под предметом правового регулирования?
6. Определите роль методов правового регулирования для формирования системы права.
7. Охарактеризуйте основные методы правового регулирования.
8. Дайте характеристику дополнительным методам правового регулирования.
9. Охарактеризуйте основные отрасли права Республики Беларусь. Определите предмет правового регулирования каждой из названных отраслей права.
10. Какие отрасли права относятся к материальному праву?
11. Какие отрасли права относятся к процессуальному праву?
12. В чем же заключается отличие системы права и системы законодательства?
13. Охарактеризуйте частное и публичное право.
14. Определите понятие «норма права».
15. Назовите признаки норм права.
16. Определите значение классификации правовых норм по разным основаниям.
17. Назовите основания для классификации норм права.
18. Охарактеризуйте виды норм права.
19. Назовите элементы структуры нормы права.
20. Назовите виды гипотез. Приведите примеры.
21. Назовите виды диспозиций. Приведите примеры.
22. Назовите виды санкций. Приведите примеры.
23. Для каких отраслей права характерны нормы, в которых отсутствуют гипотезы? Санкции?
24. Какие варианты изложения правовых норм в статьях нормативных актов вам известны?
25. Охарактеризуйте структуру правоохранительной нормы?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Байтин, М. И., Петров, Д. Е. Система права: к продолжению дискуссии / М. И. Байтин, Д. Е. Петров // Государство и право. – 2003. – № 1. – С. 25-34.
2. Бобылев, А. И. Современное толкование системы права и системы законодательства / А. И. Бобылев // Государство и право. – 1998. – № 2. – С. 22-27.
3. Поленина, С. В. Взаимодействие системы права и системы законодательства в современной России / С. В. Поленина // Государство и право. – 1999. – № 9. – С. 5-12.
4. Сильченко, Н. В. Проблемы предмета правового регулирования / Н. В. Сильченко // Государство и право. – 2004. – № 12. – С. 61-64.
5. Сорокин, В. Д. Метод правового регулирования: теоретические проблемы / В. Д. Сорокин. – М. : Юрид. лит., 1976. – 142 с.

## **Тема 10. ВЛАСТЬ, ОБЩЕСТВО, ПРАВО**

### ***Содержание учебного материала***

*Человек, личность, гражданин в системе юридических категорий. Свобода личности.*

*Учение о правах человека: основные подходы. Эволюция представлений о правах человека. Правовой статус и правовое положение личности. Виды правовых статусов.*

*Взаимная ответственность государства и личности. Проблема соотношения прав и обязанностей, свободы и ответственности личности.*

*Гарантии прав человека, защита прав человека. Международно-правовое и конституционно-правовое закрепление прав человека и их гарантий. Международно-правовые механизмы защиты прав человека.*

*Обеспечение прав человека в деятельности органов внутренних дел. Особенности правового статуса сотрудников органов внутренних дел.*

### ***Базовые понятия и определения по теме:***

Неотъемлемой частью человеческого общества являются социальные связи, возникающие между конкретными людьми: отношения, в которые люди вступают в связи с продолжением человеческого рода, производством и распределением материальных благ, управлением общественными делами и другими видами совместной деятельности.

В системе социальных связей человек вступает в многообразные общественные отношения в качестве члена определенных социальных. Вследствие этого у человека наряду с природными качествами и на их основе вырабатываются присущие каждому этапу развития цивилизации особые черты, позволяющие ему быть активным участником общественных отношений. Эти социальные черты и охватывает понятие «личность».

Следовательно, понятия «человек» и «личность» – разные аспекты человеческого индивида, входящего в определенную систему общественных отношений. Конкретный человек как продукт природы является материальной, биологической основой личности. Личность же, будучи продуктом определенной социальной общности, характеризуется единством ее

индивидуальных биологических и социальных черт. Человеком рождаются, а личностью становятся в процессе приобретения необходимого социального опыта в процессе общения с другими людьми.

**Выделяют следующие уровни личностных характеристик:**

- общий уровень;
- особенный (родовой) уровень;
- единичный (индивидуальный) уровень.

Каждый человеческий индивид в современном мире характеризуется не только с точки зрения его природных черт и приобретенных социальных качеств, но и как гражданин. Правовая принадлежность человека к конкретному государству находит свое выражение в институте **гражданства** (в республиках) или **подданства** (в монархиях).

Приобретение человеком качеств гражданина становится важным юридическим условием, характеризующим его положение в обществе. Поэтому оно получает необходимую правовую форму в виде конституционного и текущего законодательства. В Республике Беларусь – это Конституция Республики Беларусь, а также Закон «О гражданстве Республики Беларусь».

Закон о гражданстве определяет порядок приобретения и утраты гражданства. Гражданство Беларуси приобретается:

- по рождению;
- в результате приема в гражданство;
- путем регистрации.

Прекращается гражданство путем выхода из него и вследствие его утраты. Лишение гражданства, равно как и лишение права изменить гражданство, законами не допускается.

Наличие гражданства обуславливает признание и осуществление взаимных прав и обязанностей человека и государства.

Учение о правах человека признается одной из фундаментальных концепций современной человеческой цивилизации. Законодательное закрепление и обеспечение прав человека – принципиальное требование правового государства. **Существует множество теорий и взглядов на природу прав человека и их юридического выражения:**

— естественно-правовой, согласно которому права человека принадлежат ему от рождения (определены природой или Богом) и неотъемлемы от него. Задача же государства и общества состоит в том, чтобы закреплять эти права юридически, обеспечивать их, не допускать их нарушения;

— права человека человек получает их от государства, а их содержание устанавливается определенными властными органами – монархами, президентами, парламентами;

— права человека формируются в результате и по мере общественного развития, прежде всего общественного производства и распределения материальных благ. Иными словами, своим возникновением и развитием они обязаны гражданскому обществу.

Впервые законодательное выражение представления о естественных правах человека получили в Декларации независимости Соединенных Штатов Америки (1776 г.) и Билле о правах 1791 г., представлявшем собой десять поправок к Конституции США 1787 г. В 1789 г. была принята французская Декларация прав человека и гражданина. Принципиальной особенностью этих документов стало разграничение закрепленных в них прав на две категории – **права человека**, присущие ему от рождения и рассматриваемые как естественные, неотчуждаемые и не зависящие от государства, и **права гражданина**, которые устанавливаются государственной властью, т.е. зависят



от законодателя.

В современном обществе высшей формой юридического выражения прав человека является их закрепление в международных правовых актах. 10 декабря 1948 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Всеобщую декларацию прав человека, в которой эти права изложены в наиболее обобщенном виде. С точки зрения гарантированного осуществления прав и свобод человека важную роль играют Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах. Эти международные правовые акты и факультативные протоколы к Международному пакту о гражданских и политических правах получили общее название «Международный билль о правах человека».

Наряду с категорией «права человека» употребляется термин «свободы» (свобода слова, свобода мысли, свобода совести и т. д.), которые принято рассматривать как равнозначные. Свободы отличаются от прав большими возможностями выбора вариантов соответствующего поведения, при их реализации свобода воли индивида проявляется ярче.

**Как отмечалось, права и свободы человека, будучи закрепленными в национальном законодательстве, становятся правами и свободами гражданина определенного государства.**

Существует множество **классификаций прав человека** в зависимости от основания классификации:

1. Основанная на теоретических положениях естественноправовой доктрины:

- права человека;
- права гражданина.

2. В зависимости от формы реализации:

- индивидуальные;
- коллективные.

3. По способу закрепления в законодательстве:

- базовые;
- произвольные.

4. По характеру осуществления:

- реализуемые в конкретных правоотношениях;
- реализуемые вне конкретных отношений.

5. В зависимости от сферы реализации:

— права и свободы человека и гражданина в сфере личной неприкосновенности;

— права и свободы человека и гражданина в сфере политической и общественной жизни;

— права и свободы человека и гражданина в социальной, культурной и экономической сфере.

Однако наиболее используемой является классификация, критерием которой выступают основные сферы человеческих отношений, в которых права и свободы человека реализуются:

1. *Личные (гражданские) права и свободы*, которые определяют границы личной свободы человека, позволяющие ограничить нежелательное и незаконное вмешательство в личную жизнь человека и способные обеспечить его свободное существование;

2. *Политические права и свободы*, обеспечивающие возможность участия человека в общественно-политической жизни, обеспечивающие его политическое самоопределение, свободное участие в управлении государством и обществом;

3 *Социально-экономические права и свободы*, позволяющие реализовать возможности человека в сфере производства и распределения материальных благ, направленные на обеспечение хозяйственной самостоятельности, достойного уровня жизни и социальной защищенности индивида;

4. *Социально-культурные права и свободы*, дающие возможность человеку пользоваться духовными благами и культурными достижениями, а также участвовать в их создании в соответствии со своими способностями и склонностями.

Некоторые авторы выдвигают дополнительные группы прав и свобод человека, связанные с новейшим этапом развития общества – экологические и информационные права.

**Своеобразие, объем и возможности реализации прав и свобод человека зависят от уровня развития общества в целом поскольку:**

— права человека находятся в постоянном развитии, обусловленном объективным развитием общественных отношений, формированием гражданского общества;

— первоначально права человека распространялись не на всех членов общества, а лишь на определенные его слои, классы, социальные группы. Формирование социального государства позволило не только провозгласить, но и обосновать, юридически закрепить их универсальный, всеобщий характер.

— права человека нельзя абсолютизировать, отрывать от реальной жизни, от конкретных исторических условий и объективно существующих возможностей реализации. В международных правовых актах и национальном законодательстве допускаются ограничения прав и свобод в силу общественной необходимости;

— в современном обществе права человека неразрывно связаны с обязанностями каждого индивида перед обществом в целом и другими людьми.

**Правовой статус личности** – это юридическая характеристика места и роли личности в системе отношений «человек – общество – государство». Гражданство конкретного человека служит необходимой предпосылкой распространения правового статуса гражданина определенного государства на данное лицо, а правосубъектность – условием приобретения и реализации этим лицом субъективных (личных) прав и обязанностей, возникающих на основе правового статуса, т.е. в пределах статутных прав и обязанностей.

Если правовой статус и отдельные его элементы (статутные права и обязанности) уравнивают граждан в их возможностях, то с помощью субъективных прав и обязанностей создается совершенно неповторимое (индивидуально-определенное) **правовое положение отдельной личности**.

В праве как системе правовых норм получают закрепление **общий и специальные правовые статусы граждан**.

Понятия «права» и «свободы» имеют смысл лишь в социальном контексте. Их не может быть у человека, существующего совершенно изолированно от других людей. Обеспечение прав человека обусловлено выполнением другими людьми своих обязанностей (гражданских, профессиональных) и наоборот. В этом и заключается диалектика прав и обязанностей человека.

Обязанности человека, как и права, естественны и неотъемлемы для человека. Без них не может быть упорядоченных социальных связей и отношений, ответственности человека за свои поступки.

**Выделяют следующие группы обязанностей человека:**

1. Обязанности личности перед обществом:

— обязанность уважать мир и безопасность (например, воздерживаться от пропаганды войны, национальной, расовой или религиозной ненависти);

- обязанность уважать международное право;
- обязанность защищать окружающую среду;
- обязанность содействовать развитию культуры;
- обязанности, вытекающие из права на труд;
- обязанности, вытекающие из права на образование;
- обязанности личности перед другими людьми;
- обязанность уважать права другого;
- обязанность оказывать помощь и проявлять солидарность;
- обязанность защищать норму, касающиеся запрещения пыток и защиты человеческого достоинства;

- обязанность противодействовать требованиям общества, несовместимым с задачами и принципами Устава ООН, деклараций и конвенций в области прав человека. Однако борьба с незаконными действиями и мерами в принципе не должна выходить за рамки законности;

## 2. Обязанности перед самим собой:

- обязанность быть ответственным за свою жизнь, т.е. не иметь вредных привычек, уделять внимание качеству жизни, изучать культуру и заниматься науками;

- ответственность за свое человеческое достоинство;

- ответственность за свои права и обязанности.

При этом под *ответственностью* понимается качество личности, которая отражает склонность придерживаться в своем поведении общепринятых социальных норм, исполнять свои обязанности и ее готовность дать отчет за свои действия перед обществом и самим собой.

**Классификация гарантий прав человека** может быть проведена по различным основаниям. По **сфере действия** различают:

1. *Международно-правовые гарантии*, для реализации которых была создана Организация Объединенных Наций, цель которой содействие всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех без различия расы, пола, языка и религии. Международная система защиты прав человека предполагает международное сотрудничество между всеми странами и народами мира, которое осуществляется в трех основных направлениях:

- выработка единых норм и стандартов в области прав человека, достижение их признания на международном и национальном уровнях;

- заключение межправительственных соглашений и принятие государствами-участниками обязательств придерживаться в своей внутренней и внешней политике этих стандартов;

- создание специального механизма для контроля за соблюдением принятых государствами-членами ООН на себя обязательств.

ООН представляет собой сложную систему различных по своей природе учреждений, отличающихся целями, формами и сферами работы, внутренней организационной структурой. Однако в структуре данной организации выделяют шесть главных органов:

- Генеральная Ассамблея – главный совещательный представительный орган в системе ООН, в котором представлены все государства-члены ООН, каждое из которых имеет один голос;

- Экономический и Социальный Совет (ЭКОСОС) состоит из 54 членов, которые избираются Генеральной Ассамблеей сроком на три года, причем ежегодно избираются 18 членов на трехлетний срок для замены тех 18 членов, трехлетний срок деятельности которых истек. Таким образом, ежегодно состав обновляется на треть состава Совета;

- Совет Безопасности – это орган, который несет ответственность за

поддержание международного мира и безопасности. Совет Безопасности рассматривает ситуации, которые возникли в результате массовых, систематических и грубых нарушений прав человека. Совет Безопасности состоит из 15 членов: 5 постоянных (Китай, Россия, Великобритания, США, Франция) и 10, избираемых Генеральной Ассамблеей на двухгодичный срок. Каждый член Совета имеет один голос;

— Международный Суд, который расположен в Гааге (Нидерланды). Он состоит из 15 независимых судей, избираемых Генеральной Ассамблеей по представлению Совета Безопасности, сроком на 9 лет вне зависимости от их гражданства из числа лиц, обладающих высокими моральными качествами, удовлетворяющих требованиям, предъявляемым в их странах для назначения на высшие судебные должности, или юристов с признанным авторитетом в области международного права. В составе Суда не может быть двух граждан одного и того же государства. Члены Суда – независимые судьи.

— Секретариат ООН предназначен для обслуживания деятельности других главных органов ООН. Он действует постоянно, на протяжении всего года. Во главе Секретариата стоит Генеральный Секретарь, который назначается Генеральной Ассамблеей ООН по рекомендации Совета Безопасности сроком на 5 лет с возможным переизбранием на новый срок. Генеральный Секретарь является главным должностным лицом ООН;

— Совет по Опеке, который был учрежден для того, чтобы правительства, отвечающие за управление подопечными территориями, приняли надлежащие меры для их подготовки к самоуправлению и независимости. После 1994 г. Совет по Опеке изменил свои функции, и в настоящее время проводит свои заседания тогда и там, когда и где этого могут потребовать обстоятельства.

2. *Гарантии региональных международных сообществ* (Европейский союз, Совет Европы, Совет государств Балтийского моря, Содружество Независимых Государств и др.) осуществляются также через различные учреждения на основе соответствующих нормативных правовых актов. Так, государства-члены Совета Европы руководствуются в своей деятельности Европейской конвенцией о защите прав человека и основных свобод 1950 г. и дополнительными протоколами к ней. Контроль за их реализацией осуществляют Европейская комиссия по правам человека и Европейский суд по правам человека. Страны-члены Содружества Независимых Государств приняли ряд документов, которые способствуют осуществлению на их территориях личных и имущественных прав граждан всех государств-членов СНГ. В частности, это Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., Декларация о международных обязательствах в области прав человека и основных свобод от 24 сентября 1993 г., Конвенция СНГ о правах и основных свободах человека от 26 мая 1995 г. и др.

3. *Внутригосударственные (национальные) гарантии* закрепляются в конституциях и иных законодательных актах государств, обеспечиваются соответствующими материальными и организационными средствами. Контроль за соблюдением конституционных положений и защита прав граждан входят в компетенцию Конституционного Суда, Комиссии по правам человека, Уполномоченного по правам человека, а также органов суда и прокуратуры.

**По содержанию и видам деятельности** гарантии подразделяются на:

- экономико-правовые;
- политико-правовые;
- правовые: материальные, идеальные, процессуальные, технико-юридические.

В качестве правовой гарантии рассматривают и юридическую ответственность.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: личность, гражданство, права человека, правовой статус личности, правовое положение личности, обязанности человека, гарантии прав человека.

2. Являются ли понятия «права человека» и «права гражданина» идентичными понятиями. Ответ обоснуйте.

3. Каков порядок обращения в Европейский суд по правам человека? Могут ли граждане Республики Беларусь обращаться в данный судебный орган за защитой своих нарушенных прав?

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Проведите сравнительную характеристику понятий «человек» и «личность». Всякий ли человек является личностью?

2. Охарактеризуйте понятие «гражданин».

3. Назовите виды прав человека, которые выделяются в современной теории прав человека.

4. В чем состоит суть теории естественных прав человека?

5. Что понимается под правовым статусом личности?

6. Проведите сравнительную характеристику объективного и субъективного права.

7. Какие элементы включает в себя правовой статус личности?

8. Что понимается под правовым положением личности?

9. Определите взаимосвязь правового статуса личности и правового положения личности.

10. Что понимается под гарантиями прав человека?

11. Какие международные организации занимаются защитой прав человека?

12. Какие споры рассматриваются Европейским судом по правам человека?

13. Могут ли граждане обращаться в Международный суд с вопросами о защите их нарушенных прав?

14. Какие способы воздействия на государства применяет мировое сообщество с целью защиты права и свобод человека? Возможны ли случаи злоупотребления?

15. Какими полномочиями обладают сотрудники органов внутренних дел по защите прав и свобод человека и гражданина?

16. В каких направлениях ведется деятельность сотрудников органов внутренних дел по обеспечению прав и свобод граждан?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Конституция Республики Беларусь (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 и 17 октября 2004 г.). – Минск : Амалфея, 2009. – 46 с.

2. Бережнов, А. Г. Права личности: некоторые вопросы теории / А. Г. Бережнов. – М. : Изд-во МГУ, 1991. – 142 с.

3. Василевич, Г. А. Правовые основы взаимоотношений личности, общества и государства (комментарий к статьям Конституции Республики Беларусь) / Г. А. Василевич. – Минск : Право и экономика, 1999. – 191 с. Права человека: учебник для вузов / Отв. ред. Е. А. Лукашева. – М. : Изд-во Норма, 2002. – 573 с.

4. Вишневский, А. Ф.; Милова, Т. Ф. Государство, личность и общество / А. Ф. Вишневский, Т. Ф. Милова // Сацьяльна-эканамічныя даследванні. – 2007. – № 2(8). – С. 125-141.

5. Глухарева, П. И. Методологические аспекты развития теории прав человека / П. И. Глухарева // Государство и право. – 2006. – № 3. – С. 14-19.

6. Дробязко, С. Г. Личность в праве / С. Г. Дробязко // Право и демократия. - Минск : БГУ, 2005. – Вып. 16. – С. 3-21.

7. Международное право в документах: уч. пос. / Сост. Н. Т. Блатова, Г. М. Мелков. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Инфра-М, 1997. – 696 с.

## Тема 11. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ, ПРИЗНАКИ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

### *Содержание учебного материала*

*Понятие и признаки государства. Суверенитет государства. Различные подходы к пониманию государства. Сущность и социальное назначение государства. Основные концепции сущности государства. Эволюция сущности государства.*

*Исторические типы государства. Различные подходы к типологии государства, их сравнительный анализ. Формационный подход к типологии государства. Характерные особенности рабовладельческого, феодального, буржуазного и социалистического государства. Цивилизационный подход к типологии государства. Древнее, средневековое, современное государство. Характеристика современной государственности.*

*Понятие функций государства. Функции государства как его сущностная характеристика. Обусловленность функций задачами государства.*

*Классификация функций государства. Критерии классификации функций государства по сферам их осуществления. Внутренние и внешние функции государства, их содержание.*

*Эволюция содержания функций государства. Функции государства и пределы деятельности государственной власти.*

### *Базовые понятия и определения по теме:*

Существует **несколько подходов к определению государства**:

1. С точки зрения **социологической концепции** государство – это специфическая форма организации жизни общества. Социологическое понимание государства имеет следующие отправные положения:

— государство это фактические социальные отношения властвования, не зависящие от их сущности, это наиболее действенная организация власти у населения, проживающего на данной территории;

— государство первично, оно предшествует закону, а законы, которое оно издает вторичны;

— закон – это то, чего желает государственная власть, которая может быть регламентирована законом.

2. **Легистская (законническая) концепция государства**, в которой феномен государства отождествляется с содержанием законов о публичной и

политической власти. Само государство это то, что предписывают законы о распределении властей, о юридической ответственности, выборах и других институтах государственной власти.

**3. Философские определения государства**, которые представляют собой попытку дать определение идеального государства. Например, И.А.Ильин определяет государство так: «Государство по своей основной идее есть духовный союз людей, обладающих зрелым правосознанием и властно утверждающим естественно право в братском, солидарном сотрудничестве». При этом он подчеркивает, что исторически известные государства не попадают под это определение, что противоречие между идеей государства и ее исторически воплощением разрешается по мере постепенного воспитания правосознания народа.

#### **Признаки государства:**

1. Территория государства – это пространство, в пределах которого осуществляется государственная власть. К территории относится часть суши, недра, внутренние и территориальные воды, воздушное пространство в рамках границ государства, территории посольств и миссий, военных кораблей, всех кораблей в открытом море, кабины летательных аппаратов, зарегистрированных на территории государства и обозначенных символом государства.

2. Население – это совокупность граждан (подданных), проживающих на территории данного государства.

3. Наличие публичной власти, которая состоит из аппарата управления и аппарата принуждения. От других видов властвования государственную власть отличает свойство публичности, т.е. действующей от имени общества. Публичной она называется потому что, не совпадая с обществом, выступает от его имени, от имени всего народа.

4. Наличие суверенитета.

5. Наличие системы налогов и сборов. Налоги – это принудительные поборы с населения, взимаемые в особом порядке и направленные на содержание публичной власти.

Таким образом, **государство** – это политико-территориальная суверенная организация, осуществляющая управление обществом на правовой основе с позиции властвующих лиц.

Сущность любого явления – есть главное, основное, определяющее в этом явлении, это совокупность внутренних характерных черт и свойств, без которых явление теряет свою особенность, своеобразие. По вопросу о **сущности государства** в юридической литературе высказываются разные точки зрения:

1) с классовой позиции сущность государства состоит в том, что оно является орудием неограниченной власти, диктатуры господствующего класса;

2) если рассматривать государство как надклассовое образование, то оно является инструментом примирения классовых, социальных противоречий, выражающим интересы всего общества.

В соответствии с современными философскими представлениями сущность государства состоит в его социальном назначении, а именно в регулировании общественных отношений и управлении обществом. **Социальное назначение государства** определяется характером его деятельности, целями и задачами, которые государство ставит перед собой. Существует несколько подходов к определению социального назначения государства:

1) **марксистский подход** (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин), согласно которому основным предназначением государства является создание такого порядка, который узаконивает угнетение одного класса другим, предотвращая при этом столкновения и конфликты между классами;

2) **теория плюралистической демократии** (Г. Ласки, М. Дюверже, Р. Даль и др.), смысл которой состоит в том, что в современном обществе классы, по сути, перестали существовать, а потому власть утратила классовый характер. Общество представляет собой совокупность социальных объединений (страт), образующихся по различным признакам – возраст, профессия, место жительства, круг интересов и т.д. На их основе создаются различные политические и общественные организации, оказывающие давление на органы государства и направляющие тем самым государственную политику. Таким образом, любой человек, каждое объединение обладают частицей государственной власти, участвуют в управлении государством, а государство становится выразителем всеобщей воли, интересов всего общества;

3) **теория всеобщего благоденствия** (Д. Кейнс, А. Пигу, В. Мунд и др.), согласно которой государство стало надклассовым, выражает интересы всех слоев населения, обеспечивает благоденствие всех. Базой теории послужили успехи развитых стран в обеспечении высокого уровня жизни населения. Теория всеобщего благоденствия подчеркивает ценность каждой человеческой личности, ставит ее интересы в основу деятельности государства;

4) **теория элит** (В. Парето, Г. Моски, Д. Сартори, Т. Дай и др.), согласно которой в обществе возникают группы людей, элиты, члены которых обладают властью и определенным положением в обществе. В обществе идет постоянная борьба между элитами за возможность определять политику государства. Победившая элита посредством собственных членов и ставленников проводит свои интересы, которые не всегда совпадают с интересами большинства. Элита образуется двояким образом:

— элиту образуют все преуспевающие в обществе лица, представляющие собой «сливки» того или иного социального слоя;

— в число элиты входят люди, осуществляющие функции публичного управления;

5) **теория правового государства** и др.

