С. В. БОШНО

ПРАВОВЕДЕНИЕ

**Учебное пособие
для студентов
неюридических вузов**

МОСКВА
ПРАВО И ЗАКОН
2002

ББК 67
Б 72

Б 72 Бошно СВ.
Правоведение. Учебное пособие для неюридических вузов - М.: Право и закон, 2002. - 416 с.

ISBN 5-7858-0094-2

В соответствии с учебной программой изложены темы курса Правоведения.

Для студентов, аспирантов и преподавателей вузов.

© СВ. Бошно, 2002
© Право и закон
(оформление, оригинал-макет), 2002

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОГО ПОНИМАНИЯ ПРАВА

§ **1.** Значение определения права 12

§ 2. Естественно-правовые теории правопонимания 14

§ 3. Позитивистское понимание права 15

§ 4. Современный тип правопонимания: поиски сущности 17

Контрольные вопросы 20

Тема 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

§ **1.** Социальные нормы в первобытнообщинном обществе 21

§ 2. Закономерности возникновения права 24

§ 3. Основные теории происхождения права 28

§ 4. Теории происхождения государства 31

Контрольные вопросы 35

Тема 3. СУЩНОСТЬ ПРАВА

§ **1.** Понятие и признаки права 36

§ 2. Функции права: понятие, виды 39

§ 3. Понятие и классификация принципов права 40

§ 4. Право в системе социальных норм. Социальная роль и ценность права 43

Контрольные вопросы 47

Тема 4. СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие и назначение государства 48

§ 2. Функции государства 51

§ 3. Типология государств 58

Контрольные вопросы 60

Тема **5. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА**

§ **1**. Понятие формы государства 61

§ 2. Форма правления: понятие, виды 64
§ 3. Форма государственного устройства: понятие, виды 69
§ 4. Политический режим: понятие, виды 71
Контрольные вопросы 72

Тема 6. ПРАВОВОЕ И СОЦИАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВО
§ **1.** Исторические корни и условия формирования правового государства 73
§ 2. Сущность и признаки правового государства 74
§ 3. Понятие, признаки, институты гражданского общества 79
§ 4. Социальное государство 81
Контрольные вопросы 82

Тема 7. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА
§ **1.** Понятия формы и источника права, их соотношение 83
§ 2. Виды форм права 85
Контрольные вопросы 105

Тема 8. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ
§ **1.** Понятие правовой системы, ее структура 106
§ 2. Типология современных правовых систем 107
Контрольные вопросы 117

Тема 9. СИСТЕМА ПРАВА. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
§ **1.** Понятие системы права. Предмет и метод правового регулирования 118
§ 2. Отрасли права: понятие, виды 120
§ 3. Институты права: понятие, виды 123
§ 4. Понятие и виды систематизации 124
Контрольные вопросы 126

Тема 10. НОРМЫ ПРАВА
§ 1. Понятие и признаки правовой нормы, ее специфика 127
§ 2. Классификация норм права 130
§ 3. Структура нормы права 137

§ 4. Соотношение нормы права и статьи закона 140
Контрольные вопросы 141

Тема **11. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ**
§ **1.** Понятие и признаки правового отношения 142
§ 2. Виды правоотношений 143
§ 3. Содержание правового отношения 144
§ 4. Субъекты правоотношений 146
§ 5. Объекты правовых отношений 147
§ 6. Юридические факты: понятие, виды. Фактические составы 149
Контрольные вопросы 151

Тема 12. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА
§ **1.** Понятие реализации правовых норм. Основные формы реализации права 152
§ 2. Применение права 155
§ 3. Стадии правоприменительной деятельности 158
§ 4. Акты применения права 160
§ 5. Пробелы в праве. Применение аналогии закона и аналогии права 163
Контрольные вопросы **164**

Тема 13. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ, ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ
§ **1.** Понятие и виды правомерного поведения 165
§ 2. Правонарушение: понятие, признаки. Виды правонарушений 169
§ 3. Состав правонарушения 173
§ 4. Понятие, признаки и виды юридической ответственности 175
Контрольные вопросы 177

Тема 14. ПРАВОТВОРЧЕСТВО
§ **1.** Правотворчество и процесс образования права 178
§ 2. Виды правотворчества 179
§ 3. Законодательный процесс, его содержание и стадии 182

§ 4. Юридическая техника 188
Контрольные вопросы 192

Тема 15. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

§ 1. Понятие и сущность законности 193
§ 2. Понятие правового порядка 195
§ 3. Гарантии и методы обеспечения законности и правопорядка 197
Контрольные вопросы 199

Тема 16. ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

§ 1. Понятие политической системы общества 200
§ 2. Структура политической системы общества 202
§ 3. Типы политических систем 204
§ 4. Государство в политической системе общества 206
§ 5. Взаимодействие государства с другими элементами политической системы 209
Контрольные вопросы 214

Тема 17. КОНСТИТУЦИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ЕЕ РАЗВИТИЕ

§ 1. Конституция: понятие и роль в правовой системе 215
§ 2. Принципы и юридические свойства Конституции РФ 217
§ 3. Развитие Конституции Российской Федерации. Поправки и пересмотр Конституции России 219
Контрольные вопросы 220

Тема 18. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРАВА, СВОБОДЫ И ОБЯЗАННОСТИ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ЗАЩИТА ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА. ГРАЖДАНСТВО РФ

§ 1. Правовой статус личности 221
§ 2. Гражданство Российской Федерации 223
§ 3. Личные конституционные права и свободы 225
§ 4. Политические права и свободы 226

§ 5. Социально-экономические и культурные права 227
§ 6. Гарантии конституционных прав и свобод 228
§ 7. Конституционные обязанности 229
Контрольные вопросы 230

Тема 19. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ФЕДЕРАТИВНОГО УСТРОЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
§ 1. Понятие государственного устройства. Правовой статус субъектов Федерации 231
§ 2. Принципы федеративного устройства Российской Федерации 235
§ 3. Разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти и органами власти субъектов Федерации 237
Контрольные вопросы 240

Тема 20. СИСТЕМА ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ РОССИИ. ПРИНЦИП РАЗДЕЛЕНИЯ ВЛАСТЕЙ
§ 1. Понятие органа государственной власти 242
§ 2. Конституционные основы системы органов государственной власти Российской Федерации 244
§ 3. Принцип разделения властей 246
Контрольные вопросы 248

Тема 21. ПРЕЗИДЕНТ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ - ГЛАВА ГОСУДАРСТВА. КОНСТИТУЦИОННЫЙ СТАТУС ПРЕЗИДЕНТА РФ
§ 1. Конституционный статус главы государства 249
§ 2. Полномочия Президента Российской Федерации по формированию и руководству исполнительной властью 252
§ 3. Формы взаимодействия главы государства с федеральной законодательной властью 252
§ 4. Полномочия Президента России в области обороны и безопасности и иные полномочия 254
§ 5. Правовые акты Президента Российской Федерации 256
Контрольные вопросы 257

Тема **22. ФЕДЕРАЛЬНОЕ СОБРАНИЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: ГОСУДАРСТВЕННАЯ ДУМА И СОВЕТ ФЕДЕРАЦИИ**

§ 1. Структура и принципы деятельности Федерального Собрания Российской Федерации 258

§ 2. Полномочия, порядок деятельности и роспуск Государственной Думы 261

§ 3. Компетенция Совета Федерации 265

Контрольные вопросы 267

Тема 23. СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. Судебная система и конституционные гарантии правосудия 268

§ 2. Конституционный Суд Российской Федерации 269

§ 3. Место Верховного Суда Российской Федерации в системе судов общей юрисдикции 271

§ 4. Система арбитражных судов Российской Федерации 272

Контрольные вопросы 273

Тема 24. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ: ПОНЯТИЕ, СУБЪЕКТЫ

§ **1**. Место гражданского права в системе российского права 274

§ 2. Источники гражданского права 276

§ 3. Понятие гражданского правоотношения 277

§ 4. Субъекты гражданских правоотношений: понятие, виды 279

§ 5. Объекты гражданских правоотношений 281

§ 6. Правовой режим коммерческой и служебной тайны 287

Контрольные вопросы 289

Тема 25. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ - ОСНОВНОЙ ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ **1.** Собственность и право собственности: понятие, содержание 290

§ 2. Формы собственности 294
§ 3. Приобретение права собственности 295
§ 4. Прекращение права собственности 303
Контрольные вопросы 304

Тема 26. ДОГОВОР: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ
§ **1.** Понятие и значение гражданско-правового договора 305
§ 2. Виды гражданско-правовых договоров 307
§ 3. Система гражданско-правовых договоров 313
Контрольные вопросы 326

Тема 27. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ
§ **1.** Понятие и содержание обязательства 327
§ 2. Условия исполнения обязательств 329
§ 3. Способы обеспечения обязательств 331
§ 4. Ответственность за неисполнение обязательств 333
Контрольные вопросы 334

Тема 28. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО: ПОНЯТИЕ, ОСНОВНЫЕ ИНСТИТУТЫ
§ **1.** Законодательство о наследстве. Понятие наследования 335
§ 2. Понятие и принципы наследования 336
§ 3. Наследование по закону 338
§ 4. Наследование по завещанию 343
Контрольные вопросы 347

Тема 29. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО. БРАЧНО-СЕМЕЙНЫЕ ОТНОШЕНИЯ
§ **1.** Понятие, источники и основные принципы семейного права 348
§ 2. Семейные правоотношения: субъекты, основания возникновения и прекращения 352
§ 3. Порядок заключения и прекращения брака 354
Контрольные вопросы 356

Тема 30. ВЗАИМНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СУПРУГОВ, РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ

§ 1. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов. Брачный договор 358

§ 2. Права и обязанности родителей и детей 359

§ 3. Алиментарные обязательства других членов семьи 363

§ 4. Ответственность в семейных правоотношениях 363

Контрольные вопросы 365

Тема 31. ТРУДОВОЙ ДОГОВОР И ТРУДОВАЯ ДИСЦИПЛИНА

§ 1. Трудовой договор - основной институт трудового права 366

§ 2. Понятие и виды дисциплины труда 367

§ 3. Дисциплинарные взыскания и порядок их применения 368

Контрольные вопросы 370

Тема 32. АДМИНИСТРАТИВНЫЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ И АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Административное правонарушение: признаки, состав 371

§ 2. Содержание административной ответственности 373

§ 3. Виды административной ответственности 375

Контрольные вопросы 377

Тема 33. ПОНЯТИЕ УГОЛОВНОГО ПРАВА. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

§ 1. Уголовное право: понятие, система 378

§ 2. Задачи и принципы уголовного права 379

§ 3. Уголовный закон: понятие, структура 382

Контрольные вопросы 384

Тема 34. ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ И УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

§ 1. Преступление: признаки, состав, виды 385

$ 2. Понятие уголовной ответственности 388

§ 3. Классификация уголовных наказаний 389
Контрольные вопросы 390

Тема 35. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА
§ 1. Понятие и источники экологического права 391
§ 2. Субъекты и объекты экологического права 394
§ 3. Юридическая ответственность за экологические правонарушения 396
Контрольные вопросы 399

Тема 36. МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО КАК ОСОБАЯ СИСТЕМА ПРАВА
§ 1. Международное право: понятие, принципы 400
§ 2. Отрасли международного права 402
§ 3. Основные институты международного права 405
Контрольные вопросы 408

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ 409

Тема 1
ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОГО ПОНИМАНИЯ ПРАВА

§ 1. Значение определения права

Существует бесконечное число **определений права,** но ни одно из них не стало общепризнанным, господствующим.

Право представляет собой одно из сложнейших явлений человеческой цивилизации. Ровесником общества является поиск смысла права, его сущности и места в системе ценностей общества. Правопонимание представляет собой отражение и оценку права в соответствии с конкретными социально-политическими и культурно-историческими явлениями и ценностями. Правопонимание является одновременно отношением субъекта познания к правовой действительности и научным направлением, теорией.

Множество теорий права, типов правопонимания известно истории человечества. Центральной их проблемой является сущностное понятие права, его основных категорий и принципов. Именно в определении права в концентрированном виде воплощается специфичность теории. Не случайно научные дискуссии разворачиваются именно вокруг центрального определения права, так как именно в определении права выражается специфика соответствующего типа правопонимания, именно в нем находят свое отражение и концептуальное единство все правовые понятия.

Каждая эпоха человеческой цивилизации предлагает свое понимание сущности права. За историческими, географическими и иными границами своего возникновения каждое определение права теряло свое значение. Выработанные наукой определения права достаточно четко разделяются в зависимости от того, на какие традиции

опирались их авторы: естественного права или юридического позитивизма. Первая традиция основана на единстве, тождестве справедливости и права. Согласно этому подходу, несправедливый закон не есть право и его следует отвергать во имя естественно-правовых постулатов справедливости. Вторая, позитивистская, традиция характеризуется обратным соотношением. При определении права на первое место выдвигаются предметные представления о нем как институте, подчеркиваются структурные и функциональные характеристики правовых систем. Духовная, моральная сторона права уступает место рациональной.

При всем разнообразии теорий права можно выделить две основные тенденции правопонимания, ведущие свои корни из древнего мира. Их выделение строится на следующих проблемных вопросах:

1) происхождение права;
2) соотношение права и закона;
3) критерии права.

Представители первой тенденции считали, что правила поведения, нормы права вносятся в человеческое общество волей государства либо силой провидения (божественной волей). Оно не является результатом развития социума, а вносится в него извне. При этом право и закон отождествляются, а субъект права лишается возможности оценивать правовые предписания как несправедливые или справедливые. Точнее, отсутствие в законе интереса индивида не освобождает его от исполнения норм, несущих государственный или иного происхождения интерес.

Вторая тенденция правопонимания возникает из иных подходов к возникновению права. Происхождение правовых предписаний обосновывается из внутреннего развития общества. Социальная практика, совместная деятельность людей, столкновение их интересов являются источником права. Право и закон, соответственно различаются в том случае, если закон не несет в себе идей общечеловеческой справедливости.

Именно этим двум направлениям соответствуют естественно-правовые и позитивистские концепции права. Охарактеризуем некоторые из теорий понимания права.

§ 2. Естественно-правовые теории правопонимания

Естественное право именуется естественным постольку, поскольку оно вытекает из природы: природы вещей, человека, всеобщего, универсального порядка. Право естественное - результат развития гражданского общества, оно суть естественного порядка вещей. Естественные права существуют как таковые, независимо от того, закреплены они в каких-либо источниках или нет. Эти права являются прирожденными. В некоторой степени они обусловлены экономическими, духовными и иными условиями, но по сути своей они являются прирожденными, отсюда следует их непоколебимость, неизменность, абсолютность. Естественные права возникают независимо от того, выражены ли они в нормах или нет.

Естественные права выступают в виде идей, представлений, они выражаются в морали, нравственности, обычаях и в юридических нормах. Право на жизнь, безопасное существование, свободное передвижение личности - примеры закрепления естественных прав в юридических нормах.

Теория естественного права **представляет** собой совокупность концепций, основывающихся на следующем определении права: право - это представление о справедливом праве, стоящем над законом и противопоставляемом ему. Естественное право при этом может брать верх над позитивным правом и действующим государственным порядком. Естественное право при этом имеет оценочную функцию по отношению к праву государственному, к закону.

Естественно-правовая традиция несет в себе мысль о единстве, тождестве справедливости и права. Учение о справедливости занимает центральное место в теориях естественного права, древних и современных. Справедливое право действует в противоборстве добра и зла, света и тьмы как активный творец и защитник добра.

§ 3. Позитивистское понимание права

Позитивистское понимание права исходит из того, что право - это система детерминант, порождающих строго определенные последствия в сфере юридической практики. За исходное начало берется опыт функционирования государственных институтов: законов, прецедентов, судов, парламентов, правительств, чиновников и т.п. Право мыслится как порождение и инструмент государства. Оно этатизируется, подвергается огосударствлению, рассматривается как форма осуществления государственной политики. Сущность позитивистского подхода состоит в том, что право не возникает как результат естественного исторического развития. Оно всегда позитивно, то есть дано какой-либо силой (государством, богом, высшим разумом). Несмотря на разнообразие трактовок и подходов, общим для данного направления является признание правом только норм, созданных государством. В юридическом позитивизме правом признается любая норма (вне зависимости от содержания), обладающая формально-юридическими качествами, то есть позитивизм выводит формулу «закон есть закон» независимо от содержания. Эта теория вообще исключает из понятия права вопрос о его содержании.

Юридический позитивизм отождествляет понятия права и закона, тогда как естественно-правовые концепции исходят из различения права и закона.

Это учение имеет как недостатки, так и достоинства, благодаря которым оно и сегодня является одним из самых распространенных.

Негативные оценки позитивизма связаны с тем, что его отказ от социальной оценки права привел к одиозному звучанию формулы «закон есть закон». Эта формула может открыть дорогу волюнтаризму и произволу в области правотворчества и в государственном управлении в целом. Все, что порождает государство, является ценным само по себе, так как сила, его создающая, является совершенной и абсолютной.

К числу недостатков позитивизма относится его трактовка прав человека как конституционных, данных госу-

дарством и закрепленных в законодательстве. Такой подход позволял государствам не только давать права своим гражданам, но и ограничивать, забирать их совсем. Современная доктрина прав и свобод человека не укладывается в позитивистские рамки.

Вместе с тем юридический позитивизм имеет ряд непререкаемых заслуг перед современным правоведением. Именно позитивистские школы признаны классическими, и в настоящее время не потеряли своей актуальности разработанные понятия: учения о правовой норме и структуре, виды толкования права, понятие субъекта права, основания юридической ответственности и многие другие разработки. К заслугам юридического позитивизма относится утверждение принципа верховенства закона, требование строгой законности.

Юридический позитивизм условно может быть подразделен на три большие группы учений, существующих в разных странах и возникших в разное время: государственно-институционный (этатический), социологический и антропологический (психологический и биологический).

Этатический позитивизм рассматривает право как систему велений или предписаний государства, адресованных гражданам и их объединениям. По одну сторону - государство и право, логически и исторически связанные между собой, по другую - гражданское общество, интересы которого отражаются в праве лишь после того, как они трансформируются в государственные интересы. В своих крайних вариантах этатический позитивизм почти полностью растворяет сущность права в государстве, рассматривает право как нечто вторичное по отношению к государству, как функцию государства, его инструмент. Единственной силой права является принудительная мощь государства.

Социологический позитивизм опосредует связь между обществом и государством, верховенствует и там и здесь. Социологические школы исходят из того, что законодатель не создает право, а лишь открывает его. Такой подход оправдан, особенно в той мере, в какой отрицает «свободу воли», «волюнтаризм» законодателя и ориентирует науку на изучение реальных процессов, происходящих в обществе.

Однако многое зависит от того, как понимается развитие права в недрах общества, какая часть реальных правоотношений рассматривается в качестве основных, каким целям служит основная идея. Она может использоваться как для того, чтобы потребовать от законодателя реформ, изменений действующего законодательства, так и для того, чтобы не допустить сколько-нибудь существенных законодательных новшеств, поскольку новое право еще не сложилось.

Следствием социологического подхода к праву явилось появление двух понятий, занявших важное место в современной правовой теории.

Одно из них - правовой плюрализм. С позиций правового плюрализма, государство в своей законотворческой деятельности не может, да и не должно, охватить все «живое право», действующее в обществе. У государства нет монополии на право: в одно и то же время, наряду с законодательством, созданным государством, могут существовать и иные системы норм (например, обычное право).

Другое понятие — свобода судейского усмотрения. Представители социологически ориентированных школ констатировали, что, прежде всего, новые тенденции обнаруживает суд, который ближе к конкретным жизненным фактам, чем законодатель. Социологическая юриспруденция сближается с доктриной естественного права, которая также настаивала на возможности суда выйти за рамки закона, противоречащего принципам естественного права и справедливости.

§ 4. Современный тип правопонимания: поиски сущности

Путь России к праву большей частью позитивистский. Основные черты русской юриспруденции - в области этатического, законнического позитивизма. До Октябрьской революции Россия входила в романо-германскую правовую семью. Основные черты русской юриспруденции второй половины XIX века сформировались в позитивистском русле. Именно этатический позитивизм преподавался в университетах, им руководствовались судьи и чинов-

ники. В начале XX века юридический позитивизм раскололся на ряд течений, оставивших существенный след в мировой юридической мысли.

Вместе с тем имели место и иные подходы к сущности права. Так, Л.И. Петражицким развивалась психологическая теория права. По его мнению, правовые начала, так же, как нравственные, коренятся в психике человека, в его эмоциях. Л.И. Петражицкий отмечал, что право зависит от «психического состояния ... индивидов или народных масс, от их психических склонностей, психических привычек и диспозиций, убеждений разного рода (например, интуитивно-правовых, нравственных, религиозных верований)». (М., Теория права и государства в связи с теорией нравственности. СПб., 1910, с. 517). Активная роль государства в возникновении правоотношений не является обязательной, решающей. Право происходит от индивида, оно рождается в глубинах его психики. «... законодательные распоряжения представителей государственной власти лишь в известной степени... вызывают в индивидах и массах соответственные позитивные переживания… Закон, явно и серьезно противопоставляющий долг социально-служебной власти, долгу пользования законодательной властью не для личных интересов, а для содействия общему благу, а равно безнравственный или нелепый и бессмысленный закон тоже оказались бы бессильными вызвать к жизни соответственное позитивное право». (Там же, с. 517, 523.)

В конце XIX - начале XX века позитивизм вновь укрепил свои позиции в трудах Г.Ф. Шершеневича. Этот представитель этатического позитивизма полагал, что право держится авторитетом государственной власти. Г.Ф. Шершеневич придерживался мнения, что «право... - это правила общежития, поддерживаемые государственной властью». (Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. Т 1. Вып. 2, М., 1911. С. 23).

После революций 1917 года правовые учения в России переживали упадок ввиду победы нигилистических позиций в отношении как права, так и государства. Октябрьскую социалистическую революцию рассматривали как первый шаг на пути мировой революции, которая приве-

дет к прекращению всех государственно-правовых институтов. Окончание гражданской войны и военного коммунизма привели к развитию права. Ведущим моментом в правопонимании является классовый подход, точнее интересы господствующего класса, порождающие систему (порядок) общественных отношений.

Этапным для развития советского правопонимания стало определение права, сформулированное А.Я. Вышинским: «Советское социалистическое право есть совокупность правил поведения (норм), установленных или санкционированных социалистическим государством и выражающих волю рабочего класса и всех трудящихся, правил поведения, применение которых обеспечивается принудительной силой социалистического государства».

Заложенные в 30-е годы основания этатического позитивизма за десятилетия советской власти укрепились, обслуживая господствующую марксистскую идеологию.

Не только Россия стала страной господствующего позитивизма. Это учение стало основным в большинстве стран мира, чего никогда не удавалось естественно-правовым концепциям. Характерное для многих разновидностей юридического позитивизма отождествление права с системой законов, помимо серьезных концептуальных потерь, сильно привязало науку к воле законодателя, привело к тому, что из юриспруденции выпало самое главное - право. Такой подход делает законодателя абсолютным властителем над обществом, он может создавать право по своему усмотрению.

Кризис юридического позитивизма разворачивается давно, что приводит к пикам и падениям авторитета этого учения.

Сегодня человечеству необходимо совершенно новое и ценностное мировоззрение, которое может представлять собой осмысленное, синтезированное начало положительного опыта различных наук. Его основу может составить учение о естественной справедливости.

История человечества оценила достоинства и недостатки основных тенденций правопонимания: позитивизма и естественно-правовых доктрин. Юридический позитивизм придал праву рациональный, практический уклон. Реа-

лизм права привел его к освобождению от духовно-нравственной нагрузки. Негативные последствия такой «свободы» сказываются в снижении роли права, чрезмерной зависимости права от политического непостоянства лидеров государства, расцвете эгоизма, нестабильности общественного порядка.

Сегодня человечество поставлено перед необходимостью сделать глобальный поворот в своем развитии: оно должно приучить себя жить в условиях мира, сотрудничества, доброжелательности, свободы. В контексте обновления человеческой цивилизации право как нормативный феномен культуры примет облик, полностью совместимый со свободным социальным творчеством людей. В правовом развитии акцент стоит на свободе, а это требует его ориентации на ценности самоопределения, саморегулирования, самоуправления во всех сферах человеческой жизни.

Контрольные вопросы

- Что такое правопонимание?
- Какие теории правопонимания Вам известны?
- По каким критериям формируется тип правопонимания?
- Как Вы представляете современные подходы к определению сущности права?

Тема 2
ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

§ 1. Социальные нормы в первобытнообщинном обществе

Экономическая и социальная жизнь любого общества нуждается в определенной упорядоченности деятельности людей, участвующих в производстве, обмене и потреблении материальных благ. Она достигается с помощью правил поведения или социальных норм. В первобытном обществе это были обычаи, слитые с религиозными и нравственными требованиями. Социальное расслоение общества и возникновение групп (слоев, классов, каст) с противоположными интересами привело к тому, что родовые обычаи уже не могли выполнять роль универсального регулятора. Экономический базис классового общества требовал новых обязательных норм, установленных (или санкционированных) и охраняемых государством.

Коренной исторической задачей нового, сменявшего родовые обычаи, регулирования было создание общего порядка отношений между людьми, соответствующего потребностям производящего хозяйства: скотоводства и земледелия. В глубокой древности наиболее сложившейся идеологической силой выступала религия. Поэтому становление нового порядка у земледельческих племен началось с создания новой религии, объединявшей родовые общины. Естественной для земледельцев, особенно в странах жаркого климата, стала религия Солнца. Она известна у всех древнейших племен Месопотамии, Передней Азии, Индии, долины Нила, а также у индейских племен Месопотамии и Горного Перу. Принятие новой веры в Солнце как высшее божество содействовало возвышению племенных обычаев над обычаями и тотемистскими верованиями отдельных родов. Жрецы - носители новой

религии, владевшие передовыми для того времени знаниями о движении небесных тел, выработали **представления** о временах года (и об исчислении времени вообще), воплотившиеся в древних агрокалендарях, устанавливавших цикличность сельскохозяйственных работ, сопровождавшихся религиозными обрядами поклонения Солнцу. Этот порядок поддерживался властью первых **городов-государств,** где в руках царской власти, военной верхушки **и** бюрократии сосредоточивалось вполне земное руководство общими ирригационными работами. Такое значение имели **агрокалендари** Шумера и Аккада, Древнего Египта, первых государств майя и инков. В Древней Греции и Древнем Риме, у славянских народов, кельтов и германцев, где не было развито поливное землевладение и сельскохозяйственные работы оставались делом сельской общины, календарь природы и поклонение Солнцу не получили явного «огосударствления». Тем не менее, религиозные ритуалы поддерживались первыми языческими государствами этих народов и постепенно получили своеобразное обычно-правовое значение.

Обычаи, сложившиеся в период становления древних цивилизаций, освещаемые религией и охраняемые государством, были тогда одним из важнейших источников права (обычное право, или правовой обычай). В них **еще** сохранились остатки обычаев родового строя, но все большее значение приобретали нормы патриархального быта сельской общины, закрепляющие неравенство членов «большой семьи», привилегии высших сословий и обязанности низших.

Правовые обычаи содействовали укреплению царской власти, утверждая ее божественное происхождение и устанавливая «страшную» кару за бунт, покушение на правителей и чиновников. В дальнейшем многие нормы обычного права составили основу первых писаных сводов законов (Законы XII таблиц, «варварские правды»).

Большую роль в формировании права сыграли судебные органы, защищавшие прежде всего интересы имущих и привилегированных классов. Они содействовали разрушению системы обычаев родового строя, закрепляя в своих решениях нормы, которые соответствовали новым **по-**

рядкам. Судебные функции первоначально осуществлялись жрецами (в рамках религиозного ритуала) либо верховным правителем (царем, королем) и назначаемыми ими лицами. Постепенно возникает прецедентное право, т.е. решение суда по конкретному делу превращается в общую норму (судебный прецедент).

Но становление государственности требовало все более прочного закрепления правовых норм. С развитием письменности появляются и первые писаные законы.

Древнейшие памятники права уже весьма недвусмысленно закрепляли имущественное неравенство, привилегии богатых, бесправное положение рабов, ограниченные права и повинности низших слоев населения. Собственность и личность знатных людей пользовались несравненно большей защитой. Политические права обычно соизмерялись с имущественным положением и принадлежностью к высшей касте.

Предусматривалась и охрана публичного интереса: преследовались бунт, неуплата долга, отказ от повинности, разбой, кража, т.е. такие деяния, которых не знало первобытное общество.

Древние средства доказывания (ордалия, поединок, присяга) все больше приспосабливались к интересам господствующей верхушки: от ордалии или поединка можно было откупиться.

Возникающее право опиралось на принудительную силу публичной власти, иначе ему не удалось бы вытеснить родовые обычаи.

Однако роль права нельзя сводить только к закреплению классового (кастового, сословного) господства, хотя на первых ступенях цивилизации эта его функция была достаточно ярко выражена. Нормы права устанавливали и поддерживали единый для всего населения страны порядок общественных отношений, условия владения и распоряжения собственностью, обмена товарами, обеспечивали единство государственной власти, без чего невозможна нормальная мирная жизнь любого общества.

Право позволяло разрешать споры между сельскими общинами и отдельными лицами, принадлежавшими к различным племенам и родам. Тем самым преодолевались

междоусобицы, имевшие зачастую губительные последствия. В древнейших обществах Востока и Месоамерики общий порядок устанавливался в результате победы сильнейшего племени, вождь которого узурпировал власть над другими племенами и устанавливал правила, существенно отличавшиеся от родоплеменных обычаев. Так происходило становление правового порядка в Египте в результате покорения Верхним царством Среднего и Нижнего (IV тыс. до н.э.); в Шумере и Аккаде при правлении династии Саргана (III тыс. до н.э.); в империи инков, подчинившей другие племена **(XIII-**XV вв. н.э.); у скифских племен, объединенных царем Антеем (конец V в. до н.э.)-

В Древней Греции объединение племен Аттики также осуществлялось в процессе острой внутренней борьбы, но завершилось установлением не деспотической власти, а демократических порядков, общих для коренных племен Аттики и неаттических «пришельцев». В русской истории летописное сказание о призыве варягов «володеть нами» также отражает преодоление вражды между родовыми общинами, не имевшими общего «наряда», т.е. порядка, управления.

Наконец, государственное объединение племен в единые народы способствовало и **правовой** защите их внешнеполитических интересов. Издревле вырабатывались дипломатические церемониалы, касающиеся заключения межгосударственных союзов, установления таможенных правил и сборов и т.п. Постепенно возникают зачатки международного права.

§ 2. Закономерности возникновения права

Периодизация формирования права, этапы в его становлении в разных юридических школах различаются. Соответственно, во взглядах на происхождение права представителей позитивизма, естественно-правых и социологических теорий имеются существенные различия. Мы укажем этапы в формировании права в связи с экономикой общества. Можно выделить **три основные фазы** в развитии права. Первая — фаза зарождения - относится по пре-

имуществу к тем обществам, где происходит лишь становление производящих форм экономики. Вторая фаза знаменует оформление данного пласта регулятивной системы в некую систему правил (норм). Эта фаза увязывается с такими обществами, где налицо полная победа различных форм производящей экономики. И, наконец, третья фаза связана с письменной кодификацией права в ряде раннегосударственных образований.

Разделяя формирование права на некоторые условные этапы, можно выделить формирование права в первобытном обществе, присваивающей экономике, производящей экономике. Хотя основание - вид экономики, как и любое другое основание, является не абсолютным.

В структуре регулятивной системы первобытного общества - социальных норм присваивающей экономики - можно выделить следующие элементы.

Содержание. Социальные нормы были направлены на обеспечение присваивающей экономики, гармоничное существование и воспроизводство конкретных общин в природной среде. Одним из важных факторов такого существования было закрепление за соответствующей группой, кланом той или иной территории. В социальных нормах закреплялась и выполнявшая функции экологического регулятора тотемная система. Социальные нормы регулировали брачно-семейные отношения.

Способы регулирования. Здесь можно выделить три основных способа: запреты, дозволения и (в зачаточной форме) позитивное обязывание.

Запреты существовали, главным образом, в виде табу, т.е. в виде подкрепленной религиозными верованиями недопустимости совершать те или иные поступки.

Дозволения (разрешения), определяя поведение человека, указывали, например, на виды животных и время охоты на них, на виды растений и сроки сбора их плодов, выкапывания корней, на пользование той или иной территорией, источниками воды.

Запрещалось: нарушать разделение функций в общине между мужчинами и женщинами, взрослыми и детьми; убийство; телесные повреждения; каннибализм; кровосмешение; колдовство и т.п.

Позитивное обязывание имело своей целью организовать необходимое поведение в процессах приготовления **пищи,** строительства жилищ, разжигания костров и поддержания огня, изготовления орудий, средств передвижения (например, лодок).

Формы выражения. Социальные нормы присваивающей экономики находили свое выражение в мифологических системах, в традициях, обычаях, ритуалах, обрядах, в иных формах.

Мифологическая нормативная система - одна из древнейших и очень мощных форм социального регулирования. В единстве с обрядами, ритуалами мифы играли основную социально-нормативную и информационную роль: в них закреплялись способы изготовления орудий, сведения о маршрутах кочевий, местах для стоянок, обо всех географически значимых местах, о нормах семейно-брачных отношений, половые, пищевые и возрастные табу.

Санкции. Для присваивающих обществ было характерно добровольное выполнение правил поведения. Однако имели место и санкции: общественное порицание, изгнание из общины, нанесение телесного повреждения, смертная казнь и др.

Правила (нормы) поведения в доклассовом **догосударственном** обществе не могут быть отнесены ни к категории правовых, ни к категории моральных норм. Они имеют характер **«мононорм»,** т.е. единых, еще нерасчлененных специфических норм первобытного общества.

Основой организации первобытного общества была община: род, племя, их объединения. Род - это объединение людей, основанное на кровном родстве, а также на общности имущества и труда. Роды объединялись в племя, а иногда и в союз племен. Власть носила общественный характер и осуществлялась всеми взрослыми членами рода. Органами власти являлись родовые собрания, старейшины, вожди, военачальники.

Сформулируем существенные признаки права, позволяющие констатировать его появление и функционирование в обществе, производить выделение правовых норм из иных социальных норм.

— **Социальность.** Этот признак характеризует первичное содержание права, обеспечивающее общесоциальную и классовую функции: организацию производства, распределение и перераспределение производимого или добываемого продукта, нормирование индивидуальных затрат труда на общественные нужды, господство классов или социальных групп в обществе, распределение и закрепление социальных ролей в обществе, должностей **в** государстве, организацию и осуществление государственной власти, регламентацию товарно-денежных, отношений и отношений собственности, обеспечение эксплуатации и привилегий, а также другие сферы, связанные с организационно-трудовой и социальной жизнью общества.

— **Нормативность.** Право выступает как система норм (правил поведения), характеризуемых определенной логической структурой («если..., то..., иначе...»), установлением масштаба, меры поведения. Оно определяет границы, рамки дозволенного, запрещенного, предписанного поведения.

Эти свойства регулятивной системы (дозволения, запреты, позитивное обязывание) зародились еще в обществах присваивающей экономики, но на этапе становления права они приобретают новое содержание, формы выражения, способы обеспечения.

— **Обязательность.** Правовые нормы обеспечиваются возможностью государственного принуждения, т.е. наделяются не только идеологическим механизмом (авторитет, справедливость, религиозная поддержка), но и возможностью неблагоприятных последствий, (имеющих характер имущественных ущемлений, физических, моральных страданий), при их нарушении.

— **Формальная определенность.** Правовые нормы, как правило, фиксируются в письменном виде в специальной форме - законы, прецеденты и т.д. Формальность права определяется порядком создания законов, их изменения, отмены, достигается особой языковой формой.

— **Процедурность.** Право как система норм включает в себя четкие процедуры их создания, реализации, защиты. Процедурные правила, процессуальный порядок - характерные признаки права, определяющие связь с госу-

дарственным аппаратом, прежде всего, со специальными органами: судом, полицией и т.п.

— **Неперсонифицированность.** Этот признак подчеркивает то качество права, что его нормы, как правило, не имеют конкретно определенного индивидуального персонифицированного адресата, а направлены неопределенному, абстрактному кругу лиц. Если какое-либо конкретное лицо оказывается в условиях, предусмотренных структурой соответствующей нормы, то оно и оказывается адресатом нормы. С этим признаком связана и неоднократность действия нормы права, ее протяженность во времени.

— **Институционность.** Появление права связано с определенным сознательным процессом создания норм права, с правотворчеством, которое осуществляют определенные органы государства, с признанием государством тех или иных самоорганизационно возникших правил поведения (обычаев).

— Объективность. Этот признак характеризуется появлением права на этапе перехода общества к производящей экономике как закономерный, естественный результат развития регулятивной системы. Право, таким образом, не даруется обществу какой-то внешней силой. Оно, как и государство, является одним из условий существования политически организованного общества на этапе производящей экономики, имея, таким образом, большую социальную ценность.

Названные признаки в совокупности определяют социальную ценность права.

§ 3. Основные теории происхождения права

В теории права существует множество самых разнообразных подходов к проблеме происхождения права. Рассмотрим некоторые из них.

Естественно-правовая теория. Сторонники этой теории убеждены, что, кроме устанавливаемого государством права, существуют и естественные права, присущие человеку от рождения. Их никто (ни общество, ни государство) человеку не дарует. Они являются условиями суще-

ствования человека, его жизнедеятельности. В числе таких прав - право на жизнь, здоровье и другие неотчуждаемые права.

Следовательно, утверждала эта теория, естественные права - это высшие права по отношению к позитивному праву (законам, обычаям, прецедентам), это права, воплощающие в себе разум и вечную справедливость.

Теория естественного права, таким образом, снимала по существу проблему происхождения права, делая упор на изначальном присутствии у человека как социального существа определенной суммы прав. Она разрывала взаимосвязь между возникновением государства и права.

Теологическая теория происхождения права. В основу этой теории положен тезис о том, что существует высший божественный закон и естественное право, которые составляют основу действующего права.

В своем объяснении происхождения права эта теория опиралась на религиозные книги, прежде всего на Библию, где утверждалось, что основные законы (заповеди Моисея) были даны человечеству Богом. Вот как об этом, например, говорится в Библии: «Моисей возопил к Господу, и Господь показал ему дерево, и он бросил его в воду, и вода сделалась сладкою. Там Бог дал народу устав и закон, и там испытывал его».

Законы современного государства освещаются божественной силой и авторитетом.

Историческая школа права сложилась в первой половине XIX века в Германии. В работах Савиньи, его сторонников основное внимание уделялось обычному праву, множеству локальных правовых систем тогдашней Европы.

Согласно взглядам сторонников исторической школы, право не создается законодателями, оно появляется самопроизвольно в результате развития народного духа, примерно так же, как появляется язык. Ученые-правоведы должны уметь уловить и выразить проявления правового народного духа, изложить его положения в юридических формулах, а законодатель, найдя готовое право, должен его превратить в действующее законодательство. Право, по Савиньи, - продукт развития народного духа. Истори-

ческая школа права утверждала, что право - объективный результат исторического развития. Критики исторической школы видели ее недостаток в нечеткости понятия «народный дух».

Марксистская теория происхождения права основывается на материалистическом подходе к процессу происхождения права. Согласно этой теории, неразрывной является связь права с государством, с экономическим строем, с классовыми структурами, с принуждением и насилием. Именно в рамках этой теории утверждалось, что право - ничто без аппарата, способного принудить к исполнению норм права. Тем самым исключалась самоценность права как глубинного пласта регулятивной системы, обеспечивающей жизнедеятельность общества, насаждалась репрессивная, карательная, принудительная функция права («функция насилия»).

В марксистской теории утверждается, что классовый характер норм права, вытеснивших собой старые родовые обычаи, выражен ярко и открыто. С появлением частной собственности и образованием классов правила поведения стали отражать и закреплять общественное неравенство. А с возникновением классового деления общества и образованием государства появились правила поведения, исполнение которых обеспечивалось всей силой государственного принуждения.

Все это, разумеется, имело место в реальности и может подтверждаться примерами из истории народов и государств. Но и преувеличение этих процессов, затушевывание иных, более глубинных и общих факторов правообразования, является искажением действительности, уходом от признания и объяснения общесоциальных закономерностей происхождения права. Достижениями марксистской теории происхождения права является проведение принципа историзма, подход к появлению права как социального института, рожденного потребностями материальной жизни общества, связь права с классовыми структурами и классовыми интересами, ряд других положений - все это, несомненно, является большим продвижением теоретико-правовой мысли.

т

§ 4. Теории происхождения государства

Рассмотрим некоторые теории происхождения государства, которые не менее разнообразны, чем теории происхождения права.

Теологическая теория. Создатели данной теории полагали, что государство вечно существует в силу божественной воли, а потому каждый обязан смириться перед этой волей, подчиниться ей во всем. Так, в законах царя Хаммурапи (древний Вавилон) говорилось о божественном происхождении власти царя: Боги поставили Хаммурапи править «черноголовыми», «Человек является тенью бога, раб является тенью человека, а царь равен богу» (т.е. богоподобен). В древнем Китае император именовался сыном неба. Христианство развивало эти положения следующим образом: «Всякая душа да будет покорна высшим властям, - говорится в послании апостола Павла к римлянам, - ибо нет власти не от бога, существующие власти от Бога установлены».

Согласно теологической теории, творец всего сущего на Земле, в том числе и государства, — Бог, проникнуть же в тайну божественного замысла, постичь природу и сущность государства невозможно. Теологическая теория не отвергала необходимости создания и функционирования земного государства, обеспечения необходимого правопорядка. Придавая государству и государственной власти божественный характер, она присущими ей средствами поднимала их престиж, сурово осуждала преступность, способствовала утверждению в обществе взаимопонимания и разумного порядка.

Патриархальная теория была широко распространена в Древней Греции и рабовладельческом Риме, получила второе дыхание в период средневекового абсолютизма, и сегодня она имеет своих сторонников.

У ее истоков стоял Аристотель, который считал, что государство представляет собой естественную форму человеческой жизни, что вне государства общение человека с себе подобными невозможно. Как существа общественные люди стремятся к объединению, к образованию пат-

риархальной семьи. А увеличение числа этих семей и их объединение приводят к образованию государства. Аристотель утверждал, что государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти.

В средние века, обосновывая существование в Англии абсолютизма, Р. Фильмер в работе «Патриархия, или защита естественного права королей» (1642) со ссылками на патриархальную теорию доказывал, что первоначально Бог даровал королевскую власть Адаму, который поэтому является не только отцом человеческого рода, но и его властелином.

В России эти идеи развивал теоретик народничества Н.К. Михайловский. Историк М.Н. Покровский считал, что древнейший тип государственной власти развился непосредственно из власти отцовской. Своеобразным отголоском данной теории является вера в хорошего царя, отца народа, вождя, суперличность, могущую решать все вопросы.

Теория договорного происхождения государства также возникла в глубине веков. Так, в Древней Греции появились взгляды, согласно которым государство возникло в результате договорного объединения людей с целью обеспечения справедливости. Полное развитие эта теория получила в трудах Г. Гроция, Б. Спинозы, А. Радищева, Т. Гоббса, Дж. Локка, Ж.-Ж. Руссо. Сторонники данной теории исходили из того, что государству предшествует естественное состояние, которое они характеризовали поразному. Для Ж.-Ж. Руссо, например, люди в естественном состоянии обладают прирожденными правами и свободами, для Т. Гоббса это состояние «войны всех против всех». Затем ради мира и благополучия заключается общественный договор между каждым членом общества и создаваемым государством. По этому договору люди передают часть своих прав государственной власти и берут обязательство подчиняться ей, а государство обязуется охранять неотчуждаемые права человека, т.е. право собственности, свободу, безопасность. Соглашение людей, по мысли Ж.-Ж.Руссо, — основа законной власти. В результате каждый договаривающийся подчиняется общей воле (государству), но в то же время становится одним из уча-

стников этой воли. Суверенитет принадлежит народу в целом, а правители - это уполномоченные народа, обязанные отчитываться перед ним и сменяемые по его воле.

Учение о государстве Гегеля. Своеобразную теорию происхождения государства и права создал Гегель (1770-1831 гг.) Он утверждал, что в основе всех явлений природы и общества, а, следовательно, государства и права лежит абсолютное духовное и разумное начало - «абсолютная идея» («мировой разум», «мировой дух»). Гегель доказывал несостоятельность основных положений договорной теории происхождения государства.

В своем произведении «Философия права» Гегель признает заслугу Руссо в том, что тот видел основу государства в общей воле. По его мнению, ошибка Руссо заключается в выводе общей воли из воли отдельных личностей, между тем: как воля государства есть нечто объективное, разумное начало, независимое в своем основании от признания воли отдельных лиц.

Гегель полагал, что государство не служит отдельным лицам и не может быть их творением. Государство есть высшая форма реализации нравственности. Оно не служит чьим-либо интересам, а является абсолютной самоцелью. Иначе говоря, государство не служит, а господствует, оно не средство, а цель, цель в себе, высшая из всех целей. Государство имеет высшее право в отношении личности, а высшая обязанность последней - быть достойным членом государства.

Гегель отвергает народный суверенитет и вытекающую из него идею демократии. Верховная власть, по Гегелю, не может выражать интересы народа, так как народ не только не знает, чего хочет «разумная воля», но не знает даже, чего он сам хочет.

Таким образом, учение Гегеля было направлено против теории договорного происхождения права, естественных и неотчуждаемых прав человека.

Теория насилия (завоевания) возникла и получила распространение в конце XIX - начале XX вв. Ее основоположники (Л. Гумпилович, К. Каутский, Е. Дюринг и др.) опирались на известные исторические факты возникновения германских и венгерских государств. Мать госу-

дарства, утверждают сторонники данной теории - война и завоевание. Так, Гумпилович писал: «История не предъявит нам ни одного примера, где бы государство возникало не при помощи акта насилия одного племени над другим, оно выражалось в завоевании и порабощении более сильным чужим племенем более слабого, уже оседлого населения». Гумпилович переносит закон жизни животных на человеческое общество, чем биологизирует социальные явления. По его словам, над действиями диких орд, обществ, государств царит сложный закон природы.

К. Каутский утверждал, что классы и государство появляются вместе как продукты войны и завоевания. «Государство и классы, - писал он, - начинают свое существование одновременно. Племя победителей подчиняет себе племя побежденных, присваивает себе все их земли и затем принуждает побежденное племя систематически работать на победителей, платить им дань или подати.

Ф. Энгельс критиковал эту теорию, которая гипертрофировала роль насилия и игнорировала социально-экономические факторы. Чтобы возникло государство, необходим такой уровень экономического развития, который позволил бы содержать государственный аппарат и производить соответствующее военное вооружение. Если подобных экономических условий нет, никакое насилие само по себе не может привести к возникновению государства. Вместе с тем бесспорно, что насилие играло немаловажную роль в государствообразующем процессе. Оно не было причиной образования государства, но служило мощным катализатором этого процесса.

Марксистская теория происхождения государства наиболее полно отражена в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства». Для марксистской теории характерен последовательный материалистический подход. Она связывает возникновение государства с частной собственностью, расколом общества на классы, классовым антагонизмом. Суть данной теории выражается словами: «Государство есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий».

Контрольные вопросы

Какая из теорий происхождения права Вам представляется наиболее убедительной и почему?

Какие этапы в становлении права Вы можете назвать?

Какие формы регулирования общественных отношений первобытнообщинного общества Вам известны?

Какая из теорий происхождения государства кажется Вам наиболее убедительной и почему?

Какова роль права в оформлении государственной власти?

Тема 3
СУЩНОСТЬ ПРАВА

§ 1. Понятие и признаки права

Следует отметить, что возможны разнообразные подходы к определению права, отражающие своеобразие взглядов, эпох, исследователей. Вопрос о понятии и сущности права не обходил своим вниманием ни один крупный философ древности. Мы рассматриваем некоторые теории понимания права, подходы к сущности права.

Право как нормативно-регулятивная система есть совокупность норм, идей и отношений, которая устанавливает поддерживаемый средствами власти порядок организации, контроля и защиты человеческого поведения.

Под правом можно понимать систему нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, выраженная большей частью в законодательстве и регулирующая общественные отношения.

Праву присущи следующие признаки: всеобщность, нормативность, общеобязательность, государственная гарантированность, определенность содержания, выраженность в законах и иных источниках и некоторые другие. Эти признаки принадлежат так называемому позитивному, положительному праву, которое преимущественно выражено в законодательстве. Это право связано с государством, что и предопределяет большинство его свойств.

Рассмотрим основополагающие признаки права. Право представляет собой возведенную в закон волю. **Воля** - это сознательно обусловленное и психофизическое состояние человека, выраженное в целенаправленном поведении. Воля отражает потребности и интересы человека. Они определяют направленность воли, ее содержание.