Понятие «тип государства» дает возможность более полно отразить изменяющуюся сущность государства, особенности его возникновения и эволюции, увидеть в целом естественно-исторический прогресс в развитии государственно-организованного общества. В настоящее время выделяют **два основных подхода к типологии государств**:

1. **Формационный подход**, в основе которого лежит категория общественно-экономической формации, т.е. исторический тип общества, основанным на определенном способе производства. Согласно формационному подходу выделяют следующие *типы государств*:

— *Рабовладельческий тип государства*. Экономическую основу рабовладельческого государства составляла частная собственность рабовладельцев на средства производства и рабов. По своей сущности рабовладельческое государство – это организация политической власти экономически господствующего класса рабовладельцев.

— *Феодальное государство*. Экономической основой этого государства является частная собственность феодалов на землю как главное средство производства и личная зависимость от них крестьян, в собственности которых находились необходимые для обработки земли сельскохозяйственные орудия труда и тягловая сила. Кроме основных классов феодального общества –



феодалов и крепостных крестьян, существовали и другие социальные группы: ремесленники, купцы, мещане и т.д.

— *Буржуазный тип государства.* Суть этого типа государства в том, что оно представляет собой диктатуру буржуазии, машину в руках капиталистов, чтобы держать в подчинении рабочий класс и другие слои трудящегося населения. Вместе с тем возникновение буржуазного государства и буржуазной демократии означало социальный прогресс, поскольку буржуазное государство является частью политической надстройки над таким экономическим базисом, который предполагает личную свободу работника, его формальную независимость как личности от капиталиста.

— *Социалистический тип государства.* Социалистическое государство выражает интересы трудового народа, обеспечивает защиту и развитие социалистического общества. Государство, которое не угнетает большинство в интересах меньшинства, перестает быть собственно государством, становится «полугосударством», а затем и отмирает, будучи замененным органами народного самоуправления.

Абсолютизация формационного подхода приводит к упрощению и схематизму в понимании эволюции государственности. Для устранения данных недостатков при определении типов государств используется другой подход к типизации государств.

**2. Цивилизационный подход**, суть которого заключается в том, что за основу классификации государств берется не принадлежность их к той или иной общественно-экономической формации, а их причастность к той или иной цивилизации. При этом за основу понятия цивилизации берутся не материальные, социальные или иные им подобные элементы, а прежде всего духовные, культурные факторы. Исходя из цивилизационного подхода, может быть предложена следующая *типология государств*:

— *древние государства* (древневосточные, древнегреческие, древнеримское);

— *средневековые государства* (западноевропейские, восточноевропейские, азиатские);

— *современные государства* (развитые – социальные, правовые; развивающиеся).

Функции государства можно классифицировать по различным основаниям. Так, учитывая длительность осуществления той или иной государственной деятельности, можно выделить постоянные и временные функции государства. По сфере государственной деятельности различаются внутренние и внешние функции государства. Функции подразделяют также на охранительные и регулятивные.

В настоящее время чаще всего предлагается и **единая классификация функций государства**, независимо от его типа и сферы деятельности:

1. Экономическая (обеспечение нормального функционирования и развития экономики, в том числе посредством охраны существующих форм собственности, планирования производства, организации внешнеэкономических связей и пр.).

2. Политическая (обеспечение государственной и общественной безопасности, социального и национального согласия, охрана суверенитета государства от внешних посягательств и т.п.).

3. Социальная (охрана прав и свобод всего населения или его части, осуществление мер по удовлетворению социальных потребностей граждан, поддержание необходимого жизненного уровня населения, обеспечение необходимых условий труда, его оплаты, быта и т.д.).

4. Идеологическая (поддержка определенной идеологии, организация образования, науки, культуры и т.д.).

**Формами осуществления функций государства** являются:

- 1) законодательная деятельность;
- 2) управленческая (исполнительная) деятельность;
- 3) судебная деятельность;
- 4) контрольно-надзорная деятельность.

Все формы реализации функций государства условно можно разделить на две группы: правовые и организационные. К правовым формам осуществлений функций государства относятся:

- 1) правотворческая деятельность;
- 2) правоприменительная деятельность:
  - оперативно-исполнительная деятельность;
  - правоохранительная деятельность.

К организационным формам осуществления функций государства относятся:

- 1) регламентирующая деятельность;
- 2) хозяйственная деятельность;
- 3) идеологическая деятельность.

Все функции государства по сфере их реализации делятся на внутренние и внешние.

**К внутренним функциям государства** относятся:

1. *Экономическая функция*, которая заключается в выработке и координации государством стратегических направлений развития экономики страны в наиболее оптимальном режиме. Это выражается в кредитной, налоговой, эмиссионной, инвестиционной политике государства.

2. *Идеологическая функция*, которая выражается в деятельности государства по научной разработке и поддержке определенной идеологии, в том числе политической, нравственной, религиозной направленности, образования, развития культуры, деятельности средств массовой информации.

3. *Социальная функция* призвана обеспечить социальную защищенность каждого человека, нормальные условия жизни для всех членов общества независимо от их непосредственного участия в производстве материальных и духовных благ.

4. *Функция охраны конституционного строя, прав и свобод граждан* выражается в обеспечении принципа разделения властей, создании условий для точного и неуклонного исполнения норм Конституции страны, закрепляющих права и свободы человека, гарантировании равенства всех перед законом, во всемерной охране существующего правопорядка.

5. *Экологическая функция* состоит в установлении государством правового режима природопользования, в его обязательствах перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания. Суть экологической функции заключается в том, чтобы обеспечить эколого-безопасное развитие, как данного государства, так и всех окружающих, зависящих от функционирования данного конкретного государства.

6. *Культурную функцию* составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры всех национальных общностей, литературы, искусства, кино, средств массовой информации, науки, образования и др.

7. *Информационная функция* – это основное направление деятельности государства по развитию информационной сферы государства, которое охватывает всю совокупность производств и отношений, связанных с

созданием, хранением, обработкой, передачей информации во всех ее видах – экономической, правовой, научной, образовательной, управленческой и т.п.

**К внешним функциям государства** относятся:

1. *Обеспечение обороноспособности страны*, которая заключается в поддержании достаточного уровня военной защищенности общества, отвечающего требованиям необходимой национальной безопасности, защиты суверенитета и территориальной целостности государства.

2. *Взаимовыгодное сотрудничество с другими государствами* – это разнообразная деятельность, направленная на установление и развитие экономических, политических, культурных и иных отношений. Сотрудничество государств осуществляется в разных областях как на основе двусторонних или многосторонних договоров между государствами, так и путем создания межгосударственных образований.

3. *Участие в обеспечении мира и коллективной безопасности стран мирового сообщества* предполагает недопущение новой глобальной войны (в настоящее время достаточно актуальна проблема информационной войны), обеспечение нераспространения оружия массового поражения.

### ***Вопросы, рассматриваемые на лекционных занятиях***

1. Понятие и признаки государства. Различные подходы к пониманию государства.

2. Сущность и социальное назначение государства. Эволюция сущности государства.

3. Понятие функций государства. Классификация функций государства. Эволюция содержания функций государства.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

*Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: государство, государственный суверенитет, народный суверенитет, национальный суверенитет, государственная власть, исторический тип государства, функции государства, правовые формы осуществления функций государства, внутренние функции государства, внешние функции государства.

2. Проведите характеристику типов государств по формационному подходу. Результаты занесите в таблицу:

Тип государства	Общественно-экономическая формация		Социальное назначение
	Классовая сущность	Экономическая основа	

3. Охарактеризуйте правовые и организационные формы осуществления функций государства

4. Может ли одна и та же функция государства являться одновременно и внешней, и внутренней? Ответ поясните. Приведите примеры.

*Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Определите понятие государства.
2. Назовите признаки государства.
3. Назовите признаки суверенитета.
4. Что относится к территории государства?

5. Какое влияние на суверенитет Республики Беларусь признание в качестве денежного средства российского рубля?
6. Что понимается под сущностью государства?
7. Какие точки зрения о сущности государства высказываются в юридической литературе?
8. Как изменяется представление о сущности государства на разных этапах развития общества?
9. Охарактеризуйте различные подходы к пониманию социального назначения государства.
10. Для чего выделяются исторические типы государств?
11. Какие подходы к выделению типов государств существуют?
12. Какие виды государств выделяют согласно формационному подходу? Что принимается за основание проведения классификации?
13. Какие виды государств выделяют согласно цивилизационному подходу? Что принимается за основание проведения классификации?
14. Назовите положительные стороны и недостатки формационного подхода к выделению типов государств.
15. Что относится к общесоциальной деятельности государства?
16. Дайте определение функций государства.
17. Покажите различия между функциями государства и функциями государственных органов.
18. Какие виды функций государства выделяют? Охарактеризуйте их.
19. Какие функции государства относятся к внутренним функциям?
20. Охарактеризуйте экономическую функцию государства. Целесообразно ли выделять функцию налогообложения в отдельный вид функций государства или можно рассматривать ее как разновидность экономической функции?
21. Какие факторы способствуют увеличению значения информационной функции государства в жизни общества?
22. Какие функции государства относятся к внешним функциям?
23. В каких направлениях ведется международное сотрудничество между государствами?
24. Какие международные организации содействуют развитию международного сотрудничества государств?
25. Какие меры воздействия применяются Советом Безопасности ООН для разрешения конфликтов, возникающих между государствами?
26. Какова роль ОВД в обеспечении правоохранительной функции современно государства?
27. Какие формы реализации функций государства вам известны?
28. Какие методы осуществления функций государства вам известны?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Минск : Амалфея, 2009. – 48 с.
2. Айвазян, М. С. Открытое государство: политико-правовое видение / М. С. Айвазян [и др.] // Государство и право. – 2005. – № 5. – С. 60-68.
3. Байтин, М. И. О понятии государства / М. И. Байтин // Правоведение. – 2002. – № 3. – С. 4-16.
4. Бачило, И. Л. Факторы, влияющие на государственность / И. Л. Бачило // Государство и право. – 1993. – № 7. – С. 21-30.

5. Вішнеўскі, А. Ф. Асаблівасці палітыка-прававога рэжыму савецкай дзяржавы і яго вытокі (1917 – 1953) / А. Ф. Вішнеўскі. – Мінск : Тесей, 2006. – 328 с.
6. Дробязко, С. Г. Право как система и его закономерности / С. Г. Дробязко // Право и демократия : межвуз. сб. науч. тр. – Минск : Университет, 1998. – Вып. 10. – С. 3-17.
7. Дробязко, С. Г. Суверенитет права в социальном правовом государстве / С. Г. Дробязко // Право и демократия: межвуз. сб. науч. тр. – Минск : Университет, 1994. – Вып. 6. – С. 19-26.
8. Левакин, И. В. Современная российская государственность: проблемы переходного периода / И. В. Левакин // Государство и право. – 2003. – № 1. – С. 5-12.
9. Лукашук, И.И. Глобализация, государство, право, XXI век / И.И. Лукашук; Ин-т государства и права Рос. акад. наук. – М. : Спарк, 2000. – 261 с.
10. Манов, Г. Н. Признаки государства: новое прочтение / Г. Н. Манов // Политические проблемы теории государства : сб. ст. – М. : Изд-во ИГиП РАН, 1993. – С. 38-46.
11. Морозова, Л. А. Влияние глобализации на функции государства / Л. А. Морозова // Государство и право. – 2006. – № 6. – С. 101-107.
12. Тиковенко, А. Г. Авторитет власти: прошлое и настоящее / А. Г. Тиковенко ; под ред. А. М. Абрамовича; АН Беларуси, Ин-т философии и права. – Минск : Навука і тэхніка, 1992. – 75 с.
13. Тихомиров, Ю. А. Государство на рубеже столетий / Ю. А. Тихомиров // Государство и право. – 1997. – № 2. – С. 24-32.
14. Тойнби, А. Д. Постижение истории : сборник / А. Дж. Тойнби ; пер. с англ. Е.Д. Жаркова; [предисл. В.И. Уколовой; послесл. Е.Б. Рашковского]. – М. : Прогресс: Культура, 1996. – 606 с.
15. Четвернин, В. А. Размышления по поводу теоретических представлений о государстве / В. А. Четвернин // Государство и право. – 1992. – № 5. – С. 3-11.
16. Чиркин, В. Е. Переходное постсоциалистическое государство: содержание и форма / В. Е. Чиркин // Государство и право. – 1997. – № 1. – С. 9-11.
17. Чиркин, В. Е. Три ипостаси государства / В. Е. Чиркин // Государство и право. – 1993. – №8. – С. 107-115.

## **Тема 12. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА**

### ***Содержание учебного материала***

*Понятие и элементы формы государства. Факторы, обуславливающие форму государства. Взаимосвязь между типом и формой государства.*

*Форма правления как способ организации верховной государственной власти. Классификация форм правления. Характерные черты и виды монархии. Абсолютные и ограниченные монархии. Характерные черты и виды республики. Президентские, парламентские и смешанные республики. Взаимосвязь формы правления и политико-правового режима. Особенности форм правления современных государств. Нетипичные формы правления.*

*Форма государственного устройства как способ территориальной организации государства. Классификация форм государственного устройства. Характерные черты унитарных государств. Федерация: понятие и виды. Конфедерации, содружества, сообщества, союзы как формы межгосударственных образований. Историческое и современное развитие форм государственного устройства.*

*Политико-правовой режим, его разновидности и социальная обусловленность. Характерные черты и виды демократических и недемократических политико-правовых режимов.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

Различают монархическую и республиканскую формы правления.

#### **Основные черты монархий:**

1) во главе государства находится монарх – один человек, который пользуется титулом;

2) монарх приобретает власть, как правило, по наследству и на неограниченный срок (т.е. пожизненно);

3) в руках монарха сосредоточена вся полнота верховной государственной власти, монарх выступает источником всякого права, только с его волеизъявления те или иные постановления могут приобретать силу закона; от его имени творится правосудие, ему принадлежит право помилования;

4) монарх не несет юридической ответственности за свои политические действия;

5) на международной арене, в сношениях с другими государствами монарх единолично представляет свое государство.

В зависимости от объема властных полномочий, находящихся у монарха, различают абсолютные и ограниченные монархии.

При *абсолютной монархии* всеми указанными правами монарх пользуется безусловно и неограниченно, независимо от какой-либо иной власти.

Если монарх не обладает всей полнотой власти, то форма правления приобретает характер *ограниченной монархии*. Различают дуалистическую и парламентскую ограниченные монархии.

Характерной чертой *дуалистической монархии* является формально-юридическое разделение государственной власти между парламентом и монархом. Исполнительная власть находится в руках монарха, законодательная – у парламента. Парламент в ряде случаев подчиняется монарху. Подобная форма в прошлом существовала в Германии, Австрии, Италии, Румынии; в настоящее время – в Марокко, Иордании, Кувейте, Таиланде, Непале, Малайзии.

*Парламентарная (конституционная) монархия* отличается тем, что статус монарха формально и фактически ограничен во всех сферах осуществления государственной власти. Законодательная власть полностью принадлежит парламенту, исполнительная – правительству, которое несет ответственность за свою деятельность перед парламентом. Действует принцип «Монарх царствует, но не правит». Признаки парламентской монархии:

— правительство формируется из представителей определенной партии (или партий) получивших большинство голосов на выборах в парламент;

— лидер партии, обладающий наибольшим числом депутатских мест, становится главой государства;

— в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха фактически отсутствует, она является символической;

— законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом;

— правительство согласно конституции несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом.

Парламентарную монархию нередко называют конституционной монархией. Примерами парламентарной монархии могут служить Великобритания, Дания, Испания, Норвегия, Швеция, Япония и др.

### **Основные признаки республики:**

—выборность на определенный срок главы государства и других высших органов власти;

—осуществление государственной власти не по собственному праву, а по поручению народа;

—наличие юридической ответственности главы государства в случаях, предусмотренных законом.

—обязательность решений верховной государственной власти для всех других государственных органов.

*По характеру взаимоотношений между законодательной и исполнительной властями различают парламентские, президентские и смешанные республики.*

### *Отличительные черты парламентской республики:*

—верховенство парламента;

—ответственность правительства за свою деятельность перед парламентом, а не перед президентом;

—формирование правительства на парламентарской основе из числа лидеров политической партии, располагающих большинством голосов в парламенте;

—избрание главы государства либо непосредственно парламентом, или специальной коллегией, образуемой парламентом;

—незначительная политическая роль президента в системе государственных органов власти;

—любое действие главы государства может быть реализовано только с согласия правительства.

В качестве примеров парламентских республик можно привести такие страны, как ФРГ, Австрия, Финляндия, Италия, Венгрия, Чехия, Эстония и др.

### *Отличительные признаки президентской республики:*

—внепарламентский метод избрания президента и формирования правительства;

—правительство, которое называется кабинет министров, формирует и возглавляет президент;

—ответственность правительства перед президентом, а не перед парламентом;

—президент лишен права роспуска парламента, и наоборот, парламент в случае грубого нарушения им конституции, злоупотребления властью, совершения преступления может возбудить против президента процесс его отстранения от власти (импичмент);

—президент является верховным главнокомандующим;

—президент либо совмещает полномочия главы государства и главы правительства в одном лице (США), либо непосредственно назначает главу правительства и участвует в формировании кабинета министров.

### **«Суперпрезидентские республики», для которых характерно:**

—высокая степень централизации государственного аппарата;

—гипертрофированное развитие института чрезвычайного или осадного положения;

—важная роль армии в политической жизни;

—преобладание насильственных методов достижения власти (прежде всего поста президента);

—почти повсеместное отсутствие развитых партийных систем;

—значительная концентрация власти в руках президента, а также абсолютизация роли исполнительной власти.

**Смешанные (полупрезидентские) республики**, для которых характерно:

—закрепленная в конституции страны возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения непреодолимого конфликта между органами исполнительной власти и парламентом;

—президент, будучи главой государства, отделен от исполнительной власти, которую конституция страны возлагает на правительство, и президент, и парламент участвуют в формировании правительства, правительство ответственно и перед президентом (отставка), и перед парламентом (вотум недоверия), возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения непреодолимого конфликта между органами исполнительной власти и парламентом.

По форме государственного устройства различают унитарные, федеративные государства и конфедерации.

**Признаки унитарного государства:**

1. Состоит из административно-территориальных единиц, которые признаками суверенитета не обладают;

2. Действует единая система высших органов власти и управления;

3. Одна конституция и единая система законодательства;

4. Единая денежная система;

5. Общая налоговая и кредитная политика;

6. Одно гражданство;

7. Единые вооруженные силы.

Унитарное государство состоит в основном из административно-территориальных единиц, но в *сложном унитарном государстве* имеются автономные единицы. В *простом унитарном государстве* существует только административно-территориальное деление, автономных образований нет.

Автономные образования иногда создаются законом сверху (в Ираке), иногда предварительно проводится референдум в районах предполагаемой автономии, после чего издается соответствующий закон (Филиппины). Компетенция автономных образований определяется конституцией (Италия) или специальными законами о конкретной автономии (Великобритания).

В зависимости от того, компактно или разрозненно проживают этнические и иные общности, а также от других обстоятельств в литературе выделяют три вида автономии:

— персональная автономия;

— корпоративная автономия;

— территориальная автономия.

В зависимости от объема полномочий существуют две формы национально-территориальной (энтотерриториальной) автономии:

— политическая автономия;

— административная автономия.



### **Признаки федерации:**

1. Образуются общие для всей федерации высшие органы власти и управления, при этом сохраняются высшие органы власти и управления у каждого субъекта федерации;
2. Парламент имеет двухпалатное строение, при котором одна из палат (как правило, верхняя) представляет интересы субъектов федерации;
3. Компетенция между федерацией и ее субъектами разграничивается союзной (федеральной) конституцией или федеральным договором;
4. Существует федеральная система законодательства и законодательные системы субъектов федерации при наличии принципов верховенства общепериферального закона;
5. Территория федерации состоит из совокупности территорий ее субъектов;
6. В большинстве федераций существует двойное гражданство, поскольку субъекты федераций могут иметь свое гражданство;
7. Имеются федеральные вооруженные силы;
8. Основную внешнеполитическую деятельность осуществляют федеральные органы, однако иногда субъекты федераций создают свои представительства в других государствах, но только с разрешения министерства иностранных дел. Такие представительства выполняют лишь задачи экономического и культурного, но не политического характера;
9. Существуют единая финансовая и денежные системы;
10. У субъектов отсутствует право выхода из федерации.

**В зависимости от способа создания** выделяют две группы федераций.

- федерации, созданные на основе союза или договорные федерации;
- федерации, созданные на основе автономии, или конституционные федерации.

**С точки зрения структуры** различают симметричные и асимметричные федерации.

В науке используются три различных подхода к структуре федерации:

- национально-территориальный;
- территориальный;
- комплексно-территориальный.

Существует еще одна форма государственного устройства — **конфедерация**. Она представляет собой союз государств, при котором каждое из них сохраняет свою самостоятельность, имеет свои органы высшей власти, управления и правосудия. Для координации своей деятельности в определенных сферах субъекты конфедерации создают объединенные органы. Конфедерации чаще носят временный характер и являются промежуточными звеньями на пути к образованию федераций или, наоборот, к распаду. Так, например, до настоящего времени Швейцария юридически является конфедерацией, хотя фактически преобразовалась в федерацию.

Характер государственного режима в стране, применение тех или иных форм и методов осуществления государственной власти, государственного управления определяется многими факторами:

- 1) характер государственной власти;
- 2) существующей в стране партийной системой;
- 3) взаимоотношениями между органами государства;
- 4) прямыми и обратными связями политических партий, общественных организаций, органов государства с населением;
- 5) господствующей в обществе идеологией;
- 6) уровнем политической культуры;

7) традициями и многие другими обстоятельствами, включая иногда и личность главы государства.

Выделяю демократические и недемократические политико-правовые режимы.

### **Признаки демократического политико-правового режима:**

- 1) юридическое признание народа в качестве источника и носителя верховной власти;
- 2) равная возможность участия в политической жизни для всех совершеннолетних граждан;
- 3) свобода выражения мнений по вопросам государственной и общественной жизни;
- 4) решение вопросов государственной и общественной жизни голосованием;
- 5) верховенство права;
- 6) выборность основных органов власти и должностных лиц государства;
- 7) сочетание непосредственных (референдум) и опосредованных (через своих представителей) форм волеизъявления;
- 8) информированность, гласность и открытость при рассмотрении вопросов государственной и общественной жизни;
- 9) реализация всех прав и свобод граждан и их участие в политических партиях и движениях;
- 10) отсутствие расовой дискриминации меньшинств народов, населяющих государства;
- 11) запрещение применения неправовых мер в отношении всех граждан и иных лиц, находящихся на территории страны;
- 12) гласность решений органов государства по общественно значимым вопросам.

*Политико-правовую сторону демократического режима можно охарактеризовать следующими основными чертами:*

- плюрализм в общественно-политической жизни;
- реализация в практике государственного строительства принципа разделения властей;
- защита личности от произвола, беззакония;
- демократическая власть в одинаковой мере учитывает интересы большинства и меньшинства, индивидуальные и национальные особенности граждан, религиозные убеждения человека;
- демократический режим создает эффективные механизмы прямого воздействия населения страны на характер государственной власти через избирательную систему и референдумы;
- предоставление свободы личности в сферах экономической, политической и культурной деятельности;
- демократический политический режим базируется на прочной правовой основе, которая отражает объективные потребности развития личности и общества.

### **Виды демократии:**

1. В зависимости от того, кому отдается приоритет в механизме функционирования власти, выделяют:

- либеральные демократии;
- плюралистические демократии;
- народные демократии.

2. В зависимости от того, каким образом народ осуществляет властные полномочия:

- прямые демократии;
- представительные демократии;
- демократии участия.

**Признаки недемократического политико-правового режима:**

- 1) господство одной политической партии или движения, одной официальной идеологии, одной формы собственности;
- 2) сведение к минимуму или ликвидация каких бы то ни было политических прав и свобод;
- 3) низкий жизненный уровень народа;
- 4) акцент на карательные меры воздействия;
- 5) агрессивность во внешней политике;
- 6) всеохватывающая милитаризация общественной жизни;
- 7) примат государства над правом, влекущий за собой произвол, нарушения законности, ликвидацию правовых начал в общественной жизни.
- 8) господство одной политической партии или движения, одной официальной идеологии, одной формы собственности.