Воля пронизывает всю деятельность человека, все его целенаправленное поведение во всех сферах жизни, в том числе и в правовой сфере. Процесс возведения воли в за-

кон представляет собой оформление ее определенным образом, издание законодательными органами обязательных нормативных предписаний. Право в этом случае получает государственное освещение или санкционирование. Истории политико-правовой мысли известны разные ответы на вопрос, чья воля получает закрепление в законе: общенародная, определенного господствующего класса, социальной группы и даже одного человека. Анализируя содержание воли и сопоставляя его с идеями справедливости и свободы, можно сделать вывод о сущности права, о его прогрессивном значении. Так, например, социологический подход к праву предполагает, что государство в лице своих законодательных органов «возводит в закон» существующие вне зависимости от государства идеи справедливости и свободы.

Праву присущ такой признак как **формальная определенность.** Она проявляется в четкости, однозначности законодательных предписаний. Достигается это с помощью правовых понятий, их определений, выработанных столетиями правил законодательной техники. Именно поэтому субъекты права знают границы правомерного поведения, свои права и свободы, обязанности, размер и вид ответственности за совершенное правонарушение. Формальная определенность позволяет внести строгость и четкость в общественный порядок, избежать произвольного толкования и применения юридических норм.

Системность права означает, что нормы права для выполнения своих функций составляют взаимосогласованную, связанную систему. Системность в право вносится законодательством. Законодатель, закрепляя в предписаниях новые юридические нормы, обязательно должен согласовывать их с уже существующими. Только системное, непротиворечивое, официально существующее право способно выполнить стоящие перед ним задачи. Эффективность права находится в прямой зависимости от его системности.

Динамизм права проявляется в подвижности, возможности быстрого изменения законодательных положений. Это свойство права наиболее наглядно проявляется в период бурных социально-экономических и политических

преобразований. Именно тогда интенсивно меняются и отменяются устаревшие нормативные правовые акты, активно разрабатываются и принимаются новые. Этот признак может входить в некоторое противоречие с требованием стабильности права, но постепенное развитие права не должно обострять указанные два принципа.

Право представляет собой **равный масштаб свободы** по отношению к разным людям. Благодаря данному принципу право может выполнять важные социальные функции, проводить равенство всех людей перед законом и судом. Идея социальной справедливости также опосредуется правом.

Важным признаком позитивного права является **охрана государством,** которое поддерживает право своим авторитетом и принудительной силой. Далеко не все нормы права соблюдаются и исполняются исключительно добровольно, в силу внутреннего убеждения. Часть населения подчиняется требованиям предписаний лишь потому, что опасается применения государством санкций. Государственная охрана правовых норм включает в себя государственное принуждение, различные организационные, технические и воспитательные, превентивные (предупредительные) меры государственных органов по соблюдению и исполнению гражданами юридических норм. Эти меры позволяют стабилизировать правовой порядок в обществе.

Праву свойственна **всеобщность, нормативность.** Право через свою документальную форму способно делать те или иные общие правила обязательными для всех в стране, на данной территории.

Признак письменности характеризует право именно как институционное образование, так как этот признак характеризует право как явление, имеющее определенные внешние формы выражения и внутреннюю структуру.

Таким образом, право обладает целым рядом признаков, которые позволяют его отделять от иных социальных норм, в частности, моральных и религиозных.

Различение публичного и частного права осуществляется по нескольким критериям. Один из них - сфера интересов правовой защиты. Публичное право имеет в виду интересы государства как целого, а частное право - интересы индивида. В качестве критерия может использовать-

ся способ судебной защиты. Публичное право охраняется в порядке уголовного или административного производства по инициативе государственного органа. Частное право - по инициативе лица в порядке гражданского производства. В сфере публичного права государство своими нормами определяет роль каждого субъекта, его права и обязанности по отношению к государству как к целостному образованию. В сфере частного права юридически значимые решения принимаются множеством лиц, действующих самостоятельно.

§ 2. Функции права: понятие, виды

Функции права представляют собой направления его воздействия на поведение людей путем нормативного закрепления и охраны предпосылок социально значимой деятельности субъектов. Можно выделить следующие виды функций права.

Социальная функция права проявляется в том, что право закрепляет условия свободной деятельности человека в сфере семьи, быта, культуры. Охраняя жизнь, честь, достоинство, неприкосновенность личности, гарав;тируя ей доступ к достижениям культуры и образованию, право тем самым обеспечивает предпосылки для его нормального и всестороннего развития. Иными словами, здесь право опосредует производство самого человека, продолжение его вида.

Экономическая функция права проявляется в правовом закреплении основ свободной деятельности личности, ее материальную и интеллектуальную собственность, гарантирует возможность владения, пользования и распоряжения принадлежащим ей имуществом, обеспечивает свободу предпринимательства, договоров, завещаний и т.п. Посредством экономической функции опосредуется производство, распределение, обмен и потребление материальных благ, осуществляемые индивидами по своему усмотрению.

Политическая функция права проявляется в обеспечении правом участия личности в делах общества, ее возможности объединяться с другими в общественные организации и партии, лично или через выборных лиц влиять на содержание принимаемых государственными органа-

ми политических решений, гарантирует разные способы выражения отношения человека к деятельности государства. Право опосредует политическую свободу, отношения людей в сфере борьбы за власть, участие граждан в ее распределении и осуществлении.

Воспитательная функция выполняется правом посредством описания в диспозициях правовых норм моделей необходимого или дозволенного поведения людей. Санкция нормы оказывает воспитательное воздействие путем установления мер воздействия на правонарушителей.

Право выполняет **специально-юридические функции.** К ним относятся регулятивная и охранительная функции.

Регулятивная функция - это такое направление правового воздействия, которое призвано обеспечить четкую организацию общественных отношений, их функционирование и развитие в соответствии с потребностями общественного прогресса. Регулятивная функция реализуется путем закрепления этих отношений в нормативных правовых актах (регулятивная статическая функция), а также с помощью данной функции право обеспечивает высокую степень свободы и организованности общественных отношений, их постоянное совершенствование и развитие (регулятивная динамическая).

Охранительная функция права направлена на охрану положительных и вытеснение вредных для общества отношений, на пресечение и предотвращение противоправного поведения. Охранительное воздействие выражается в определении запретов на совершение противоправных деяний, в установлении юридических санкций за совершение указанных деяний, в непосредственном применении юридических санкций к лицам, совершившим правонарушение. Одни отрасли права содержат нормы преимущественно регулятивного характера, как, например, гражданское, трудовое, земельное право. Другие отрасли выполняют в большей степени охранительную функцию, например, уголовное право.

§ 3. Понятие и классификация принципов права

Под **принципами** понимают руководящие положения права, его основные начала, выражающие объективные закономерности, тенденции и потребности общества, оп-

ределяющие сущность всей системы, отрасли или института права и имеющие в силу их правового закрепления общеобязательное значение.

К **общесоциальным** относятся такие принципы, как социальной свободы, справедливости, демократизма, гуманизма и другие.

Специально-юридическими являются такие принципы, как законность, равенство всех перед законом, правосудие, взаимная ответственность личности и государства и др.

Принципы права могут быть классифицированы в зависимости от степени распространенности в системе права, по степени их значимости. Они делятся на общие, межотраслевые и отраслевые принципы.

Общими являются принципы, применяемые во всей системе права, закрепленные, как правило, в основном законе страны. К ним относятся принципы социальной свободы, гуманизма, равноправия, законности и другие.

Межотраслевые принципы представляют собой руководящие начала, которые выражают особенности нескольких родственных отраслей права. Примером может служить принцип коллегиальности рассмотрения уголовных и гражданских дел, гласность судебного разбирательства, который является единым для гражданского процессуального и уголовного процессуального права.

Отраслевые принципы охватывают наиболее существенные черты конкретной отрасли права, так, например, отраслевым является принцип презумпции невиновности, в соответствии с которым никто не может быть обвинен в совершении преступления, пока это не установлено судом. Также никто не обязан доказывать свою невиновность, пока не доказана его вина. Этот принцип является уголовно-правовым.

В гражданском процессуальном праве имеется также отраслевой принцип диспозитивности. Данный принцип является отражением автономного положения субъектов спорных правоотношений. Основным движущим началом гражданского судопроизводства служит инициатива участвующих в деле лиц. В соответствии с принципом диспозитивности гражданские дела, по общему правилу, возникают, развиваются, изменяются, переходят от стадии

к стадии и прекращаются, главным образом, под влиянием инициативы участвующих в деле лиц.

Рассмотрим некоторые из названных принципов различных видов.

Принцип гуманизма является основополагающим для правового государства. Его суть состоит в закреплении правом отношений между людьми на основе человеколюбия, уважения достоинства личности, создания всех условий, необходимых для нормального существования и развития личности.

Гуманизм проявляется в том, что экономический и социальный строй, закрепленный законодательством, должен исключать угнетение, бесчеловечное отношение к личности. Система гарантий, существующая в государстве, обязана, при ее последовательной реализации, защитить гражданина от неправомерного посягательства. Наибольшее значение принцип гуманизма приобретает для охранительных отраслей права, в первую очередь для уголовного. Наказание, применяемое к преступнику, должно служить целям воспитания, а не унижения. Полное и неуклонное проведение принципа гуманизма позволяет надеяться на исправление преступника и возвращение его к социально-активной правомерной жизни.

В полной мере гарантии прав и свобод личности могут работать только в правовом государстве.

Принцип равенства граждан перед законом выражается в том, что все граждане, независимо от национальной, религиозной и иной принадлежности, должностного и иного положения, имеют равные права и обязанности, в одинаковой степени отвечают перед законом.

Данный принцип проявляется в равном исходном положении всех граждан государства. В государстве устанавливается равная для всех возможность иметь права и обязанности, однако, в зависимости от конкретной ситуации, в отношении каждого гражданина она проявляется по-разному, в зависимости от таланта, трудолюбия, социальных условий и т.п. субъективных факторов. Кроме того, этот принцип выражается в равных общегражданских правах. Эти права гарантируются основным и иными за-

конами государства и охватывают право избирать и быть избранным, право на труд, на охрану здоровья, на образование, на жилье и т.д. Речь в данном случае идет именно об общегражданских правах и свободах. Специальные права и свободы вытекают из должностного, выборного и иного положения. В этой связи остро стоит вопрос о реальном воплощении общегражданских прав и свобод, о ликвидации привилегий, которые для других порождают дополнительные права. Данный принцип проявляется в равной ответственности перед законом. Все без исключения граждане должны отвечать за совершенные правонарушения, независимо от занимаемого должностного и служебного положения.

Принцип демократизма в формировании и реализации права проявляется в широком участии представителей населения, трудовых коллективов, граждан в формировании правовой политики и совершенствовании законодательства. В реализации права показателем демократизма является порядок образования и функционирования правоприменительных, в том числе правоохранительных органов, степень их доступности для граждан, уровень юридической помощи населению.

Принципы права наряду с другими юридическими нормами, т.е. конкретными правилами поведения, способны регулировать общественные отношения. Они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному делу (при аналогии права, например).

§ 4. Право в системе социальных норм. Социальная роль и ценность права

Порядок отношений между членами общества определяется и регулируется разнообразными социальными нормами: моральными, нравственными, этическими, религиозными, корпоративными и др. Правовые нормы - одна из разновидностей социальных норм, обладающая собственными специфическими признаками. Выше эти признаки были названы. Рассмотрим взаимодействие и различие между правом и иными социальными нормами.

Религиозными нормами называют правила, установленные различными вероисповеданиями и обязательные для верующих. Они содержатся в религиозных книгах, произведениях авторитетных духовных писателей. Этими нормами определяется порядок организации и деятельности религиозных объединений, регламентируется отправление обрядов, порядок церковной службы и т.п. Ряд религиозных норм имеет моральное содержание.

В настоящее время нормы права соприкасаются с религиозными нормами. Так, законодательством создана правовая основа деятельности религиозных организаций, установлены гарантии свободы вероисповедания и распространения религиозных убеждений и т.п. Вместе с тем между правовыми и религиозными нормами имеются существенные различия. Так, религиозные нормы не поддерживаются принудительной силой государства, не имеют формальной структуры, заключены в иных, неправовых формах (источниках) и имеют ряд других отличий.

Тесным является взаимодействие права и морали. **Мораль** определяется как известная совокупность исторически складывающихся и развивающихся взглядов, принципов, убеждений и основанных на них норм поведения, регулирующих отношения людей друг к другу, обществу, государству, семье, коллективу, окружающим. Мораль имеет внутренний и внешний аспекты.

Первый выражает глубину осознания индивидом своего собственного Я, т.е. общественного долга, ответственности, меру духовности. Это то, что называется совестью - способностью к самооценке и самоконтролю, к суду над самим собой.

Второй аспект - конкретные формы проявления указанных качеств. Эти два аспекта тесно связаны между собой.

Соотношение между правом и моралью достаточно сложное. Оно включает в себя четыре компонента: единство, взаимодействие, различие и противоречия.

Единство права и морали выражается в том, что они представляют собой разновидность социальных норм, которые в своей совокупности составляют целостную систему нормативного регулирования и в силу этого обладают

определенными общими чертами; у них единая нормативная природа.

Право и мораль - оба эти явления обусловлены экономическими, культурными и иными факторами и причинами. Это делает данные понятия однотипными. И право, и мораль опираются на единый политический фундамент - реальное народовластие, демократизм, легитимную государственность, представляющую интересы различных слоев и групп населения.

Мораль и право имеют один и тот же объект регулирования - общественные отношения.

Объединяет право и мораль их цель: гармонизация личных и общественных потребностей, развитие личности, утверждение идей справедливости и гуманизма. Они основываются на свободе воли индивида, возможности выбора им вариантов поведения.

Как право, так и мораль выступают в качестве фундаментальных общеисторических ценностей, показателей социального и культурного прогресса обществ, его созидательных и дисциплинирующих возможностей.

Несмотря на множество общих черт, право и мораль имеют определенные различия. Право и мораль различаются, прежде всего, по способам их установления, формирования, источниками. Правовые нормы создаются либо санкционируются государством и только государством, им же отменяются, дополняются либо изменяются. Право выражает государственную волю и выступает государственным регулятором общественных отношений. По-другому складывается мораль. Ее нормы создаются не государством непосредственно, а всем обществом. Они постоянно возникают и развиваются в процессе практической деятельности людей, их взаимного общения.

Для того, чтобы нравственная норма получила право на существование, не нужно санкции официальных властей: достаточно, чтобы она была признана обществом, классом, социальной группой - теми, кто намерен ею пользоваться.

Государство оказывает на формирование морали опосредованное, не прямое воздействие. Оно осуществляется через право, политику, идеологию, печать и т.п. В любом государстве действует единое право, чего нельзя сказать

о морали. Она дифференцируется в соответствии с классовым, национальным, религиозным, профессиональным и иным делением общества.

Право и мораль различаются по методам их обеспечения. Право обеспечивается, охраняется, защищается государством. За правом стоит аппарат принуждения, который следит за соблюдением правовых норм и наказывает тех, кто их нарушает. В этом смысле нормы права носят общеобязательный, непререкаемый характер. В праве, таким образом, объективно заложен принудительный момент.

По иному обеспечивается мораль, которая опирается не на силу государственного аппарата, а на силу общественного мнения. Нарушение нравственных норм не влечет за собой вмешательства официальной власти, применения юридических санкций. Само общество, его коллективы решают вопрос о формах воздействия на нарушителей, не соблюдающих моральные запреты.

Право и мораль различаются по форме выражения, фиксации. Если правовые нормы закрепляются в специальных юридических актах государства или общественных организаций (законах, указах, постановлениях), группируются по отраслям права и институтам, систематизируются для удобства пользования в кодексы, сборники, уставы и т.п., то моральные нормы не имеют четких форм выражения. Они возникают и существуют в сознании людей - участников общественных отношений.

Моральные нормы и принципы, возникая под влиянием определенных социальных условий в различных слоях и группах общества, распространяются затем на более широкий круг субъектов, становятся устойчивыми правилами и мотивами поведения. При этом нельзя точно указать ни время их создания, ни сроков их действия.

Наметим некоторые другие направления для более детального сравнения морали и права: по характеру и способам их воздействия на сознание и поведение людей; по характеру и порядку ответственности за их нарушение; по уровню требований, предъявляемых к поведению человека; по сферам действия.

Право и мораль постоянно взаимодействуют. Они поддерживают друг друга в деле упорядочивания обществен-

ных отношений, позитивного влияния на личность, формирования у граждан должной юридической и нравственной культуры, правосознания. Их требования во многом совпадают: действия субъектов, поощряемые правом, поощряются и моралью.

Право является не только необходимостью и средством социального регулирования, но и благом, имеющим социальную ценность. Право обладает такими свойствами, благодаря которым возможно ввести в социальную жизнь всеобщую, стабильную, строгую по содержанию, гарантированную систему типовых масштабов поведения, функционирующих постоянно и непрерывно во времени. Право является одним из главных инструментов, способным обеспечить организованность общественной жизни, начала общественной дисциплины, действенность социального управления. Формальная определенность права дает ему возможность достижения определенности в содержании общественных отношений. Существование права дает ему возможность достигнуть гарантированного результата. Эту роль право выполняет ввиду присущих ему свойств в сочетании с обеспеченностью силой государственного принуждения.

Право имеет общие признаки с нравственностью, корпоративными и иными социальными нормами.

Контрольные вопросы

- В чем выражается социальная роль и ценность права?
- Какие функции права Вам известны?
- Какова роль принципов права?
- Как соотносятся нормы права и моральные нормы?

Тема 4
СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие и назначение государства

Постижение сущности государства составляет одну из основных задач теории права и государства. Познать природу государства - значит выявить главное и определяющее в его функционировании и развитии, в его социальной ценности и назначении, понять государство в единстве всех многообразных и противоречивых свойств, сторон, форм бытия как самостоятельный институт. Раскрытие сущности государства предполагает анализ государства как политической организации зрелого, сформировавшегося классового общества.

Существование государства в качестве политической организации в обществе связано, прежде всего, с тем, что оно является особой организацией политической власти.

Политическая власть обладает концентрированной силой, превращающей ее в действенный фактор социального бытия. Такой силой выступают различные институты государства, организационно оформляющие власть и придающие ей постоянно функционирующий и общеобязательный характер. Этими институтами являются государственные органы власти с их материальными придатками в виде армии, карательных органов, тюрем, суда, а также правовые нормы.

Другими словами, главное отличие политической власти от власти вообще коренится в ее нерасторжимой связи с той или иной формой и степенью развития государственности.

Политическая власть, по сути дела, получает материальное воплощение в государственно-правовых институтах, политическая власть становится властью государственной. Вот почему эти два понятия, по существу, являются идентичными.

Политическую (государственную) власть отличает от социальной власти то, что первая выражает потребнос-

ти, интересы, волю не просто различных групп общества, а таких социальных групп, доминирующее положение среди которых на протяжении многих веков занимали и продолжают занимать классы. Выражение в первую очередь именно классовых интересов придавало и придает сегодня власти, а вместе с ней и государству, политический характер.

Политический характер государства обусловлен не только тем, что оно выступает регулятором классовых отношений. Государство, так или иначе, регулирует отношения между всеми социальными группами, включая и классы. Политика - это, прежде всего, сфера отношений между социальными группами, а они существовали и будут существовать всегда.

Сущность государства как политической организации особенно ярко проявляется в его сопоставлении с гражданским обществом, которое включает в себя общественные отношения за пределами политического государства: экономические, социальные, идеологические, нравственные, религиозные, культурные, семейные и другие союзы и организации. Именно гражданское общество составляет реальную основу государства.

Таким образом, государство и гражданское общество представляет единство формы и содержания, в котором форма представлена политическим государством, а содержание - гражданским обществом.

Не менее важная характеристика государства состоит в том, что оно представляет собой структурную организацию. Это находит свое выражение в наличии у него специального аппарата в лице людей, обладающих публично-властными полномочиями и профессионально занимающихся выполнением функций управления и руководства, охраной экономического, социального и политического строя общества, в том числе путем принуждения. Именно эта характеристика государства как организации публичной власти делает государство особой политической организацией. Государство - не единственное орудие осуществления политической власти. Наряду с ним имеются и другие достаточно эффективные средства реализации этой власти, которые носят негосударственный характер. Среди них - политические движения и партии, профсоюзы,

трудовые коллективы и т.д. От них государство отличается четко структурированной системой специальных государственных органов, осуществляющих его многочисленные внутренние и внешние функции.

Еще одной принципиальной характеристикой государства выступает его существование в качестве территориальной организации. Имеется в виду разделение населения по территориальному признаку и территориальная целостность государства. Если негосударственные организации в состоянии объединять людей по мировоззрению, политическим устремлениям, роду занятий и т.д., то специфическая черта государственной организации состоит в объединении населения определенной территории с последующим разделением последней на административно-территориальные единицы. Другими словами, эта черта заключается в строгом ограничении государством своей территории. На эту территорию распространяется власть, правовые нормы государства, т.е. его юрисдикция.

С характеристикой государства как особой организации политической власти, как структурной и территориальной организации тесно связан и целый ряд других принципиально важных специфических черт государства, которые отличают его от других элементов политической системы общества. Важнейшими среди них являются:

1. Монополия на принудительную власть в отношении населения. Никакая иная организация общества не имеет права на применение силы, во всяком случае, без санкции государства.

2. Суверенитет государственной власти, т.е. ее верховенство и независимость от какой-либо иной власти, право и возможность осуществлять внутреннюю и внешнюю политику от имени всего общества внутри и вне страны.

3. Издание законов и правил, обязательных для всего населения, без изъятия, граждан данного государства.

4. Взимание налогов и сборов на содержание государственного аппарата, формирование общенационального бюджета.

Таким образом, сущность государства состоит в том, что его надо рассматривать как определенную ассоциацию, члены которой интегрируются в единое целое публично-властными структурами и отношениями. В государстве

как политической организации особого рода воля всех членов общества организуется в единую волю, выступает как единая государственная воля.

Такой подход облегчает понимание сущности государства.

В истории общественно-политической и правовой мысли существует несколько тенденций понимания социального назначения государства. Одна из них - теория индивидуальной свободы человека и обязанности государства гарантировать эту свободу от чьего-либо вмешательства (А. Смит, С. Милль, Б. Констант, Дж. Локк). В этой теории главным полагается наличие экономической и личной свободы. Негативным ее последствием является глубокое неравенство граждан.

Другая теория, разработанная Ж.-Ж. Руссо, не противопоставляла индивидуальную свободу равенству. Согласно этой теории, принципу равенства должно быть подчинено все, в том числе и власть, задача которой - обеспечение равенства. Эта тенденция развита в трудах П. Новгородцева, который полагал, что необходимо развить принцип равенства в сторону уравнения социальных условий жизни.

По мере ргшвития общества преобладает подход, ориентированный на усиление социального назначения государства, которое выражается в сглаживании несправедливости, неравенства. Именно государство должно осуществлять свою деятельность в сфере защиты прав человека. Социальное назначение государства состоит в перераспределении доходов между слоями общества через систему налогов, государственный бюджет, специальные социальные программы. Необходимо государственное финансирование научных исследований и культурных программ. В качестве перспективной цели государство должно стремиться к выравниванию положения людей.

§ 2. Функции государства

Функции государства представляют собой направления деятельности государства, соответствующие главным задачам определенного исторического этапа, проявляющие его

сущность и дающие ему тем самым определенную социально-политическую характеристику. Функциями государства являются только основные направления его деятельности, выражающие сущность и социальное назначение, цели и задачи государства по управлению обществом в присущих ему формах и присущими ему методами.

По мнению А. Денисова[1], термин «функция государства» в теории государства применяется для характеристики:

1) содержания многообразной деятельности государства;

2) правовой формы деятельности органов государства, например, законодательной (функция законодательствования), исполнительной (функция управления) или судебной деятельности (функция правосудия);

3) полномочий (компетенции) отдельных органов государства.

Внешние и внутренние функции государства классифицируются исходя из характера и специфики тех отношений, на которые они воздействуют. Таким образом, функции государства можно классифицировать по основным сферам общественной жизни. Каждое государство, независимо от условий, в которых протекает его деятельность, осуществляет собственно-политические, экономические и идеологические функции.

Поскольку главные задачи государства, обусловленные экономической основой и социальной структурой общества, не зависят от субъективного усмотрения государственной власти, постольку и основные направления деятельности государства носят постоянный, объективный характер. Основное направление деятельности государства осуществляется в течение всего исторического периода, в условиях которого решается данная главная задача. Следовательно, значение понятия «функция государства» состоит в том, что, охватывая узловое, кардинальное направление осуществления государственной власти, эта категория, прежде всего, служит выявлению социальной роли государства. В связи с тем, что эта роль проявляется как во внутренних, так и в международных отношениях, основные функции государства делятся на внутренние и внешние. Первые показывают, какова роль государ-

[1] *Денисов А.* Сущность и формы государства. - М., 1960. - С. 65.

ства в жизни данного общества, вторые - какова его роль во взаимоотношениях с другими государствами.