Выделяют авторитарный, идеократический и тоталитарный недемократические режимы.

*Признаки авторитарного политического режима:*

- ликвидация или существенное ограничение демократических прав и свобод граждан;
- запрещение ряда или всех оппозиционных политических партий и общественных организаций;
- ограничение выборности органов государственной власти и превращение парламента во второстепенный институт;
- сращивание правящей партии с государственным аппаратом;
- ограниченность полномочий и формальная деятельность местных органов власти и самоуправления;
- запрещение оппозиционной прессы;
- использование террористических методов борьбы с противниками режима;
- нарушение принципа разделения властей;
- концентрация огромных властных полномочий в руках главы государства и чрезмерное усиление исполнительных органов
- зависимость судебных органов от исполнительной власти.

Авторитарный режим также характеризуется жестким контролем за сферой политики и невмешательством в иные области жизнедеятельности общества.

Следующий вид недемократического режима – **идеократический**, когда делу служит какая-либо идея, подчиняя себе все общество. При таком режиме правит государством, обществом идея, а не люди. Во главе государства может стоять один человек или группа людей (это некоторые мусульманские государства).

Возможен и другой вариант такого режима – **тоталитарный**, когда под контроль подпадают все сферы общественной жизни (политика, экономика и т.д.) и даже личная жизнь людей всего общества. К таким режимам можно отнести, например, коммунистические и фашистские режимы. **Признаки тоталитарных режимов:**

- 1) максимальное ущемление прав и свобод граждан;
- 2) формирование власти на всех уровнях путем назначения сверху;

- 3) фактическое упразднение принципа разделения властей, т.е. слияние всех ветвей власти – законодательной, исполнительной, судебной;
- 4) наличие одной правящей партии ее сращивание с аппаратом государства;
- 5) навязывание всем членам общества одной официальной идеологической доктрины;
- 6) наличие только государственных средств массовой информации;
- 7) жесткая цензура каких бы то ни было сообщений;
- 8) плановая государственная экономика;
- 9) огромная армия государственных чиновников.

### ***Вопросы для подготовки к семинарскому занятию:***

1. Понятие и элементы формы государства.
2. Форма правления как способ организации верховной государственной власти. Классификация форм правления. Нетипичные формы правления.
3. Форма государственного устройства как способ территориальной организации государства. Классификация форм государственного устройства.
4. Политико-правовой режим, его разновидности и социальная обусловленность. Характерные черты и виды демократических и недемократических политико-правовых режимов.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: форма государства, форма правления, монархия, республика, форма государственного устройства, унитарное государство, автономия, федерация, конфедерация, политико-правовой режим.

2. Проведя сравнительную характеристику форм правления, определите общие и отличительные черты президентской республики и дуалистической монархии. Результаты занесите в таблицу:

Президентская республика	Дуалистическая монархия
Общие черты	
Отличительные признаки	

3. Проведя сравнительную характеристику форм правления, определите общие и отличительные черты парламентарной республики и конституционной монархии. Результаты занесите в таблицу:

Парламентарная республика	Конституционная монархия
Общие черты	
Отличительные признаки	

4. Составьте схему структуры формы государства, с краткой характеристикой ее элементов.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Какие учения о формах государства вам известны?
2. Что понимается под формой государственного устройства в настоящее время?
3. Какие элементы включает в себя понятие «форма государства»?

4. Дайте определение понятия «форма правления».
5. Дайте определение понятия «монархия».
6. Дайте определение понятия «республика».
7. В чем особенность раннефеодальной монархической формы правления?
8. Назовите характерные особенности сословно-представительной монархии.
9. Существуют ли в настоящее время государства с формой правления в виде абсолютной монархии?
10. Проведите сравнительную характеристику дуалистической и парламентарной монархий.
11. Проведите сравнительную характеристику парламентарной и президентской республик.
12. В чем особенности республик смешанного (полупрезидентского) типа?
13. К какому типу республик относится Республика Беларусь? Ответ обоснуйте.
14. Где впервые сформировалась республиканская форма правления?
15. Что понимают под формой государственного устройства?
16. Каково значение формы государственного устройства в эволюции механизма государства?
17. Назовите признаки унитарного государства.
18. В чем особенность регионального государства?
19. В чем особенности автономии как административной единицы унитарного государства? Назовите виды автономий.
20. Назовите виды унитарных государств.
21. К какому виду унитарных государств относится Республика Беларусь?
22. Назовите характерные особенности государств с федеративным устройством.
23. На основании каких принципов образуются федерации?
24. Проведите сравнительную характеристику конфедерации и федерации как сложных форм государственного устройства.
25. Назовите особенности конфедерации как особой формы государственного устройства.
26. Назовите способы образования федераций.
27. По какому принципу разделяются полномочия федеративных органов и органов субъектов федерации?
28. Назовите формы участия субъектов федерации в решении общегосударственных вопросов.
29. Дайте определение понятия политико-правового режима.
30. Какие виды политико-правовых режимов вам известны?
31. Назовите характерные признаки недемократических политико-правовых режимов.
32. Что характерно для идеократического политико-правового режима?
33. Охарактеризуйте тиранический и деспотический политико-правовые режимы.
34. Назовите характерные признаки демократического политико-правового режима.

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Минск : Амалфея, 2009. – 48 с.
2. Авакьян, С. А. Договор между Республикой Беларусь и Российской Федерацией о создании союзного государства: конституционно-правовой анализ / С. А. Авакьян. // Вестник Московского ун-та. Серия 11, Право. – 2001. – № 1. – С. 3-15.
3. Артемова, В. Н. Союз Беларуси и России: правовая природа и правосубъектность / В. Н. Артемова, О. П. Мариков. – Минск, 1998. – 62 с.
4. Вішнеўскі, А. Ф. Ліквідацыя шматпартыйнасці – шлях да ўмацавання савецкага палітыка-прававога рэжыму / А. Ф. Вішнеўскі // Сацыяльна-эканамічныя і прававыя даследаванні. – 2009. – №1 (14). – С. 52-72.
5. Вішнеўскі, А. Ф. Палітыка-прававы рэжым – элемент формы дзяржавы, яго паняцце, сутнасць і разнавіднасці / А. Ф. Вішнеўскі // Сацыяльна-эканамічныя і прававыя даследаванні. – 2006. – № 3 (5). – С. 4-23.
6. Вішнеўскі, А. Ф. Пошук афіцыйнай прававой тэорыі ў перыяд станаўлення таталітарнага палітычнага рэжыму ў СССР / А. Ф. Вішнеўскі // Сацыяльна-эканамічныя і прававыя даследаванні. – 2006. – № 1. – С. 84-107.
7. Иванов, В. В. Вопросы теории государственного устройства / В. В. Иванов // Журнал российского права. – 2002. – № 1. – С. 91-100.
8. Киселева, А. В. Теория федерализма / А. В. Киселева, А. В. Нестеренко. – М. : Изд-во Моск. ун-та, 2002. – 302 с.
9. Ковлер, А. И. Кризис демократии? Демократия на рубеже XXI в. / А. И. Ковлер. – М.: ИГПАН, 1997. – 101 с.
10. Кудрявцев, Ю. А. Политические режимы: критерии классификации и основные виды / Ю. А. Кудрявцев // Изв. вузов. Правоведение. – 2002. – № 1. – С. 195-205.
11. Лузин, В. В. Президентская модель разделения властей (на примере США) / В. В. Лузин // Государство и право. – 1999. – № 3. – С. 82-90.
12. Михалева, Н. А. Правовые проблемы Союзного государства России и Беларуси / Н. А. Михалева // Государство и право. – 2002. – № 6. – С. 14-21.
13. Чигринов, С. П. Нетипичные формы правления в современном мире / С. П. Чигринов // Власть и жизнь : матер. междунар. науч. конф. – Минск, 1998. – С. 126-136.
14. Чиркин, В. Е. Нетипичные формы правления в современном государстве / В. Е. Чиркин // Государство и право. – 1994. – № 1. – С. 109-115.
15. Чиркин, В. Е. Переходное постсоциалистическое государство: содержание и форма / В. Е. Чиркин // Государство и право. – 1997. – № 1. – С. 4-11.

## **Тема 13. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО**

### ***Содержание учебного материала***

*Правовое государство в истории политико-правовой мысли.*

*Основные положения теории правового государства. Соотношение государства и права. Народ как источник власти в правовом государстве. Личность в правовом государстве. Теория разделения властей. Правовое*

*государство и гражданское общество. Социальная направленность правового государства.*

*Основные предпосылки формирования социального правового государства.*

*Реализация принципов правового государства в современном конституционном законодательстве и юридической практике.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

С точки зрения науки теории государства и права, государство представляет собой **исторически сложившуюся организацию политической власти определенного общества**. В этом определении следует выделить следующие ключевые моменты:

1. Государство – это организация политической власти.
2. Политика есть взаимоотношения между определенными социальными группами.
3. Власть – это сила, способная оказывать воздействие на поведение людей.
4. Государство есть организация политической власти определенного общества.

**Правовым** называется государство, которое признает обязательным для себя, как правительства, создаваемые им же, как законодателем, юридические нормы. **Сущность правового государства:**

— правовое государство в своей деятельности, в осуществлении правительственных и судебных функций связано и ограничено правом, стоит под правом, а не вне и над ним;

— правовое государство осуществляет двоякого рода функцию. С одной стороны, государство законодательствует; государственная власть является творцом положительного права. С другой стороны, то же государство управляет; оно действует, осуществляя свои интересы, в пределах им же самим создаваемого права;

— законодательствуя, государство свободно; оно не связано положительным – обычным и законодательным правом. По самому существу законодательная власть не может быть ограничена законом;

— государство, в лице своей правительственной власти ограничено действующим положительным правом. Издавая закон, государство связывает и обязывает им не только подчиненных ему индивидов, но вместе с тем – посредственно или непосредственно, и самое себя.

### **Основные признаки правового государства:**

1. Государство выражает и защищает интересы гражданского общества;
2. Народ признается единственным источником государственной власти;
3. Закон господствует во всех сферах общественной жизни;
4. Незыблемость свободы личности, ее прав и свобод, чести и достоинства, их всесторонняя гарантированность и охрана;
5. Четкое разграничение законодательной, исполнительной и судебной властей при условии, что все эти ветви власти уравниваются и сдерживают друг друга в рамках закона;
6. Обеспечение подлинного демократизма законотворчества, осуществляемого как представительными органами народа, так и им самим;
7. Наличие эффективных форм государственного контроля и надзора за соответствием всех других нормативных актов закону, за реализацией действующего законодательства, соблюдением нрав и свобод личности;
8. Установление в праве и последовательное обеспечение государством

юридической ответственности за правонарушения.

В юридической литературе называют и ряд других признаков правового государства:

- четкое разграничение функций общества и государства;
- создание антимонопольных механизмов, препятствующих сосредоточению властных полномочий в каком-либо одном звене или институте;
- верховенство и прямое действие конституционного закона;
- соответствие внутреннего законодательства общепризнанным нормам и принципам международного права и др.

Решающей социально-экономической предпосылкой возникновения правового государства является гражданское общество. Государство обуславливается гражданским обществом. Без гражданского общества нет правового государства, как и не может быть гражданского общества без правового государства.

Основная задача государства — обеспечение всеми возможными средствами свободы человека. Только свободный человек способен быть участником современного гражданского общества обеспечивать себе и людям достойную жизнь, добиваться экономического и духовного процветания, создавать гармонию национальных отношений. Именно при таком условии возможно формирование демократического правового государства.

При правовом закреплении и регламентировании прав и свобод граждан в правовых государствах признается примат международного права. Конституции и текущее законодательство учитывают и реализуют правовые стандарты о правах и свободах человека зафиксированные в международно-правовых документах.

Однако в конституциях правовых государств предусматриваются случаи ограничения прав и свобод человека. Такая возможность предусматривается только в целях защиты национальной безопасности, общественного порядка, нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

Конституции правовых государств рассматривают основные права и свободы в качестве непосредственно действующих, т.е. основные права и свободы определяют не только смысл и содержание законов, но и деятельность органов государства.

Правовое государство предполагает не только признание и закрепление в законах основных прав человека, но и правовую безопасность личности, ее жизни, здоровья, свободы, защищенность ее прав как от иных лиц и организаций, так и от самого государства, его должностных лиц, незаконно посягающих на достоинство и права личности. Следовательно, должна быть предусмотрена система юридических гарантий прав личности.

Основным атрибутом организации и деятельности правового государства является принцип разделения властей. Осуществление этого принципа препятствует концентрации всей власти в одних руках, защищает гражданина от произвола должностных лиц, создает предпосылки к эффективной деятельности государственных структур. Принцип разделения властей предполагает наличие системы сдержек и противовесов, элементами которой являются:

- срочность полномочий должностных лиц;
- право вето на законопроекты;
- право роспуска парламента и правительства;
- конституционный контроль и др.

Правовое государство, политика которого направлена на обеспечение



общепринятого не ниже среднего уровня жизни граждан, предоставление возможностей для удовлетворения социально-экономических и культурных прав граждан, является социальным государством.

Целью социального государства является обеспечение условий для организации надлежащего уровня образования, здравоохранения, социального обеспечения, трудоустройства и культурного развития. Задачами социального государства является предоставление каждому гражданину прожиточного минимума, оказание личной и материальной помощи тем, кто не в силах самостоятельно добывать себе средства к существованию; реализация социального обеспечения и предоставление пособий по безработице; предоставление права на получение образования и жилья; организация доступа к ценностям культуры; гармонизация общественных отношений и устранение резкого неравенства в доходах.

#### **Признаки социального государства:**

1. Мощный экономический потенциал государства;
2. Высокий уровень культуры и нравственности населения и государственных служащих;
3. Государственная власть основана на принципах демократии;
4. Государство является правовым;
5. Экономика функционирует на основе разных форм собственности на орудия труда и средства производства;
6. Существование гражданского общества;
7. Политика государства имеет социальную направленность и обеспечивает каждому гражданину достойный уровень существования, социальную защищенность, одинаковые стартовые возможности для самореализации;
8. Наличие соответствующей законодательной базы.

#### **Функции социального государства:**

1. Сглаживание социального неравенства путем перераспределения доходов между различными социальными слоями через налогообложение и специальные социальные программы;
2. Поддержка социально не защищенных категорий населения (инвалиды, пенсионеры, молодежь, многодетные семьи и др.);
3. Поддержка материнства, детства, отцовства, семьи;
4. Поощрение благотворительности;
5. Охрана труда и здоровья людей;
6. Финансирование науки и искусства;
7. Борьба с безработицей, обеспечение занятости населения;
8. Поиск баланса между рыночной экономикой и степенью вмешательства в экономические отношения;
9. Участие в реализации межгосударственных социальных программ.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### ***Письменные задания:***

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: правовое государство, гражданское общество, социальное государство.
2. Охарактеризуйте значение теории разделения властей для формирования правового государства.
3. Охарактеризуйте основные различия гражданского общества и правового государства.

#### ***Дискуссионные и контрольные вопросы:***

1. Где впервые возникли идеи, которые легли в основу теории правового государства?

2. Перечислите основные принципы правового государства, сформулированные в период буржуазных революций?

3. Кем впервые введен термин «правовое государство»?

4. Кто из белорусских политических деятелей разрабатывал идеи правового государства в своих трудах?

5. Какие этапы в развитии теории правового государства выделяют?

6. Определите основные признаки правового государства.

7. Назовите признаки гражданского общества.

8. Определить взаимосвязь гражданского общества и правового государства.

9. Назовите основные различия гражданского общества и правового государства.

10. Назовите и охарактеризуйте принципы, на которых основана деятельность правового государства на современном этапе развития общества.

11. Могут ли ограничиваться законодательно основные права и свободы личности? С чем связано введение таких ограничений?

12. Назовите элементы системы сдержек и противовесов, действующей в Республике Беларусь.

13. Назовите проблемы формирования правового государства.

14. Какие способы разрешения проблем, связанных с формированием правового государства, можете предложить?

15. Может ли формирование гражданского общества способствовать решению проблем, связанных с формированием правового государства?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Конституция Республики Беларусь (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 и 17 октября 2004 г.). – Минск : Амалфея, 2009. – 46 с.

2. Барнашов, А. И. Теория разделения властей: становление, развитие, применение / А. И. Барнашов. – Томск : Изд-во Томского университета, 1988. – 102 с.

3. Дробязко, С. Г. Природа социального правового государства / С. Г. Дробязко // Конституционные основы социального государства. – Минск : БГУ, 2000. – С.10-15.

4. Конституционно-правовые проблемы формирования социального правового государства : матер. Междунар. научно-практ. конф., Минск, 30-31 марта 2000 г. – Минск, 2000. – 462 с.

5. Липень, С. В. Теория разделения властей: конкретно-исторический смысл и современные трактовки / С. В. Липень // Право и демократия : сб. науч. тр. ; редкол.: В. Н. Бибило (гл. ред.) [и др.]. – Минск : БГУ, 2007. – Вып.18. – С. 23-32.

6. Монтескье, Ш.-Л. Избранные произведения / Ш. Л. Монтескье. – М. : Государственное изд-во политической литературы, 1955. – 799 с.

7. Проблемы формирования правового государства в Беларуси : сб. науч. тр. / Академия милиции МВД Республики Беларусь ; под ред. В. А. Кучинского. – Минск : Академия милиции МВД Республики Беларусь, 1994. – 154 с.

8. Серегин, Н. С., Шульгин, Н. Н. Гражданское общество, правовое государство и право / Н. С. Серегин, Н. Н. Шульгин // Государство и право. – 2002. – № 1. – С. 12-50.

9. Степанов, В. Ф. Важнейшие критерии эффективности демократического государства / В. Ф. Степанов // Государство и право. – 2004. – № 5. – С. 93-96.

## **Тема 14. ФОРМЫ ПРАВА. ОСНОВНЫЕ ФОРМЫ ПРАВА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ**

### ***Содержание учебного материала***

*Понятие формы (источника) права. Источник права в материальном и формальном смысле.*

*Основные исторические формы (источники) права. Правовой обычай, юридический прецедент, нормативный договор, религиозное писание, юридическая доктрина как источники права. Современное значение источников права.*

*Нормативный правовой акт как источник права. Виды нормативных правовых актов. Законные и подзаконные нормативные правовые акты. Понятие закона. Характерные черты и виды законов. Место закона в системе нормативных правовых актов. Подзаконные нормативные правовые акты.*

*Формы (источники) права Республики Беларусь. Иерархия нормативных правовых актов в Республике Беларусь. Декреты Президента Республики Беларусь, их соотношение с законом.*

*Понятие юридического действия нормативного правового акта.*

*Действие нормативного правового акта по предмету правового регулирования.*

*Действие нормативного правового акта во времени. Вступление нормативного правового акта в юридическую силу. Прекращение действия нормативного правового акта. Обратная сила нормативного правового акта. Переживание нормативного правового акта.*

*Действие нормативного правового акта в пространстве. Территория государства. Экстерриториальное действие закона.*

*Действие нормативного правового акта по кругу лиц. Особенности правового положения отдельных категорий граждан, иностранцев и лиц без гражданства.*

### ***Базовые понятия и определения по теме:***

Принято выделять источники права:

- 1) в материальном смысле;
- 2) в идеальном смысле;
- 3) в юридическом (формальном) смысле.

*Источником права в материальном смысле являются развивающие общественные отношения. К ним относятся способ производства, материальные условия жизни общества, формы собственности как конечная причина возникновения и действия права.*

*Под источником права в идеальном смысле понимают различные правовые учения, правосознания.*

*Когда говорят об источниках в юридическом смысле, то имеют в виду различные формы (способы) выражения, объективизации правовых норм. Таким образом, под источниками права в юридическом смысле понимаются*

формы выражения, объективизации нормативной государственной воли. Форма права показывает, каким способом государство создает, фиксирует ту или иную правовую норму и в каком виде эта норма доводится до сознания членов общества. Следовательно, внешнюю форму права можно определить как способ существования, выражения и преобразования правовых норм.

Юридической науке известны несколько **видов исторически сложившихся форм (источников) права:**

1) *правовой обычай*;

2) *нормативный правовой акт*. Нормативный правовой акт содержит общеобязательные правила поведения, обращенные к персонально неопределенному кругу субъектов права (граждане, сотрудники органов внутренних дел, лица, проживающие в зоне радиационного контроля, и т.д.), и действует постоянно, до его официальной отмены. Этим он отличается от актов, не обладающих признаками нормативности. К нормативным правовым актам не относятся:

— *акты морально-политического значения* (обращения, призывы, заявления), изданные государством, которые не содержат в себе юридических норм;

— *индивидуальные юридические акты*. Например, решения судов по гражданским или приговоры по уголовным делам, которые применяют соответствующие юридические нормы к конкретным лицам;

— *акты толкования (интерпретации) норм права*, в которых даются лишь разъяснения содержания данных норм, но при этом само содержание нормы не изменяется.

Преимущества нормативного правового акта по сравнению с другими источниками права:

— в них четко и ясно, в письменном виде формулируются общеобязательные правовые предписания, что предопределяет большую доступность их содержания для населения;

— тщательно отработанным письменным текстом нормативного правового акта легко пользоваться при разрешении различных юридических дел, вносить в него в случае необходимости уточнения и дополнения, осуществлять контроль за его исполнением и т.д.;

3) *юридический прецедент* (судебный или административный);

4) *договор с нормативным содержанием*. В настоящее время нормативные договоры применяются во всех национальных правовых системах мира. Они широко используются и в международном праве. Исторический пример договора с нормативным содержанием – Договор об образовании СССР (1922 г.). В современный период к таким соглашениям можно отнести Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 г., заключенную странами, входящими в СНГ;

5) *юридические доктрины*. Например, научные труды наиболее авторитетных римских юристов (Папиниана, Павла, Ульпиана, Гая, Модестина и др.) имели силу источников права. Их научные тексты, даваемые в них разъяснения использовались судами при разрешении юридических дел. В настоящее время юридические доктрины, работы, мнения известных ученых-юристов в большинстве стран не выступают в качестве непосредственных источников права. Но они являются источниками юридических знаний, идейным источником права и играют большую роль в развитии правовых систем, правовой культуры любой страны;

б) *религиозные писания*. В настоящее время религиозные тексты потеряли всеобщую значимость как источников права, однако не утратили ее полностью. В ряде мусульманских стран по-прежнему распространенными источниками права остаются тексты священных мусульманских религиозных книг. Так, основным источником мусульманского права является кодекс религиозных и этических норм Коран и некоторые другие священные писания. В них содержатся положения, обладающие для верующих общеобязательным характером.

Некоторые авторы в качестве своеобразных источников права называют **принципы права** как исходные начала, отправные положения правовой системы. Принципы как источники права признаются в международных отношениях. В национальных правовых системах ряда стран принципы права выступают как его источники чаще всего при разрешении юридических дел на основе аналогии права. Обычно это принципы добросовестности, разумности, справедливости, равенства и т.п. Возможность обращения к принципам права как его источникам нередко закрепляется в законодательном порядке, и в этом случае они приобретают нормативное значение, поскольку вводятся в нормативные правовые акты (становятся нормами-принципами).

Наиболее распространенной формой права является нормативный правовой акт.

#### **Виды нормативных правовых актов в Республики Беларусь:**

- Конституция Республики Беларусь;
- решение референдума;
- программный закон;
- кодекс Республики Беларусь (кодифицированный нормативный правовой акт);
- закон Республики Беларусь;
- декрет Президента Республики Беларусь;
- указ Президента Республики Беларусь;
- директива Президента Республики Беларусь;
- постановления палат Парламента — Национального собрания Республики Беларусь;
- постановление Совета Министров Республики Беларусь;
- акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь), Генерального прокурора Республики Беларусь;
- постановления республиканского органа государственного управления и Национального банка Республики Беларусь (Правления Национального банка Республики Беларусь, Совета директоров Национального банка Республики Беларусь);
- регламент;
- инструкция;
- правила;
- устав (положение);
- приказ республиканского органа государственного управления;
- решения органов местного управления и самоуправления.

Правовые акты, принимаемые (издаваемые) с целью осуществления конкретных (разовых) организационных, контрольных или распорядительных мероприятий либо рассчитанные на иное однократное применение, не являются нормативными.

**Иерархия нормативных правовых актов** в Республике Беларусь в соответствии с их юридической силой:

— законы обладают высшей юридической силой по отношению по отношению ко всем нормативным актам. В случае расхождения закона, декрета, указа или иного нормативного правового акта с Конституцией Республики Беларусь действует Конституция. В случае расхождения декрета или указа с законом закон имеет верховенство лишь тогда, когда полномочие на издания декрета или указа были предоставлены законом;

— законы, декреты, указы имеют большую юридическую силу по отношению к постановлениям палат парламента – Национального собрания Республики Беларусь, Совета Министров Республики Беларусь, Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, актам Генерального прокурора Республики Беларусь и иным нормативно-правовым актам;

— законы, декреты, указы и постановления имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам министерств, иных республиканских органов управления и Национального Банка Республики Беларусь;

— кодексы имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам. Гражданский кодекс Республики Беларусь имеет большую юридическую силу по отношению к другим кодексам и законам, содержащим нормы гражданского права;

— НПА вышестоящего государственного органа (должностного лица) имеет большую юридическую силу по отношению к НПА нижестоящего государственного органа (должностного лица).

#### **НПА присущи следующие особенности:**

- 1) выражают государственную волю народ;
- 2) содержат юридические нормы;
- 3) издаются компетентным органом государства;
- 4) носят государственно-властный характер;
- 5) обладают юридической силой;
- 6) документально оформлены;
- 7) охраняются государством.

Белорусская правовая система исторически складывалась как система писаного права. Как и во многих других странах континентальной Европы, она относится к модели романо-германского типа. Это предопределило доминирующее положение в национальной правовой системе Беларуси **нормативных правовых актов** как источников права.

Основным источником права в Республике Беларусь является закон. По юридической силе законы подразделяются на:

1. *Основные законы (Конституции)* регулируют основы общественного и государственного строя, закрепляют основные права, свободы и обязанности человека и гражданина, определяют принципы формирования и деятельности государственных (преимущественно высших) органов. Конституции имеют учредительный характер. Они служат юридической базой для всего законодательства, по отношению к которому они обладают верховенством.

2. Под *конституционными законами* понимаются обычно законы, дополняющие конституцию, или законы, издающиеся по отдельным указанным в конституции наиболее важным вопросам.

3. *Обычные (текущие) законы* – это все остальные законодательные акты, принимаемые парламентом.

Законы можно классифицировать и по другим основаниям. Так, в зависимости от субъекта законодательства они могут подразделяться на законы, принимаемые народом путем референдума, и принимаемые законодательными органами.

**Подзаконным** является правовой акт, принятый государственным органом в пределах его компетенции в соответствии с законом или на его основе, или же для его выполнения. Иерархия подзаконных актов соответствует иерархической структуре государственного аппарата.

Вместе с тем нормативный правовой акт – не единственная форма выражения правовых норм. Белорусской правовой системой в качестве источников права признаются и такие их разновидности, как правовой обычай и нормативный договор.

**Юридический прецедент** не выступает в качестве источника права Республики Беларусь, однако он широко используется для единообразия судебной практики. Так в качестве юридического прецедента можно рассматривать постановления Пленумов Верховного Суда Республики Беларусь, в которых содержатся рекомендации нижестоящим судам по правилам применения той либо иной нормы права.

Для успешной реализации правовых предписаний важно точно определить, с какого момента положения соответствующего нормативного акта приобретают юридическую силу и до какого момента она сохраняется. Время действия акта начинается с момента вступления его в юридическую силу и сохраняется до момента утраты им юридической силы.

Определение времени **начала действия** нормативного правового акта связано с его опубликованием. Ст. 65 Закона о нормативных правовых актах Республики Беларусь и п. 12 Положения об официальном опубликовании и вступлении в силу правовых актов Республики Беларусь определены следующие варианты вступления в силу нормативных правовых актов:

1. Время вступления в силу нормативного правового акта указывается в самом документе или в специальном акте о введении в действие данного нормативного акта;

2. Решения республиканских референдумов, Декреты Президента Республики Беларусь и законы Республики Беларусь вступают в силу через десять дней после их официального опубликования;

3. Правовые акты, не имеющие нормативного характера, постановления Палаты представителей и постановления Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, постановления пленумов Верховного Суда и Высшего Хозяйственного Суда вступают в силу со дня их принятия;

4. Указы Президента Республики Беларусь, постановления Совета Министров Республики Беларусь и иные нормативные правовые акты вступают в силу со дня включения их в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь;

5. Нормативные правовые акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей граждан, вступают в силу только после их официального опубликования. Нормативные правовые акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, вступают в силу после их официального опубликования. При этом нормативные правовые акты публикуются после включения их в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

Некоторые акты нормативного характера рассчитаны на узкий круг субъектов, содержат государственные секреты или иные охраняемые законодательством сведения. В этих случаях они могут не публиковаться, а направляться соответствующим органам для применения. Такие акты начинают действовать с момента получения их этими органами, если не установлен иной срок введения их в действие.

При этом возможно доведение правовых актов до всеобщего сведения

путем воспроизведения их текстов в полном соответствии с подписанными подлинниками в следующих официальных изданиях:

1. Газете «Советская Белоруссия»;
3. Газете «Звязда»;
4. «Народной газете»;
5. Газете «Рэспубліка»;
6. Периодических печатных изданиях, определяемых в соответствии с законодательством Республики Беларусь областными и Минским городским Советами депутатов, областными и Минским городским исполнительными комитетами, местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами базового уровня (нормативные правовые акты этих органов, решения областного, Минского городского, районного, городского (городов областного подчинения) референдумов).

Датой официального опубликования правового акта указывается при размещении документа на сайте [pravo.by](http://pravo.by).

Официальное опубликование правовых актов в неполном изложении не допускается, за исключением случаев:

— опубликования правовых актов, отдельные положения которых содержат государственные секреты или иные охраняемые законодательством Республики Беларусь сведения;

— принятия нормотворческим органом (должностным лицом) решения о том, что отдельные положения нормативного правового акта не подлежат рассылке (с использованием соответствующего подстрочного примечания). При этом такой нормативный правовой акт подлежит включению в полном изложении в единый эталонный банк данных правовой информации, формируемый Национальным центром правовой информации.

Правовые акты могут быть опубликованы в неполном изложении с пометкой «Извлечение», а также доведены до всеобщего сведения иным предусмотренным законом способом. Данный вид опубликования является неофициальным и осуществляется только после официального опубликования соответствующих правовых актов и в соответствии с официально опубликованными текстами этих актов. При этом обязательно указываются источник официального опубликования каждого правового акта, номер и дата выдачи лицензии на осуществление деятельности по распространению правовой информации.

Правовые акты публикуются с указанием их обязательных реквизитов: вида акта, даты принятия (издания), порядкового номера и названия правового акта.

Обычно нормативные правовые акты действуют бессрочно, если в их текстах не оговорено иное. Определенный срок действия может быть установлен как для всего акта, так и для его части. Время действия акта может быть ограничено и наступлением указанного в нем события.

Большое значение имеет определение **времени утраты нормативным правовым актом юридической силы**, т.е. времени прекращения его действия. Согласно ст. 69 Закона о нормативных правовых актах Республики Беларусь нормативный правовой акт (его часть) прекращает свое действие в следующих случаях:

1. По истечении срока, на который был рассчитан временный акт (его часть);
2. Нормативный правовой акт (его часть) признан неконституционным в установленном законом порядке;
3. Нормативный правовой акт (его часть) признан утратившим силу;



#### 4. Нормативный правовой акт отменен.

Нормативный правовой акт также теряет юридическую силу в связи с фактической заменой его новым актом, регулирующим те же отношения по-иному, хотя официально старый акт не отменен. Однако этот способ прекращения действия нормативных актов может повлечь ошибочные решения.

С действием нормативных правовых актов во времени связаны и такие понятия, как переживание закона и его обратная сила. Эти понятия выходят за рамки общих правил действия нормативных правовых актов во времени и относятся к числу исключений.

В соответствии с общими принципами, выработанными юридической наукой и практикой, закон обратной силы не имеет и распространяется только на те отношения, которые возникли с момента введения его в действие. Нормативный правовой акт может распространять свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу, в следующих случаях:

1. Если нормативный правовой акт смягчает или отменяет ответственность граждан или иным образом улучшает положение лиц, на которых распространяется его действие;

2. В новом нормативном правовом акте сделана специальная оговорка о том, что действие данного документа распространяется на отношения, возникшие до его вступления в силу.

В теории права выделяются следующие виды обратной силы закона:

- простая обратная сила закона;
- ревизионная обратная сила закона.

Действие нормативного правового акта в пространстве означает определение территории, на которой его нормы подлежат обязательному выполнению. Пространственное действие актов в первую очередь связано с понятием территории государства.

В международном праве под **государственной территорией** понимается часть земного шара, которая принадлежит определенному государству и в пределах которой оно осуществляет свое территориальное верховенство, т.е. которая находится под его суверенитетом. В состав территории государства входит:

1. Вся суша в пределах его границ, включая недра, внутренние (национальные) и территориальные воды (воды морей и океанов, омывающих сушу государства, ширина которых определяется международным правом), воздушное пространство в пределах границ государства;

2. Военные суда (воздушные и морские) под флагом государства;

3. Невоенные суда (воздушные и морские) под флагом государства в открытом море и международном воздушном пространстве;

4. Космические корабли (станции) со знаком государства, зарегистрировавшего объект.

Действие нормативных правовых актов распространяется также на территории посольств, миссий, консульств, находящихся за рубежом.

В зависимости от территории действия выделяют следующие виды нормативных правовых актов, принятых центральными органами государства:

1. Нормативные правовые акты, действующие на всей территории государства;

2. Нормативные правовые акты, действующие на определенной территории государства.

Акты, издаваемые местными органами, действуют в пределах той территории, на которую распространяются их управленческие функции. Так, решения областных, районных, городских, сельских, поселковых Советов

депутатов и исполкомов в Республике Беларусь распространяют свое действие соответственно на территорию этих административных единиц.

Обычно на определенной территории действуют одновременно различные по юридической силе акты. В случае противоречий между ними действует акт высшей юридической силы.

С действием нормативных правовых актов в пространстве связано понятие **экстерриториального действия нормативных правовых актов**, суть которого состоит в том, что законы государства могут применяться к деяниям граждан, находящихся за его границей. Применение нормативных правовых актов одной страны на территории другой может осуществляться в соответствии с международными соглашениями постольку, поскольку определенные государства сами допускают эту возможность, что закрепляется в международных документах о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам.

Действие нормативных правовых актов по кругу лиц означает их применимость к определенным категориям субъектов права, т.е. необходимо определить круг лиц, на который распространяется юридическая сила правовых норм, содержащихся в соответствующем нормативном правовом акте.

По общему правилу нормативные правовые акты государства действуют в отношении всех лиц, находящихся на его территории. Это в первую очередь касается:

- граждан данного государства;
- лиц с двойным гражданством;
- граждан иностранных государств;
- лиц без гражданства;
- всех организаций, функционирующих на территории государства.

Существуют вместе с тем некоторые особенности, связанные с распространением действия некоторых нормативных правовых актов на граждан данного государства независимо от места их нахождения:

1. В соответствии с уголовным законодательством граждане несут наказание за преступление, совершенное за границей, если они не понесли уголовную ответственность по законам страны места его совершения;

2. Не всегда некоторые акты государства действуют на всех лиц, находящихся на его территории. Так, например, в соответствии с законодательством Республики Беларусь в выборах не участвуют граждане, признанные судом недееспособными, лица, содержащиеся по приговору суда в местах лишения свободы или в отношении которых в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством, избрана мера пресечения – содержание под стражей (ст. 64 Конституции Республики Беларусь);

3. Некоторые нормативные правовые акты могут распространять свое действие лишь на определенные категории лиц, органов, организаций. Так, Закон Республики Беларусь «Об органах внутренних дел Республики Беларусь» действует в отношении только сотрудников органов внутренних дел и т.п.;

4. Есть исключение из общего правила и в отношении граждан иностранных государств и лиц без гражданства, находящихся на территории соответствующего государства. Так, в соответствии с законодательством Республики Беларусь иностранные граждане и лица без гражданства на территории Беларуси пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами государства. Однако эта категория лиц не может участвовать в некоторых видах правоотношений, поскольку существуют такие сферы правового регулирования, где субъектами могут выступать только граждане соответствующих государств. Например, иностранцы и лица без

гражданства не могут выполнять обязанность по несению воинской службы, не могут они состоять и на службе в органах внутренних дел, занимать ряд государственных должностей. Эта категория лиц не может участвовать в формировании выборных государственных органов, равно как и быть участниками референдумов;

5. В соответствии с международными соглашениями главы государств и правительств, сотрудники дипломатических представительств иностранных государств (послы, посланники, поверенные в делах, советники, торгпреды и их заместители, военные атташе и их помощники, секретари и др.), члены их семей и некоторые другие иностранные граждане наделены дипломатическим иммунитетом. Дипломаты пользуются также иммунитетом от гражданской юрисдикции, кроме случаев:

— вещных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу, находящемуся на территории государства пребывания, если только дипломат не владеет им от имени аккредитуемого государства для целей представительства;

— исков, касающихся наследования, в отношении которых дипломатический агент выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или отказополучателя как частное лицо, а не от имени аккредитуемого государства;

— исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатическим агентом в государстве пребывания за пределами своих официальных функций. Указанные лица пользуются и некоторыми другими иммунитетами и привилегиями.

Дипломатические представители, в свою очередь, обязаны уважать законы государства пребывания, не вмешиваться в его внутренние дела.

Высокий уровень знания всех требований законоположений, касающихся пределов действия нормативных правовых актов, является необходимой профессиональной чертой сотрудников правоохранительных органов, в том числе органов внутренних дел. Без знания этих положений невозможно обеспечить требуемую законность в сфере правореализации. Недостаточная осведомленность может привести к ошибочным решениям и к серьезным негативным последствиям.

### ***Вопросы, рассматриваемые на лекционных занятиях***

1. Понятие формы (источника) права. Источник права в материальном и формальном смысле.

2. Основные исторические формы (источники) права. Правовой обычай, юридический прецедент, нормативный договор, религиозное писание, юридическая доктрина как источники права.

3. Нормативный правовой акт как источник права. Виды нормативных правовых актов. Понятие закона. Характерные черты и виды законов. Подзаконные нормативные правовые акты.

4. Формы (источники) права Республики Беларусь. Иерархия нормативных правовых актов в Республике Беларусь.

5. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

*Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: правовой обычай, нормативный правовой акт, юридический прецедент, договор с нормативным содержанием, юридическая доктрина, религиозное писание, Конституция Республики Беларусь; решение референдума; программный закон; кодекс Республики Беларусь (кодифицированный нормативный правовой акт); закон Республики Беларусь; декрет Президента Республики Беларусь; указ Президента Республики Беларусь; директива Президента Республики Беларусь; постановления палат Парламента – Национального собрания Республики Беларусь; постановление Совета Министров Республики Беларусь; акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь), Генерального прокурора Республики Беларусь; постановления республиканского органа государственного управления и Национального банка Республики Беларусь (Правления Национального банка Республики Беларусь, Совета директоров Национального банка Республики Беларусь); регламент; инструкция; правила; устав (положение); приказ республиканского органа государственного управления; решения органов местного управления и самоуправления, юридическое действие НПА, переживание закона, обратная сила закона.

2. Представьте в виде схемы структуру системы нормативных правовых актов Республики Беларусь.

3. Законспектируйте, какие правовые акты не являются нормативными согласно ст. 3 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь».

4. Определите, какие нормативные правовые акты вступают в силу со дня включения их в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

*Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Что понимается под источниками права в юридическом смысле?
2. Что понимается под источником права в идеальном смысле?
3. Что понимается под источником права в материальном смысле?
4. В чем отличие источников права от социальных норм общества?
5. Отметьте положительные стороны нормативного правового акта как источника права.
6. Применяются ли нормативные правовые акты в качестве источников права в Англии и США?
7. Почему конституция занимает ведущее место в системе нормативных правовых актов?
8. Охарактеризуйте систему нормативных правовых актов Республики Беларусь.
9. Какие источники права являются основными в Республике Беларусь?
10. На какие группы можно разделить все нормативные акты Республики Беларусь? С чем связано такое деление?
11. Приведите примеры подзаконных нормативных правовых актов?
12. Определите, что значит установить пределы действия нормативного правового акта.
13. Охарактеризуйте действие нормативного правового акта по предмету.
14. Какие общественные отношения не требуют правового регулирования? Приведите примеры таких отношений.
15. На какие виды по предмету действия делятся нормативные правовые акты?

16. Что значит определить пределы действия нормативного правового акта во времени?
17. С какого момента нормативный правовой акт считается вступившим в силу?
18. Опубликование в каких периодических изданиях нормативного правового акта считается официальным?
19. На каком языке осуществляется официальное опубликование нормативного правового акта?
20. Допускается ли опубликование нормативных правовых актов в неполном изложении? В каких случаях?
21. В каких случаях нормативный правовой акт прекращает свое действие?
22. Что понимается под переживанием закона?
23. Что значит обратная сила закона?
24. Какие исключения из общего правила о том, что закон обратной силы не имеет, вам известны?
25. Назовите виды обратной силы закона.
26. С каким понятием связано действие нормативного правового акта в пространстве?
27. Что относится к территории государства?
28. Назовите особенности применения законодательства государства к гражданам, находящимся вне пределов данной страны, и совершившим там правонарушения.
29. Что означает действие нормативных правовых актов по кругу лиц?
30. Какие ограничения действия нормативных правовых актов по кругу лиц вам известны?
31. В чем особенности действия нормативных правовых актов государства в отношении сотрудников дипломатических представительств и миссий иностранных государств?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Бахрах, Д. Н. Действие норм права во времени: теория, законодательство, судебная практика / Д. Н. Бахрах. – М. : Норма, 2004. – 223 с.
2. Блум, М. И., Тилле, А. А. Обратная сила закона. Действие советского уголовного закона во времени / М. И. Блум, А. А. Тилле. – М. : Юрид. лит. 1969. – 135 с.
3. Богдановская, И. Ю. Судебный прецедент – источник права? / И. Ю. Богдановская // Государство и право. – 2002. – № 12. – С. 22-27.
4. Василевич, Г. А. Нормативные правовые акты государственных органов Республики Беларусь / Г. А. Василевич. – Минск : Право и экономика, 1999. – 231 с.
5. Василевич, Г. А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина / Г. А. Василевич. – Минск : Тесей, 2005. – 133 с.
6. Калинин, А. Ю. Форма (источник) права как категория в теории государства и права / А. Ю. Калинин, С. А. Комаров // Изв. вузов. Правоведение. – 2000. – № 6. – С. 3-10.
7. Каравай, А. В. Действие гражданско-правовых норм во времени / А. В. Каравай. – Минск : ООО «Тесей», 1999. – 221 с.
8. Максимов, А. А. Прецедент как один из источников английского права / А. А. Максимов // Государство и право. – 1995. – № 2. – С. 97-102.

9. Медведев, А. М. Правовое регулирование действия закона во времени / А. М. Медведев // Государство и право. – 1995. – № 3. – С. 69-75.
10. Морозова, Л. А. Еще раз о судебной практике как источнике права / Л. А. Морозова // Государство и право. – 2004. – № 1. – С. 19-23.
11. Марченко, М. Н. Источники права : учеб. пособие / М. Н. Марченко. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. – 760 с.
12. Тилле, А. А. Время, пространство, закон: Действие советского закона во времени и в пространстве / А. А. Тилле. – М. : Юрид. лит., 1967. – 203 с.
13. Тихомиров, Ю. А. Договор как регулятор общественных отношений / Ю. А. Тихомиров // Правоведение. – 1990. – № 5. – С. 27–35.

## **Тема 15. ПРАВОТВОРЧЕСТВО. СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

### ***Содержание учебного материала***

*Понятие правотворчества. Правотворчество и формирование права. Виды правотворчества. Делегированное и санкционированное правотворчество. Принципы правотворческой деятельности. Стадии правотворчества. Особенности законотворческого процесса. Условия и факторы правотворческой деятельности в современном демократическом государстве.*

*Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации: инкорпорация, кодификация, консолидация. Понятие и основные требования юридической техники.*

### ***Базовые понятия и определения по теме:***

#### **Способы правотворчества:**

1. Непосредственная правоустановительная деятельность государства, когда нормы права создаются компетентными государственными органами и исходят прямо от этих органов;

2. Санкционирование государством норм негосударственных организаций и обычаев. В этом случае нормам, изданным негосударственными организациями, или обычаям государство придает общеобязательное значение, юридическую силу;

3. Непосредственное правотворчество народа путем референдума.

Возможна классификация правотворчества по субъекту, по юридической силе, по содержанию.

#### **Субъектами правотворчества являются:**

- народ;
- Президент Республики Беларусь;
- Парламент (Национальное собрание Республики Беларусь)
- Совет Министров (Правительство) Республики Беларусь;
- министерства, государственные комитеты;
- местные представительные и исполнительные органы;
- руководители предприятий, учреждений, организаций.

Каждый из государственных органов реализует правотворческие полномочия в пределах своей компетенции. Эти полномочия определяются Конституцией, другими законодательными актами.

Результатом правотворчества являются созданные нормативные правовые акты, качество которых определяется следующими факторами:

- юридическими: отсутствие коллизий, пробелов и дублирования в правовом регулировании;

- социальными: степенью адекватности отражения в нормативных правовых актах происходящих в обществе процессов, а также в точности прогнозирования развития этих процессов в будущем, в том числе и с помощью права;

- политическими: характера политического режима и характера осуществления государственной власти;

- экономическими;

- уровнем компетентности разработчиков законопроектов;

- позиции руководителей государства;

- развития в обществе демократических институтов;

- ситуации на международной арене;

- степени обеспечения прав, свобод и законных интересов личности;

- стремления к учету интересов всех социальных групп и слоев общества;

- уровня политической активности населения;

- характера межнациональных отношений.

**В зависимости от юридической силы принимаемых правотворческих решений** можно назвать такие его виды, как:

- законотворчество;

- разработка подзаконных нормативных актов внешнего регулирования;

- разработка подзаконных нормативных актов внутреннего регулирования.

**По содержанию правотворчества** можно выделить следующие его виды:

- принятие новых нормативных правовых актов;

- изменение и дополнение действующих нормативных правовых актов;

- отмена нормативных правовых актов.

Правотворческая деятельность осуществляется на базе основополагающих принципов, выражающих руководящие идеи и организационные начала, которые определяют существо и общие направления этой деятельности. В теории права выделяются следующие наиболее важные **принципы правотворчества** в современных цивилизованных государствах:

- 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;

- системность;

- связь с правоприменительной практикой;

- прогнозирование последствий принятия нормативного правового акта;

- справедливость;

- профессионализм;

- гуманизм.

Выделяют следующие основные **стадии правотворчества**:

1. Принятие решения о подготовке проекта нормативного акта (эта стадия может включать и планирование);

2. Подготовка (разработка) проекта и его согласование;

3. Обсуждение и принятие нормативного акта;

4. Опубликование нормативного акта (или доведение его содержания до сведения адресатов другим способом, если он не публикуется) и введение его в действие.

Указанные стадии в процессе правотворческой деятельности проходят все нормативные правовые акты. Содержание каждой стадии определяется тем, какой нормативный правовой акт готовится к принятию (закон, указ президента, постановление правительства). Общее руководство подготовительной работой осуществляют специальные государственные структуры (например, Главное государственно-правовое управление Администрации Президента Республики Беларусь или Главное юридическое управление Совета Министров Республики Беларусь).

Рассмотрим подробно содержание каждой стадии правотворчества.

**Принятие решения о подготовке проекта акта.** Данный этап предполагает осознание назревшей потребности урегулирования каких-либо общественных отношений с помощью правовых норм, а также обращение в правотворческий орган с предложением принять тот или иной нормативный правовой акт. С принятием такого решения возникает обязанность определенных органов, организаций и лиц составить первоначальный текст проекта. Решение о подготовке проекта принимается в различных формах, таких как:

— поручение вышестоящего органа нижестоящему разработать проект нормативного правового акта;

— решение о подготовке проекта может принять по собственной инициативе орган, на который возложена общая юридическая обязанность подготовки проектов;

— правотворческий орган или его руководство могут принять решение подготовить проект силами своего аппарата или поручить подготовку проекта специально созданной при правотворческом органе комиссии;

— обязанность подготовки проектов нормативных правовых актов может заранее предусматриваться планом подготовки проектов, утвержденным или одобренным вышестоящим органом.

При решении вопроса о том, какой орган (организация) должен подготовить первоначальный текст проекта, в большинстве случаев применяется отраслевой, ведомственный принцип, который обеспечивает квалифицированное составление проекта, участие специалистов, знающих предмет и практику применения действующего законодательства.