Можно выделить следующие наиболее существенные признаки функций государства:

1. Функция государства - это не любое, а именно основное, главное направление его деятельности, без которого государство на данном историческом этапе либо на протяжении всего своего существования обойтись не может. Это устойчивая, сложившаяся предметная деятельность государства в той или иной сфере: в экономике, политике, охране природы и др.

2. В функциях предметно выражается самое глубинное и устойчивое в государстве - его сущность. Поэтому через функции можно познать сущность государства, его многосторонние связи с обществом.

3. Выполняя свои функции, государство тем самым решает стоящие перед ним задачи по управлению обществом, а его деятельность приобретает практическую направленность.

4. Функции государства - понятие управленческое. Они конкретизируют цели государственного управления на каждом историческом этапе развития общества.

5. Реализуются функции в определенных (преимущественно правовых) формах и особыми, характерными для государственной власти, методами.

Классификация функций государства

Существует множество оснований (критериев) классификаций функций государства. Их пытаются подразделять на следующие виды:

В зависимости ***от продолжительности*** их существования - на **1) постоянные и 2) временные.**

В зависимости **от социальной значимости: 1) выражающие преимущественно интересы правящих классов, слоев и групп,** или **2) представляющие, конкретизирующие в себе интересы всего общества.**

От *сфер их «приложения» и осуществления:* 1) политические, 2) идеологические, 3) социальные, 4) экономические.

В зависимости ***от форм их реализации:*** **1) правотворческие, 2) правоохранительные, 3) правоприменительные.**

Классификация функций государства проводится также на основании ***территориального масштаба,*** в пределах которого они реализуются. В ***федеративном государстве*** - это функции федерации и субъектов. **В *унитарном государстве*** - это функции, осуществляемые на территории единого, лишь в административно-территориальном плане разделенного на регионы государства. ***В конфедерации*** - это координирующие функции всего сообщества (союза) государств и функции, которые реализуются на территории каждого из участников этого союза государств.

Традиционным является деление функций на ***внутренние и внешние.***

Внутренние функции представляют собой основные направления разнообразной деятельности государства, обусловленные необходимостью решения стоящих перед ним внутренних задач.

Внутренние функции. Свои задачи государство осуществляет в трех сферах общественной жизни: экономике, политике, духовной жизни (идеология, общественная психология, культура, мораль и т.п.). В соответствии с этим можно выделить следующие основные внутренние функции государства:

а) в области политической - функцию защиты конституционного строя;

б) в области экономической - функцию регулирования имущественных отношений и хозяйственной деятельности;

в) в области духовной - формирование идеологических основ государства.

Государство осуществляет следующие мероприятия:

- регулирование и программирование развития отдельных отраслей национальной экономики;
- исследования по прогнозированию научно-технического прогресса и экономического развития страны, с широким применением системного подхода и экономико-математических методов;
- создание и непрерывная модернизация государственного аппарата, ведающего проблемами экономического характера;
- контроль за соответствием государственного и негосударственного секторов экономики;

- активное воздействие на темпы обновления основного капитала, на норму накопления и структурные сдвиги в экономике;

- выступление механизма государственной власти в роли основного организатора и заказчика научных исследований.

К числу внутренних функций относятся: охрана права собственности; установление и охрана правопорядка в обществе; охрана прав и свобод граждан; функция обеспечения народовластия; культурно-воспитательная функция; природоохранная (экологическая); функция финансового контроля и другие функции, определяющиеся природой данного государства, его формой.

Внешние функции государства представляют собой основные направления деятельности государства, непосредственно связанные с решением стоящих перед ним на международной арене задач и целей. Эти функции зависят от политического режима, типа государства, от этапов развития одного и того же государства, от складывающейся в мире обстановки, от характера взаимоотношений между государствами.

Цели и задачи, а вместе с ними и некоторые функции государства в решающей степени зависят от социально-классовой сущности и содержания, его социально-классовой предопределенности, а также в значительной мере - от его идеологической обусловленности.

Так, влияние идеологической и политической установки особенно ярко прослеживалось в целях, задачах и, соответственно, внешних функциях Советского государства. Среди них выделялись такие функции, как взаимопомощь и тесное сотрудничество с государствами мировой системы социализма, функция поддержки национально-освободительных движений и сотрудничества с развивающимися странами.

Современная политика России выдвигает и осуществляет следующие внешние функции: интеграция России в мировую экономику; поддержание мирового порядка; функция внешнеэкономического сотрудничества и широкого привлечения иностранных инвестиций; функция совместного решения с другими государствами глобальных энергетических, экономических, демографических и иных проблем современности.

Остановимся более подробно на некоторых внутренних функциях.

Экономическая функция отражает роль государства в области хозяйствования:

- структурная перестройка российской экономики;
- преимущественная поддержка стратегических, высоко конкурентных на мировом рынке и социально-значимых для России производств;
- демонополизация производства;
- целенаправленная инвестиционная политика;
- отстаивание интересов российских компаний на внутреннем и внешнем рынке;
- реформа экономического механизма аграрного сектора;
- приостановка спада производства;
- формирование современной системы расчетов.

Социальная функция проистекает из статьи 7 Конституции России, в которой записано: «Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Содержание данной функции многообразно:

- в государстве охраняется труд и здоровье людей;
- устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда;
- обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых людей;
- развивается система социальных служб;
- устанавливаются государственные пенсии.

Социальная функция государства направлена на смягчение и преодоление таких явлений, как бедность, углубление неравенства и рост безработицы, она должна способствовать стабилизации уровня жизни населения и более равномерному распределению бремени экономических трудностей между различными группами населения.

В государственности того или иного общества сохраняется преемственность функций, но одновременно действует и механизм обновления функций. На появление новых функций влияют самоорганизационные, субъективные и даже случайные процессы, а не только та или иная сте-

пень зависимости от изменения основных признаков, прежде всего формы государства.

Наименее изменчиво и наиболее стабильно общесоциальное содержание функций государства то, которое формируется для решения основных социальных, политических, в том числе геополитических, экономических и других задач, затрагивающих интересы всего общества на длительном историческом пути его жизнедеятельности. Основные общесоциальные функции обеспечивают существование, благополучие, а порой и выживание самого общества. Именно в этом смысле государственная организация общества приобретает большую социальную ценность.

Уже ранние города-государства берут на себя общезначимые социальные функции и, прежде всего, функцию обеспечения производящей экономики (земледелие, скотоводство, металлургия, керамика и т.п.).

Общесоциальное содержание функций, которое сохранялось на протяжении всей истории государственности, придавало большую национальную ценность государству, хотя порой приобретало и причудливые формы.

Например, к такому общесоциальному содержанию у некоторых народов относилось: поддержание мореплавания, морской торговли (островные государства), защита и воспроизводство рыбных ресурсов (некоторые северные и тихоокеанские страны). А у иных народов именно сохранение своей языковой самобытности становилось объективно общесоциальным содержанием деятельности государства, независимо от того, какой тип это государство являло собой или в каких формах устройства существовало и функционировало.

Основы существования некоторых народов в конкретных условиях проживания на определенной территории, с определенными географическими, климатическими и иными характеристиками перерастали в «вечные вопросы», в вечный предмет государственной деятельности.

Именно они наполняли общесоциальные функции конкретным содержанием, которое приходилось реализовывать на протяжении столетий, на любом этапе государственности, чтобы обеспечить жизнедеятельность и выживание того или иного общества, народа.

К общесоциальным функциям относятся обеспечение безопасности, ликвидация последствий стихийных бедствий и экологических катастроф, реализация социальных программ поддержки здравоохранения, социального обеспечения нетрудоспособных, защита прав и свобод граждан.

§ 3. Типология государств

Тип государства отражает исторически изменяющуюся сущность государства, позволяет охарактеризовать государства каждой данной исторической эпохи и выявить диалектику общего и особенного в различных и даже противоположных государствах. Тип государства варьируется в зависимости от того, в каких конкретно-исторических условиях и в рамках какой исторической эпохи он проявляется.

В истории общественно-политической и правовой мысли неоднократно предпринимались попытки выявить существенные черты государств с целью их типологизации.

В основу типологии государств могут быть положены различные основания: справедливость государственного устройства, цикличность его развития, особенности политического режима и ряд других оснований, основные классы и их отношение к средствам производства. Отметим некоторые из подходов к типологии государств: формационный и цивилизационный.

Формационный подход основан на понятии общественно-экономической формации, под которой понимается исторический тип общества, основанный на определенном способе производства. Определение типа государства в данном подходе равнозначно установлению того, какой класс господствует в данном обществе или в данной стране. Кроме того, принципиальное значение имеет основное средство производства, право собственности на которое делало ту или иную социальную группу господствующей. По формационному критерию выделяются следующие типы государств: рабовладельческое, феодальное, буржуазное и социалистическое. Рассмотрим основные характеристики названных государств.

Экономическую основу **рабовладельческого** государства составляли производственные отношения, при которых объектами собственности рабовладельцев были не только средства производства, но и работники производства - рабы. Раб считался вещью. В рабовладельческих государствах существовали группы свободных, но экономически зависимых людей - мелкие ремесленники, крестьяне. Их права были сильно ограничены законами.

Основными функциями рабовладельческого государства являются охрана частной собственности, подавление сопротивления рабов и других угнетенных групп. Внешние функции: оборона, мирные связи, завоевание и порабощение других народов, управление завоеванными территориями.

Большинство стран мира прошло стадию **феодального государства.** Основным средством производства в данном типе является земля, в связи с отношением к которой общество делилось на собственников этой ценности - помещиков и лиц, не имеющих собственности на землю - крестьян. Крепостной крестьянин феодального государства, находился также и в личной зависимости от феодала. Данный способ производства был эффективнее рабовладельческого, так как в нем у крестьянина имелась некоторая заинтересованность в результатах своего труда - после выплаты ренты часть продукции оставалась ему. Существовало три вида ренты: отработочная, натуральная и денежная. Роль церкви в феодальном государстве очень велика, нередко светская и религиозная власти объединялись.

Внутренние функции данного государства были направлены на поддержание феодальной собственности на землю, эксплуатации крестьян, подавление их сопротивления. Внешние функции были направлены на установление и поддержание экономических связей, а также на захват новых территорий.

Буржуазное государство характеризуется следующими признаками: господство капиталистической собственности, наличие класса буржуазии, владеющего подавляющей частью средств производства и класса пролетариата, живущего наемным трудом. Современные подходы к делению общества капиталистического государства выделяют три класса: высший, средний и низший. Доминирую-

щее положение занимает высший класс, он определяет внутреннюю и внешнюю политику, сущность государства.

Социалистическое государство, в отличие от всех других типов не возникает эволюционным путем. Оно всегда результат революции. Принципиальное значение имеет диктатура пролетариата, которая представляет собой классовый союз между пролетариатом и другими непролетарскими слоями трудящихся. Экономическую основу социалистического государства составляет государственная собственность на средства производства.

Цивилизационный подход представляет собой типологизацию, построенную с учетом многоукладности экономического базиса, сложности социального состава каждого периода, культурно-исторических особенностей. Основу этого подхода составляют взаимоотношения человека и государственной власти. В соответствии с цивилизационным подходом выделяют такие типы государств как **демократические** и **антидемократические.**

Возможны и другие подходы к типологии государств. Например, государства можно делить на **эксплуататорские** и **неэксплуататорские,** а также предлагать другие типы.

Контрольные вопросы

- В чем Вы видите назначение государства?
- Какие из функций государства Вы считаете наиболее важными?
- По каким основаниям можно классифицировать функции государства?
- Существует ли зависимость между сущностью государства и его функциями?
- Как Вы полагаете, имеются ли основания для отмирания государства как способа организации публичной власти?
- Какая из типологий государства поддерживается Вами?
- Что служит источником смены типов государств?

Тема 5
ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие формы государства

Формы государства подвергались изучению уже в древности. По мневгию философов Греции, Рима и стран Востока, вопрос о классификации государственных форм является одним из важнейших в науке. Отличительной особенностью учений о формах государства этого периода является то, что философы, как правило, не видели различия между сущностью и формой государства, к форме сводили самую природу государственной власти.

В период средневековья в учениях о формах государства, так или иначе, обосновывался божественный источник политической власти. Мыслители (Ш. Монтескье, Ж.-Ж. Руссо и др.) в своих политических учениях стремились обосновывать формы государства, исходя не из воли бога, а из деятельности человеческого разума. В их теориях разоблачалась несправедливость власти тиранов, разрабатывались формы государства, наилучшим образом соответствующие принципам естественного права.

Так, Ш. Монтескье, разделял формы государства на республику (основой власти является добродетель, равенство), монархию (основой власти является честь), аристократию (принципом власти является умеренность). Он считал, что формы государства зависят от размеров территории, климата страны и других свойств географической среды. Идеальной Ш. Монтескье считал конституционную монархию английского образца[1].

Ж.-Ж. Руссо считал, что высшая суверенная власть в государстве принадлежит только народу, который может передать исполнение этой власти различным лицам и органам[2].

[1] См. ***Ш. Монтескье.*** Избранные произведения. М., 1955.
[2] См. ***Ж. Ж. Руссо.*** Об общественном договоре. М., 1938. стр. 56.

Ж.-Ж. Руссо различал политические формы в зависимости от того, кому народ передавал исполнительную власть: если одному лицу, то в этом случае имеется монархия, если небольшому кругу лиц - аристократия, если все лица осуществляют власть - демократия. Монархию, аристократию и демократию Ж.-Ж. Руссо считал простыми и идеальными формами, т.е. такими, которые существуют как исключение. В реальной действительности существует смешение указанных принципов правления.

Теории форм государства XIX века исходили из того, что основным критерием при обосновании понятия «форма государства» является правовое положение высших органов государственной власти.

Так, русский юрист Г.Ф. Шершеневич считал, что вопрос о форме государства есть вопрос о том, «кто является органом власти, или, иначе, кто те лица, чья воля подчинила себе волю всех лиц, живущих в пределах данной территории»[1].

Так же понимал природу формы государства и Н.М. Коркунов. Он писал: «По форме устройства все государства могут быть разделены, как это признается издавна, на монархии и республики, но их различие не в числе правящих лиц, а в их юридическом положении»[2].

Юристы конца XIX - начала XX века выдвигали и понятие формы государственного устройства, в которое они включали строение государства, организацию его территории, взаимосвязь между входящими в состав государства территориальными, административными, национальными и другими единицами. В связи с этим в понятии формы государства были выделены: формы правления (организация верховной, суверенной власти) и формы государственных соединений. Оба этих понятия употреблялись как тождественные форме государства, хотя предпочтение отдавалось форме правления.

40-50 годы XX века отмечены ростом интереса к проблеме формы государства. Приведем некоторые из предложенных в этот период определений.

'См. ***Г.Ф. Шершеневич.*** Общая теория права. М., 1912. С. 262.

-См. ***Н.М. Коркунов.*** Лекции ио общей теории права. СПб., 1907. С. 257.

Так, в 1949 г. М.А. Архаров писал: «Под формой государства в собственном смысле слова разумеется форма правления. В широком смысле слова она включает в себя и форму государственного устройства. Под ней мы разумеем характер и способ взаимоотношений между частями государства и целым, между центральными и местными органами власти»[1].

Традиционный взгляд на общее понятие формы государства выражен А.И. Денисовым следующим образом: «Под формой государства понимается в широком смысле образ правления и государственного устройства, а в узком смысле - только форма государства»[2].

По его мнению, каждое государство имеет форму правления и форма государственного устройства. По А.И. Денисову, формы правления - система высших органов государственной власти, способ их образования и взаимоотношения, степень участия граждан в управлении государственными делами.

Форма государственного устройства - структура государства и взаимосвязь его высших и центральных органов с органами составных частей государства (например, штатов, республик, административных областей, департаментов, округов).

Другая точка зрения заключалась в том, что под формой государства понимают организацию политической власти в государстве, взятую в единстве ее трех основных элементов (или сторон): формы правления, формы государственного устройства и политического режима.

Наиболее спорным вопросом общего понятия формы государства является проблема политического режима, так как именно этот элемент появился позже (в XX веке) и не все специалисты признают его наличие. В необходимости выделения понятия политического режима в общем учении о форме государства убеждают факты реальной жизни. Уже в историческом прошлом возникали такие государственные формы, для понимания специфики которых было недостаточно охарактеризовать их форму правления

[1] См. Теория государства и права. М., 1949. С. 148.
[2] См. *Л.И. Денисов.* Сущность и формы государства. М., 1960. С. 13.

или форму государственного устройства, например, деспотия или тирания. Специфические особенности этих форм заключались не только в том, что они были монархиями, а, главным образом, - в особых способах осуществления монархической власти. Соответствующие термины «деспотия», «тирания» употребляются для характеристики особого режима политической власти в стране.

Г.Н. Манов в работе «О понятии формы государства» выдвинул точку зрения, согласно которой политический режим представляет собой не одну из сторон формы государства, а является тождественным понятию формы государства в целом. По его мнению, форма правления и форма государственного устройства выступают в качестве составных частей политического режима. Однако такая широкая трактовка понятия политического режима умаляет значение других 2-х элементов.

Некоторые авторы выдвигают точку зрения, согласно которой политический режим представляет собой внутреннюю форму государства, а форма правления и форма государственного устройства - его внешнюю форму[1].

Можно в этой связи отметить, что политический режим, характеризуя форму определенной классовой диктатуры с точки зрения состояния демократии, пронизывает всю структуру государственной организации, выступает как бы внутренней стороной этой организации. Таким образом, политический режим действительно содержит в себе признаки внутренней формы государства.

Подводя итог приведенным дискуссиям, отметим, что под **формой государства** следует понимать организацию государственной власти, охватывающую форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

§ 2. Форма правления: понятие, виды

Форма правления представляет собой систему формирования взаимоотношений главы государства, высших органов законодательной и исполнительной власти. По-

[1] **См.** ***Д.А. Керимов.*** Сущность общенародного социалистического государства // Вестник **ЛГУ. 1961. № 23. С. 133.**

рядок замещения должности главы государства определил две основные формы правления: монархию и республику. Разновидности же их определяются соотношением полномочий законодательной и исполнительной власти, распределенных между главой государства, парламентом и правительством в конкретной стране, и вытекающим отсюда порядком их формирования.

Монархия. **В** переводе с греческого языка данный термин означает единовластие. Однако монархия - это не просто власть одного, а в современном понимании власть наследуемая. Эта власть нередко обожествленная. Так, в Японии до 1945 года Император считался сыном Солнца. В средневековье становились монархами в результате выборов в узком кругу, чаще насилия, изредка приглашения.

Абсолютная монархия. Эта форма правления типична для позднего феодализма, когда в недрах аграрного строя стали вызревать начатки строя индустриального.

Характеризуется она тем, что в руках монарха сосредотачивается вся полнота государственной власти. Он сам издает законы, может непосредственно руководить административной деятельностью, назначать для этого правительство, вершить высший суд. Никаких ограничений его власти нет, по крайней мере, юридических, хотя политические, морально-этические, религиозные и иные могут присутствовать и обычно в той или иной мере присутствуют. Подданные юридически бесправны, поскольку монарх не наделил их какими-то правами, а отобрал эти права.

В современных условиях абсолютная монархия — раритет. В качестве примера можно привести - Саудовскую Аравию, Оман. Такие государства могут сегодня иметь даже конституции, которые в полном смысле конституциями не являются, поскольку не ограничивают власть монарха.

Для абсолютной монархии характерен авторитарный политический режим.

Дуалистическая монархия. Это первоначальная форма ограниченной, или конституционной монархии. Здесь мы уже наблюдаем возникающее разделение властей, во всяком случае, отделение законодательной власти от исполнительной.

Законодательная власть принадлежит парламенту, который избирается подданными или определенной частью их, если избирательное право - цензовое. Исполнительная власть принадлежит монарху, который может осуществлять ее непосредственно или через назначаемое им правительство. Судебная власть принадлежит монарху, но может быть и более или менее независимой.

Разделение властей при данной форме правления обычно урезанное. Хотя законы принимаются парламентом, монарх пользуется правом абсолютного вето, то есть без его утверждения закон не вступит в силу. Кроме того, монарх обычно может издавать чрезвычайные указания, имеющие силу закона и даже более высокую силу, а главное - может распускать парламент, заменяя фактически дуалистическую монархию абсолютной. Например, в Иордании после роспуска парламента в 1974 году очередные парламентские выборы состоялись только в 1989 году.

Правительство, если таковое есть, за свою деятельность несет ответственность лишь перед монархом, но отнюдь не перед парламентом. Последний может воздействовать на правительство, только используя свое право устанавливать бюджет государства. Рычаг этот, хотя и достаточно мощный, однако его использовать можно только один раз в году, а кроме того, депутаты, вступая в конфликт с правительством и через него - с монархом, не могут не ощущать постоянной угрозы роспуска парламента.

Как для абсолютной, так и для дуалистической монархии типичен авторитарный политический режим. А сама дуалистическая монархия есть выражение компромисса между властвующей феодальной верхушкой общества и остальной его частью, в которой преобладание все же остается за монархом и его окружением.

Парламентарная монархия. Эта форма правления существует обычно в высокораззитых странах, где переход от аграрного строя к индустриальному сопровождался преимущественно не ломкой прежних институтов власти, а постепенным их преобразованием и приспособлением к новым условиям (Великобритания, Япония, Нидерланды, Швеция, Канада и др.).

Здесь мы наблюдаем развитое разделение властей при признании верховенства парламента над исполнительной властью, демократический или, по крайней мере, либеральный политический режим.

Верховенство парламента обычно выражается в том, что правительство, которое обычно назначается монархом, должно пользоваться доверием парламента (или нижней его палаты), а монарх, следовательно, вынужден назначать главой правительства лидера партии, имеющей большинство в парламенте (нижней его палате), либо лидера коалиции партий, располагающих таким большинством.

Монарх при данной форме правления «царствует, но не правит». Правом вето в отношении законов, принятых парламентом, даже если оно ему принадлежит, он либо не пользуется, либо осуществляет это право по указанию правительства. Как правило, он лишен возможности действовать самостоятельно, и все исходящие от него акты обычно подготавливаются правительством и контрассигнуются (скрепляются) его главой или соответствующим министром. Тем самым глава правительства или министр принимают на себя ответственность за данный акт монарха, так как сам: монарх не ответственен.

Главный политический признак парламентарной монархии - политическая ответственность правительства перед парламентом (нижней палатой) за свою деятельность. Если парламент (нижняя палата) выразит правительству недоверие или откажет в доверии, правительство должно быть отправлено в отставку либо должно быть уволено в отставку монархом. Однако обычно это полномочие парламента уравновешивается правом правительства предложить монарху распустить парламент (нижнюю палату) и назначить новые выборы.

Республика. Это такая форма правления, которая характеризуется выборностью главы государства, именуемого обычно президентом.

Республиканская форма правления окончательно установилась во Франции с принятием Конституции 1875 года после двукратной реставрации монархии. Швейцария и миниатюрное государство Сан-Марино имеют эту форму правления изначально.

При прочих равных условиях республика - наиболее демократическая форма правления, поскольку предполагает, что полномочия любой ветви власти, любого высшего ее органа, включая главу государства, в конечном счете, основываются на мандате народа.

Следует при этом иметь в виду, что существуют извращенные разновидности республик, характеризующиеся нелигитимностью власти. Например, когда в стране происходит государственный переворот, который ставит во главе государства единоличного диктатора или группу диктаторов, форма правления официально может провозглашаться или оставаться республиканской, однако ее демократическая сущность выхолащивается.

Мы же рассмотрим разновидности действительно демократических или, по крайней мере, либеральных по политическому режиму республик. Различие между отдельными видами республик состоит в характере взаимоотношений между законодательной и исполнительной властью.

Дуалистическая (президентская) республика. В данном виде республики наиболее последовательно проведен принцип разделения властей, а взаимоотношения между ветвями власти строятся на базе принципа сдержек **и** противовесов.

Главный признак данной формы правления - отсутствие у исполнительной власти ответственности перед парламентом за проводимую им политику. Парламент не может смещать ее должностных лиц, если они не нарушили закон. Для своей деятельности они не нуждаются в доверии парламента.

Сдержки и противовесы проявляются, в частности, в том, что президент может затормозить законодательную деятельность, налагая на принятые им законы отлагательное вето, для преодоления которого требуется квалифицированное большинство в обеих палатах парламента. В свою очередь верхняя палата может воспрепятствовать назначению президентом должностных лиц, кроме того, она ратифицирует подписанные президентом международные договоры.

Парламентарная республика. К этой форме правления относится все сказанное о парламентарной монархии, за исключением вопроса о главе государства.