**Подготовка проекта нормативного правового акта.** На данном этапе разрабатывается текст, формулируются положения будущего нормативного правового акта, привлекаются необходимые специалисты, проводятся процедуры согласования текста. При работе над проектами нормативных правовых актов большой общественной значимости возможно их предварительное обсуждение в средствах массовой информации с целью максимального учета общественного мнения. Требования, предъявляемые к подготовке нормативного правового акта:

— проект должен соответствовать назревшим потребностям развития общества;

— содержать оптимальное нормативное решение, которое воздействовало бы на общественные отношения наиболее эффективным способом;

— учитывать место будущего акта в единой системе законодательства.

Подготовка проекта нормативного правового акта распадается на три самостоятельные стадии:



- предварительные работы, предшествующие составлению текста проекта;
- выработка текста первоначального варианта проекта;
- обсуждение, доработка, согласование и экспертиза проекта.

Данная стадия завершается внесением проекта акта на рассмотрение правотворческого органа.

#### **Обсуждение и принятие проекта в правотворческом органе.**

Содержание данного этапа зависит от того, какой способ принятия управленческих решений – единоначальный или коллегиальный – предусмотрен в отношении конкретного вида нормативного правового акта. При единоначальном способе принятие нормативного правового акта может происходить и без обсуждения, путем подписания соответствующего документа уполномоченным должностным лицом.

Данная стадия начинается с официального внесения в правотворческий орган проекта в письменной форме со всеми нужными атрибутами. Происходят рассмотрение и доработка проекта во вспомогательном подразделении и аппарате правотворческого органа, где изучаются необходимость принятия проекта, его редакция, оцениваются возникшие по проекту разногласия и особые мнения, проверяется соответствие положений проекта действующему законодательству. Затем происходит включение в повестку дня правотворческого органа вопроса о рассмотрении внесенного проекта.

Обсуждение проекта в правотворческом органе имеет следующие задачи: общая оценка проекта и его отдельных положений, совершенствование проекта. Обсуждение любого проекта начинается с доклада руководителя заинтересованного ведомства, после выступает содокладчик, затем начинаются прения. Принятие официального решения по проекту нормативного правового акта – это решающая стадия прохождения проекта в правотворческом органе. Обязательным условием законного утверждения нормативного правового акта коллегиальным или представительным органом является наличие кворума и определенного числа голосов, поданных за предложенный проект.

**Опубликование нормативного правового акта и введение его в действие** осуществляется на основании и в соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 24.02.2012 г. № 3 «О некоторых вопросах опубликования и вступления в силу правовых актов Республики Беларусь». Опубликование является главной предпосылкой вступления нормативных правовых актов в силу и юридическим основанием презумпции знания закона.

Законотворчество является важнейшим видом правотворчества и в значительной степени обладает всеми признаками, характерными для этого процесса. Вместе с тем разработка и принятие законов имеют существенные особенности, обусловленные их местом и ролью в обществе. **В теоретико-правовой литературе выделяются следующие стадии законодательного процесса:**

1. Законодательная инициатива;
2. Обсуждение законопроекта;
3. Принятие закона;
4. Опубликование закона и введение его в действие.

На **стадии законодательной инициативы** выявляется потребность в издании нового или изменении действующего закона. Право законодательной инициативы предполагает обязанность законодательного органа рассмотреть предложенный субъектами законодательной инициативы законопроект. Согласно ст. 99 Конституции Республики Беларусь правом законодательной инициативы обладают Президент, депутаты Палаты представителей, Совет

Республики, Правительство, а также граждане, обладающим избирательным правом, в количестве не менее 50 тыс. человек. Законодательством Республики Беларусь предусмотрен ряд случаев, когда установлен особый порядок рассмотрения законопроектов. К примеру, законопроекты, следствием принятия которых может быть сокращение государственных средств, создание или увеличение расходов, могут вноситься в Палату представителей лишь с согласия Президента либо по его поручению – Правительства. Особый порядок установлен для внесения изменений или дополнений в Конституцию Республики Беларусь (ст. 138, 139, 140).

Право законодательной инициативы может осуществляться также путем внесения в законодательный орган мотивированного предложения о принятии нового закона либо об изменении, дополнении или отмене действующего. При этом необходимо учитывать следующие особенности:

1. Конституционный Суд вправе вносить предложения в Парламент о необходимости внесения в акты действующего законодательства изменений и дополнений, принятия новых нормативных актов;

2. Приоритетному рассмотрению в Палате представителей подлежат проекты законов, непосредственно направленные на реализацию положений Конституции;

3. Первоочередному рассмотрению в Палате представителей подлежат проекты, подготовленные на основе нормативных правовых актов, принятых Парламентским Собранием Союза Беларуси и России и имеющих статус законодательной рекомендации.

Круг органов и лиц, обладающих правом законодательной инициативы, не может быть расширен, если это не определено в Конституции.

**Право законодательной инициативы может быть реализовано несколькими субъектами одновременно.**

Субъект права законодательной инициативы вправе отозвать внесенный проект до рассмотрения в Палате представителей во втором чтении. Субъект права законодательной инициативы вправе отозвать свою подпись до рассмотрения законопроекта или проекта постановления Палаты представителей во втором чтении в случае, если законопроект или проект постановления Палаты представителей были внесены несколькими субъектами права законодательной инициативы.

Субъекты законодательной инициативы реализуют свое право путем внесения проекта (направления предложения) в Палату представителей:

1. Президент реализует свое право лично либо через уполномоченные органы;

2. Депутаты Палаты представителей реализуют право законодательной инициативы лично;

3. Члены Совета Республики не могут выступать в качестве субъектов права законодательной инициативы единолично, но они могут внести соответствующие предложения на рассмотрение Совета Республики, в комиссию или депутату Палаты представителей;

4. Граждане Республики Беларусь для реализации права законодательной инициативы должны образовать и зарегистрировать инициативную группу граждан по реализации права законодательной инициативы, зарегистрировать проект закона. При этом законодательством предусмотрена возможность проведения агитации и сбора средств на расходы по подготовке и проведению мероприятий, направленных на реализацию права законодательной инициативы граждан. Предусмотрен порядок сбора подписей граждан и установление итогов сбора подписей граждан за предложение о внесении проекта закона в

Палату представителей, а также порядок внесения проекта закона в Палату представителей. Инициативная группа вносит проект закона в Палату представителей в течение трех месяцев с момента передачи Центральной комиссией инициативной группе заключения о соблюдении инициативной группой требований законодательства.

**Перед началом работы над проектом акта составляется план работы по его подготовке**, который включает в себя:

- определение лиц, ответственных за подготовку проекта акта, а при необходимости - состава временной комиссии (рабочей группы) по подготовке проекта акта;

- сбор и изучение материалов, необходимых для подготовки проекта акта;

- определение концепции, вида и структуры проекта акта, разработка предложений по существу вопросов, относящихся к предмету правового регулирования проекта акта;

- составление текста проекта акта, либо подготовка предложений по изменению и (или) дополнению, признанию утратившими силу актов (их структурных элементов) в связи с принятием (изданием) акта;

- направление проекта акта на согласование заинтересованным государственным органам (организациям), проведение его экспертизы;

- доработка проекта акта с учетом замечаний и предложений заинтересованных государственных органов (организаций);

- визирование проекта акта;

- принятие (издание) акта либо внесение проекта акта в нормотворческий орган (должностному лицу) для принятия (издания) акта в установленном порядке, либо внесение проекта акта в нормотворческий орган (должностному лицу) для направления проекта акта в установленном порядке нормотворческому органу (должностному лицу) для принятия (издания) акта.

Подготовленный проект законодательного акта подлежит согласованию со всеми заинтересованными в принятии решения органами, что позволяет выявить их позицию, а также изучить предложения и замечания по тексту проекта. Согласование проекта закона осуществляется в письменной форме, где отмечается согласие либо несогласие государственного органа (организации) с соответствующим проектом, а также осуществляется визирование проекта с изложением при необходимости сути своих замечаний и предложений.

Далее **проект нормативного правового акта подлежит обязательной юридической экспертизе**, целью которой является улучшение его качества, выявление недостатков и противоречий и в конечном итоге подготовка такого правового документа, который бы отвечал потребностям общественного развития. Обязательная юридическая экспертиза проводится структурным подразделением Администрации Президента Республики Беларусь, Национальным центром законодательства и правовых исследований Республики Беларусь (при Министерстве юстиции Республики Беларусь), структурным подразделением Секретариата Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь и другими уполномоченными на это государственными органами. В ходе обязательной юридической экспертизы определяется соответствие закона Конституции Республики Беларусь и международным договорам Республики Беларусь.

Проекты законов, направленные на регулирование общественных отношений в финансово-экономической сфере, в сферах государственной службы, судебной и правоохранительной деятельности, социальной защиты,

здравоохранения, образования, охраны окружающей среды и рационального использования природных ресурсов, подлежат **обязательной криминалогической экспертизе.**

**Проект закона** должен содержать исчерпывающую однозначную информацию о целях и существе регулируемых отношений, их субъектах, объектах, соответствовать отраслевым принципам построения системы права. Проект закона может включать информацию о содержании специальных понятий и терминов, которые используются в тексте.

Проекты законов Республики Беларусь представляются субъектами права законодательной инициативы к рассмотрению Палатой представителей с приложением следующих материалов:

— сопроводительного письма с обоснованием необходимости принятия (издания) нормативного правового акта, включая финансово-экономическое обоснование;

— документов, содержащих информацию о согласовании (визировании) проекта;

— экспертных заключений по проекту;

— списка лиц, подготовивших проект нормативного правового акта;

— иных документов, относящиеся к проекту нормативного правового акта (по усмотрению субъекта, вносящего проект).

Указанные материалы могут быть оформлены единым документом.

К проекту должны быть приложены документы о проведении обязательной юридической экспертизы проекта закона. Проект нормативного правового акта вносится в нормотворческий орган на бумажных носителях и одновременно в виде текстовых файлов на магнитных носителях.

Проекты законов и сопроводительные документы направляются в Национальный центр правовой информации Республики Беларусь для включения в компьютерный банк данных проектов законов Республики Беларусь.

**Проект закона, внесенный гражданами в порядке реализации права законодательной инициативы, подлежит обязательному рассмотрению Палатой представителей.** Председатель (заместитель председателя) инициативной группы вправе принимать участие в работе над проектом закона в Палате представителей. При этом Национальный центр законопроектной деятельности при Президенте Республики Беларусь может оказывать помощь по подготовке проектов нормативных актов заинтересованным субъектам.

Таким образом, стадия законодательной инициативы завершается внесением в законодательный орган соответствующим государственным органом, должностным лицом или определенной группой граждан проекта закона. При этом не признаются законодательной инициативой высказываемые в печати, в выступлениях перед определенной аудиторией (и в стенах Парламента) суждения, изложенные в общей форме, о целесообразности принятия определенного закона, даже если они исходят от субъектов, обладающих правом законодательной инициативы.

После стадии законодательной инициативы наступает **стадия обсуждения (рассмотрения) проекта.** Процедура рассмотрения проектов законов определена регламентами палат Парламента. 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.

**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.

**Порядок преодоления разногласий между палатами** в случаях их возникновения определен ст. 100 Конституции Республики Беларусь: создается согласительная комиссия, которая перерабатывает текст законопроекта; если текст переработанного законопроекта не принимается, то Президент либо правительство по его поручению требует, чтобы законопроект был принят. Закон считается принятым Палатой представителей, если за него проголосовало не менее 2/3 от полного состава Палаты представителей. Согласование с Советом Республики при этом не нужно. Затем закон в десятидневный срок представляется на подпись Президенту.

Принятый закон представляется в 10-дневный срок Президенту на подпись. Если Президент не возвращает какой-либо закон на протяжении двух недель после того, как он был ему представлен, закон считается подписанным. Закон не считается подписанным и не вступает в силу, если он не мог быть возвращен в Парламент в связи с окончанием сессии.

При несогласии с текстом закона Президент Республики Беларусь возвращает его со своими возражениями в Палату представителей. Возражения Президента Республики Беларусь рассматриваются в комиссии, являющейся головной по законопроекту, которая готовит заключение по возражениям и вносит его в Совет Палаты представителей. В заключении комиссии должно быть одно из предложений: согласиться с возражениями Президента Республики Беларусь и направить возвращенный им закон на доработку; внести возвращенный закон на рассмотрение Палаты представителей для преодоления возражений Президента Республики Беларусь.

**Возвращенный Президентом Республики Беларусь закон может быть рассмотрен в первоочередном порядке.**

После доработки возвращенного Президентом Республики Беларусь закона комиссия вносит в Совет Палаты представителей предложение о включении в повестку дня сессии Палаты представителей вопроса о рассмотрении законопроекта во втором чтении. При рассмотрении законопроекта в Палате представителей на голосование ставятся лишь те положения, в которые в процессе доработки были внесены изменения. Затем проводится голосование по законопроекту в целом.

Если закон рассматривается Палатой представителей для преодоления возражений Президента, голосование проводится по закону в целом. В этом случае изменение и дополнение закона не допускается. Если закон будет принят Палатой представителей большинством не менее 2/3 голосов от полного состава, он вместе с возражениями Президента в 5-дневный срок направляется в Совет Республики. Закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее 2/3 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.

В Республике Беларусь в соответствии со ст. 101 Конституция Палата представителей и Совет Республики законом, принятым большинством голосов

от полного состава палат, по предложению Президента могут **делегировать** ему законодательные полномочия на издание декретов, имеющих силу законов. Закон о делегировании полномочий должен определять предмет регулирования и срок полномочий Президента на издание декретов.

В силу особой необходимости Президент по своей инициативе либо по предложению Правительства может издавать временные декреты, имеющие силу закона. Временные декреты в трехдневный срок должны быть представлены для последующего рассмотрения Палатой представителей, а затем Советом Республики.

Не допускается делегирование полномочий Президенту на издание декретов, которые:

- предусматривают изменение и дополнение Конституции, ее толкование;
- предусматривают изменение и дополнение программных законов;
- предусматривают утверждение республиканского бюджета и отчета о его исполнении;
- предусматривают изменение порядка выборов Президента и Парламента, ограничение конституционных прав и свобод граждан.

Закон о делегировании законодательных полномочий Президенту не может разрешать ему изменение этого закона, а также предоставлять право принимать нормы, имеющие обратную силу.

**Институту делегированного законодательства присущи как преимущества, так и недостатки.** Его достоинством является:

- экономия парламентского времени, а также времени тех, кто связан с его деятельностью;
- краткость закона;
- законодательные полномочия передаются в руки специалистов в данной области;
- при передаче полномочий местному органу более полно реализуется право на самоуправление.

Существенным недостатком делегированного законодательства является ограничение функции Парламента в законодательной области, причем многие важные вопросы хотя и передаются специалистам, но они не несут ответственности перед избирателями. Таким образом, ослабляется деятельность парламента и усиливаются полномочия административных органов, для которых более характерны бюрократические решения и отсутствие эффективного контроля. В некоторых государствах именно эти причины привели к созданию служб омбудсменов.

После принятия законы направляются в НЦПИ для включения в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь в трехдневный срок со дня. В Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь вносятся следующие реквизиты нормативных правовых актов:

- вид акта;
- дата принятия (издания);
- номер;
- название;
- источник официального опубликования;
- дата вступления в силу;
- код (коды) индекса по Единому правовому классификатору Республики Беларусь;
- регистрационный номер Национального реестра правовых актов Республики Беларусь;

— дата включения нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

**Опубликование закона и введение его в действие.** Опубликование и введение в действие принятого законодательного решения – последняя стадия законодательного процесса. Опубликование – это доведение до всеобщего сведения путем помещения подлинного текста законодательного акта в определенных печатных изданиях, на которые можно официально ссылаться. Такие издания обычно определяются специальными актами государства. В Республике Беларусь такой порядок определен Декретом Президента Республики Беларусь от 24 февраля 2012 г. № 3 «О некоторых вопросах опубликования и вступления в силу правовых актов Республики Беларусь». Согласно данному нормативному правовому акту датой официального опубликования правового акта, включаемого в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, считается дата его размещения на Национальном правовом Интернет-портале Республики Беларусь (pravo.by).

Над нормативными правовыми актами проводится такая деятельность как систематизация. **Цели систематизации:**

- 1) достигается согласованность правовых норм;
- 2) устраняется множественность, раздробленность нормативных актов;
- 3) нормативные правовые акты упорядочиваются и располагаются по определенным основаниям.
- 4) отменяются устаревшие нормы;
- 5) устраняются обнаружившиеся пробелы в праве;
- 6) проводится обновление законодательства.

Все это и обеспечивает удобство и доступность пользования нормативным материалом.

Систематизация законодательства необходима для:

1. Дальнейшего развития законодательства. Анализ и обработка действующих нормативных актов, группировка правовых предписаний по определенной схеме, создание внутренне единой системы актов являются необходимыми условиями эффективности правотворческой деятельности, способствует ликвидации пробелов, устарелостей и противоречий в действующем законодательстве;

2. Как эффективное средство расчистки накопившихся массивов нормативных актов, ревизии действующей правовой системы;

3. Обеспечения удобства при реализации права, возможность хорошо ориентироваться в законодательстве, оперативно находить и правильно толковать все нужные нормы;

4. Целенаправленного и эффективного правового просвещения и воспитания, научных исследований, обучения студентов.

Систематизация проводится в виде инкорпорации, кодификации и консолидации.

В ходе **инкорпорации** нормативный правовой материал группируется по определенным признакам: хронологическому, отраслевому, юридической силе. Иногда используется алфавитный признак. При хронологической инкорпорации акты помещаются последовательно, в зависимости от даты их принятия. При отраслевой инкорпорации нормативные акты группируются по предметному признаку (по соответствующим сферам правового регулирования на гражданско-правовые, трудовые, семейные и т.п.). Допускаются и сочетания этих признаков. При этом инкорпорацией может охватываться все законодательство или его часть.

Особенность инкорпорации состоит в том, что какие-либо изменения в

содержание помещаемых в сборники актов обычно не вносятся и содержание правового регулирования по существу не меняется. Именно это свойство инкорпорации – сохранение неизменным содержания нормативного регулирования – отличает ее от кодификации и консолидации.

Инкорпорацию осуществляют государственные органы, негосударственные организации, отдельные лица. В зависимости от этого она подразделяется на:

а) *официальную инкорпорацию*, которая предполагает издание унифицированных сборников, собраний актов органами, принявшими эти акты. Инкорпоративные сборники такого рода являются официальными источниками нормативно-правовых установлений и на них можно официально ссылаться (Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, Собрание декретов, указов Президента и т.д.);

б) *неофициальную инкорпорацию*, которая осуществляется любыми учреждениями, организациями, специалистами по их собственной инициативе. Это могут быть сборники нормативно-правовых актов, составленные группой ученых, специалистов-практиков и т.д. Например, Сборник законов о труде;

в) *официозную инкорпорацию*, которая осуществляется не правотворческими органами, а по их поручению иным компетентным органом, который и является ответственным за проведение систематизации. Сборники в этом случае издаются без официального их утверждения правотворческим органом. Обычно такую систематизацию осуществляют Министерство юстиции, Национальный центр правовой информации.

В процессе **кодификации** составитель стремится объединить и систематизировать оправдавшие себя действующие нормы, а также переработать их содержание, изложить нормативные предписания стройно и внутренне согласованно, обеспечить максимальную полноту регулирования соответствующей сферы отношений. Кодификация направлена на то, чтобы критически переосмыслить действующие нормы, устранить противоречия и несогласованности между ними, ликвидировать повторения, устаревшие положения, пробелы, дублирование норм. Кодификация – это форма правотворчества, форма совершенствования законодательства по существу, и ее результатом является новый сводный законодательный акт стабильного содержания (кодекс, положение, устав и т.д.), заменяющий ранее действовавшие нормативные акты по данному вопросу. Сочетание упорядочения и обновления законодательства как свойства кодификации позволяет рассматривать ее как наиболее совершенную, высшую форму правотворчества. **Кодификация обладает рядом характерных черт:**

1. В кодификационном акте формулируются нормы, регулирующие наиболее важные, принципиальные вопросы общественной жизни, определяющие нормативные основы той или иной отрасли (института) законодательства. Он является основным среди актов, действующих в определенной сфере общественной жизни, содержит общие принципы, определяющие характер и содержание всех норм соответствующей отрасли или института права;

2. Такой акт регулирует значительную и достаточно обширную сферу отношений (имущественные, трудовые, брачно-семейные отношения, борьба с преступностью и т.д.);

3. Будучи итогом совершенствования законодательства, кодификационный акт представляет собой сводный акт, упорядоченную совокупность взаимозависимых предписаний. Он является единым, внутренне связанным документом, включающим в себя как проверенные жизнью,



общественной практикой действующие нормы, так и новые правила, обусловленные динамикой социальной жизни, назревшими потребностями развития общества;

4. Кодификация рассчитана на создание более устойчивых, стабильных норм, рассчитанных на длительный период их действия. Эффективность кодификационного акта во многом зависит от того, сможет ли законодатель учесть тенденции развития отношений, являющихся предметом регулирования такого акта, их динамику;

5. Предмет кодификации обычно определяется в зависимости от деления системы законодательства на отрасли и институты. Кодификация укрепляет системность нормативных актов, их юридическое единство и согласованность. Кодификационный акт обычно возглавляет систему взаимосвязанных нормативных актов, образующих определенную отрасль, подотрасль или отдельный институт законодательства;

6. Акт кодификации всегда имеет сложную структуру (части, разделы, главы и другие подразделения). Это своеобразный укрупненный блок законодательства, обеспечивающий более четкое построение системы нормативных предписаний, а также удобства их использования.

Обычно в юридической литературе и практике различают несколько **видов кодификации**:

1. *Всеобщая кодификация*, под которой понимается принятие целой серии кодификационных актов по всем основным отраслям законодательства и, как следующий этап, создание объединенной, внутренне согласованной системы таких актов типа «кодекса кодексов».

2. *Отраслевая кодификация*, охватывающая законодательство той или иной отрасли (гражданский, трудовой, уголовный кодексы и т.д.).

3. *Специальная (комплексная) кодификация* – это издание актов, регулирующих тот или иной правовой институт (налоговый, лесной, таможенный кодексы и т.д.).

Кодификационные акты могут внешне выражаться в различных формах:

**1. Основы законодательства** – это акт федерального законодательства, содержащий принципиальные, наиболее общие нормы по предмету совместного ведения Федерации и ее субъектов, которые должны развиваться и конкретизироваться в первую очередь, в нормативных актах, принимаемых субъектами Федерации, а также и в актах федеральных правотворческих органов. Основы законодательства стоят во главе тех или иных отраслей либо институтов права, обеспечивают взаимосвязанность и согласованность всех норм соответствующих отраслей и институтов;

**2. Кодекс** – это систематизированный, внутренне согласованный законодательный акт, объединяющий в определенном порядке обновленные нормы права, регулирующие однородную группу общественных отношений. Кодексы, как правило, значительны по объему, нормативный материал в них группируется по частям (общая, особенная), по разделам, главам. Обычно имеются преамбулы. Как нормативные правовые акты сводного характера, они обеспечивают полное и системное регулирование определенной области общественных отношений. Согласно закону о нормативных правовых актах, кодекс, будучи законодательным актом, приобретает более высокую юридическую силу, чем обыкновенный закон;

**3. Устав** – кодификационный акт, объединяющий нормы, регулирующие порядок деятельности государственных органов, предприятий, организаций, учреждений, объединений в определенной сфере;

**4. Положение** – нормативный правовой акт, регламентирующий

полномочия определенных органов, их структуру, функции, т.е. определяющий статус и порядок деятельности каких-либо субъектов права (положения о министерствах, государственных комитетах).

**5. Правила** – кодификационный нормативный правовой акт, устанавливающий порядок какого-либо вида деятельности, конкретизирующий нормы более общего характера (Правила дорожного движения, Правила обмена жилых помещений государственного жилого фонда).

Поскольку кодификация всегда связана с переработкой действующих нормативных правовых актов, устранением устаревших правоположений и созданием новых, она может осуществляться только официальными органами, наделенными соответствующей правотворческой функцией, т.е. может быть только официальной.

**В зависимости от объема кодификационных работ** кодификация может быть отраслевой и специальной. При *отраслевой кодификации* систематизируется законодательство одной отрасли права (гражданское, уголовное, трудовое), а при *специальной* – упорядочивается определенный вид правовых норм, охватывающих ряд правовых институтов какой-либо отрасли права (патентное, об охране труда).

Теории права известен и такой вид систематизации нормативных правовых актов, как **консолидация**. В процессе консолидации происходит объединение в одном новом акте разрозненных актов, регулирующих один и тот же вид общественных отношений. Особенность консолидации состоит в том, что сводный акт принимается компетентным правотворческим органом, поэтому она носит только официальный характер. В этом проявляется ее сходство с кодификацией. В процессе подготовки консолидированного акта все нормы прежних актов располагаются в определенной логической последовательности, разрабатывается общая структура будущего акта. Осуществляется определенная редакционная правка, чисто внешняя обработка предписаний с тем расчетом, чтобы все они излагались единым стилем, использовалась унифицированная терминология. Устраняются противоречия, повторения, неоправданные длинноты, исправляется устаревшая терминология, нормы близкого содержания объединяются в одну статью (пункт). Возникает новый акт (с новыми реквизитами), полностью заменяющий ряд актов, принятых в разное время.

Некоторые авторы выделяют в качестве самостоятельного вида систематизации **свод законов**, т.е. результат совокупного применения различных способов систематизации в конечном виде представляет собой официальное инкорпоративное издание высшего уровня. Свод законов является высшей формой систематизации законодательства (консолидацией), сочетающей в себе черты и инкорпорации, и кодификации и приводящей к наиболее эффективным и устойчивым результатам. Наличие у свода законов черт инкорпорации заключается в том, что в нем предполагается объединение в одном издании различных действующих нормативных правовых актов. Присутствие же у него черт кодификации проявляется в том, что осуществляется переработка нескольких нормативных актов, регулирующих один и тот же вид общественных отношений, объединение в единый нормативный акт.

Рассматривая основные виды систематизации нормативных правовых актов, следует обратить внимание еще на одну разновидность упорядочения, приведения в определенную систему нормативно-правовой информации. Речь идет о работе по **учету законодательства**, осуществляемой на всех предприятиях, в государственных и негосударственных организациях и

учреждениях. Работа по учету и систематизации нормативных правовых актов возлагается обычно на юридические службы и осуществляется при помощи различных способов:

- журнальный учет поступающих актов;
- картотека;
- компьютерный учет и систематизация актов.

Органы, учреждения и организации осуществляют учет, как для удовлетворения своих собственных потребностей, так и для снабжения (в том числе и на коммерческой основе) правовой информацией иных учреждений и отдельных лиц.

#### **Основные принципы организации учета законодательства:**

- 1) полнота информационного массива, обеспечивающая фиксацию и выдачу всего объема справочной информации, отсутствие пробелов и упущений в информационном массиве;
- 2) достоверность информации, основанная на использовании официальных источников опубликования нормативных актов, а также на своевременной фиксации внесенных изменений во включенные в информационный фонд акты;
- 3) удобство пользования, необходимые для оперативного и качественного поиска нужных сведений о праве.

#### **Вопросы для подготовки к семинарскому занятию:**

1. Понятие правотворчества. Правотворчество и формирование права.
2. Виды правотворчества. Делегированное и санкционированное правотворчество.
3. Принципы правотворческой деятельности.
4. Стадии правотворчества. Особенности законотворческого процесса. Условия и факторы правотворческой деятельности в современном демократическом государстве.
5. Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации: инкорпорация, кодификация, консолидация. Компьютерные технологии правосистематизирующей деятельности.

#### **Материалы для самоконтроля по теме**

##### *Письменные задания:*

В словарь выпишите определения следующих понятий: правотворчество, принципы правотворчества, стадия правотворчества, законодательный процесс, право законодательной инициативы, юридическая техника, систематизация НПА, инкорпорация, кодификация, консолидация.

##### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите субъектов правотворчества.
2. Какие виды правотворчества Вам известны?
3. Дайте определение понятию «правотворчество».
4. На каких принципах основан процесс правотворчества?
5. Охарактеризуйте каждый из общеправовых принципов, на которых основан процесс принятия нормативных правовых актов.
6. Для государств с какой формой государственного устройства актуален принцип сочетания общегосударственных и региональных интересов?
7. Назовите и охарактеризуйте стадии процесса правотворчества
8. Назовите стадии законотворческого процесса.
9. Назовите субъектов законодательной инициативы.

10. Как проходит процесс принятия закона?
11. Каков порядок вступления в силу законов.
12. Что включает в себя юридическая техника?
13. Каково значение юридической техники для работы над нормативным правовым актом?
14. Назовите направления совершенствования правового регулирования общественных отношений.
15. Какая деятельность ведется государством для обеспечения доступа граждан к текстам нормативных правовых актов?
16. Для чего был создан Единый правовой классификатор Республики Беларусь?
17. Определите понятие «систематизация нормативных правовых актов».
18. Каково значение систематизации нормативных правовых актов?
19. Дайте определение понятию «инкорпорация».
20. В чем состоит особенность официальной инкорпорации.
21. Какая инкорпорация является официальной?
22. Дайте определение понятию «кодификация».
23. Назовите виды документов, являющихся результатом кодификации.
24. Дайте определение понятию «консолидация».
25. Для чего применяется консолидация нормативных правовых актов?
26. Что отличает консолидацию от инкорпорации и кодификации?

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Бачило, И. Л. О методологии и юридической технике законоотворчества / Л. И. Бачило // Государство и право. – 2006. – № 6. – С. 14-22.
2. Вишневский, А. Ф. Теория и практика подготовки проекта нормативного правового акта / А. Ф. Вишневский, В. Н. Дмитрук. – Минск : Дикта, 2004. – 147 с.
3. Денисов, Г. И. Юридическая техника: теория и практика / Г. И. Денисов // Журнал российского права. – 2005. – № 8. – С. 86-96.
4. Керимов, Д. А. Культура и техника законоотворчества / Д. А. Керимов. – М. : Юрид. лит., 1991. – 158 с.
5. Липень, С. В. Идея кодификации в основных направлениях правовой мысли Нового времени и современной теории права / С. В. Липень // Кодификация законодательства: теория, практика, техника : матер. Междунар. научно-практ. конф., Нижний Новгород, 25-26 сентября 2008 г. / под ред. В. М. Баранова, Д. Г. Краснова. – Н. Новгород: Нижегородская академия МВД России, Торгово-промышленная палата Нижегородской области, 2009. – С. 480-481.
6. Липень С. В. Принципы правотворчества в законодательстве Республики Беларусь / С. В. Липень // Принципы права. Матер. Всероссийской научно-практ. конф., Санкт-Петербург, Санкт-Петербургский государственный университет, 30 ноября 2006 г. / под общ. ред. Д. И. Луковской ; сост. С. В. Волкова, Н. И. Малышева. – СПб., 2007. – С. 289-299.
7. Липень С. В. Проблема ошибок в белорусской юридической науке и нормотворческой практике / С. В. Липень // Правотворческие ошибки: понятие, виды, практика и техника устранения в постсоветских государствах: Матер. Международного научно-практ. круглого стола, 29-30 мая 2008 г., Нижний Новгород) / под ред. В. М. Баранова, И. М. Мацкевича. – М.: Проспект, 2009. – С. 326-343.

8. Липень, С. В. Проблемы теории правотворчества в классической политико-правовой мысли Нового времени: Томас Гоббс / С. В. Липень // История государства и права. – 2007. – № 10. – С. 33-35.

9. Правотворческая деятельность в Республике Беларусь / А.В. Матусевич, В. Н. Дубовицкий, Н. К. Лапша, П. Е. Жушма. – Минск : ООО Скарына, 1997. – 254 с.

10. Реут, В. И. Президент в законодательном процессе / В. И. Реут // Журнал российского права. – 1999. – № 11. – С. 121-126.

11. Соколова, А. А. Социальные аспекты правообразования / А. А. Соколова. – Минск: ЕГУ, 2003. – 160 с.

12. Троицкий, В. С. Делегированное законотворчество / В. С. Троицкий, Л. А. Морозова // Государство и право. – 1997. – № 4. – С. 91-99.

## Тема 16. РЕАЛИЗАЦИЯ И ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА

### *Содержание учебного материала*

*Понятие и формы реализации права. Соблюдение, исполнение и использование права как непосредственные формы его реализации.*

*Применение права как особая форма его реализации. Стадии процесса применения права. Субъекты применения права. Принципы правоприменительной деятельности.*

*Правоприменительные акты: формы, виды, отличия от нормативных правовых актов.*

*Пробелы в праве, способы их устранения и преодоления. Аналогия закона и аналогия права. Юридические коллизии и способы их разрешения.*

### **Базовые определения и понятия по теме:**

Когда в обществе люди и их организации действуют в соответствии с требованиями норм права, т.е. поступают правомерно, можно считать, что право реализовано. Процесс реализации права достаточно сложен и осуществляется в различных формах. В зависимости от способов правового регулирования и с учетом содержания и характера поведения по воплощению в жизнь правовых предписаний, различают следующие **формы (способы) реализации права**:

- соблюдение;
- исполнение;
- использование;
- применение норм права.

Если запрет не нарушается, индивиды и их организации не совершают деяний, запрещенных нормой права, то тем самым они эту норму реализуют в форме соблюдения. Особенностью соблюдения как формы реализации права является ее пассивный характер. В большинстве случаев соблюдение права происходит незаметно, обычно не фиксируется, а потому его юридический характер не проявляется. В этой форме реализуются запрещающие нормы.

Норма права может быть реализована в форме исполнения только путем активного правомерного поведения. Здесь поведение проявляется в активном

осуществлении возложенных на соответствующие субъекты юридических обязанностей.

Использование связано с совершением дозволенных действий, которые могут совершать управомоченные субъекты и которые зависят от их желания и воли. Путем использования происходит активное осуществление гражданами, организациями в пределах своих правомочий различных правовых возможностей, предоставленных нормами права. Использование права как форма реализации права не требует обязательного варианта поведения субъектов. По усмотрению субъекта здесь может иметь место как пассивное, так и активное поведение. Субъект ведет себя пассивно, если отказывается от использования своего права. В то же время, субъективное право может быть осуществлено путем собственных фактических действий управомоченного (использовать свое имущество самому), посредством совершения юридических действий (передача имущества в залог, дарение и т.д.):

- через предъявление требований к обязанному лицу (вернуть долг);
- в форме притязания, т.е. обращения в компетентный государственный орган за защитой нарушенного права.

Однако, иногда правореализация возможна лишь при участии компетентных органов, которые обеспечивают претворение в жизнь соответствующих юридических норм в полном объеме. В этом случае нормы права реализуются в форме применения, необходимость в котором появляется в следующих случаях:

1. Для реализации субъективных прав и юридических обязанностей требуется принятие компетентным государственным органом или по поручению государстве негосударственным органом властного решения.

2. Субъекты не могут прийти к согласию по поводу определенных прав и обязанностей, и между ними возникает спор. Данный спор может быть разрешен только в судебном порядке.

3. Когда обязанности не исполняются сторонами или исполняются ненадлежащим образом.

4. Совершено правонарушение и возникает потребность в определении правонарушителю меры юридической ответственности.

Выделяют две **формы применения права**:

1. Оперативно-исполнительную форму применения права;
2. Правоохранительную деятельность.

**Выделяют следующие основные стадии правоприменительного процесса:**

1. Установление и анализ фактических обстоятельств дела.
2. Выбор (отыскание) правовой нормы, подлежащей применению к данным, фактическим обстоятельствам.
3. Установление точного смысла избранной нормы права, т.е. ее толкование.

4. Издание акта применения нормы права.

5. Исполнение акта применения.

В ходе правоприменительной деятельности издаются **правоприменительные акты**, признаками и особенностями которых являются:

1. Имеют властный характер и охраняются принудительной силой государства;
2. Касаются конкретного жизненного случая;
3. Являются индивидуальными правовыми актами;
4. Носят разовое значение;

5. Выносятся в строгом соответствии с законом, опираются на определенные нормы права.

Проведем сравнительную характеристику правоприменительных актов и нормативных правовых актов:

Акт применения норм права	Нормативный правовой акт
<b>Общие признаки</b>	
1. Являются правовыми актами, а потому влекут юридические последствия 2. Принимаются государственными органами; 3. Их реализация обеспечивается государством; 4. Принимаются и реализуются в определенном, юридически установленном процедурно-процессуальном порядке; 5. Имеют властный характер.	
<b>Отличительные черты</b>	
1. Принимается в результате правоприменительной деятельности	1. Принимается в результате правотворческой деятельности
2. Принимается в отношении определенного субъекта (субъектов) права	2. Носит неперсонифицированный характер и обладает свойством общеобязательности
3. Рассчитан на решение конкретного дела	3. Устанавливает общую норму для множества аналогичных случаев
4. Принимается на основе нормативного правового акта, конкретизируя и реализуя содержащиеся в нем предписания	4. Принимается для регулирования общественных отношений
5. Не является источником права, не содержит норм права, а только ссылается на них	5. Содержит нормы права, является источником права

#### **Структура акта применения:**

1. Вводная часть.
2. Описательная часть.
3. Мотивировочная часть.
4. Резолютивная часть.

Правоприменительные акты принимают практически все органы государства, в различных сферах общественной жизни, в связи с урегулированием различных жизненных ситуаций и т.д., что и обуславливает их разнообразие. Поэтому **классификация правоприменительных актов** на виды может проводиться по различным основаниям:

1. В зависимости от субъектов, применяющих право, правоприменительные акты подразделяются на:

— акты представительных органов (указ Президента о назначении на должность судьи и т.д.);

— акты органов управления (решение Могилевского горисполкома по делу Сидорова и т.д.);

— судебные акты (приговор, решения и т.д.);

— акты контрольно-надзорных органов (протест, предписание, представление прокурора и т.д.).

2. По способу принятия акты применения норм права делятся на:

— коллегиальные;

— единоличные.

3. По *предмету правового регулирования*, т.е. по отраслям применяемых норм различают:

- акты конституционно-правовые;
- акты административно-правовые;
- акты уголовно-правовые;
- акты применения материального и процессуального права.

4. По *форме правоприменительной деятельности* можно выделить:

- акты исполнительные, связанные с применением диспозиции нормы права, имеющей дозволяющее содержание, и призванные наиболее эффективно регулировать многообразные проявления правомерного поведения;
- акты правоохранительные, связанные с реализацией правовых санкций за совершенное правонарушение, а также с применением мер по их предупреждению.

5. По *функциональному признаку*, т.е. по их месту в механизме правового регулирования, выделяют два вида:

- регламентирующие акты;
- правообеспечивающие акты.

6. По *форме внешнего выражения* акты применения права:

- акты-документы, т.е. надлежаще оформленные решения компетентного органа, составленные в письменном виде. Акты-документы имеют различную структуру, что обусловлено положением правоприменительного органа и значением рассматриваемых вопросов, а также юридической силой решения и процедурой его принятия;

— акты-действия, которые делятся на словесные и конклюдентные. Словесные акты применения права-действия — это, к примеру, устные распоряжения руководителя органа, отдаваемые подчиненным и т.п. Конклюдентные правоприменительные акты-действия совершаются посредством сочетания определенных жестов, движений и тому подобных действий, явно и наглядно выражающих решение субъекта применения права (жесты милиционера, осуществляющего регулирование движения транспорта и пешеходов).

7. По *своему юридическому значению* акты применения права могут быть подразделены на:

- основные;
- вспомогательные.

8. В зависимости *от действия во времени* правоприменительные акты делятся на:

- акты однократного действия (наложение штрафа);
- длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

#### **Функции правоприменительных актов.**

1. Выступают как юридические факты;
2. Являются средством конкретизации норм права;
3. В них реально проявляются властность, принудительность права;
4. С их помощью обеспечивается реализация субъективных прав в случае возникновения каких-либо препятствий.

В правовых нормах не всегда можно предусмотреть все возможные обстоятельства, которые потребуют принятия юридического решения. Поэтому в ходе применения норм права в нем могут быть обнаружены так называемые пробелы в праве.

#### **Виды пробелов в праве:**

- первоначальные пробелы;
- последующие пробелы.



Пробелы должны восполняться путем правотворчества. Однако таким способом невозможно устранить пробелы в короткий срок. В то же время отсутствие необходимой правовой нормы не является основанием для отказа в разрешении дела. Для преодоления обнаруженных в праве пробелов юридическая наука применяет аналогию. В юриспруденции различают два вида аналогии: закона и права.

Аналогия закона применяется:

- при наличии определенной ситуации, требующей вмешательства государственных органов для ее разрешения;
- отсутствует правовая норма, прямо предусматривающая такую ситуацию;
- имеется правовая норма, предусматривающая сходные, аналогичные факты.

Аналогия права используется тогда, когда нет нормы права, регулирующей хотя бы сходные ситуации. В этом случае вопрос решается исходя из общих принципов права, принципов регулирования общественных отношений в той или иной отрасли права. Речь, прежде всего, идет о таких принципах права, как справедливость, гуманизм, равенство перед законом и т.д.

Помимо отсутствия норм права, регулирующих определенные общественные отношения, существуют **коллизии в праве**, когда в практической жизни возникают ситуации, сразу подпадающие под действие ряда норм, что приводит к нежелательным юридическим дилеммам. Различные нормы как бы вступают друг с другом в противоборство, пересекаясь в одной точке правового пространства и регулируя одно и то же отношения.

Юридические коллизии мешают нормальной, слаженной работе правовой системы, нередко ущемляют права граждан, сказываются на эффективности правового регулирования, состоянии законности и правопорядка, правосознании и правовой культуре общества. Они создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством рядовыми гражданами, культивируют правовой нигилизм.

**Причины юридических коллизий** носят как объективный, так и субъективный характер. К объективным причинам относятся:

- противоречивость, динамизм и изменчивость самих общественных отношений, их скачкообразное развитие;
- отставание («старение», «консерватизм») права, которое в силу этого обычно не поспевает за течением реальной жизни.

**Виды юридических коллизий и способы их разрешения:**

- коллизии между нормативными актами или отдельными правовыми нормами;
- коллизии в правотворчестве (бессистемность, дублирование, издание взаимоисключающих актов);
- коллизии в правоприменении (разнобой в практике реализации одних и тех же предписаний, несогласованность управленческих действий);
- коллизии полномочий и статусов государственных органов, должностных лиц.

Коллизии между законами и подзаконными актами разрешаются в пользу законов, поскольку последние обладают верховенством и высшей юридической силой. Коллизии между Конституцией и всеми иными актами, в том числе законами. Разрешаются в пользу Конституции.

**В целом способами разрешения коллизий являются:**

- толкование;
- принятие нового акта;

- отмена старого;
- внесение изменений или уточнений в действующие нормативные правовые акты;
- судебное либо административное рассмотрение;
- систематизация законодательства, гармонизация юридических норм;
- переговорный процесс, создание согласительных комиссий;
- конституционное правосудие. Некоторые из этих способов используются одновременно.

### ***Вопросы, рассматриваемые на лекционном занятии***

1. Понятие реализации права. Основные формы реализации права.
2. Применение права как особая форма его реализации. Стадии процесса применения права.
3. Правоприменительные акты: формы, виды, отличия от нормативных правовых актов.
4. Коллизии в законодательстве и способы их разрешения.
5. Пробелы в законодательстве. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

В словарь выпишите определения следующих понятий: реализация норм права, соблюдение, исполнение, использование, применение норм права, акт применения права, пробел в праве, коллизия в праве.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите формы реализации норм права.
2. Что понимается под соблюдением норм права? Приведите примеры.
3. Что понимается под исполнением норм права? Приведите примеры.
4. Что понимается под использованием норм права? Приведите примеры.
5. Что понимается под применением норм права? Приведите примеры.
6. Чем правоприменение отличается от иных форм реализации норм права?
7. Назовите основные черты применения норм права.
8. Какие требования предъявляются к правоприменению?
9. Назовите субъектов применения норм права.
10. В каких случаях возникает необходимость в правоприменении?
11. Перечислите стадии процесса правоприменения.
12. Каково назначения стадии установления и оценки фактических обстоятельств дела?
13. Что необходимо определить на стадии выбора (отыскания) правовой нормы, подлежащей применению к данным обстоятельствам?
14. Какая из стадий применения норм права, на ваш взгляд, является самой важной?
15. Дайте определение понятия «акт применения норм права».
16. Назовите признаки и особенности правоприменительных актов.
17. Назовите общие признаки актов применения и нормативных правовых актов.
18. Назовите отличительные черты актов применения и нормативных правовых актов.
19. Какова структура акта применения норм права.
20. Назовите виды актов применения норм права.
21. Какие функции выполняют правоприменительные акты?

22. Приведите примеры правоприменительных актов, издаваемых сотрудниками ОВД в процессе осуществления своей деятельности.

***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Дюрягин, И. Я. Применение норм советского права: Теоретические вопросы / И. Я. Дюрягин. – Свердловск : Сред.-Урал. кн. изд-во, 1973. – 247 с.
2. Завадская, Л. Н. Механизм реализации права / Л. Н. Завадская. – М. : Наука, 1992. – 287 с.
3. Карташов, В. Н. Применение права: учеб. пособие / В. Н. Карташов. – Ярославль : Яросл. гос. ун-т, 1980. – 74 с.
4. Липень, С. В. Судебное и административное усмотрение: общее и особенное в методологии исследования / С. В. Липень // Судебное правоприменение: проблемы теории и практики: Сб. ст. М.: Российская академия правосудия, 2007. – С. 77-84.
5. Петровский, Н. А. Метод аналогии в теоретической юриспруденции / Н. А. Петровский. – Брест : Изд-во Академия, 2004. – 144 с.
6. Сауляк, О. П. Проблемы обеспечения законности в сфере применения права : учеб. пособие / О. П. Сауляк. – М. : Изд-во МГУК, 2002. – 116 с.

## **Тема 17. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА**

***Содержание учебного материала***

*Толкование правовых норм: понятие и виды. Уяснение и разъяснение смыслов правовой нормы. Толкование правовых норм по субъекту (по юридической силе). Толкование правовых норм по способу. Толкование правовых норм по объему. Значение толкования права для правотворчества и правоприменения. Акты толкования правовых норм, их отличие от нормативных правовых актов.*

***Базовые определения и понятия по теме:***

Говоря о толковании норм права, необходимо отметить, что в теории права термин «толкование» рассматривается в двух смыслах:

— толкование-уяснение, т.е. внутренний мыслительный процесс, протекающий в сознании лица, изучающего норму права в целях правильного ее применения;

— толкование-разъяснение, которое адресовано уже не себе, а другим участникам отношений. Оно осуществляется компетентными органами и лицами для того, чтобы устранить неясности в понимании содержания нормы и обеспечить, таким образом, правильное ее применение к тем обстоятельствам, на которые оно рассчитано.

**Необходимость толкования норм права** вызвана следующими причинами:

1. Нормы права, содержащиеся в нормативных актах, выражаются посредством словесных формулировок, а поэтому, чтобы понять их смысл и значение, логическую связь между предложениями, необходима мыслительная деятельность;

2. Правовые нормы как общеобязательные правила поведения имеют особую форму выражения, характеризуются абстрактностью. Они распространяют свое действие на широкий круг субъектов и общественных отношений, а законодатель, как правило, вынужден использовать наиболее краткие формулировки для оформления воли государства, что ведет к необходимости «расшифровки» последних;

3. В нормативных актах воля государства выражена через средства и приемы юридической техники: юридические конструкции, специфическую терминологию («моральный вред», «побои», «малозначительность преступления»), систему отсылок и т.д. Многие термины заимствованы из других областей знаний. Все это требует специального уяснения и разъяснения;

4. Толкование вызывается несовершенством и неадекватным использованием законодательной техники, отсутствием ясного, точного, понятного языка нормативного акта, поэтому некоторые формулировки получаются расплывчатыми, а иногда и двусмысленными.

Толкование юридических норм применяется:

- при применении норм права;
- в процессе правотворчества;
- при систематизации законодательства.

В юридической науке используют различные основания (классификации) толкования правовых норм, подразделяя его на виды.

Наиболее распространенным является деление:

1. По способам толкования;
2. По объему толкования;
3. По субъектам (юридической силе).

**По способам (приемам) толкования** оно подразделяется:

1. *Грамматическое толкование*, которое основывается на анализе смысла правовой нормы на основе анализа отдельных слов нормы, построения фраз, расстановки знаков препинания и их связей между собой в целях уяснения точного содержания правовых норм.

2. *Систематическое толкование*, которое основывается на установлении связей и взаимосвязей толкуемой нормы с другими, близкими по содержанию нормами и правовыми институтами, имеющими к ней отношение.

3. *Историко-политическое (историческое)*, т.е. уяснение смысла норм права на основе анализа обстановки, условий издания, тех целей, которые преследовал законодатель, издавая нормативный акт.

4. *Логическое толкование*, т.е. использование законов формальной логики для выяснения смысла правовой нормы. Именно посредством названного способа устанавливается весь объем содержания нормы, устраняются имеющиеся в ней неясности.

5. *Специально-юридическое толкование*. Выражение властной воли законодателя, содержащейся в нормах права, осуществляется не только с помощью общеупотребительных слов, но и специфических терминов. При этом используются различные юридико-технические средства и приемы, учитываются различные способы, методы и типы правового регулирования. Сказанное и обуславливает потребность в специальных юридических знаниях, которые интерпретатор применяет при толковании норм.