Вместо слабого монарха мы наблюдаем при этой форме правления слабого президента, который в типичном случае выбирается либо парламентом, либо более широкой коллегией, включающей, наряду с парламентом, обычно депутатов парламентов субъектов федерации или региональных представителей самоуправления. Главный признак этого типа республики - политическая ответственность правительства перед парламентом. Ответственность эта зачастую солидарная: недоверие одному члену правительства, особенно его главе, влечет отставку всего правительства. Вместо ухода в отставку правительство может потребовать от президента распустить парламент (его нижнюю палату) и назначить новые выборы.

Смешанная (полупрезидентская) республика. Такая форма правления сочетает в себе признаки и президентской, и парламентарной республики. Но сочетание это бывает разным.

Как показал опыт, эта форма правления эффективна при условии, что правительство, опирающееся на парламентское большинство, и президент придерживаются одной политической ориентации.

В целом ряде стран такой формы правления президент избирается гражданами, что характерно для президентской республики, и имеет ряд полномочий, дающих ему возможность активно вторгаться в политический процесс, однако на практике он ими не пользуется.

§ 3. Форма государственного устройства: понятие, виды

Внутреннее деление государства, правовое положение его частей, их взаимоотношения друг с другом и с центральными органами власти охватываются понятием ***«государственное устройство»***. Выделяют два основных вида государственного устройства: унитарное и федеративное.

Унитарное государственное устройство предполагает существование слитного государства, подразделяющегося лишь на административно-территориальные единицы, не включающего в себя никаких государственных образований. В нем господствуют единые конституцион-

ные принципы, существует одна система центральных органов власти, как правило, функционирует единая валютная система, одна армия и т.д.

В зависимости от степени централизации унитарные государства делятся на централизованные и децентрализованные. В бюрократических централизованных государствах во главе местных органов государственной власти стоят назначенные центром чиновники, которым подчиняются местные органы самоуправления. Демократическая форма централизации допускает большую степень самостоятельности выборных местных органов государственной власти в отношении региональных вопросов.

Сложное государственное устройство предполагает существование государства, включающего в себя другие государственные образования. *Федерация* - союзное государство, объединяющее несколько государств или государственных образований, каждое из которых имеет свои органы государственной власти. В отличие от конфедераций она обладает собственным суверенитетом, федеративными органами государственной власти, федеративной конституцией, армией, системой федеральных актов, системой федеральных налогов.

Конфедерация - это союз государств, образующийся на основе договора. Традиционно конфедерация рассматривается наряду с формами государственного устройства, хотя государством этот союз не является.

Субъекты конфедерации имеют право свободного выхода из союза, чего нет в федерациях.

Суверенитет в конфедерации принадлежит государствам, входящим в ее состав. Никакие решения союзной власти не имеют силы без согласия субъектов конфедерации.

В предметы ведения конфедерации входит небольшой круг вопросов: войны и мира, внешней политики, формирования единой армии, общей системы коммуникаций, разрешения споров между членами конфедерации.

В конфедерациях образуются только те государственные органы, которые необходимы для осуществления задач, особо выделенных по договорным актам. В частности, нет судебных органов, ограничен круг органов исполнительной власти.

Парламент конфедерации формируется органами ее субъектов, которые обязывают своих делегатов неукоснительно следовать выданным им инструкциям: и указаниям.

Постоянно действующие государственные органы конфедерации лишены властных полномочий.

Бюджет формируется за счет добровольных взносов субъектов.

Субъекты конфедерации имеют право устанавливать таможенные **и** иные ограничения, препятствующие передвижению лиц,товаров, услуг, капиталов.

Как правило, отсутствует единая система денежного обращения.

В конфедерации нет союзного гражданства.

§ 4. Политический режим: понятие, виды

Политический режим представляет собой систему методов, форм и способов осуществления политической (включая и государственную) власти в обществе. Политический режим обусловливает присущий тому или иному периоду жизни страны порядок политических отношений, степень политической свободы, образ правления. Это функциональная характеристика государства. Данное понятие имеет значение как в узком смысле слова (как совокупности приемов государственного руководства), так и в широком смысле слова (как уровня гарантированности демократических прав и политических свобод личности, как степени соответствия официальных конституционных правовых форм политическим реалиям, как характера отношения властных структур к правовым основам государственной и общественной жизни). Можно выделить некоторые типы политических режимов: демократический, либеральный, авторитарный.

Демократический режим характеризуется высокой степенью политической свободы человека, реальным существованием политических и правовых институтов. Граждане могут оказывать влияние на государственное управление обществом. Демократический режим обычно находит выражение в конституциях и иных правовых актах, регулирующих развитые формы участия граждан в поли-

тической жизни. В данном режиме развиты институты представительной и непосредственной демократии, гарантированны гражданские (личные) и политические права и свободы, имеются независимые средства массовой информации, партийный плюрализм, гарантии меньшинства. Органы публичной власти прибегают к насилию лишь в крайних случаях.

Либеральный ***режим*** отличается высокой степенью политической свободы, однако, вследствие культурной отсталости большинства общества и ряда других причин, реально пользоваться демократическими институтами могут сравнительно немногие. Низкий уровень жизни многочисленных слоев общества порождает маргинальность и склонность к насильственным действиям для достижения своих социальных целей.

Авторитарный режим характеризуется полным или почти полным отсутствием на деле демократических политических отношений. Оппозиция либо прямо запрещена, либо ставится в такие условия, которые не позволяют ей нормально функционировать. Публичная власть широко прибегает к средствам подавления, администрирования. Формальным характером отличается и разделение властей. Самоуправление практически отсутствует. Реально все функции сосредоточены в руках диктатора. Разновидность авторитарного режима составляют военные диктатуры разного рода. Предельная форма авторитаризма - тоталитаризм, который характеризуется желанием государства контролировать мысли граждан, т.е. влияние государства является всеобъемлющим.

Контрольные вопросы

- В чем Вы видите социальную роль государства?
- Определите основные элементы формы Российского государства.
- Существует ли зависимость между элементами формы государства?
- Какие виды политического режима Вы знаете?
- Сравните федеративное и унитарное государство с точки зрения их систем права.

Тема 6
ПРАВОВОЕ И СОЦИАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВО

§ 1. Исторические корни и условия формирования правового государства

Идея господства права в жизни народа имеет давние истоки: она родилась в противовес самовластию, произволу личности правителя. Эту идею развивал Платон, Аристотель и другие мыслители античности. Еще Платон писал: «Я вижу близкую гибель того государства, где закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью. Там же, где закон - владыка над правителями, а они - его рабы, я усматриваю спасение государства и все блага, какие только могут даровать государству боги».

Позднее эти идеи были развиты выдающимися мыслителями эпохи Гуманизма и Просвещения. Представители буржуазной политической мысли также развивали учения о справедливом государственном строе (Дж. Локк, Ш. Монтескье и другие).

В отечественной правовой науке идеи правовой государственности развивались в трудах В.С. Соловьева, П.И. Новгородцева, Б.А. Кистяковского, С И. Гессена и др.

Преемственность проблематики правового государства сохранилась и после 1917 года, хотя внимание к ней было ослаблено. Данная теория встречала все больше критических замечаний, подчеркивался ее буржуазный характер.

После Октябрьской революции 1917 года в России стала создаваться новая правовая система, направленная на обслуживание идеи господства диктатуры пролетариата. Широкое хождение имели идеи отмирания права и государства. Однако от ожидания прекращения права произошел крутой поворот в сторону создания одной из самых разветвленных правовых систем мира.

Теория правового государства в советской стране оценивалась на разных этапах по-разному. Так, в середине 20-х годов некоторые юристы ставили вопрос о применимости к Советскому государству концепции правового государства. Высказывалось мнение о том, что пролетарское государство по мере успехов строительства социализма будет превращаться в государство общенародное.

Но в конце 20-х годов положение резко переменилось. Л.М. Когановичу принадлежат такие слова: «Мы отвергаем понятие правового государства даже для буржуазного государства. И применять его к Советскому государству - значит идти на поводу у буржуазных юристов». В стране все шире стали внедряться авторитарные методы руководства, что неизбежно вело к ограничению демократии и нарушениям прав и свобод человека. Из официальной теории были полностью устранены идеи защиты чести и достоинства личности, охраны прав и свобод граждан. Попирались важнейшие демократические ценности: независимость судей, принцип состязательности сторон, гуманизм. По делам о государственных преступлениях обвиняемые были полностью лишены права защиты и обжалования приговора, репрессировались близкие и родственники осужденных.

После XX съезда КПСС, разоблачившего произвол и беззаконие периода культа личности, были сделаны определенные шаги, направленные на восстановление принципа законности: проведена широкая реабилитация осужденных, ликвидированы органы внесудебной репрессии. Однако полномасштабные меры по укреплению законности не были выполнены.

Новая страница в истории развития идей правовой государственности связывается с преобразованиями, начатыми во второй половине 80-х годов. Результатом длительных реформ и политических преобразований стала Конституция Российской Федерации 1993 года, закрепившая в ст. 1 признание России правовым государством.

§ 2. Сущность и признаки правового государства

Характеризуя правовое государство, следует иметь в виду, что, несмотря на специфические особенности дан-

ного института, оно остается государством, что означает следующее. Правовое государство не отождествляется с обществом, не растворяется в нем или в системе других политических институтов. Этот тип государства обладает всеми признаками и чертами государства вообще. Назовем основополагающие признаки государства, в том числе и правового:

- обладает публичной властью;
- имеет специальный аппарат управления и принуждения;
- располагает разветвленной системой юридических средств: издание нормативных правовых актов, обеспечение их реализации путем воспитания, поощрения, убеждения и принуждения;
- обладает суверенитетом, т.е. верховенством государственной власти по отношению ко всем гражданам и их организациям как внутри страны, так и за ее пределами.

Наряду с общими признаками, правовому государству присущи и специфические признаки. Рассмотрим некоторые из них.

Одним из основополагающих признаков правового государства является **верховенство права и закона.**

Принцип верховенства права означает соединение общечеловеческих нравственно-правовых ценностей (разумность, справедливость) с формально-регулятивными ценностями права (нормативность, равенство всех перед законом и др.), с легитимностью публичной власти. Государство является не единственным источником формирования права. Во многих случаях оно лишь оформляет в правовую форму либо естественно-правовые требования, либо волеизъявление всего народа, выраженное через референдумы, либо положения, сформулированные в ходе общественной практики. Верховенство права означает, что оно возникло ранее государства.

В соответствии с принципом **верховенства закона,** ни один государственный орган, ни одно должностное лицо, ни один коллектив не освобождаются от обязанности подчиняться закону. В данном контексте закон понимается не в расширительном смысле, а в прямом - как акт представительной власти. Внешним выражением реализации

данного принципа является такой баланс в системе нормативных правовых актов государства, при котором приоритетное место занимают акты законодательных органов. Отечественная история содержит факты, показывающие, что в СССР данный баланс не соблюдался. Так, до **1988** года было принято 85 законов (включая изменения, дополнения, отмены). Основное количество правовых норм содержалось в подзаконных актах. Демократические преобразования в Российской Федерации сказались в том числе в резком увеличении количества законодательных актов. Так, в период с 1989 года до принятия Конституции **РФ 1993** г. принято **636** законов, а с **1993** года по август **2001** года - 1579 законов[1].

Принцип разделения властей - это принцип, исходящий из того, что для обеспечения нормального функционирования государства в нем должны существовать относительно независимо друг от друга власти: законодательная, исполнительная и судебная. Законодательная власть принадлежит парламенту, исполнительная - правительству, судебная - суду.

Суть этой теории состоит в том, чтобы не допустить сосредоточения власти в одних руках или небольшой группы лиц и тем самым предотвратить возможность ее использования одними группами во вред другим.

Еще древнегреческий философ Полибий (200-129 гг. до н.э.), восхищаясь Римской республикой, писал, что власть в ней поделена таким образом, чтобы ни одна из ее составных частей не перевешивает другую.

Английский философ-материалист Дж. Локк (1632-1704 гг.) разрабатывал принцип взаимосвязи и взаимодействия властей, стремясь предотвратить узурпацию власти одним лицом или группой. Он полагал, что верховное место занимает власть законодательная, остальные власти занимают по отношению к ней подчиненное положение, но оказывают на нее активное воздействие.

Шарль Монтескье в работе «О духе законов» разрабатывает систему взаимных сдержек и противовесов влас-

[1] Статистика нормативных актов по **данным** Справной Правовой Системы «КонсультантПлюс».

тей. Он полагает, что для того, чтобы создать стабильный механизм государственного управления, надо научиться «комбинировать власти, регулировать их, умерять, приводить в действие, подбавлять балласту одной, чтобы она могла уравновешивать другую».

Принцип разделения властей - необходимый атрибут правового демократического государства. Осуществление этого принципа ставит заслон злоупотреблениям властью, защищает гражданина от произвола должностных лиц, создает (через разделение труда и компетенции) предпосылки к эффективной деятельности государственных органов. Законодательная, исполнительная и судебная власти имеют свое предназначение (функции) и наделяются соответствующей компетенцией; власти самостоятельны и независимы в реализации своих полномочий; обладают возможностью взаимно сдерживать и контролировать друг друга. Ни одна из властей не может принять на себя функции другой; но действовать обособленно она также не в состоянии. Власти должны взаимно дополнять друг друга, сохранять необходимую связь и согласованность, образуя единый «политический организм», функционируя для блага народа.

Организационно-правовое выражение принципа разделения властей предполагает наличие системы сдержек и противовесов. Элементами такой системы являются: срочность полномочий должностных лиц, несовместимость депутатского мандата с занятием ответственной должности в аппарате управления; право вето на законопроекты; право роспуска парламента; контроль над законодательной властью, осуществляемый народом в ходе выборов; независимость судей.

В Конституции Российской Федерации (ст. 10) записано, что «государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Государственные органы в пределах своих полномочий самостоятельны: они взаимодействуют между собой, сдерживают и уравновешивают друг друга».

Согласно Конституции России, на общефедеральном уровне законодательную власть осуществляет Федеральное Собрание, исполнительную - Правительство РФ, а су-

дебную - федеральные суды. Президент РФ, согласно ч. 2 ст. 80 Конституции России, обеспечивает функционирование и взаимодействие органов государственной власти.

Особо важно подчеркнуть взаимодействие властей. Так, обособление функции принятия законов Федеральным Собранием РФ сочетается с правом Президента РФ отклонять законы, что влечет их возврат в парламент для повторного принятия. Кроме того, глава государства может издавать указы, которые не должны противоречить законам. При этом Правительство РФ может издавать постановления в соответствии и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов и указов Президента РФ.

Принцип независимости суда сформулирован в ч. 1 ст. 120 Конституции России: «Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону».

В странах, где верховенство закона является конституционным принципом, ни одно из судебных решений не должно иметь преимущества перед законом и всякий раз, когда возникает коллизия между требованиями закона и выводами, содержащимися в судебном решении, приоритет отдается закону.

Чтобы обеспечить верховенство закона, в правовом государстве устанавливается судебный или квазисудебный контроль, который реализуется в рамках конституционной юстиции. Конституционные суды независимы и организационно обособленны от законодательной и исполнительной властей. Как правило, конституционному суду подведомственны споры, связанные с нарушением конституции. Так, в России Конституционный суд Российской Федерации осуществляет традиционную компетенцию - контроль за соответствием Конституции законов, международных соглашений и договоров. Кроме того, он рассматривает споры о компетенции и толкует Конституцию России. Задачей любого судьи является восстановление нарушенного права, что необходимо связано с возмещением ущерба, причиненного пострадавшей стороне. Поэтому судебные решения имеют для общества двоякую ценность: и как способ установления истины и справедливости, и как средство защиты населения.

Между судебной практикой и законом существует тесная взаимосвязь. Суды являются правоприменительной инстанцией, а, следовательно, закон получает движение благодаря усилиям судебной власти. Однако судебная власть не подменяет законодательную власть, хотя и служит для нее одной из наиболее важных стабилизирующих опор.

Основополагающим признаком правового государства является **нерушимость прав и свобод человека и гражданина.** Конституция России (ч. 2 ст. 17) закрепила этот принцип следующим образом: «В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепринятым принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией». Эти положения развиты в ст. 18 Конституции РФ: «Права и свободы человека являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной, исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием».

§ 3. Понятие, признаки, институты гражданского общества

Политические характеристики гражданского общества концентрируются в понятии правового государства. Данные понятия сочетаются как форма и содержание.

Гражданское общество, в представлении Гегеля, изложенном в «Философии права», представляет собой связь (обобщение) лиц через систему потребностей и разделение труда, правосудие (правовые учреждения и правопорядок), внесений порядок (полицию). Правовыми основами гражданского общества являются равенство людей как субъектов права, их юридическая свобода, индивидуальная частная собственность, незыблемость договоров, охрана права от нарушений, а также упорядоченное законодательство и авторитетный суд. Основным признаком гражданского общества является законодательное закрепление юридического равенства людей на основе наделения их правами и свободами.

Существование гражданского общества обеспечивается многопартийностью, широкой сетью общественных объединений, союзов, самодеятельных коллективов, различными формами местного самоуправления. Велика роль независимых и объективных средств массовой информации.

В духовной жизни признаком гражданского общества является приоритет общечеловеческих ценностей: последовательная ориентация на свободу, равенство перед законом, социальную справедливость.

Становление и развитие гражданского общества обусловило новый период в развитии государства и права. Ему соответствует современное представительное государство, которому присущи следующие черты:

1) государство суверенно, т.е. обладает верховной властью и монополией принуждения;

2) государство выступает от имени всего населения и притязает на то, что выражает интересы граждан всей страны;

3) в структуре государственных органов появляются общенациональные представительные учреждения парламентского типа, наделенные правом принятия законов;

4) государство имеет управленческий аппарат, состоящий из профессиональных служащих, постоянную армию;

5) государство собирает налоги, при этом утверждение налогов требует согласия представительного органа;

6) официально признается юридическое равенство граждан, их права и свободы.

Всякое государство организовано как вертикальная система, иерархия государственных органов и должностных лиц, связанных отношениями подчиненности и государственной дисциплины. В отличие от государства, гражданское общество представляет собой горизонтальную систему многообразных связей и отношений граждан, их объединений, союзов, коллективов. Эти связи основаны на равенстве и личной инициативе.

Нельзя недооценивать значение права в системе взаимоотношений государства и гражданского общества. Государственные органы и должности возникают и действуют на основе права. Жизнь и деятельность членов **граж-**

данского общества обусловлены не правом, а доброй волей членов общества. Создание и объединение ячеек гражданского обсцества может регулироваться законом, но в основе их создания лежит добрая воля их участников. Семья - основная единица гражданского общества и на ней особенно очевидно взаимодействие права и гражданского общества: добровольный союз приобретает правовые формы по воле его участников.

Государственные органы могут действовать лишь в пределах их компетенции, а граждане имеют правоспособность, дающую широкие возможности действовать в любых сферах общественной и частной жизни.

Отношения между членами гражданского общества строятся на основе равенства, свободы, координации. Основой для этих связей может быть договор, соглашение. Государственные органы связаны отношениями субординации, каждый из них подчинен вышестоящему органу.

Гражданам разрешено все, что не запрещено законом. Органам государства разрешено только то, что вытекает из компетенции или предписано нормативным правовым актом.

Публично-правовые нормы и отношения охраняются от нарушений преимущественно штрафными, карательными санкциями (административными, уголовными, дисциплинарными). Нарушения частноправовых норм и отношений влекут, в первую очередь, правовосстановительную ответственность (гражданскую).

§ 4. Социальное государство

Сущностью этого типа государства является соединение всех социальных групп населения, наций и народностей в единое целое, объединенное в понятие «гражданское общество». Основной целью социального государства является обеспечение защиты и обслуживание интересов всего общества в целом, а не определенной его части. Такое государство построено на признании прав, свобод и законных интересов человека в качестве высшей ценности. Социальное государство проявляет повышенную заботу о социально незащищенных категориях граждан: де-

тях, инвалидах, престарелых. В их интересах устанавливаются государственные пособия, пенсии, субсидии, дотации.

Часть населения любой страны не участвует в рыночных отношениях. В их интересах государство вмешивается в рыночные отношения, перераспределяя доходы наиболее состоятельных категорий населения к менее состоятельным гражданам и изымая средства на пополнение государственного бюджета.

Современное социальное государство - это институт, направленный на организацию достойной жизни и развития всего общества в целом, защиту прав, свобод и интересов всех его граждан и народов, орудие решения споров и конфликтов как внутри страны, так и за ее пределами.

Социальным может стать только уже правовое государство, т.е. такое, в котором механизмы господства права уже достаточно развиты.

Контрольные вопросы

- Назовите признаки правового государства?
- Какие принципы правовой государственности заложены в Конституции Российской Федерации?
- Найдите в нормативных правовых актах гарантии принципов верховенства закона и равенства всех перед законом.
- Какие требования существуют для признания государства социальным?
- Какова роль права в обеспечении деятельности гражданского общества?
- Назовите основные институты гражданского общества.

Тема 7
ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

§ 1. Определение форм и источников права

Термин «источники права» является одним из древнейших в правоведении - ему более 2-х тысяч лет. Как полагают, его впервые использовал Тит Ливии для обозначения XII таблиц. Смысл, который он вкладывал в этот термин, едва ли соответствует сегодняшней концепции. А вот термин сохраняется и продолжает порождать дискуссии вновь и вновь о его содержании. Современная теория права традиционно использует такое сочетание терминов: «источник (форма) права». Однако это своеобразная условность - нетождественное равенство. То есть, с одной стороны, неравенство понятий очевидно, с другой - формулировка существует, используется. Образно этот двуединый термин В.С. Нерсесянц назвал «джентльменским соглашением»[1]. Смысл и назначение этого соглашения можно понимать следующим образом.

Термин «источник права» имеет длительную историю, он традиционен. Однако слово «источник» столь многозначно, что специально-юридический его смысл уточняют дополнительным словом «форма». Рассмотрим эти понятия изолированно. Начнем с понятия источник права, который имеет три смысла. В материальном: смысле источником права являются те общественные, политические, экономические условия, которые обусловливают правовые нормы. Таким образом, это те общественные отношения, из которых возникает право. Термин «источник права» в идеальном смысле означает правосознание. Под правосознанием в данном случае понимается желаемое право, представления о будущем праве. В действительно-

[1] Проблемы общей теории права и государства / Под общ. ред. ***В.С. Нерсесянца.*** М., **1999.** С. 265.

сти идеальный смысл неотделим от материального, так как пожелания определенного права связаны с имеющимися условиями. В формальном (юридическом смысле) источником права являются формы выражения нормативной воли. Именно формальный смысл термина «источник права» уравнивается с термином «форма права». Таким образом, **источник (форма) права** - это объективированные определенным образом правила общественной практики, которые в силу объективных причин признаются обществом и государством как обязательные. Правила, созданные обществом и одобренные государством посредством придания им некоторой внешней оболочки, защищаемые государственным принуждением, представляют собой источник (форму) права.

Ключевым свойством права является его общеобязательность. Правила могут создаваться государством, людьми, богом, но если все признают их действенность, значит можно ставить вопрос о форме права.

Соединение в едином собирательном термине «источник (форма) права» двух понятий представляет собой желание снять проблему их несоответствия. Так, не всякие материальные и идеальные источники получают государственное признание. Не случайно мы иногда говорим: «Жизнь требует такого-то акта», а законодатель не дает ее требованиям законодательной формы. Некоторые законодательные решения изумляют, радуют граждан, а некоторые встречают их противодействие. Таким образом, уравнивание источников и форм права - это некоторое искусственное образование, но необходимое в целях ясности системы юриспруденции.

Современные государства с развитой системой законодательства не могут жить в неопределенности относительно того, что является обязательным, а что нет. Необходимо установить границу права и всех иных регуляторов. Собирательный термин «форма (источник)» выполняет эту роль. Право объективируется в устойчивую, определенную форму. В ней оно содержится, охраняется. Необходимость государственного оформления источников права очевидна, так как государство не может взять под защиту неопределенные правила, возникающие явочным поряд-

ком. Именно поэтому в законодательстве, доктрине и практике каждой страны определены те формы, в которых существует право. Именно из них, как из источников, мы черпаем свои знания о праве.

§ 2. Виды форм права

а) Обычай как форма права

В российской юридической науке и практике эта форма права неоднозначно оценивалась исследователями. Одной из основополагающих является проблема соотношения обычая с иными формами, в первую очередь - с нормативными правовыми актами. Вторая - свобода или связанность, производность обычая от иных форм права.

Следует исходить из того, что общее определение обычая значительно уже специально-юридического смысла этого слова.