6. *Телеологическое (целевое) толкование* направлено на уяснение целей издания правовых актов.

7. *Функциональное толкование*. В некоторых случаях для уяснения смысла нормы недостаточно брать во внимание только ее формальный анализ и общие

условия реализации. Иногда интерпретатор должен учитывать условия и факторы, при которых реализуется норма.

**По объему толкование** бывает:

1. *Буквальное толкование*, которое заключается в трактовке положений нормы права строго в соответствии с его текстом, согласно «буквы закона». Другими словами, содержание нормы воспринимается так, как оно записано, сформулировано в тексте нормативного правового акта.

2. *Ограничительное толкование* имеет место в тех случаях, когда смысл правовой нормы уже ее словесного выражения.

3. *Распространительное (расширительное) толкование* заключается в более широком понимании смысла правовой нормы, чем это следует из словесного ее выражения.

**По субъектам (юридической силе) толкование** бывает:

1. *Официальное толкование*, которое имеет директивный характер и производится компетентными государственными органами, его результаты обязательны для всех субъектов права. Этот вид толкования является юридически значимым, так как вызывает правовые последствия. Основная цель официального толкования-разъяснения заключается в обеспечении единообразного понимания содержания норм права и достижения их одинакового применения. По субъектам, дающим официальное толкование, оно подразделяется на:

— аутентическое толкование, выполняемое органом, издавшим нормативный акт;

— легальное толкование представляет собой официальное разъяснение содержания нормы, исходящее от компетентного органа, который сам не принимал норму, но в силу представленных ему специальных постоянных полномочий или отдельного поручения вышестоящих органов правомочен осуществлять эту деятельность.

В зависимости от того, к какому кругу вопросов относится разъяснение, официальное толкование подразделяется на:

— нормативное толкование, т.е. толкование общего характера, которое является обязательным при разрешении всех дел определенного вида;

— казуальным толкованием называется официальное толкование содержания правовой нормы, даваемое компетентным органом (преимущественно судами) в целях правильного разрешения конкретного юридического дела.

2. *Неофициальным толкованием* является толкование, которое исходит от органов и лиц, не наделенных официальными полномочиями, давать формально-обязательное разъяснение смысла юридических норм. Виды неофициального толкования:

— обыденное толкование может даваться любым лицом, не обладающим глубокими познаниями в сфере права;

— профессиональное толкование — это толкование, исходящее от лиц, обладающих юридическими познаниями;

— доктринальное толкование — это разъяснение правовых норм, которое производится учеными-юристами, специалистами в области права в монографиях, научных комментариях, статьях и т.д.

### **Материалы для самоконтроля по теме**

*Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определение понятия толкование норм права.

2. Представьте в виде схемы классификацию толкования норм права.

*Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Чем вызвана необходимость толкования норм права?
2. В каких областях применяются акты толкования норм права?
3. Назовите основания для классификации толкования норм права.
4. Чем толкование-уяснение отличается от толкования-разъяснения.
5. Назовите виды и особенности грамматического толкования норм права.
6. Охарактеризуйте особенности систематического толкования норм права.
7. Определите значение исторического толкования норм права.
8. Охарактеризуйте особенности логического толкования норм права.
9. Чем логическое толкование норм права отличается от систематического?
10. Охарактеризуйте особенности буквального толкования норм права.
11. Охарактеризуйте особенности расширительного толкования норм права.
12. Охарактеризуйте особенности ограничительного толкования норм права.
13. Для каких норм права характерно буквальное толкование норм права?
14. В каких случаях применяется расширительное и ограничительное толкование норм права?
15. Назовите виды официального толкования норм права.
16. Чем аутентическое толкование отличается от легального?
17. Назовите виды неофициального толкования. Приведите примеры неофициального толкования норм права.

*Перечень рекомендуемой литературы по теме*

1. Гранат, Н. Л. Толкование норм права в правоприменительной деятельности органов внутренних дел / Н. Л. Гранат, О. М. Колесникова, М. С. Тимофеев. – М. : Академия МВД СССР, 1991. – 84 с.
2. Кострова, М. Б. О «языковом» толковании уголовного закона / М. Б. Кострова // Изв. вузов. Правоведение. – 2002. – № 3. – С. 136-149.
3. Сауляк, О. П. Проблемы обеспечения законности в сфере применения права : учеб. пособие / О. П. Сауляк. – М. : Изд-во МГУК, 2002. – 116 с.
4. Черданцев, А. Ф. Толкование советского права: теория и практика / А. Ф. Черданцев. – М. : Юрид. лит., 1979. – 166 с.

**Тема 18. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА***Содержание учебного материала*

*Правосознание как форма общественного сознания. Понятие правосознания. Структура и виды правосознания. Функции правосознания. Правовая идеология, правовая психология, правовая мораль.*

*Правосознание и право. Правосознание и правотворчество. Правосознание и реализация права.*

*Правовой идеализм и правовой нигилизм: понятие, истоки и пути преодоления.*

*Правовая культура: понятие, структура и виды. Правовая культура общества и личности. Показатели правовой культуры. Соотношение правовой культуры и правосознания.*

*Правовое воспитание: цели, содержание, основные формы и методы. Правовая социализация личности.*

*Профессиональное правосознание и правовая культура сотрудников органов внутренних дел. Роль общественного правосознания в деятельности органов внутренних дел. Правовоспитательная деятельность органов внутренних дел как средство повышения уровня правовой культуры.*

**Базовые определения и понятия по теме**

Взаимодействие общественных потребностей, интересов, закреплённых в нормах права, и интересов, ожиданий личности, социальных групп, возникающих в реальных правовых ситуациях осуществляется на основе правосознания. При помощи правосознания внешние требования, установления, выраженные в нормах права, переводятся во внутренние мотивы и установки личности, а затем – в её реальное поведение.

Правосознание входит в систему общественного сознания и является одной из его форм. Существуют различные формы общественного сознания, такие как философское, политическое, нравственное, религиозное и др. с которыми правосознание находится в тесном взаимодействии.

Правосознание оказывает воздействие как на процесс формирования права, так и на его результат и находит своё выражение в актах правотворчества в виде моделей поведения (юридических норм).

Структурные элементы правосознания выделяются в целях углублённого его изучения. В реальной жизни правосознание выступает как целостное явление.

**Функции правосознания:**

1. *Познавательно-оценочная функция.*
2. *Регулятивная функция.*
3. *Прогностическая функция (моделирования).*

**В зависимости от уровня, глубины знания права**, его особенностей как регулятора общественных отношений правосознание можно классифицировать на:

- *обыденное правосознание.*
- *научное (теоретическое) правосознание*
- *профессиональное правосознание.*

**В зависимости от субъектов (носителей) правосознания** оно подразделяется на:

- *общественное правосознание*, которое выражает правовые воззрения большинства членов общества;
- *индивидуальное правосознание*, которое включает представления о праве, законности, правопорядке, тенденциях их развития отдельного человека, индивида;
- *групповое правосознание*, под которым понимаются воззрения на право и правовую практику различных социальных групп (студентов, военнослужащих, пенсионеров и т.д.).

С понятием правосознания тесно связано такое понятие как правовая культура. Структуру правовой культуры можно представить в виде формулы:

**ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА = ПРАВОСОЗНАНИЕ + ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ**

Показатели правовой культуры:

1. Уровень правосознания, отношение общества, государства, личности к праву;
2. Совершенство и демократизм правотворческого процесса;
3. Качество законодательства, степень отражения в нем социальных интересов;
4. Уровень работы правоохранительной системы;
5. Состояние правовой науки и юридического образования;
6. Обеспечение прав и свобод личности, состояние законности и правопорядка.

Показатели правовой культуры дают возможность определить, насколько высоко оценивается в обществе право как регулятивная социальная система, функционирующая на основе принципа справедливости, признается ли примат права по отношению к государству, его властным структурам, что в свою очередь характеризует уровень культуры общества, его цивилизованность.

**Функции правовой культуры:**

- *познавательная;*
- *регулятивная*
- *нормативно-аксиологическая.*

Правовую культуру, как и правосознание, можно подразделить на общественную, индивидуальную и групповую, т.е. классифицировать на виды в зависимости от субъектов, ее носителей.

**Уровни правовой культуры:**

- *обыденный уровень.*
- *профессиональный уровень*
- *научно-теоретический уровень*

О низком уровне правосознания и правовой культуры в обществе может говорить наличие правового нигилизма, который имеет различные формы проявления: от равнодушного, безразличного отношения к роли и значению права через скептическое отношение к его потенциальным возможностям до полного неверия в право и явно негативного отношения к нему.

**К основным причинам распространенности правового нигилизма относят:**

1) исторические корни, являющиеся естественным следствием самодержавия, многовекового крепостничества, лишавшего массу людей прав и свобод, репрессивного законодательства, несовершенства правосудия;

2) теорию и практику понимания диктатуры пролетариата как власти, не связанной и не ограниченной законами;

3) правовую систему, в которой господствовали административно-командные методы, секретные и полусекретные подзаконные нормативно-правовые акты, а конституции и немногочисленные демократические законы в значительной степени только декларировали права и свободы личности, имели место низкая роль суда и низкий престиж права;

4) количественную и качественную корректировку правовой системы прошлого в переходный период, кризис законности и неотлаженность механизма приведения в действие принимаемых законов, длительность процесса осуществления всех реформ, в том числе судебной.

**Как социальное явление нигилизм характеризуется:**

- резко критическим, крайне негативным отношением к общепринятым, объективным (абсолютным) ценностям;
- максималистским подходом, интенсивностью, бескомпромиссностью отрицания;



— несет в себе деструктивное, разрушительное начало.

В зависимости от того, какие ценности отрицаются, нигилизм может быть политическим, религиозным, нравственным и т.д.

**Формы правового нигилизма:**

- умышленное нарушение законов и иных нормативно-правовых актов;
- массовое несоблюдение и неисполнение юридических предписаний;
- издание противоречивых правовых актов;
- подмена законности целесообразностью;
- нарушение прав человека и т.д.

В современной юридической литературе все чаще и чаще поднимается вопрос о способах борьбы с правовым нигилизмом как крайне вредным, подрывающим правовой порядок, социальным явлением. Выделяют следующие подходы:

- реформы социально-экономического характера;
- изменение содержания правового регулирования, максимальное приближение юридических норм к интересам различных слоев населения;
- подъем авторитета правосудия как за счет изменения характера судебной деятельности, так и путем воспитания уважения к суду;
- улучшения правоприменительной практики и т.д.

**Правовой нигилизм может выступать в двух разновидностях, или формах** – теоретической (идеологической) и практической. На обыденном уровне правовой нигилизм выражается в правовой неосведомленности, недоверии к праву, стремлении действовать в обход существующих правовых норм и юридических процедур. Иногда люди предпочитают отказаться от защиты своих нарушенных прав, лишь бы не связываться с должностными лицами государственных органов, не запускать юридический механизм разрешения конфликтных ситуаций.

В одном ряду с правовым нигилизмом находится прямо противоположное явление – **правовой идеализм** или романтизм. Это явление сопровождает человеческую цивилизацию практически на всем пути ее развития. Так, еще Платон считал, что главным средством осуществления его идеалов строительства идеального государства будут идеальные законы, принимаемые мудрыми правителями. В эпоху Просвещения считалось достаточным, уничтожив законы, принять новые, и царство разума будет достигнуто. Удивительно, что еще и сегодня многие люди и политики ошибочно возлагают на закон слишком большие надежды в деле переустройства нашего общества. Думается, что лишь достаточный политический и правовой опыт может развеять иллюзии правового идеализма.

Преодоление правового нигилизма и правового идеализма возможно при помощи **правового воспитания**. Субъектами правового воспитания выступают как государство, так и ее граждане. **Задача правового воспитания** – овладение необходимыми правовыми знаниями, выработка навыков правомерного поведения и самостоятельной правовой оценки реальности, высокая правовая активность и нетерпимость к правонарушениям.

**Цель правового воспитания** – развитие правового сознания человека и правовой культуры общества в целом.

**Принципы правового воспитания:**

- комплектность;
- дифференцированность.

Среди **форм правового воспитания** выделяют:

- правовую пропаганду;
- правовое обучение;

- юридическую практику, повседневный опыт;
- самообразование.

**Методами правового воспитания** выступают убеждение, принуждение, наказание, поощрение, потенциальная угроза применения санкций, профилактика, предупреждение и другие способы и приёмы воздействия на сознание и поведение субъектов. Использование тех или иных методов зависит от конкретных обстоятельств.

### ***Вопросы для подготовки к семинарскому занятию***

1. Понятие и структура правосознания.
  2. Виды правосознания: обыденное, профессиональное, доктринальное.
  3. Функции правосознания.
  4. Правовая культура: понятие, структура и виды.
  5. Правовое воспитание: цели, содержание, основные формы и методы.
- Правовая социализация личности.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: правосознание, правовая культура, правовой нигилизм, правовой идеализм, правовое воспитание.

2. Охарактеризуйте взаимодействие правосознания и права.

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите признаки, по которым правосознание отличается от других видов общественного сознания.
2. Охарактеризуйте функции правосознания.
3. Какие элементы выделяют в структуре правосознания? Охарактеризуйте их.
4. Какова взаимосвязь структурных элементов правосознания?
5. По каким основаниям проводится классификация правосознания?
6. Назовите виды правосознания в зависимости от уровня, глубины знания права, его особенностей как регулятора общественных отношений?
7. Назовите виды правосознания в зависимости от субъектов (носителей) правосознания?
8. Чем обыденное правосознание отличается от профессионального?
9. Каково значение права в процессе формирования правосознания?
10. Дайте определение понятия «правовая культура».
11. Какие элементы выделяют в структуре правовой культуры?
12. Что оказывает воздействие на формирование правовой культуры?
13. Назовите показатели, по которым оценивается правовая культура общества.
14. Охарактеризуйте функции правовой культуры.
15. Назовите и охарактеризуйте виды правовой культуры в зависимости от субъектов, ее носителей.
16. Назовите и охарактеризуйте виды правовой культуры применительно к оценке уровня правовой культуры личности.
17. Какова роль правовой культуры на разных этапах развития общества?
18. Каковы особенности правовой культуры в странах с различными правовыми системами?
19. Назовите отличия правового воспитания от воспитания вообще?
20. Кто относится к субъектам правового воспитания?
21. Какова основная цель правового воспитания?

22. Назовите и охарактеризуйте формы правового воспитания?
23. Что такое правовой нигилизм? Назовите формы правового нигилизма.
24. Каковы способы преодоления правового нигилизма?

***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Борщева, Е. В. Правоохранительная деятельность органов внутренних дел как особая сфера формирования правосознания / Е. В. Борщева // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2001. – № 2. – С. 166-173.
2. Борщева, Е. В. Роль ценностно-правовых ориентаций в формировании поведения личности / Е. В. Борщева // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2005. – № 1. – С. 127-130.
3. Борщева, Е. В. Некоторые особенности формирования правосознания работников милиции / Е. В. Борщева, Н. А. Горбатов // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2002. – № 2. – С. 26-31.
4. Бура, Н. А. Функции общественного правосознания / Н. А. Бура. – Киев: Наук. думка, 1986. – 85 с.
5. Глыбовская, Н. А. Правовой нигилизм: современные подходы и трактовки / Н. А. Глыбовская // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2005. – № 1(9). – С. 38-42.
6. Горбатов, Н. А. Правосознание как фактор формирования правового государства / Н. А. Горбатов // Проблемы формирования правового государства в Беларуси : сб. науч. тр. / Акад. милиции ; под. ред. В. А. Кучинского. – Минск, 1994. – С. 108-114.
7. Горбатов, Н. А. Юридическая ответственность: нравственные и правовые аспекты / Н. А. Горбатов // Юридическая ответственность: проблемы теории и практики : сб. науч. тр. / М-во внутр. дел Респ. Беларусь, Акад. МВД ; под ред. В. А. Кучинского, Э. А. Саркисовой. – Минск, 1996. – С. 19-27.
8. Горбатов, Н. А. Исторические и социокультурные истоки правового нигилизма / Н. А. Горбатов, Н. А. Глыбовская // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2005. – № 1(9). – С. 42-45.
9. Демидов, А. И. Политический радикализм как источник правового нигилизма / А. И. Демидов // Государство и право. – 1992. – № 4. – С. 73-78.
10. Демидова, И. А. Идеальные типы правовых культур: основания классификации, специфика / И. А. Демидова // Веснік Магілёўскага дзяржаўнага ўніверсітэта імя А. А. Куляшова. Серыя Д. Эканоміка, сацыялогія, права, Серія Д. Эканоміка, сацыялогія, право. – 2014. – № 2 (44). – С. 66-72.
11. Демидова, И. А. Правовая культура: структурно-функциональный анализ / Демидова И. А. // Право. бу. – 2013. – № 6. – С. 10-15.
12. Ефременко, Е. М. Правосознание в контексте эволюции правовой системы Республики Беларусь / Е. М. Ефременко : матер. Междунар. круглого стола, Гродно, 15–16 апр. 2005 г. / Гродн. гос. ун-т ; редкол.: О. Н. Толочко (отв. ред.) [и др.]. – Гродно, 2005. – С. 107-117.
13. Ефременко, Е. М. Правосознание молодежи: генезис теоретических подходов к изучению и формированию / Е. М. Ефременко // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2006. – № 1. – С. 182-186.
14. Ефременко Е. М. Социолокультурная обусловленность правового сознания / Е. М. Ефременко // Вест. Акад. МВД Респ. Беларусь. – 2004. – № 1 – С. 175-182.
15. Зорченко, Е. А. Новые возможности национальной правовой культуры в период социальной модернизации / Е. А. Зорченко // Сацыяльна-эканамічныя і прававыя даследаванні. – 2014. – № 4. – С. 4–9.

16. Лукашева, Е. А. Социалистическое правосознание и законность / Е. А. Лукашева. – М. : Юрид. лит., 1973. – 344 с.

17. Сорокин, В. В. Правосознание в переходный период общественного развития / В. В. Сорокин // Журнал российского права. – 2002. – № 10. – С. 59-70.

18. Щегорцев, В. А. Социология правосознания / В. А. Щегорцев. – М.: Мысль, 1981. – 174 с.

19. Юрашевич, Н.М. Правосознание и право: общность и различия / Н. М. Юрашевич // Государство и право. – 2005. – № 7. – С. 69-74.

## Тема 19 ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

### *Содержание учебного материала*

*Теоретические основы законности. Понятие, основные принципы и гарантии законности. Общие и специальные гарантии законности. Демократия и законность. Законность и целесообразность. Субъекты законности. Причины нарушения законности и пути их устранения.*

*Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок, их соотношение. Значение законности и правопорядка в обеспечении стабильности и прогрессивного развития общества. Законность и дисциплина.*

*Укрепление законности – важнейшее условие формирования и функционирования правового государства.*

*Законность – основной принцип деятельности органов внутренних дел. Роль правоохранительных органов в укреплении законности и правопорядка.*

### *Базовые понятия и определения по теме:*

Даже самый совершенный закон жив только тогда, когда он выполняется, воздействует на общественные отношения, на сознание и поведение людей. Вот это – та сторона права, связанная с жизнью закона, его действенностью, и характеризуется понятием «законность».

В научной и учебной юридической литературе принято различать принципы и требования законности.

**К принципам (требованиям) законности относятся:**

- единство законности;
- верховенство закона;
- всеобщность закона;
- недопустимость противопоставления законности и целесообразности;
- неотвратимость наказания за совершенное правонарушение;
- неразрывная связь законности и правовой культуры.

Сущность законности – состоит в добросовестном и неуклонном соблюдении и исполнении всеми субъектами права действующих законов, которое и обеспечивает состояние правомерности общественных отношений.

Несмотря на значимость законности ее принципы и требования не претворяются в жизнь автоматически. Даже самый совершенный закон не претворяется в практику автоматически, а требует создания необходимых и достаточных условий, обеспечивающих его осуществление, т.е. гарантий. Поэтому государством установлены определенные гарантии, которые призваны

сделать режим законности реальным, устойчивым, незыблемым.

Гарантии законности подразделяются на две группы: общие и специальные

**К общим гарантиям относятся:**

- экономические гарантии;
- политические гарантии;
- идеологические (духовные) гарантии;
- общественные (социальные) гарантии.

**К специальным гарантиям относятся:**

- организационные средства;
- юридические способы: средства предупреждения правонарушений, средства выявления (обнаружения) правонарушений, средства пресечения правонарушений, меры защиты, к которым относятся меры, юридическая ответственность.

Очевидно, что в реальной жизни добиться строгого и неуклонного соблюдения и исполнения всем населением, органами государства достаточно сложно. Поэтому то, насколько требование правовых норм вошли в быт, привычку, повседневное поведение людей, отражает понятие «правопорядок».

Правопорядок является результатом законности. Отсюда вытекают основные **черты (признаки) правопорядка:**

- это порядок, складывающийся в общественных отношениях;
- он определяется правовыми нормами;
- устанавливается вследствие соблюдения законности;
- представляет собой упорядоченность, необходимую организованность общественной жизни;
- обеспечивается государством посредством различных мер правового воздействия.

Нормативной предпосылкой правопорядка, первичным звеном механизма правового регулирования, моделирующим «идеальный» правопорядок, является *норма права*.

Элементом механизма правового регулирования, обеспечивающим переход от идеального, предполагаемого законодателем правопорядка к установлению конкретного возможного или должного поведения участников общественных отношений, предусмотренного правовыми нормами, являются *правоотношения*. На этом этапе к механизму правового регулирования подключается законность, призванная гарантировать возможное и должное поведение субъектов правоотношений.

Завершающей предпосылкой правопорядка являются *акты реализации юридических прав и обязанностей*. В условиях режима законности права и обязанности участников правоотношений реально воплощаются в их поведении, достигают своей цели и, таким образом, переходят в ту систему общественных отношений, которые и образуют правовой порядок.

Содержание правопорядка составляет правомерное поведение субъектов, то есть такое поведение, которое урегулировано нормами права и достигло целей правового регулирования.

Структура правопорядка - это единство и одновременное разделение урегулированной правом системы общественных отношений в соответствии с особенностями их отраслевого содержания. В этой связи в структуре правопорядка выделяются не только отраслевые, но и более дробные группы отношений, которые урегулированы подотраслями и институтами права.

Содержание правопорядка выражают его принципы:

- определенность;
- системность;

- единство;
- устойчивость;
- государственная гарантированность;
- организованность и др.

Понятия законность и правопорядок – два взаимосвязанных понятия, т.к. правопорядок является конечным результатом реализации правовых требований и предписаний, результатом соблюдения, исполнения правовых норм, т.е. законности.

Правопорядок представляет собой цель правового регулирования, именно для его достижения издаются законы и другие нормативные правовые акты, осуществляется совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности. Важно иметь в виду следующие обстоятельства:

- 1) нельзя добиться правопорядка иными способами, кроме совершенствования правового регулирования и обеспечения законности;
- 2) укрепление законности закономерно и неизбежно приводит к укреплению правопорядка;
- 3) конкретное содержание правопорядка зависит от содержания законности, которое, в свою очередь, определяется рядом обстоятельств, рассматриваемых ниже.

**Различия в содержании законности и правопорядка зависят от ее сторон (элементов):**

- 1) предметной: носители законности – то, что должно соответствовать правовым требованиям;
- 2) субъектной: состав субъектов, на которых распространяются обязанность соблюдать правовые предписания и право требовать такого соблюдения от других лиц;
- 3) нормативной: круг правовых предписаний, обязательных для исполнения.

Понятия «правовой порядок» и «общественный порядок» соотносятся как часть и целое, последнее понятие несколько шире первого. Если правопорядок основывается на праве и является конечным итогом его реализации, то общественный порядок предполагает соблюдение не только правовых, но и всех иных социальных норм, действующих в обществе (моральных, корпоративных, обычаев, традиций и т.д.). Это – результат общесоциальной регуляции, которая, конечно, включает в себя и правовую.

В этой связи необходимо подчеркнуть, что правопорядок и общественный порядок не совпадают лишь частично. Правопорядок является ядром, центральным элементом общественного порядка.

**Различия между правопорядком и общественным порядком заключаются в следующем:**

- 1) они не совпадают по своему генезису, происхождению, эволюции;
- 2) у них разная нормативная основа;
- 3) они по-разному обеспечиваются;
- 4) при нарушении правопорядка и общественного порядка возникают разные последствия;
- 5) правопорядок и общественный порядок не тождественны по своему объёму, содержанию, элементному составу.