Обычай занимал главенствующее место в регулировании отношений в догосударственном обществе. В таком широчайшем смысле обычаи послужили источником всего нормативного регулирования. В условиях государственного порядка управления общественными отношениями роль обычая значительно уменьшилась за счет появления и развития других форм права. Однако заявления о том, что в современном мире обычай - невостребованная форма права, устаревшая, проигрывающая по определенности и другим критериям нормативным правовым актам, оказались неосновательными. Мы видим прямо противоположную тенденцию - усиление роли обычаев, особенно в сфере гражданско-правовых, трудовых и семейных отношений.

Традиционно, под обычаем понимают сложившееся правило поведения, которое существует и применяется длительное время и выступает регулятором общественных отношений. Однако далеко не все обычаи становятся правовыми и, соответственно, формой права. Нормы общества, ставшие обычными, могут реализовываться в моральных, религиозных, корпоративных и иных отношениях. В этих отношениях не участвуют органы государственной власти. То есть ряд обычаев не получает никакой оценки со стороны государства и они функционируют автономно.

Часть обычных норм индифферентна государству. Некоторые из них государственная власть оценила как вредные, социально опасные и установила в нормативных актах санкции за их реализацию. Так, традиционно под угрозой наказания запрещена кровная месть и некоторые другие обычаи. Таким образом, имеет место отрицательная оценка обычаев государственной властью.

Обычаи стали источниками иных форм права, при этом в процессе правотворчества они полностью или частично закрепились в статьях нормативных правовых актов, прецедентах, договорах. Полагаем, что при подобном поглощении обычай уступает место соответствующим формам нрава.

Правовым обычаем как формой права являются лишь те нормы, руководствоваться которыми разрешено в иных источниках. В правовой системе Российской Федерации эта модель осуществляется путем включения бланкетных норм в статьи нормативных правовых актов, т.е. норм, разрешающих в той или иной ситуации пользоваться обычаем.

В научной литературе происходил спор о том, можно ли считать молчание законодателя разрешением на использование обычаев. Мы полагаем, что разрешение должно иметь словесную форму и быть закреплено в нормативном акте. Доказательством этого тезиса является действующее законодательство Российской Федерации. Так, например, ст. 19 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что гражданин действует в правоотношениях «под своим именем, включающим фамилию и собственно **имя,** а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая».

Сфера применения обычая в России традиционно была не очень велика. Гражданское законодательство разных исторических периодов закрепляло данную форму права. При этом некоторым изменениям подвергалась сущность этой формы права и сфера ее применения.

Дореволюционная доктрина в интерпретации Г.Ф. Шершеневича исходила из того, что «обычным правом называют нормы, которые устанавливаются самою средой путем постоянного, однообразного соблюдения правил поведения»[1].

[1] ***Шершеневич Г.Ф.*** Учебник русского гражданского права, СПб, 1914. С. 44.

Русское правоведение различало такие понятия как обычное право, заведенный порядок и обряды. Современное законодательство и наука возвращаются именно к этой традиции.

Г.Ф. Шершеневич так описывал соотношение указанных понятий: «Тогда как обычное право есть норма объективного права, заведенный порядок есть восполнение обычной картины отношений, из которой выводится субъективное право. Устанавливая свои отношения в каждом конкретном случае, люди не определяют их полностью, исходя из предположения само собой разумеющегося. Так, например, при найме квартиры не условливаются, должен ли квартирант приносить плату домохозяину или домохозяин должен приходить за нею, - все дело в заведенном порядке. Например, данный страхователь, при наступлении срока взноса премии, никогда сам не приносил ее, а ждал страхового агента. Картина может представиться шире. В данном страховом обществе за премиями всегда присылают агента. Еще шире - русские страховые общества обыкновенно не ждут страхователей, а еще до срока посылают им через агентов заготовленные расписки»[1].

Следует различать правовую норму, содержащуюся в обычае, и норму заведенного порядка. Заведенный порядок не содерж:ит обязательных норм, он описывает «как обыкновенно бывает, хотя не исключается возможность устроить отношения и иначе»[2]. Следует отметить, что современная арбитражная практика в немалой степени учитывает и опыт отношения сторон, и сложившиеся формы делового сотрудничества.

Обычай и заведенный порядок отличаются их соотношением с нравственностью. Обычаям, как и актам законодательства, нравственность презюмируется.

Заведенный порядок, который является восполнением договора, подчиняется правилу, согласно которому запрещены договоры, противоречащие нравственности (благочинию).

Разной была и продолжает оставаться юридическая сила обычая и заведенного порядка. Отличаются обязанности

[1] Там же. С. 46.
[2] Там же. С. 46.

суда и права сторон в случае применения обычного права и заведенного порядка.

В силу того, что суду должно быть известно позитивное право своей страны, а также, учитывая то обстоятельство, что обычное право составляет форму права, суд обязан сам по себе применить обычное право, не ожидая ссылки к нему сторон. Традиционность этого подхода подтверждается словами Г.Ф. Шершеневича: «Применение обычного права, известного суду, должно иметь место даже против воли сторон, безразлично - знают ли они о его существовании или нет. Напротив, применение правил заведенного порядка может быть допущено только по отсылке сторон и при удостоверенном знании его или о нем, потому что в противном случае он не может считаться молчаливым дополнением их воли»[1].

Российское законодательство крайне редко прямо взаимодействует с неписаным правом в своих текстах. Однако от этого проблема не становится проще, а ее решение - очевидней. Скорее наоборот, сложившееся надменное отношение к иным, кроме нормативного правового акта, формам права, отсутствие их глубокого теоретического анализа в течение времени обострило проблемы. Не последнюю роль в этом вопросе сыграла позиция советской идеологии о полном сведении форм права к законам, издаваемым государственной властью. Однако, несмотря на сложности бытия обычая, и советское, и современное российское право не смогли полностью вытеснить данную форму права.

Торжество неписаного права вновь нашло закрепление в Гражданском кодексе РФ. Концептуальной представляется статья 5 ГК РФ, закрепившая **обычай делового оборота** как форму права. Эта конструкция должна обладать следующими признаками:

1) не быть предусмотренной законом;
2) не противоречить договору;
3) не противоречить законодательству;
4) может иметь письменное или устное закрепление;
5) сфера применения обычаев делового оборота - предпринимательская деятельность.

[1] *Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского нрава. - С. 51.

Признаки этой формы права позволяют идентифицировать ее как заведенный порядок или деловое обыкновение с учетом особенностей сферы применения. Это определяет место данного источника права как дополнение воли сторон договора. Именно из этого понимания складывается судебная практика с использованием данной формы права.

В завершение предложим определения рассмотренной формы права.

Обычаем называется правило поведения, сложившееся вследствие его применения в течение продолжительного времени. Повторяемость определенного поведения в течение длительного времени приводит к образованию представлений об его обязательности.

Обобщим **признаки обычая** как формы права:

— длительное фактическое осуществление определенного правила поведения;

— определенность правила поведения, его оформленность;

— не противоречие нормативным правовым актам;

— действие по отношению к нормативным правовым актам субсидиарно, по прямому разрешению или указанию;

— разумность обычая, его соответствие обЕ^ественному представлению о приличном, здравом, достойном и т.п.;

— признание правила поведения формой права со стороны государства, осуществленное в принятом для данной страны порядке.

Обычное право представляет собой совокупность норм, которые сложились в обществе и длительно применяются в какой-либо сфере общественных отношений. Условием применения обычного права является разрешение на эту деятельность в нормах законодательства.

Обычай делового оборота - это совокупность правил поведения, которые сложились в предпринимательской деятельности, не закрепленные ни в нормативном правовом акте, ни в договоре, и не противоречащие им. Условием применения этой формы права является обоюдная осведомленность сторон о соответствующем обычае и указание в диспозитивной норме законодательства на правомочие сторон, использовать в конкретных отношениях обычай делового оборота.

б) Судебный прецедент. Судебная практика

Судебный прецедент как форма права традиционно действует в странах англо-саксонской правовой системы (например, в Великобритании). Другие типы правовых систем не признают такую форму права, либо она действует в тени других форм и не занимает сколько-нибудь значительного места в правовой системе. Определения и правила судебного прецедента формулируются, как правило, именно для англо-санксонских стран.

Судебный прецедент (лат. precedens, precedentis - идущий впереди, предшествующий) - это решение суда (другого государственного органа) по конкретному делу, обязательное при решении аналогичных дел в последующем этим же судом либо судами, равными или нижестоящими по отношению к нему.

При признании судебного прецедента формой права судебным органам дается правотворческая функция, они получают возможность создавать новые нормы права.

Правила образования и функционирования данной формы права мы рассмотрим на примере классической страны прецедентного права - Англии.

Система прецедентов многообразна. Прецеденты разделяют на обязательные и убеждающие по степени их обязательности. Обязательные прецеденты создаются высокими судами - Верховным судом и Палатой лордов. Судебные прецеденты высших судов (решения Палаты лордов) обязательны для судов низшего звена; судебная инстанция не может отказаться от созданного ею прецедента, который может быть изменен или отменен только вышестоящей инстанцией или парламентским актом. До 1966 г. Палата лордов считалась связанной своими прецедентами, но с этого времени она освободилась от своих решений и может не следовать им. Апелляционный суд обязан соблюдать решения Палаты лордов и свои собственные, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов и для него самого. Высокий суд связан прецедентами обеих высших инстанций. Решения Высокого суда обязательны для низших судов и обычно используются как руководство различными отделениями Высокого суда или Судом короны. Судьи Высокого суда самостоятельны и незави-

симы в принятии решений. Окружные и магистральные суды обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих инстанций.

Для функционирования системы судебных прецедентов важен способ ознакомления с ними, их собрание и передача. Опубликование является признанием прецедента. Недопустимо цитирование неопубликованных решений Палаты лордов без ее предварительного разрешения. Публикуются не все судебные решения и, следовательно, не все они становятся прецедентами. Так, публикуется 75% решений Палаты лордов, 25% - Апелляционного суда, 10% - Высокого суда, и только они являются прецедентами. Наиболее часто используются следующие сборники судебных решений: Law Reports, All England Law Reports, Weekly Law Reports.

Большое значение для судебного прецедента имеет его изложение, его место в судебном решении.

Судьи в английских судах излагают решения в свободной, рассуждающей манере. Обязательной в судебном решении является лишь та его часть, которая называется rato deidendi. Это принцип, лежащий в основе решения. Именно такому принципу и будут следовать в будущем.

Другой частью судебного решения является попутно сказанное (oditer dicta), то есть «умозаключение, либо основанное на факте, существование которого не было предметом рассмотрения суда, либо хотя и основанное на установленных по факту делах, но не составляющих сути решения»[1].

Судебный прецедент признается формами права в таких государствах как Канада, Индия, Новая Зеландия, США, Северная Ирландия и др.

Прецеденты классифицируются по разным основаниям. В зависимости от области права они делятся на процессуальные и материальные. Процессуальные (формальные) состоят в действиях и решениях, закрепляющих соблюдение тех или других обрядов (форм) процесса и правил внутреннего распорядка и делопроизводства судов.

[1] Проблемы общей теории права и государства / Под общ. ред. *В.С. Нерсесянца.* - М., 1999. С. 270.

Материальные же прецеденты выражаются в форме судебных решений.

Решения судов в современных государствах, не относящихся к англо-саксонской правовой системе, не признаются формами права, равными закону или обычаю. Суд в таких системах не творит право, а применяет уже существующее в других формах к частным фактам жизни. Наиболее близок к прецеденту механизм восполнения пробела в праве путем аналогии. И вместе с тем это не прецедент в его классическом виде. Во-первых, суд и тут руководствуется нормами уже имеющегося, действующего права, во-вторых, ищет аналогии в праве, в его духе и целях. Суды могут подражать решениям других судов, но не в силу обязательности как норм при прецедентном праве, а в силу их целесообразности, разумности, справедливости.

Тем не менее, и в романо-германских, и в других типах правовых систем вопрос о роли судебных актов продолжает быть острым. Обратимся к российскому опыту. Ни царская Россия, ни Советское государство никогда не имели в своем законодательстве и доктрине такого источника права, как судебный прецедент. Но это только официальная или нормативная сторона. Тем не менее, судебные решения, несомненно, оказывали и оказывают сегодня определенное влияние на правовую систему. В научной литературе многократно обсуждался вопрос о правовой природе актов судебной власти, степени их влияния на правовую систему.

Рассмотрим понятие **судебная практика** как наиболее близкое прецеденту. Судебная практика - это, с одной стороны, вид судебной деятельности по применению правовых норм, который связан с выработкой определенных правоотношений на основе раскрытия смысла и содержания применяемых норм, а в необходимых случаях - и их конкретизации и детализации. С другой стороны - это совокупность правоположений. Таким образом, судебная практика - это та сторона применения правовых норм, которая связана с образованием в процессе этого применения какого-либо устоявшегося положения, конкретизирующего правовую норму, совокупность аналогичных решений по аналогичным делам, своеобразная форма правоприменительной деятельности.

Такой подход к судебной практике характерен для тех государств, в которых судебные органы не имеют правотворческой функции, где не признан официально судебный прецедент. В государствах такого типа, в том числе и в Российской Федерации, судебная практика, не порождая обязательных норм, оказывает определенное воздействие как на деятельность собственно судебной системы, так и на правовую систему в целом.

Выделяют две формы выражения судебной практики:

1) в руководящих разъяснениях, которые дают Пленум Верховного Суда РФ и Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам применения законодательства при рассмотрении конкретных дел;

2) в принципиальных решениях по конкретным делам судов разных уровней, которые называются прецедентом толкования.

Обе эти формы оказывают определенное воздействие на функционирование механизма правового регулирования. Так, руководящие разъяснения высших судебных органов обязательны для судов. Соответственно, они оказывают воздействие на всех участников процесса: граждан и юридических лиц. Это их свойство дает возможность предполагать, что они являются прецедентами. Однако их возникновение и действие не прецедентного характера. Желание признать руководящие разъяснения формами права привело бы к приравниванию этих актов с нормативными правовыми актами, что также представляется невозможным. Нормативные правовые акты - результат правотворчества, т.е. деятельности компетентных органов госудгфственной власти. Правотворческая функция должна быть соответствующим образом законодательно закреплена за судебными органами. Отсутствие в российском праве официального признания разъяснений, как впрочем, и иных судебных актов, нормативными актами не дает нам возможности считать их формой права.

Таким образом, российская правовая система не содержит прямого признания актов судебных органов формами права. Единственный законный путь влияния судебной власти на формы права - это участие в законодательном процессе. Высший Арбитражный Суд РФ, Верховный Суд

РФ и Конституционный Суд РФ обладают правом вносить в Государственную Думу Федерального Собрания проекты законов по предметам своего ведения. Мы видим этот процесс следующим образом. Судебные органы, выявляя пробелы в законодательстве, обобщают в пленумах эти пробелы и вырабатывают рекомендации по их преодолению, оформляют свои выводы соответствующим проектом закона.

Сказанное о роли судебной практики нуждается в уточнении с учетом особенностей Конституционного Суда РФ. Обнаруживая пробел в праве, Конституционный Суд РФ может истолковать Конституцию. Этот акт официального толкования может содержать недостающие правовые нормы, исходя из закрепленной в законе воли законодателя. Важнейшее право Конституционного Суда РФ - признавать акты недействующими вследствие их несоответствия Конституции РФ. Именно эта деятельность часто оценивается как «отрицательное» правотворчество, т.е. Конституционный Суд РФ не имеет права создавать новые правовые нормы, но у него есть право отменять их.

в) Нормативные правовые акты

Нормативный правовой акт - это письменный документ, принятый управомоченным субъектом права (государственным органом, органом **местного** самоуправления, институтами прямой демократии), имеющий официальный характер и обязательную силу, выражающий властные веления и направленный на регулирование общественных отношений.

Признаки нормативного правового акта:

1. Это письменный документ, имеющий внутреннюю структуру, соответствующую правилам законодательной техники. Правовой акт отличается языком, использованием специальных терминов, наличием установленных реквизитов (дата, номер, наименование и т.п.).

2. Правовой акт издается уполномоченными субъектами. Их правомочие на издание актов устанавливается конституцией, законами, иными актами. Каждому субъекту предоставлена определенная форма (формы) акта, в которую он воплощает свои предписания (например, Президент РФ создает только указы и распоряжения).

3. Правовой акт издается субъектами в пределах их компетенции, которая установлена в соответствующих юридических нормах. Так, компетенция органов государственной власти разных уровней в общих чертах определена в статьях 71, 72 и 73 Конституции РФ.

4. Правовой акт выражает волю определенной социальной общности. В нем закрепляется цель и задачи, на решение которых он направлен. В нем выражены социальные интересы.

5. Правовой акт входит в единую систему законодательства, осуществляя правовое регулирование в соответствии с едиными целями и задачами правового регулирования.

6. Акт предназначен для регулирования общественных отношений. Это достигается разными способами и методами, путем запретов, обязываний и дозволений, с использованием различных юридических средств.

Нормативность является важнейшим признаком нормативных правовых актов. Это основополагающее свойство для права в целом, т.к. именно через него реализуется социальная ценность права, его регулятивные свойства.

Нормативность выражает всеобщность содержания и действия акта, который закрепляет порядок: отношений, действующий как угодно долго во времени.

Юридическая сила нормативного правового акта выражается:

1) в обязательном соответствии каждого акта принципам и нормам Конституции РФ;

2) в строгом соответствии установленной Конституцией РФ и законами официальной классификации актов;

3) в признании соподчиненности между видами актов - конституция, закон, указ и т.д. Именно в такой последовательности убывает юридическая сила каждого названного акта и увеличивается поле обязательности для него других актов;

4) в установлении иерархической соподчиненности актов государственных органов, занимающих более высокое место и более низкое место в системе органов власти;

5) в определении оснований и рамок принятия того или иного акта, его основного содержания. Формулы «на ос-

новании и во исполнение закона», «в соответствии с указом, постановлением» и т.п. выражают эту правовую связь;

6) в признании правового акта, игнорирующего установленные юридические зависимости, нарушающим законность и теряющим юридическую силу.

Виды нормативных правовых актов

В системе нормативных правовых актов любого государства особое место занимает конституция. Особенность конституции состоит в том, что в ней закрепляется баланс социальных интересов, формулируются основополагающие положения, которые должны служить консолидации общества. **Конституция** — это акт, обладающий высшей юридической силой и регулирующий основы организации государства и общества, а также основы взаимоотношения государства и гражданина. Конституция обладает учредительным характером. Это ее свойство проявляется в том, что ее предписания выступают в качестве первоосновы, определяют содержание абсолютно всех иных нормативных правовых актов государства.

Особенность конституции предопределяется также тем, что она создается особым субъектом — народом, который в демократическом государстве является единственным источником власти и носителем суверенитета. Именно народ обладает правом принимать конституцию и посредством ее учреждать те основы общественного и государственного устройства, которые он выбирает.

Помимо юридической сущности конституция имеет и социально-политическую сущность. Это проявляется в том, что конституция демократического государства — итог социального компромисса. Она отражает социальное согласие представителей разных политических интересов.

Конституция имеет политическое содержание. В ней закрепляется форма государственного устройства, система органов государственной власти, основы взаимоотношений между гражданами и государством, между элементами политической системы.

Обратимся к системе законов. **Закон** - это основной правовой акт, издаваемый законодательным (представительным) органом или принимаемый путем народного го-

лосования для регулирования важнейших общественных отношений.

Признаки закона:

а) представляет собой нормативное выражение воли народа в результате согласования различных социальных интересов;

б) принимается законодательными (представительными) органами или принимается путем референдума - всенародного голосования;

в) регулирует наиболее важные общественные отношения, обеспечивает упорядоченное развитие всех сфер жизни общества;

г) обладает наибольшей юридической силой среди других правовых актов;

д) принимается в результате законодательного процесса в особом процессуальном порядке;

е) характеризуется наибольшей стабильностью и длительностью существования, действия.

Законы в Российской Федерации делятся на две группы: законы, принимаемые на федеральном уровне и законы субъектов Российской Федерации. На федеральном уровне принимаются следующие виды законов: федеральные конституционные законы, обычные федеральные законы, кодексы, основы, законы Российской Федерации, федеральные законы о ратификации международных договоров.

Особое место в системе законов занимает **закон Российской Федерации** о поправках к Конституции Российской Федерации. Это особый акт, имеющий и содержательные, и процедурные отличия. Данному виду актов посвящен Федеральный закон «О порядке принятия и вступления в силу поправок к Конституции Российской Федерации»[1]. Отметим особенности порядка принятия данного акта. Круг лиц и органов, имеющих право вносить такого рода акты в Государственную Думу, гораздо уже, чем для иных законов. Законом РФ можно вносить поправки только к главам 3-8 Конституции России. Особенностью дан-

[1] Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 10. Ст. 1146.

ного закона является процедура его одобрения субъектами Российской Федерации. Принятая поправка подлежит внесению в текст Конституции Президентом РФ. Президент РФ в месячный срок со дня вступления в силу закона о поправке осуществляет официальное опубликование Конституции РФ с внесенными в нее поправками, а также с указанием даты вступления в силу соответствующих поправок.

Рассмотрим **федеральные конституционные законы.** Данные законы принимаются для регулирования наиболее важных общественных отношений, прямо указанных в Конституции России. Значительную группу федеральных конституционных законов составляют акты о статусе важнейших государственных институтов и органов. Это законы о Правительстве, об Уполномоченном по правам человека, о Конституционном Суде РФ и некоторые другие. Следующая разновидность конституционных законов регулирует государственно-правовые состояния. Например, закон об условиях и порядке введения чрезвычайного и военного положения на территории Российской Федерации.

С помощью федеральных конституционных законов может изменяться состав Российской Федерации, регламентироваться принятие в Федерацию новых субъектов и решение других вопросов федеративного строительства.

Федеральные конституционные законы, в соответствии со ст. 76 Конституции России, имеют верховенство над федеральными законами.

Конституционные законы принимаются в особом порядке. Принятие конституционных законов требует квалифицированного большинства: не менее трех четвертей от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.

Наиболее многочисленную группу законов составляют **федеральные законы.** Эти акты неодинаковы по своему содержанию, объему и предметам правового регулирования, по соотношет-го с иными нормативными актами.

Разновидностью федеральных законов является кодекс. На латыни кодекс означает книга. Кодекс - это систематизированный свод актов, правил и норм, который единообразно регулирует сферу общественных отношений.

Кодекс выступает как основной законодательный акт в той или иной сфере, с ним находятся в своеобразном соотношении другие акты данной отрасли права, законодательства. Нормы кодекса являются приоритетными при регулировании общественных отношений нормами актов своей отрасли. Например, Гражданский кодекс РФ обладает высшей юридической силой в системе гражданско-правовых актов. Кодексы отличаются сложной структурой, состоят из частей, разделов, глав, статей и пунктов. Им присущ большой объем, масштабность регулирования.

Кодификации подлежат отрасли права, отнесенные к исключительному ведению Российской Федерации (гражданское, уголовное право и др.), реже кодексы издаются по предметам совместного ведения (административное, трудовое право).

Принятие основ законодательства, основ, основных принципов предопределено федеративной природой Российского государства, наличием двух правовых систем, делением предметов ведения. По вопросам, составляющим предмет совместного ведения Российской Федерации и субъектов, создаются особые акты. Их цель - с одной стороны - обеспечить федеративное регулирование, с другой - допустить в установленных рамках правотворчество субъектов Федерации. Наименования актов такого рода содержат следующие обороты: «общие принципы», «основы». Например, Федеральный закон «Об основах государственной службы в Российской Федерации».

Федеральные законы о ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации принимаются в соответствии со ст. 106 Конституции России. Эти законы отличаются своим наименованием, процедурой принятия. Посредством принятия этих законов они включаются в отечественную правовую систему. Тексты международных договоров в форме законов публикуются в Бюллетене международных договоров. В соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции России, ратифицированные международные договоры имеют приоритет над внутренним законодательством. Таким образом, документ, являющийся по форме федеральным законом, имеет верховенство над иными актами такого же рода.

Законы субъектов Российской Федерации будут рассмотрены нами в системе нормативных актов субъекта Федерации.

Система подзаконных актов достаточно разнообразна и многочисленна.

Рассмотрим некоторые из них. Наибольшей юридической силой в системе подзаконных нормативных правовых актов обладают **указы Президента Российской Федерации.** Они издаются по вопросам компетенции главы государства, которые установлены главой 4 Конституции России. "Указы Президента РФ обязательны на территории всей страны. Указы Президента РФ не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам. Акты Президента РФ могут быть нормативными и ненормативными. Их различие состоит в степени определенности их адресата, персонифицированности. Нормативные указы адресованы неопределенному кругу лиц. Ненормативные акты (указы и распоряжения) могут быть продемонстрированы на примере указов по кадровым вопросам. Они представляют собой акты правоприменительные, так как созданы в соответствии с законным полномочием и адресованы конкретным людям.

Постановления Правительства Российской Федерации издаются на основании Конституции Российской Федерации, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ. Они обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Они могут быть отменены Президентом РФ в том случае, если они противоречат Конституции России, федеральным законам и указам Президента РФ (ст. **115** Конституции РФ).

Исполнение постановлений Правительства РФ обеспечивается в пределах предметов ведения и полномочий Российской Федерации и совместного ведения Федерации и субъектов. В пределах этих полномочий органы исполнительной власти Федерации и субъектов образуют единую систему.

Акты федеральных органов исполнительной власти издаются всеми полномочными органами: министерствами, государственными комитетами, федеральными службами, инспекциями, надзорами и другими ведомствами.

Все федеральные органы исполнительной власти издают нормативные правовые акты, действующие в пределах внутриведомственных отношений для органов, должностных лиц и служащих данного органа. Они могут издавать акты, обязательные для граждан и организаций, не подчиненных данному ведомству. Такие акты называются приказами, инструкциями, положениями.

Все акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права и законные интересы граждан, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации. Условием их действия является официальное опубликование. Это требование установлено ч. 3 ст. 15 Конституции России.

Система законодательства субъектов Российской Федерации, прежде всего, характеризуется наличием конституций и уставов, которые являются учредительными актами субъектов Федерации. Эти акты закрепляют формирование органов государственной власти субъекта, порядок проведения выборов, основные формы взаимодействия с местным самоуправлением. Конституции и уставы должны соответствовать федеральной Конституции и законам.

Закон субъекта Российской Федерации -- нормативный правовой акт, принимаемый законодательным (представительным) органом субъекта Российской Федерации в соответствии **с** Конституцией РФ и федеральными законами, конституцией или уставом субъекта Российской Федерации и регулирующий основные вопросы государственного, экономического и социального развития, находящиеся в ведении субъекта Федерации. Законы субъектов Российской Федерации могут создаваться также по предметам совместного ведения. Такого рода акты должны соответствовать федеральным законам в данной сфере. Например, на федеральном уровне принят Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». На основании данного закона и в соответствии с ним большинство субъектов Федерации приняли свои акты, в частности, Закон Рязанской области «О местном самоуправлении в Рязанской области». Основная сфера регулирования данных актов - предметы ведения субъектов Федерации.

Наряду с законами субъектов Федерации президенты республик, главы администраций краев, областей, автономных округов и автономной области, мэры городов федерального значения, а также органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации издают указы, постановления, приказы, положения, инструкции иные нормативные правовые акты. Эти акты издаются в пределах и формах, установленных для соответствующих органов.

Акты органов местного самоуправления. Органы местного самоуправления в пределах своей компетенции также создают нормативные правовые акты. Их примерами могут быть решения, распоряжения, приказы муниципалитетов, советов и т.п. органов. Наибольшей юридической силой в данной системе обладают уставы муниципальных образований. Акты муниципальных органов и должностных лиц местного самоуправления устанавливают обязательные нормы права для населения соответствующих территорий. Этими актами устанавливается статус органов и должностных лиц, порядок их формирования, полномочия, порядок управления муниципальной собственностью, правила общественного порядка и иные нормы местного значения.

г) Договор как форма права

Договор, как юридическая конструкция используется в правовой системе широко и многообразно. Так, существует федеративный договор, гражданско-правовые, трудовые, брачные и иные договоры. Не все эти договоры представляют собой форму права. Следует отделять договоры ненормативные и нормативные. Первая разновидность представлена такими договорами, как гражданско-правовые, брачные, трудовые и другие, которые распространяют свое действие на определенный, персонифицированный круг лиц. Эти договоры не являются формами права.

Формой права являются только нормативные договоры, которые представляют собой соглашение двух и более сторон, в результате которого устанавливаются, изменяются или отменяются нормы права. Основная характеристика нормативного договора как формы права заключается в том, что он представляет собой добровольное во-

леизъявление сторон. В отличие от нормативного акта, который является актом одностороннего волеизъявления, договор предполагает элемент добровольности в принятии на себя обязанности следовать установленным правовым нормам.

Велика роль договора как источника права в конституционном и международном праве. Следует отметить, что союзы государств также образуются на договорной основе. Так, например, конфедерации и федерации являются чаще всего результатом соглашений, которые устанавливают новый порядок, и, следовательно, имеют значение формы права. Такого рода договоры называют учредительными.

Так, например, нормативное значение имеет включенный в Конституцию Российской Федерации Федеративный договор. Он был подписан 31 марта 1992 года полномочными представителями Российской Федерации и субъектов Федерации.

Формами права могут являться различные соглашения как разновидности договора. В Российской Федерации в современных условиях значительно возрастает роль соглашений в регламентации различных сторон общественной и государственной жизни. Так, многие сферы отношений между краями, областями и входящими в них автономиями регулируются именно соглашениями.

Велика роль договоров в регулировании международных отношений. Международный договор - это определенно выраженное соглашение между двумя или несколькими государствами относительно установления, изменения или прекращения их прав и обязанностей. Договоры могут быть нормативными (например, Договор о нераспространении ядерного оружия; Договор о Содружестве Независимых Государств).

Международные договоры классифицируются по разным основаниям и делятся на: двусторонние и многосторонние; политические, экономические договоры и договоры по специальным вопросам. Каждый из них содержит в себе общие правила поведения и выступает как результат согласования воль субъектов — участников того или иного договора. В ряде государств, включая Россию, международные договоры, в которых они участвуют, рассматриваются как составная часть правовой системы.

д) Иные виды форм права

Идеи и доктрины при определенных условиях могут приобретать статус формы права, а источником права они являются перманентно. Мнения ведущих ученых-юристов в большинстве правовых систем не образуют право в собственном смысле слова. Однако в формировании модели правового регулирования значение научных работ в области права всегда было довольно велико. Законодатель часто учитывает те тенденции, которые фиксировались в доктрине. В романо-германской правовой семье основные принципы права были выработаны именно в университетских стенах. Роль доктрины в совершенствовании законодательства, в создании правовых понятий и в методологии толкования законов чрезвычайно велика.

В то же время истории развития права известны случаи, когда юридическая доктрина воспринимается как непосредственный источник права. Так, в англоязычных странах судьи нередко обосновывают свои решения ссылками на труды английских ученых. Мусульманское право вообще основано на принципе авторитета. В связи с этим заключения древних юристов, знатоков ислама, имеют официальное юридическое значение. Обширные своды правил общеобязательного поведения, почерпнутых из трудов видных юристов, известны индусскому праву.

Источником права в отдельных странах выступают **своды религиозных правил,** юридическая сила которых может превосходить силу официальных актов, издаваемых государственными органами. Во всех рабовладельческих и феодальных государствах роль религии была велика, она оказывала существенное влияние на право той или иной страны. В настоящее время в этом аспекте говорится, прежде всего, о шариате — своде норм мусульманского права. Религиозные тексты как источники права наиболее характерны для мусульманского права, в целом имеющего религиозную основу.

Принципы права чаще всего представляют собой разновидность юридических норм. Эти нормы прямо не регулируют общественные отношения, они - основа для норм - правил поведения. В правоприменительной практике иногда возникают ситуации, когда необходимо юридическое

решение проблемы, но при этом соответствующие нормы права, на которых было бы основано данное решение, нельзя обнаружить ни в одном из рассмотренных выше источников права. Тогда дело может быть разрешено на основе принципов права — общих начал права.

Наряду с доктриной и принципами права можно говорить еще об одном источнике права - о правосознании. Правосознание выступает юридической основой судебной и административной практики в революционные эпохи, когда отмененное законодательство ликвидированного строя еще не заменено новым. Такая ситуация сложилась после 1917 года в России, когда суды и административные органы руководствовались преимущественно революционным правосознанием и совестью.

Контрольные вопросы

- Как соотносятся понятия источника и формы права?
- Какие виды источников права Вы знаете?
- В чем своеобразие обычая как формы права?
- Какова юридическая природа решений судебных органов в Российской Федерации?
- Существует ли в России прецедент как форма права?
- Каковы отличительные признаки нормативного правового акта?

екая сфера, а также духовная жизнь общества, включающая в себя науку, религию и мораль.

Правовые системы мира в своем развитии подчинялись определенным закономерностям:

- усложнение процесса взаимодействия факторов, влияющих на эволюцию правовых систем;
- преемственность развития правовых систем;
- общий прогресс правовых систем отдельных стран, включающий в себя их унификацию и совершенствование в соответствии с потребностями общества и государства.

Национальные правовые системы обладают определенными признаками, на основании которых их можно распределить по правовым семьям. Такими свойствами могут быть источники права, структура права, а также различные представления о месте и роли права в жизни того или иного общества и государства, юридическая техника, основы и принципы построения права (политические, философские, религиозные).

Термин «правовая семья» используется для обозначения совокупности правовых систем, обладающих сходными признаками.

В связи с тем, что единых критериев выделения правовых семейств нет, существует множество классификаций правовых систем. Рассмотрим некоторые из них.

§ 2. Типология современных правовых систем

Виды правовых систем находятся в зависимости от ряда обстоятельств, в числе которых ведущее место занимает строение системы права, генезис права и государства, система источников права и иные критерии.

Классификация Р. Давида построена на сочетании следующих оснований: идеология (факторы религии, философии, экономической и социальной структуры) и юридическая техника. Данная классификация включает следующие виды: романо-германская, англосаксонская, социалистическая, религиозная и традиционная.

Классификация К. Цвайгерта имеет основанием правовой стиль, учитывающий следующие факторы: 1) происхождение и эволюция правовой системы; 2) своеобра-

зие юридического мышления; 3) специфические правовые институты; 4) природа источников права и способы их толкования; 5) идеологические факторы. В результате применения такого комплексного основания им получены следующие виды семей: романская, германская, скандинавская, англо-американская, социалистическая, право ислама, индусское право. Отметим основополагающие свойства названных систем.

А.Х. Саидов полагает, что для создания наиболее взвешенного и целостного представления о правовой карте мира необходимо соединить традиционную марксистско-ленинскую типологию, опирающуюся на теорию общественно-экономических формаций (рабовладельческое право, феодальное право, буржуазное право и право социалистическое), и классификацию внутри типов. За счет этого можно выделить романо-германскую, скандинавскую, латиноамериканскую, дальневосточную правовые семьи и семью общего права, которые составляют буржуазное право. Социалистическое право включает советскую правовую систему и правовые системы социалистических стран.

Рассмотрим некоторые правовые семьи, выделяемые чаще всего специалистами в области сравнительного правоведения.

а) Романо-германская правовая система

Романо-германская правовая система включает страны, в которых юридическая наука сложилась на основе римского права. Здесь на первый план выдвинуты нормы права, которые рассматриваются как нормы поведения, отвечающие требованиям справедливости и морали.

В романо-германской семье, начиная с XIX века, господствующая роль отведена закону, и в странах, принадлежащих к этой семье, действуют кодексы.

Право выступает, прежде всего, как средство регулирования отношений между гражданами; другие отрасли права были разработаны гораздо позднее и менее совершенны по сравнению с гражданским правом, которое и остается основой юридической науки.

Семья романо-германских правовых систем возникла в Европе. Она сложилась в результате усилий европей-

ских университетов, которые выработали и развили, начиная с XII века на базе кодификации императора Юстиниана общую для всех юридическую науку, приспособленную к условиям современного мира.

Правовые нормы понимаются как правила поведения, обладающие всеобщностью и общеобязательностью и направленные не на решение конкретного случая, а на создание общих руководств по их разрешению. В отличие от семьи общего права, они не создаются судьями.

Все страны романо-германской правовой семьи являются странами писаного права. Основу системы источников права составляют конституции, кодексы и законы, а кроме них определенное влияние имеют обычаи, судебная практика, доктрина и отдельные принципы права.

Закон представляет собой главную составляющую этой системы, т.е. ведущий источник права. Закон регулирует практически все сколько-нибудь важные сферы общественной жизни. Во всех странах данной системы существуют писаные конституции, подкрепленные конституционными законами, признаваемые доминирующими источниками. За их нормами признается высшая юридическая сила, которая выражается как в обязательном соответствии законов и подзаконных актов конституции, что зафиксировано в законодательстве, так и в судебном контроле за конституционностью законов. Конституция, определяя полномочия органов государственной власти в законотворческой сфере, обозначает тем самым и различные источники права.

Международные договоры вносят весомый вклад в данную правовую семью. В некоторых странах законодательно закреплено превосходство международных договоров по юридической силе над внутренним законодательством.

Толкование законов играет важную роль в процессе практического применения законодательства, поскольку законы - лишь основы и рамки юридических конструкций и в силу этого требуют многочисленных дополнений путем толкования.

Важная роль среди источников романо-германского права принадлежит также многочисленным подзаконным актам, причем их роль и вес более возрастают.

Обычай в разных странах данной правовой семьи занимает неодинаковое положение, при этом роль самостоятельного источника права им практически утрачена.

В качестве источников права достаточно широко используются и общие принципы права, как вытекающие из самого закона или прямо в нем зафиксированные, так и существующие вне него. Эти принципы отражают подчинение права требованиям справедливости и морали, которые могут меняться в зависимости от эпохи и момента времени.

Обобщая сказанное, отметим, что романо-германская правовая семья характеризуется высоким уровнем нормативных обобщений, который достигается при помощи кодифицированных законодательных актов и выражен в абстрактно формулируемых нормах, в формировании логически завершенной, структурно замкнутой нормативной системы.

Государства романо-германской правовой системы имеют писаные конституции, за нормами которых признается высшая юридическая сила. В большинстве стран действуют гражданские, уголовные, гражданские процессуальные, уголовно-процессуальные и некоторые другие кодексы.

Система текущих законов разветвлена и регулирует все важнейшие сферы общественных отношений. Среди источников романо-германского права велика роль подзаконных актов. Обычай практически утратил роль источника права. Данная система придает определенное значение судебной практике, результаты которой оформляются актами толкования права.

Существенную роль при отправлении правосудия играют зафиксированные в законе общие принципы права, которые при определенных условиях могут быть основанием для решения дел.

б) Англосаксонская правовая система

Англосаксонская правовая система наиболее распространенная в современном мире. В ее состав входят правовые системы таких стран, как Англия, Северная Ирландия, Новая Зеландия и многие другие. Около трети насе-

ления Земного шара проживает в англосаксонских странах. Эту семью также называют семьей общего права.

Принципиальное отличие этой семьи в том, что главным источником в ней является норма, сформулированная судьями, правовое регулирование строится на юридической практике, прецедентах. Такой подход делает нормы права более гибкими и менее абстрактными, чем нормы права романо-германской системы, придает праву большую казуистичность и меньшую определенность. Деление права на частное и публичное отсутствует, нет кодексов европейского типа. Отрасли права выражены не столь четко, как в континентальных правовых системах.

Имеются особенности в подготовке и квалификации юристов в данной правовой семье. Если в романо-германской правовой семье правосудие всегда осуществлялось судьями с университетским юридическим образованием, то в англосаксонской семье судьи приобретали свою квалификацию, работая адвокатами и изучая практику судопроизводства. Университетский диплом, а также профессиональные экзамены лишь недавно стали важной предпосылкой для того, чтобы стать адвокатом или судьей.

Другим отличительным признаком этой семьи служит ориентация норм англосаксонского права на разрешение одной, отдельно взятой проблемы вместо общего правила поведения, призванного урегулировать будущие подобные ситуации.

В англосаксонской правовой семье различают две обособленные группы: английского права и права США.

Рассмотрим особенности английского права. Среди источников права главное значение здесь принадлежит судебной практике. Вторым по значению источником права является закон, его роль постепенно возрастает. Однако, в силу исторических особенностей структуры английского права, значение закона в ней не идет ни в какое сравнение с ролью законодательства и кодексов в странах континентального права. Обычай, доктрина и разум также стоят в ряду источников права, хотя их значение и не так велико.

Судебная власть Англии отличается силой, не уступающей законодательной и исполнительной властям. Выс-

шие суды обладают обширными полномочиями: участвуют в создании общего права и права справедливости; им принадлежит существенная роль в утверждении права и свобод; в их компетенции находятся любые споры; они сами регламентируют порядок своей работы; высшие инстанции вправе отдавать по определенным вопросам приказы администрации, а также приговаривать к тюремному заключению за неуважение к суду. Главным источником английского права продолжает оставаться судебный прецедент - решение одной из высших судебных инстанций, имеющее обязательную силу как для них самих, так и для нижестоящих судебных инстанций. Один из главных принципов судебного прецедента состоит в том, что сходные дела решаются сходным образом.

Прецедентное право сочетается со статутным (в Англии) правом, при этом роль последнего возрастает. Английский суд обладает широкими возможностями усмотрения в отношении законов. Акты делегированного законодательства и акты исполнительной власти могут отменяться судом.

Ежегодно английским парламентом издается 80 законов, итоги его законотворчества составляют 50 томов. Английское законодательство отличается казуистичностью, обусловленной влиянием судебной практики. Англия не имеет писаной Конституции. Ее заменяют законодательные акты, изданные старейшим в мире парламентом, которому более 700 лет. Контроль за ним осуществляется исключительно общественным мнением, имеющим реальное значение в английской практике, а также через соблюдение права европейского сообщества, имеющего приоритет над обычным правом.

Возрастание роли законодательства непосредственно не означает потери своих позиций судебным прецедентом. Ряд институтов непосредственно регулируется прецедентным правом (некоторые договора, ответственность вследствие нарушенных обязательств и другие гражданские правонарушения). Кроме того, в силу исторически сложившихся особенностей английской правовой системы, любые вновь принятые законы вообще не могут функционировать без множества сопутствующих судебных прецедентов.

В XX веке резко возрастает роль делегированного законотворчества, т. е. издания законодательных актов органами исполнительной власти.

Обычай как источник права в Англии имеет второстепенное значение. Обычное право существовало еще до возникновения общего права. Применение обычая имеет ограниченный характер. По закону 1265 г. подлежит применению исключительно старинный обычай (возникший до 1189 г.). Это ограничение касается только местных обычаев, для применения которых следует доказать давность его возникновения. В торговой сфере обычаи применяются свободно, даже появляются новые обычаи. В общественной жизни велика роль обычаев, особенно конституционных, которые восполняют отсутствие соответствующих положений законов.

Таким образом, в Англии обычаи представляют собой по большей части сложившуюся практику, которой никто не хочет пренебречь, но которая не является правом.

Общее право первоначально основывалось на разуме. В то время как в странах романо-германской правовой семьи, где пробелы в праве признаются с трудом, разум используется в толковании закона, в английском праве, отличающемся своей казуистичностью, он применяется в качестве вспомогательного источника права для восполнения различных пробелов. Вообще применение разума состоит в разумном решении спора, когда в отдельно взятом случае нет прецедента, обычая или законодательной нормы. Оно, прежде всего, состоит в поисках решения, которое наилучшим образом соответствует нормам действующего права, то есть наиболее хорошо обеспечивает порядок в сочетании со справедливостью. Обычно при этом руководствуются общими принципами действующего права, где определенная роль принадлежит доктрине, популярным высказываниям судей, а также важным судебным решениям, по тем или иным причинам, не ставшим прецедентами. Роль доктрины в праве Англии еще меньше, чем в континентальном праве. Несмотря на превосходство над судебными прецедентами в ряде областей, английское законодательство несет в себе слишком мало общих норм и содержит огромное количество казуистичных элементов. Гла-

венство принадлежит практике судов, а не теории университетов. Все же наблюдается некоторое увеличение роли доктрины, состоящее во все более интенсивном использовании в обучении юристов доктринальных трудов Глэнвила, Литлтона и других авторитетных юристов.

С течением времени английское право распространилось далеко за пределы самой Англии. В процессе распространения оно изменялось благодаря особым условиям тех стран, которыми оно воспринималось. Степень изменения была различной и зависела, прежде всего, от прочности связей между конкретной страной и Великобританией, от специфики географических условий, а также от особенностей и влияния местных цивилизаций.

Структура права США, хотя в целом аналогична английской, имеет довольно большое число специфических черт. Самые существенные различия возникают благодаря совершенно иному государственному устройству США, вследствие которого внутри американской правовой системы существует федеральное право и право штатов, в то время как английскому праву этот момент совершенно незнаком.

в) Неотдифференцированные (религиозно-общинные) системы

Особенностью **религиозно-общинной правовой системы** является то, что в ней юридические элементы не получили обособленного функционирования. Они характеризуются связанностью с религиозными и обычно-общинными нормами. Примерами такого типа системы являются мусульманская, индусская и др. Рассмотрим особенности данного типа на примере мусульманской правовой семьи.

Данная система берет свое начало в Коране и считается плодом божественных установлений. Право дано человечеству раз и навсегда, поэтому общество должно руководствоваться этим правом, а не создавать свое новое право под влиянием тех или иных условий и обстоятельств. Развитие права осуществляется посредством толкований мусульманских юристов. Закон в современном понимании как акт, изданный компетентной властью, не существует в мусульманском праве. Мусульманское право - это единая исламская система социально-культурного регулирования, которая

включает как собственно юридические нормы, так и религиозные и нравственные постулаты, а также обычаи.

Мусульманское право отличается глубокой оригинальностью по своей природе по сравнению с другими правовыми системами. Ввиду того, что оно сформировалось в глубокой древности, ему присущи как архаизм ряда институтов, казуистичность, так и отсутствие четко выраженного системного строения. Мусульманское право, основанное на Коране, представляет собой систему, совершенно независимую от других правовых систем, не имеющих того же источника.

Существует четыре наиболее важных источника мусульманского права: Коран, священная книга ислама; Сунна, состоящая из различных традиций, связанных с посланцем Бога; иджма, единое соглашение мусульманского общества; кияс или суждение по аналогии. Теория источников в то же время по-разному понимается и объясняется в разных регионах, каждый из которых вносит в нее свои оригинальные элементы обычаев и культуры. Несмотря на наличие многих школ, различия касаются лишь деталей, а не общих принципов.

Коран представляет собой основу мусульманского права. Он содержит высказывания Аллаха последнему из его посланцев и пророков Магомету. Его значение как источника права является первостепенным. В то же время Коран содержит сравнительно мало положений юридического характера и не может служить для удовлетворительной регламентации всего многообразия общественных отношений мусульманского мира. Правовые строфы Корана касаются различных вопросов: личный статус, мусульманская аналогия гражданского права, конституционные строфы, международное право, уголовное право, судебная процедура, экономика и финансы.

Сунна в свою очередь повествует о бытии и поведении пророка, которое должно служить примером для верующих. Соответствующая редакция представляет собой сборник традиций (адатов), касающихся действий и высказываний Магомета. Она была предположительно создана в XI в. н.э. Докторами Эль-Бокхари и Мослемом. Сунна - это вторичный источник мусульманского права, который

способствовал восприятию норм обычного права, предшествовавших появлению ислама.

Иджма признается в качестве третьего источника мусульманского права. Иджма используется для углубления и развития легального толкования божественных источников. Она выступает в качестве своеобразного средства, способа восполнения пробелов в мусульманском праве в тех случаях, когда ни Коран, ни Сунна не могут дать убедительного ответа на возникающие вопросы.

Источником мусульманского права также признается суждение по аналогии (кияс). При толковании какого-либо закона мусульманские юристы призывают на помощь рассуждение, представляющее собой «сочетание откровения с разумом человека». По существу, кияс состоит в применении установленных первыми тремя источниками предписаний к не предусмотренным в них случаям. В то же время аналогия носит ограниченный характер. При помощи суждения по аналогии чаще всего можно найти решение, исходя из существующих норм права, лишь применительно к данному частному случаю. Нельзя надеяться приспособить при помощи этого метода всю систему мусульманского права к современности.

Обычай и судебная практика в мусульманской правовой семье источниками права не признаются.

Доктрина мусульманского права, складывавшаяся веками, очень трудно поддается изменениям. Характерной чертой данной семьи является ее неподвижность. Попытки нововведений встречаются подозрительно, любые оригинальные толкования запрещены.

Несмотря на все сложности, мусульманское право представляет собой одну из крупнейших систем и регулирует общественные отношения с участием более 800 миллионов мусульман в различных государствах. Многие страны мира заявляют в законодательстве о своей верности принципам ислама. Подобные положения включены в законы Марокко, Туниса, Алжира, Ирана, Пакистана и других стран.

Следует отметить, что ни одно из государств, независимо от степени преобладания там мусульманского права, не руководствуется исключительно им. Несмотря на бесспорность его авторитета, оно повсюду дополняется зако-

нодательством и обычаями, что позволяет сделать заключение, что мусульманское право не является единственным источником права страны. В этих странах гражданское общество никогда не смешивалось с религиозным, вследствие чего существовали обычаи и законы, опиравшиеся на мусульманское право и иногда ему противоречившие. Мусульманское право особое внимание уделяет семейному праву, регулирует ритуальное и религиозное поведение. В отличие от указанных отраслей права, конституционное, уголовное и фискальное право сильно подвержены новым веяниям и поэтому постепенно отходят от ортодоксального мусульманства.