В обществе необходимыми условиями его нормального функционирования является не только законность, правопорядок и общественный порядок, но и дисциплина (составной элемент общественного порядка). Различают следующие виды дисциплины:

- воинская;

- трудовая (дисциплинарная);
- финансовая;
- учебная;
- технологическая и т.д.

### ***Вопросы для подготовки к семинарскому занятию***

1. Понятие, основные принципы и гарантии законности.
2. Общие и специальные гарантии законности.
3. Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок, их соотношение.
4. Законность и дисциплина.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

#### *Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: законность, принципы законности, гарантии законности, правопорядок, дисциплина.
2. Охарактеризуйте различные подходы к определению понятия «законность».
3. Что понимается под общественным порядком в широком и узком смысле?

#### *Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите и охарактеризуйте принципы и требования законности.
2. По каким критериям можно оценить уровень законности в государстве?
3. Можно ли противопоставлять законность и целесообразность?
4. Что понимают под гарантиями законности?
5. Какие виды гарантий законности выделяют?
6. Какие меры по обеспечению законности относятся к общим гарантиям?
7. Какие меры по обеспечению законности относятся к специальным гарантиям?
8. Дайте определение понятия «правопорядок».
9. Охарактеризуйте признаки правопорядка.
10. Охарактеризуйте принципы правопорядка.
11. Определите понятие «общественный порядок».
12. Проведите сравнительную характеристику правопорядка и общественного порядка.
13. Определите понятие «дисциплина».
14. Какова взаимосвязь дисциплины и законности?
15. Назовите виды дисциплины в зависимости от сферы реализации.

### ***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Берекашвили, Л. Ш. Обеспечение прав человека и законности в деятельности правоохранительных органов / Л. Ш. Берекашвили, В. П. Игнатов. – М. : Щит- М, 2001. – 260 с.
2. Ленин, В. И. О «двойном» подчинении и законности / В. И. Ленин // Ленин В.И. Полн. собр. соч.: в 55 т. – М. : Политиздат, 1982. – Т.45. – С.197–201.
3. Кудрявцев, В. Н. О правопонимании и законности / В. Н. Кудрявцев // Государство и право. – 1994. – № 3. – С. 3-8.

## Тема № 20. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

### *Содержание учебного материала*

*Понятие правомерного поведения. Элементы юридического состава правомерного поведения. Мотивация правомерного поведения. Виды правомерного поведения. Социально-активное правомерное поведение.*

*Понятие и основные признаки правонарушения. Виды правонарушений.*

*Юридический состав правонарушения. Объект правонарушения: понятие и виды. Объективная сторона правонарушения. Субъект правонарушения: понятие и виды. Субъективная сторона правонарушения.*

*Причины правонарушений. Борьба с правонарушениями.*

*Понятие, признаки и основания юридической ответственности. Юридическая ответственность и государственное принуждение. Виды юридической ответственности: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная. Реализация юридической ответственности. Основания освобождения от юридической ответственности. Цели и принципы юридической ответственности. Презумпция невиновности.*

*Роль органов внутренних дел в обеспечении правомерного поведения, борьбе с правонарушениями и реализации юридической ответственности.*

### **Базовые понятия и определения по теме:**

Юридической наукой изучается поведение людей, урегулированное правом, т.е. правовое поведение. В зависимости от социальной оценки (общественно полезное или общественно вредное), а также по юридическому критерию (соответствует нормам права или противоречит им) правовое поведение подразделяется на правомерное и противоправное.

#### **Признаки правомерного поведения:**

1. Соответствует или не противоречит требованиям правовых норм;
2. Совершается осознанно дееспособным лицом;
3. Определяется, поддерживается, стимулируется и обеспечивается (гарантируется) государством путем использования соответствующих юридических средств;
4. Социальная полезность, т.е. совершение поступка в интересах всего общества.

#### **Структура правомерного поведения** состоит из четырех элементов:

1. *Субъекта правомерного поведения*, которым являются все участники правовой жизни, которые могут быть как индивидуальными, так коллективными. К первым относятся физические лица, ко вторым – государство, его органы, различные организации (в том числе юридические лица);

2. *Объект правомерного поведения*, т.е. определенные материальные, духовные и иные блага, на достижение которых направлено правомерное поведение субъектов;

3. *Субъективная сторона правомерного поведения*, т.е. внутреннее психическое отношение субъекта к своему поведению, определяющее его правомерность. Субъективная сторона включает в себя цель и мотив правомерного поведения. Целью правомерного поведения является его объект, т.е. достижение определенных благ. Мотив правомерного поведения, т.е.



внутреннее психическое побуждение к такому поведению, весьма многообразен;

4. *Объективная сторона правомерного поведения*, которая выражается в действии или бездействии субъекта, которые соответствуют правовым предписаниям или не противоречат им. Не могут выступать в качестве элементов объективной стороны мысли, намерения, переживания субъектов правомерного поведения.

В зависимости от основания классификации выделяют разные **виды правомерного поведения**. Приведем некоторые из них.

1. *В зависимости от мотивов*, побуждающих субъектов права поступать в соответствии с нормами права выделяют следующие виды правомерного поведения:

- социально-активное;
- социально-пассивное поведение;
- привычное (положительное);
- конформистское (пассивное);
- маргинальное;
- нигилистическое поведение.

2. *В зависимости от характера внешнего проявления* (объективная сторона) правомерное поведение может представлять собой:

- позитивное действие (активное);
- бездействие (пассивное).

3. *В зависимости от содержания правовых предписаний* (запретов, обязываний, дозволений) правовое поведение может выступать в виде:

- соблюдения;
- исполнения;
- использования;
- применения.

4. *В зависимости от принадлежности норм права к различным его отраслям*, на основании которых совершаются правомерные деяния, выделяют следующие виды правомерного поведения:

- гражданско-правовое;
- административно-правовое;
- государственно-правовое;
- трудовое и др.

Возможны и иные критерии классификации правомерного поведения.

Правонарушение всегда выступает как социальный и юридический антипод правомерного поведения. Оно заключается либо в нарушении прав других граждан, юридических лиц и государственных органов, либо в невыполнении гражданином своих обязанностей, либо в нарушении установленных запретов.

**Признаками правонарушения являются:**

1. Правонарушение – это всегда факт осознанного поведения субъекта права, выражающийся в действии или бездействии (деянии).

2. Правонарушением может быть только противоправное поведение, т.е. деяние, нарушающее правовое предписание.

3. Правонарушением признается только виновное противоправное деяние, т.е. такое, в котором отчетливо выражено отрицательное или легкомысленное отношение субъекта к праву, к защищенным правом интересам общества, государства, личности.

4. Правонарушением является деяние только деликтоспособного лица, т.е. обладающего способностью понимать противоправность своих деяний и осознанно нести за них юридическую ответственность.

5. Правонарушением считается противоправное деяние, причиняющее реальный вред обществу, государству, конкретным лицам. Вред может быть:

- материальным;
- физическим;
- моральным.

6. Правонарушение порождает юридическую ответственность, т.е. различные установленные законом неблагоприятные последствия для правонарушителя: физические, имущественные, моральные, материальные и иные лишения и страдания.

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, тоже не является правонарушением, как не считается таковым и противоправное действие недееспособного лица.

Все правонарушения принято разграничивать **по степени их вредности для общества** на преступления и правовые проступки.

Все преступления по степени общественной опасности подразделяются на:

- не представляющие большой общественной опасности;
- менее тяжкие;
- тяжкие;
- особо тяжкие.

Правовым проступками являются все остальные правонарушения..

Виды правовых проступков:

- административные проступки;
- дисциплинарные проступки;
- гражданско-правовые проступки;
- материальные проступки.

**Юридического состав правонарушения** включает четыре элемента: объект правонарушения, субъект правонарушения, объективная и субъективная стороны правонарушения. Отсутствие хотя бы одного из них лишает противоправное деяние значения правонарушения.

**Объект правонарушения** — это определенная разновидность общественных отношений, урегулированных правом, на которую посягает виновное противоправное деяние. От объекта правонарушения следует отличать — предмет.

**Объективную сторону правонарушения** образуют все те элементы деяния, которые характеризуют его с внешней стороны, с точки зрения его объективного проявления. **Признаки объективной стороны:**

- само противоправное деяние (действие или бездействие);
- вред, причиненный общественным отношениям.
- причинная связь между противоправным деянием и причиненным вредом.

**Субъект правонарушения** — это лицо, совершившее противоправное, виновное деяние. Субъектами правонарушения могут быть:

- граждане (физические лица);
- организации (в том числе юридические лица).

**Субъективная сторона правонарушения** выражает психическое отношение правонарушителя к своему противоправному деянию, к его результатам, к средствам достижения преступных целей. **Признаки субъективной стороны:**

1. *Вина правонарушителя*, которая является главным элементом субъективной стороны. Различают две **формы вины**:

— умысел, который может быть прямым и косвенным;  
— неосторожность, которая выражается в форме легкомыслия и небрежности.

2. *Мотивы*, которыми руководствовался субъект.

3. *Цель*.

Исследование причин и условий совершения правонарушений занимается криминология. При этом все криминологические учения о причинах неправомерного поведения можно разделить на два направления, согласно которым:

1. Правонарушения – результат действия различных социальных факторов, т.е. влияние на человека микрогрупп (семьи, улицы, трудового коллектива и т.д.), в которых преобладает антиобщественное поведение и антисоциальное правосознание;

2. Причины правонарушения, порождающие неправомерное поведение, заложены в психике человека. В соответствии с положениями данного учения человек с рождения биологически обречен на борьбу с антисоциальными инстинктами (агрессивными, половыми, страхами и т.д.), с нравственными установками личности. Лица не сумевшие противостоять подсознательным антисоциальным устремлениям, совершают проступки, даже грубые в виде преступлений.

Следует различать причины и условия правонарушений. **Причины правонарушений** – это негативное явление, их вызывающее. **Условия правонарушений** – это отрицательные обстоятельства, формирующие причину, влияющие на нее.

**Признаки (черты) юридической ответственности:**

1. Юридическая ответственность лица – это субъективная (личная) обязанность конкретного правонарушителя отвечать за содеянное. Она определяется законом и вытекает из закона.

2. Юридическим фактом, обуславливающим превращение статутной ответственности в субъективную, является правонарушение.

3. Юридическая ответственность как особая субъективная обязанность заключается в необходимости претерпеть карающие правонарушителя санкции.

4. Меры юридической ответственности предполагают доказанность вины правонарушителя.

5. Юридическая ответственность при всех обстоятельствах предполагает государственное и общественное осуждение правонарушителей за посягательства на защищаемые правом общественные отношения, права и свободы граждан, интересы общества и государства.

6. Меры, юридической ответственности, будучи средством принудительного, карательного воздействия, одновременно исполняют роль частной и общей превенции (предупреждения).

Наряду с рассмотрением юридической ответственности как ответственности **ретроспективной**, т.е. необходимости отвечать за уже совершенное противоправное виновное деяние, в правовой литературе высказывается мнение о существовании так называемой позитивной ответственности как ответственности за будущее поведение. *Позитивная*

*ответственность* – это осознание личностью собственного долга перед обществом и другими людьми. Поэтому ответственность в социальном смысле не может сводиться к ответственности не выполнившего своей обязанной и субъекта права перед лицом, которому тем самым причинен ущерб.

В науке классификация видов юридической ответственности производится по самым различным основаниям

- по органам, реализующим ответственность;
- по характеру санкций;
- по функциям и т.д.

Наибольшее распространение получило деление видов ответственности **по отраслевому признаку**:

- уголовная ответственность;
- административная ответственность;
- гражданско-правовая ответственность;
- дисциплинарная ответственность;
- материальная ответственность.

**Основаниями юридической ответственности** являются те условия, при совокупном наличии которых она может наступить. Основания юридической ответственности делятся на две группы: фактические юридические.

Единственным **фактическим основанием юридической ответственности** является совершение правонарушения.

**Юридическими основаниями** являются:

- наличие нормы права, которая нарушается данным деянием;
- наличие нормы права, которая содержит санкцию за данное конкретное правонарушение;
- отсутствия оснований для освобождения от юридической ответственности.

Например, истечение сроков давности, примирение с потерпевшим могут быть основаниями для освобождения лица от юридической ответственности. Законодатель разграничивает обстоятельства, исключающие преступность деяния и основания для освобождения от ответственности. Например, исключают ответственность крайняя необходимость и необходимая оборона.

**Принципы юридической ответственности:**

- принцип законности;
- принцип обоснованности привлечения к ответственности и ее реализации;
- принцип справедливости;
- принцип неотвратимости наказания;
- принцип недопустимости повторного наказания за одно и то же правонарушение;
- принцип целесообразности;
- принцип гуманизма;
- принцип своевременности реализации ответственности;
- принцип обеспечения права на защиту лица, привлеченного к ответственности;
- принцип презумпции невиновности.

Будучи мерой государственного принуждения, юридическая ответственность реализует в обществе определенные **цели**, к которым относятся:

- обеспечение защиты правопорядка, охраны существующего строя и общественных отношений, в том числе путем наказания виновного;
- воспитание граждан в духе уважения к праву;

- восстановление социальной справедливости;
- предупреждение совершения новых правонарушений.

Цели юридической ответственности осуществляются через ее **функции**:

- штрафная (карательная) функция;
- превентивная (предупредительная) функция;
- воспитательная функция.

### ***Вопросы, рассматриваемые на лекционных занятиях***

1. Понятие правомерного поведения. Элементы юридического состава правомерного поведения.
2. Мотивация правомерного поведения. Виды правомерного поведения.
3. Понятие и основные признаки правонарушения. Виды правонарушений.
4. Юридический состав правонарушения.
5. Понятие, признаки и основания юридической ответственности. Перспективная и ретроспективная ответственность.

### ***Материалы для самоконтроля по теме***

*Письменные задания:*

1. В словарь выпишите определения следующих понятий: правомерное поведение, правонарушение, преступление, правовой проступок, юридический состав правонарушения, вина, прямой умысел, косвенный умысел, легкомыслие, небрежность, мотив правонарушения, цель правонарушения, юридическая ответственность, частная превенция, общая превенция.

2. Представьте в виде схемы юридический состав правонарушения.

*Дискуссионные и контрольные вопросы:*

1. Назовите элементы юридического состава правомерного поведения и дайте их характеристику.
2. Чем правовое поведение человека отличается от неосознанных поступков, носящих рефлексный или инстинктивный характер?
3. Может ли поведение недееспособного лица являться правомерным?
4. Назовите основания для классификации правомерного поведения.
5. Приведите примеры классификаций правомерного поведения.
6. Проведите сравнительную характеристику привычного и конформистского правомерного поведения.
7. Почему маргинальное правомерное поведение называют «пограничным», склонным к неправомерному поведению?
8. Приведите примеры пассивного правомерного поведения.
9. Дайте определение понятия «правонарушение».
10. Назовите признаки правонарушения как противоправного деяния.
11. Может ли деяние быть признано правонарушением при отсутствии хотя бы одного из признаков правонарушения?
12. Что понимается под деликтоспособностью лица?
13. Обязательно ли лицо, совершившее правонарушение, должно быть дееспособным?
14. Что понимается под отсутствием свободной воли? Приведите примеры.
15. Назовите виды преступлений.
16. Дайте определение правового проступка.
17. Назовите виды правовых проступков.
18. Чем правовой проступок отличается от преступления?
19. Обязательно ли лицо, совершившее правонарушение, должно быть дееспособным?
20. Что понимается под отсутствием свободной воли? Приведите примеры.

21. Определите понятие «юридический состав правонарушения».
22. Назовите элементы юридического состава правонарушения.
23. В чем состоит значение юридического состава правонарушения для правоприменительной практики?
24. Определите понятие «объект правонарушения».
25. Что является объектом правонарушения?
26. Чем объект правонарушения отличается от его предмета? Приведите примеры.
27. Определите понятие «объективная сторона правонарушения».
28. Назовите и охарактеризуйте признаки объективной стороны правонарушения.
29. Какие признаки объективной стороны правонарушения являются факультативными?
30. Определите понятие «субъект правонарушения».
31. Кто может выступать в качестве субъекта правонарушения?
32. Каким требованиям должны отвечать граждане, как субъекты правонарушения?
33. Может ли юридическое лицо выступать в качестве субъекта преступления? Почему?
34. Дайте определение «субъективная сторона правонарушения».
35. Перечислите элементы субъективной стороны правонарушения.
36. Может ли в субъективной стороне правонарушения отсутствовать такой элемент как мотив?
37. Назовите формы вины. Дайте их характеристику.
38. Назовите причины, побуждающие субъектов права к противоправному поведению.
39. Охарактеризуйте причины правонарушений.
40. Какие теоретические подходы к определению причинности правонарушений существуют. Назовите их представителей.
41. Определите способы борьбы с правонарушениями.
42. Какова роль профилактики в системе борьбы с правонарушениями?
43. Назовите отличительные признаки юридической ответственности.
44. Чем статутная ответственность отличается от субъективной ответственности?
45. Являются ли профилактические и предупредительные меры принудительного характера юридической ответственностью? Почему?
46. В чем заключается частная превенция?
47. Каково значение общей превенции?
48. В чем состоит ретроспективный характер юридической ответственности?
49. Что такое позитивная ответственность?
50. Назовите принципы юридической ответственности.
51. Каковы цели назначения юридической ответственности?
52. Охарактеризуйте функции юридической ответственности.
53. Являются ли равнозначными понятия юридическая ответственность и наказание?
54. Приведите примеры известных вам классификаций юридической ответственности.
55. Назовите основания для наступления уголовной ответственности.
56. Назовите основания для наступления административной ответственности.
57. Назовите основания для наступления дисциплинарной

ответственности.

58. Назовите основания для наступления гражданско-правовой ответственности.

59. Назовите основания для наступления материальной ответственности.

***Перечень рекомендуемой литературы по теме***

1. Иванов, А. А. Научные сообщения. Цели юридической ответственности, ее функции и принципы / А. А. Иванов. – Государство и право. – 2003. – № 6. – С. 66-69.

2. Кудрявцев, В. Н. Закон, поступок, ответственность / В. Н. Кудрявцев. – М. : Наука, 1986. – 448 с.

3. Кучинский, В. А. Правовые средства обеспечения правомерного поведения / В. А. Кучинский // Правовые средства обеспечения социалистической законности в деятельности органов внутренних дел: сб. науч. тр. / под ред. Н. А. Кудинова. – Минск, 1989. – С. 30-44.

4. Лейст, О. Э. Санкции и ответственность по советскому праву: (Теоретические проблемы) / О. Э. Лейст. – М. : Изд-во МГУ, 1981. – 239 с.

5. Липинский, Д. А. Проблемы юридической ответственности / Д. А. Липинский. – СПб. : Юрид. центр пресс, 2003. – 385 с.

6. Малеин, Н. С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность / Н. С. Малеин. – М. : Юрид. лит., 1985. – 192 с.

7. Оксамытный, В. В. Правомерное поведение личности / В. В. Оксамытный; под ред. Н. Б. Козюбра. – Киев : Наукова думка, 1985. – 175 с.

8. Юридическая ответственность. Проблемы теории и практики : сб. науч. тр. / Академия МВД Республики Беларусь ; под ред. В. А. Кучинского, Э. А. Саркисовой. – Минск : Акад. МВД Респ. Беларусь, 1996. – 116 с.

9. Ячменев, Ю. В. Юридическая ответственность и ее виды в современной учебной литературе: критический анализ / Ю. В. Ячменев // Правоведение. – 2001. – № 1. – С. 247-249.

## МАТЕРИАЛЫ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ТЕКУЩЕЙ АТТЕСТАЦИИ

### Вопросы для подготовки к экзамену

1. Общая теория права как общественная наука. Понятие и предмет общей теории права. Функции общей теории права. Методология общей теории права.
2. Взаимосвязь общей теории права с другими общественными науками. Общая теория права в системе юридических наук.
3. Понятие науки и научных знаний. Особенности современной методологии.
4. Социальные нормы общества: понятие и признаки. Классификация социальных норм общества;
5. Нормы права и другие социальные нормы: общность, различие, взаимодействие.
6. Сущность и социальное назначение права. Понятие принципов права, их классификация.
7. Функции права, общая характеристика.
8. Типология права: формационный и цивилизационный подходы.
9. Понятие и признаки права. Общие закономерности исторического развития права.
10. Социально-экономический строй, общественная власть и социальные нормы догосударственного общества, их специфика;
11. Общая характеристика теорий происхождения государства и права (теологическая, патриархальная, договорная, материалистическая, психологическая, органическая и др.).
12. Понятие и признаки нормы права. Классификация норм права.
13. Структурные элементы типичной нормы права (гипотеза, диспозиция, санкция).
14. Норма права и статья нормативного правового акта.
15. Структура (элементы) правоотношения.
16. Субъекты права и правоотношений. Понятие правосубъектности: правоспособность и дееспособности.
17. Объекты правоотношения: понятие и виды. Характеристика объектов правоотношений.
18. Субъективные права и обязанности субъектов правоотношений. Содержание и форма правоотношения.
19. Юридические факты как основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Классификация юридических фактов.
20. Понятие системы права. Структурные элементы системы права (отрасль, подотрасль, институт, норма права).
21. Методы правового регулирования общественных отношений..
22. Внутрисистемные связи права: частное и публичное право, материальное и процессуальное право. Взаимодействие международного права и национального права современных государств.
23. Система права. Соотношение системы права и системы законодательства.
24. Система права Республики Беларусь. Основания деления права на отрасли. Предмет и метод правового регулирования.
25. Понятие социальной власти;
26. Человек, личность, гражданин в системе юридических категорий. Свобода личности;



27. Правовой статус и правовое положение личности. Виды правовых статусов.
28. Гарантии прав человека, защита прав человека. Международно-правовое и конституционно-правовое закрепление прав человека и их гарантий. Международно-правовые механизмы защиты прав человека.
29. Понятие и признаки государства. Различные подходы к пониманию государства.
30. Сущность и социальное назначение государства.
31. Понятие функций государства. Классификация функций государства.
32. Понятие и элементы формы государства.
33. Форма правления как способ организации верховной государственной власти. Классификация форм правления.
34. Форма государственного устройства как способ территориальной организации государства. Классификация форм государственного устройства.
35. Политико-правовой режим, его разновидности и социальная обусловленность. Характерные черты и виды демократических и недемократических политико-правовых режимов.
36. Правовое государство в истории политико-правовой мысли;
37. Основные положения теории правового государства. Теория разделения властей;
38. Понятие формы (источника) права. Источник права в материальном и формальном смысле.
39. Основные исторические формы (источники) права. Правовой обычай, юридический прецедент, нормативный договор, религиозное писание, юридическая доктрина как источники права.
40. Нормативный правовой акт как источник права. Виды нормативных правовых актов. Понятие закона. Характерные черты и виды законов. Подзаконные нормативные правовые акты.
41. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.
42. Понятие правотворчества. Правотворчество и формирование права.
43. Виды правотворчества. Делегированное и санкционированное правотворчество.
44. Принципы правотворческой деятельности.
45. Стадии правотворчества. Особенности законотворческого процесса. Условия и факторы правотворческой деятельности в современном демократическом государстве.
46. Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации: инкорпорация, кодификация, консолидация. Компьютерные технологии правосистематизирующей деятельности.
47. Понятие и основные требования юридической техники. Язык и стиль нормативного правового акта;
48. Понятие реализации права. Основные формы реализации права.
49. Применение права как особая форма его реализации. Стадии процесса применения права.
50. Правоприменительные акты: формы, виды, отличия от нормативных правовых актов.
51. Коллизии в законодательстве и способы их разрешения.
52. Пробелы в законодательстве. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права.
53. Толкование правовых норм по субъекту (по юридической силе). Официальное и неофициальное толкование.

- 54. Толкование правовых норм по способу.
  - 55. Толкование правовых норм по объему: буквальное, распространительное, ограничительное.
  - 56. Понятие и структура правосознания.
  - 57. Виды правосознания: обыденное, профессиональное, доктринальное.
- Функции правосознания.
- 58. Правовая культура: понятие, структура и виды.
  - 59. Правовое воспитание: цели, содержание, основные формы и методы.
- Правовая социализация личности.
- 60. Понятие, основные принципы и гарантии законности. Общие и специальные гарантии законности.
  - 61. Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок, их соотношение. Законность и дисциплина.
  - 62. Понятие правомерного поведения. Элементы юридического состава правомерного поведения.
  - 63. Мотивация правомерного поведения. Виды правомерного поведения.
  - 64. Понятие и основные признаки правонарушения. Виды правонарушений.
  - 65. Юридический состав правонарушения.
  - 66. Понятие, признаки и основания юридической ответственности.

Старший преподаватель  
кафедры правовых дисциплин  
подполковник милиции

И.В.Данькова