Модернизация мусульманского права не означает утраты им своих оригинальных черт, а представляет собой синтез западного начала, выраженного в категориях и понятиях, и традиционного, задействованного в методах рассуждения и подхода, по-новому применяющих европейские нормы.

Контрольные вопросы

- Из каких элементов состоит правовая система?
- Какие типы правовых систем Вы знаете?
- Какие критерии лежат в основе правовых систем?
- Какова роль источников права в формировании типа правовой системы?

Тема 9
СИСТЕМА ПРАВА
СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

§ 1. Понятие системы права. Предмет и метод правового регулирования

Система права - это объективно обусловленное системой общественных отношений внутреннее строение права, выражающееся в объединении и расположении нормативного материала в определенной последовательности.

Система права представляет собой целостное образование. Она охватывает все нормы и образует сложный многоуровневый комплекс, включающий отрасли, институты и нормы права. Система права отвечает требованиям, предъявляемым к системам, что подтверждается наличием в ней сложных взаимосвязей между ее элементами: 1) между элементами нормы права; 2) между нормами, объединенными в институты; 3) между институтами соответствующей отрасли права; 4) между отдельными отраслями права.

Выделение самостоятельных элементов системы права - отраслей и институтов - не случайно. Оно обусловлено спецификой отношений в различных сферах общественной жизни. Правильно построенная система права должна соответствовать реальному, фактически существующему разделению общественных отношений на те или иные обособленные группы.

Для построения системы права особое значение имеют такие категории, как предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования — это разнообразные общественные отношения, которые объективно, по своей природе, могут поддаваться нормативно-организационному воздействию PI В данных социально-политических условиях требуют такого воздействия, осуще-

ствляемого при помощи юридических норм и всех иных юридических средств, образующих механизм правового регулирования.

Предметом правового регулирования служат разнообразные и различные по своему содержанию общественные отношения- Не рее общественные отношения могут становиться предметом правового регулирования, а лишь те из них, которые по своему характеру могут быть охвачены правовым регулированием и правовое регулирование которых в данное время необходимо. Поскольку в основе разделения права на отрасли лежат именно особенности регулируемых правом отношений, то предметом регулирования каждой отрасли права является строго определенная область общественных отношений, качественно отличающихся от других общественных отношений, представляющих предмет правового регулирования других отраслей права.

Метод правового регулирования - это приемы юридического воздействия, их сочетание, которые в концентрированном виде выражаются, прежде всего, в правовом положении (статусе) субъектов. Метод правового регулирования представляет собой специфический способ или совокупность способов, посредством которых осуществляется воздействие на поведение участников правовых отношений.

Метод правового регулирования зависит: 1) от целей и задач, которые ставит перед собой государство, издавая те или иные правовые нормы; 2) от характера субъектов правового отношения; 3) от характера и взаимосвязи прав и обязанностей субъектов правоотношения; 4) от различных средств обеспечения и охраны правовых норм.

Одни и те же общественные отношения могут регулироваться либо методом властных распоряжений, например, управление государственной собственностью, уплата налогов, либо методом договора, выбора, например, в частных отношениях, в том числе при заключении гражданских договоров.

В практике чрезвычайно большое значение приобретает разделение частных и публичных отношений, дозволительных и обязательных, императивных и диспозитивных. Наиболее четко эта грань просматривается при сравнении

гражданских и административных отношений. В гражданских отношениях стороны выступают в роли юридических и физических лиц. Органы государственной власти выступают как юридические лица и лишены возможности использовать свою власть. И, наоборот, в том правовом отношении, в котором государственный орган выступает обязательно, как один из субъектов правового отношения, в роли органа, обладающего властными полномочиями, регулятором такого общественного отношения будет норма административного права. В Гражданском кодексе РФ этот вопрос разрешается **следующим** образом: «К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством» (п. 3 ст. 2).

Предмет и метод правового регулирования позволяют дифференцировать большинство правовых норм по отраслям и институтам права.

В юриспруденции используются два родственных, но не однозначных понятия: «система права» и «система законодательства» .

Система законодательства выражается в составе, соотношении и внутренней структуре источников права - законов, указов и других нормативных правовых актов. **Система права** выражает деление «самого» права, юридических норм, а система законодательства - его внешней формы - источников права.

Соотношение системы права и системы законодательства может быть охарактеризовано как связь внешней и внутренней форм. В силу единства внутренней и внешней форм в праве основные подразделения структуры законодательства его отрасли - это в то же время и отрасли права.

§ 2. Отрасли права: понятие, виды

Отрасль права - это наиболее крупное, центральное подразделение системы права, формирующееся на основе единства предмета и метода правового регулирования.

Под отраслью права понимается совокупность взаимосвязанных правовых институтов, регулирующих относительно самостоятельную обширную область, сферу общественных отношений.

Отрасль права регулирует общественные отношения, связанные с осуществлением какой-либо широкой сферы предметной деятельности общества, государства, граждан и иных субъектов права. Например, гражданское право регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, семейное право - отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье.

Способность осуществлять правовое регулирование обширной сферы общественных отношений отличает отрасль права от любого правового института, регулятивные функции которого ограничиваются какой-либо сравнительно узкой совокупностью отношений. Кроме того, в отличие от института, отрасль права содержит исчерпывающий набор юридических средств, методов правового воздействия, устанавливаемых государством в процессе регулирования отношений соответствующей сферы.

Каждая отрасль права имеет основной институт, который закрепляет общеотраслевые принципы права, определяет предмет и задачи отрасли, содержит иные общие положения. Нормативные установления такого института как бы цементируют, объединяют в целостное образование нормы права и институты отрасли, определяют их необходимые свойства как компонентов данной, а не иной отрасли права.

Отрасли права имеют собственный правовой режим, регламентирующий правовое положение субъектов права, устанавливающий законные способы реализации прав и исполнения обязанностей, меры ответственности. Отрасль права содержит необходимый набор юридических средств, призванных обеспечить эффективное действие как отрасли в целом, так и каждого ее компонента на уровне правовых институтов и конкретных норм права. При этом для каждой отрасли права характерен специфический, только ей присущий набор юридических средств правового регулирования, что позволяет не только объединять

нормы права в единое целое, придавать им упорядоченный, системный характер, но и отличать одну отрасль от другой.

Выделяют следующие виды отраслей права: профилирующие, специальные и комплексные. Профилирующими (основными) являются такие отрасли, как конституционное, административное, уголовное, гражданское, гражданско-процессуальное, административно-процессуальное и уголовно-процессуальное право. Специальными являются такие отрасли, как трудовое право, семейное и другие. Комплексные отрасли образуются как объединение норм профилирующих и специальных отраслей права. Примером такого рода отрасли является предпринимательское право.

Приведем примеры некоторых отраслей права.

Уголовно-процессуальное право - это отрасль права, регламентирующая порядок производства по уголовным делам. Нормы этой отрасли регулируют деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда при расследовании и разрешении уголовных дел. Нормы уголовно-процессуального права определяют цели и задачи уголовного судопроизводства, правовое положение участников уголовного процесса, права и обязанности правоохранительных органов в этом процессе, регламентируют порядок таких процессуальных действий, как сбор и оценка доказательств и другие. Основным источником данной отрасли права является Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации.

Нормы гражданского процессуального права определяют цели и задачи гражданского судопроизводства, подведомственности и подсудности рассматриваемых споров^ порядок сбора и оценки доказательств по гражданским делам, а также вынесения и обжалования решений по гражданским делам, а также исполнения вынесенных и вступивших в законную силу решений. Источник этой отрасли права - Гражданский процессуальный кодекс РСФСР.

Многие отрасли российского права более подробно отражены в данной книге.

В крупных и сложных по составу отраслях права имеется еще один элемент - *подотрасль права.* Подотрасль права представляет собой совокупность правовых норм,

которыми регулируется специфический вид отношений в пределах сферы правового регулирования соответствующей отрасли права. Так, в гражданском праве в качестве подотраслей выделяют наследственное право, право интеллектуальной собственности и некоторые другие.

§ 3. Институты права: понятие, виды

Институт права - это законодательно обособленный комплекс юридических норм, обеспечивающий цельное регулирование данной разновидности общественных отношений. Выделяют следующие признаки института: однородность фактического содержания; юридическое единство (комплексность); законодательная обособленность в виде разделов, глав и т.п.

Юридическое единство правовых норм, составляющих правовой институт проявляется в единстве содержания его норм. В институте имеются общие положения, правовые принципы, понятия, единство правового режима регулируемых отношений.

Полнота регулирования в институте достигается достаточным разнообразием норм института. В его состав входят запрещающие, обязывающие и дозволяющие нормы. Разнообразие норм института позволяет ему осуществлять все аспекты правового регулирования соответствующей группы общественных отношений. Каждый институт выполняет присущие ему функции и при этом не пересекается с другими институтами системы права.

Правовой институт, как правило, в тексте нормативного акта определенным образом выделяется, обособляется. Это обособление происходит в виде глав, разделов, частей и других элементов нормативных правовых актов. Логическая последовательность и совершенство закона предполагают такую дифференциацию его содержания, которая определяется качественной обособленностью той или иной совокупности норм.

Чаще всего правовой институт - немногочисленная совокупность норм.

Выделяют следующие **виды институтов:** отраслевые (например, институт трудового договора) и межотрасле-

вые (институт собственности). Наиболее распространенными являются отраслевые институты, чем подчеркивается своеобразие отраслей права. Примером отраслевого института может быть материальная ответственность рабочих и служащих в рамках трудового права. Четкая отраслевая принадлежность данного института проявляется в том, что сторонами этого отношения могут быть только работник и работодатель. В основе данного института лежат властные полномочия администрации предприятия, ее право налагать дисциплинарные взыскания на работников.

Межотраслевые институты носят сложный характер. Они регулируют отношения, имеющие не только большое значение в жизни общества, но и многообразный режим правовой защиты. Так, например, общие положения о праве собственности, основные формы собственности, возникновение и прекращение этого права регулируются нормами гражданского права, тогда как защита права собственности осуществляется большим числом отраслей права, в числе которых и уголовное, и административное и другие. Особенности права собственности имеются в рамках семейного права, земельного и других отраслей права.

§ 4. Понятие и виды систематизации

Систематизация - это обработка, приведение нормативных правовых актов в единую, согласованную систему. Эта деятельность необходима для того, чтобы оперативно находить нужные нормы. Систематизация используется в качестве способа обеспечения субъектов права необходимой и достоверной нормативно-правовой информацией.

Выделяют следующие **виды систематизации:** инкорпорация, кодификация и консолидация.

Инкорпорация - форма систематизации, в процессе которой нормативные правовые акты подвергаются внешней отработке и объединяются полностью или частично в различные сборники и собрания актов, в том числе с использованием компьютерной техники.

Содержание этих актов не изменяется. Инкорпорация преследует цель внешнего объединения нормативного ма-

териала, не ставит задачу устранения противоречии в содержании нормативных актов. Эта задача выполняется в ходе кодификации.

Примером развивающейся инкорпорации являются справочные правовые системы. Так, например, компьютерная Справочная Правовая Система «КонсультантПлюс» содержит правовые акты, которые предварительно подвергаются профессиональной обработке. Юридическая обработка - это выявление взаимосвязей между документами и фиксирование выявленных связей с помощью определенных форм (ссылок, примечаний, справочных сведений), а также создание редакций документов при их изменении. Инкорпорация справочной системы может быть произведена по запросу пользователя с использованием таких оснований, как: тематика, вид документа, дата принятия, ключевые слова и другие.

Кодификация - это вид систематизации, осуществляемый законодательными органами с целью упорядочения правовых норм.

Кодификация используется для целостной регламентации отрасли права, комплексного законодательного регулирования общественных отношений в отдельной области. Кодификация отражает более высокую меру концентрации нормативного материала в той или иной сфере общественных отношений.

Особую важность в выделении кодифицированных актов в особый вид играет устойчивость, сформированность общественных отношений, являющихся предметом правового регулирования кодекса. Можно выделить определенные признаки кодифицированных актов: а) высокая юридическая цельность и внутренняя согласованность кодифицированных актов; б) стабильность и устойчивость, широкий круг регулируемых отношений.

Важным условием кодификации является также подготовленность законодательства для кодификации, определенная степень его разработанности. Это означает, что акты, подлежащие кодификации, должны представлять собой определенную, твердо сложившуюся группу.

Наиболее широко признаваемым условием кодификации является требование к ее предмету, которым может

быть группа нормативно-правовых актов, которая представляет собой систему, обладающую свойствами отрасли права.

Таким образом, кодификация не является разновидностью текущего правотворчества. В связи со сказанным кодекс и закон существенно различаются по своему содержанию, роли в правовой системе, порядку формирования норм. Важными условиями для принятия акта в форме кодекса являются следующие: 1) устойчивость, стабильность общественных отношений, составляющих его предмет правового регулирования; 2) сложившееся правовое закрепление данных отношений; 3) отраслевая принадлежность положений нормативных правовых актов, который предполагается положить в основу кодификации.

Консолидация - форма систематизации, в процессе которой ранее изданные нормативные правовые акты по тому или иному вопросу сводятся (объединяются) в единый акт. Эта форма систематизации носит производный комплексный характер. Она может производиться двумя способами. В первом случае консолидация может быть осуществлена законодателем в виде принятия новой редакции какого-либо закона. Например, закон РСФСР «О государственной пошлине» в 1995 году был принят в новой редакции. Это официальная консолидация.

Консолидация может осуществляться и гражданами в случае внесения ими в текст какого-либо акта изменения, принятые правотворческими органами. В результате этой деятельности появляется консолидированный текст акта.

Контрольные вопросы

- Из каких элементов состоит система права?
- Какими признаками обладает институт права?
- В чем выражается влияние предмета и метода правового регулирования на построение системы права?
- Какие виды отраслей права Вы знаете?
- В чем единство и различие системы права и системы законодательства?

Тема 10
НОРМЫ ПРАВА

§ 1. Понятие и признаки правовой нормы, ее специфика

Средством организации трудовых процессов, сферы материального производства всей общественной жизни становятся определенные правила поведения, создаваемые людьми и объективно обусловленные потребностями их совместной жизни. Правила поведения, регулирующие отношения между людьми, и есть социальные нормы.

Социальная норма - это правило поведения или обобщенная информация о наиболее типичной жизненной ситуации или явления, созданные людьми и обращенные к ним в целях установления и поддержания условий человеческого общежития. Социальные нормы - одно из основных средств ориентации поведения личности или социальной группы в определенных условиях и средство контроля со стороны общества за их поведением. Основная функция социальных норм - функция регулирования общественных отношений - проявляется в том, что они содержат более или менее детальные «модели» поступков, так или иначе связанных с взаимоотношениями людей, оценивают полезность этих поступков, указывают (многие из них) на последствия их соблюдения или несоблюдения.

Важнейший вид социальных норм - правовые нормы. Обладая всеми качествами социальных норм, они имеют и специфические черты, определяемые их непрерывной связью с государством.

Юридическая норма - исходный, главный элемент системы права, основополагающее понятие для всей правовой системы. Кроме того, она представляет собой продукт сознательной деятельности человека, она возникает как результат осознанной потребности правового опосредования, необходимости урегулирования правом общественных отношений.

В теории права содержится большое количество определений норм права, что тесно связано с многообразием типов правопонимания, так как от определения права зависит определение юридической нормы. Можно дать следующее определение нормы: **юридическая норма (норма права)** - это общеобязательное веление, выраженное в виде государственно-властного предписания и регулирующее (воздействующее) на общественные отношения.

Анализируя юридическую норму, можно раскрыть суть понятия нормативности. Значение этого термина в юридической науке связывается с необходимостью отграничения правовых норм от индивидуальных правовых предписаний, не обладающих нормативностью.

Нормативность отражает типичность социальных процессов, явлений, связей, являющуюся следствием их типичности, распространенности. Они типичны в том плане, что обычно нормальны с точки зрения общественного сознания или сознания определенной социальной группы. Типичность относится, как правило, к существующим отношениям, однако она может касаться и новых социальных связей, повторяемость которых в будущем предполагается, если не с достоверностью, то с большой степенью вероятности.

Типизация - сложный мыслительный процесс, предполагающий обобщение, отвлечение от несущественных признаков явлений и выделение существенных. Применительно к юридической норме типизация проявляется в вычленении наиболее характерного, что присуще правовым явлениям или поступкам человека в определенной ситуации. Это процесс абстрагирования от конкретного в правовых явлениях, от индивидуальных черт личности и особенностей ее отдельного поведения. Благодаря этому в нормах появляется обобщенное, обезличенное правило поведения, что дает нормам возможность регулировать поведение неопределенного числа лиц, то есть ее адресат абстрактен. Типизация содержания норм приводит к тому, что они становятся «равным масштабом для различных лиц». Она обусловливает и такое свойство юридической нормы как ее стабильность.

Стабильность норм права постоянно вступает в противоречие с развитием общественных отношений. В том слу-

чае, если норма исходит из утративших свою жизненность обстоятельств, необходимо обновление законодательства. Новое законодательство обретает относительную стабильность до тех пор, пока развивающиеся общественные отношения вновь не поломают ее. Этот диалектический процесс перманентно сопутствует существованию законодательства.

Нормативность выражает всеобщность социальных связей и явлений. Всеобщность означает максимальную степень распространенности общественных отношений, их видов, вариантов среди членов общества.

Степень общности и важности отношений, моделируемых в юридических нормах, обусловливает иерархию этих норм. Всеобщие связи выражаются и закрепляются, как правило, в наиболее масштабных актах, обладающих высшей юридической силой, а не достигающие такого уровня обобщенности - в иных нормативных актах.

Нормативность предполагает обязательность правовых предписаний. Это свойство называется всеобщностью и означает неукоснительность исполнения правовых предписаний всеми субъектами права и обязательную реакцию со стороны общества, государства, социальной группы на поведение человека, отклоняющееся от требований правовой нормы.

В отличие от других социальных норм, правовые нормы, поддерживаются силой государственного принуждения.

В юридической литературе в качестве существенного признака норм права указывается на их предоставительно-обязывающий характер. Данный признак связан со специфическим свойством нормативности юридических норм - правил поведения, которые, независимо от того, в какой словесной формулировке они выражены (управомочивающие, обязывающие, запрещающие), регулируют общественные отношения посредством одновременного предоставления их участникам определенных субъективных прав и возложения на них соответствующих юридических обязанностей.

Определив в самом общем виде факторы нормативности, необходимо выяснить, все ли предписания российского законодательства можно считать нормами - правилами поведения. Мы полагаем, что не все и вот почему.

Российское законодательство изобилует предписаниями, которые вряд ли можно назвать правилами поведения, то есть эталоном, которому должны следовать люди в своих поступках. Это предписания, закрепляющие определенные юридические понятия (дефиниции), принципы права в целом, его отраслей и институтов, задачи и цели правового регулирования, описание правил процедуры и другие нормы.

Нормы права, таким образом, не сводятся только к правилам поведения, которые составляют лишь одну, хотя и наиболее распространенную разновидность юридических норм.

Учитывая сказанное, можно дать следующее определение ***юридической нормы:*** это исходящее от государства и охраняемое им общее, обязательное, формально-определенное веление, выраженное (моделируемое) в форме отправного установления или правила поведения и являющееся государственным регулятором общественных отношений.

§ 2. Классификация норм права

В логике под классификацией понимается распределение изучаемых объектов по классам на основании определенного общего признака. Научно обоснованная классификация юридических норм позволяет:

1) четко определить место каждого вида юридических норм в системе права и тем самым рельефнее высветить его системообразующие связи;

2) лучше уяснить функции правовых норм и их роль в механизме правового регулирования;

3) точнее определить границы и возможности регулирующего воздействия права на общественные отношения;

4) значительно усовершенствовать правотворческую и правоприменительную деятельность в Российском государстве.

Правильность и полнота классификации зависит от выбора ее основания, которым, как правило, выступает наиболее существенный признак, определяющий все остальные признаки классифицируемого явления.

Наиболее существенным признаком правовых норм является их функциональная роль.

По функциональной роли в механизме правового регулирования выделяют следующие виды норм: исходные правовые нормы, нормы - правила поведения (нормы непосредственного регулирования человеческого поведения), общие и специальные нормы.

Отличительным признаком ***исходных*** (отправных, первичных, учредительных) норм является их общий характер, высокая степень абстрагирования, особая роль в механизме регулирования общественных отношений. С помощью этих норм определяются цели, задачи, принципы, пределы, направления, методы правового регулирования, закрепляются правовые категории и понятия. Исходные правовые нормы получают логическое развитие и конкретизацию в нормах - правилах поведения.

Разновидностью данной группы норм являются ***нормы-начала,*** которые представляют собой предписания, закрепляющие устои государственного строя, основы социально-экономической, политической и государственной жизни общества. Нормы-начала сосредоточены в конституции государства, развиваются в нормах-принципах.

Нормы-принципы — это законодательные предписания, выражающие и закрепляющие принципы права. В соответствии с классификацией принципов эти нормы делятся на общеправовые, межотраслевые и отраслевые.

Определительно-установочные ***нормы*** представляют собой предписания, определяющие цели, задачи отдельных отраслей права, правовых институтов, предмет, формы и средства правового регулирования.

Примерами определительно-установочных норм являются ст. 1 и ст. 2 Гражданского кодекса РФ, определяющие задачи гражданского законодательства и отношения, регулируемые им.

Нормы-дефиниции - это предписания, содержащие полное или неполное определение правовых категорий и понятий.

Примером таких норм являются нормы, закрепляющие понятия преступления, административного правонарушения, гражданства, предпринимательской деятельности.

Дефинитивные нормы выполняют в основном направляющую функцию в механизме правового регулирования. Их отсутствие в системе права лишило бы законодательство ясности, а процесс его применения сделало крайне затруднительным, либо вообще невозможным. Отсутствие определений ряда понятий в современном российском законодательстве снижает эффективность юридических норм, вызывает отдельные коллизии в правоприменительной практике. Так, следовало бы дополнить законодательство такими определениями, как «должностное лицо», «ненормированное рабочее время» и некоторыми другими.

Непосредственно регулируют человеческое поведение ***нормы-правила поведения,*** которые указывают на взаимные права и обязанности субъектов, условия их реализации, вид и меру реакции государства по отношению к правонарушителям. Нормам данного типа присущ предоставительно-обязывающий характер, соответственно которому они устанавливают для участников общественных отношений (субъектов) охраняемые и гарантируемые государством взаимные субъективные права и юридические обязанности. В результате такого целенаправленного регулятивного воздействия нормы-правила поведения на то или иное фактическое общественное отношение это отношение приобретает характер правового, а его участники становятся субъектами данного правоотношения. В нормах-правилах поведения получают логическое развитие и материализацию исходные правовые нормы. Нормы-правила поведения не однородны, они разделяются на регулятивные и охранительные.

Разделение норм права на ***общие и специальные*** отражает различие норм по степени общности и объему (сфере) действия. ***Общие нормы*** - это предписания, которые присущи общей части любой отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права. Общие нормы могут иметь не только отраслевое, но и межотраслевое значение. Например, нормы, характеризующие столь большой межотраслевой институт, как институт собственности.

Специальные нормы - это предписания, которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей, специфики, конкретных условий и т.п. Специальные нормы детализируют общие, корректируют временные и пространственные условия их реализгции, способы правового воздействия на поведение личности.

По предмету правового регулирования (по отраслевой принадлежности) выделяют нормы гражданского права, уголовного, трудового и иных отраслей права. Качественная однородность и относительная автономия определенных общественных отношений обусловливают особенности и относительную обособленность регулирующих их правовых норм, которые в своей совокупности и составляют отрасль права.

Отраслевые нормы подразделяются на материальные и процессуальные.

Процессуальные нормы носят организационно-процедурный, управленческий характер. Они регламентируют порядок, формы и методы реализации норм материального права. Процессуальные нормы по отношению к материальным всегда носят производный, вторичный характер. Различие между нормами процессуальными и материальными в том, что первые отвечают на вопрос «как», а вторые - «что». Не все процессуальные нормы объединены в обособленные отрасли права, чаще они образуют своеобразную правовую совокупность, создают определенный раздел соответствующей отрасли права.

По методу правового регулирования выделяют императивные, диспозитивные, поощрительные и рекомендательные нормы.

Императивные нормы - категорические, строго обязательные, не допускающие отступлений и иной трактовки предписания. Так, например, исходные нормы всегда императивны.

Диспозитивные нормы предписывают вариант поведения, но при этом предоставляют субъектам возможность в пределах законных средств урегулировать отношения по своему усмотрению. Сторонам предоставляется возмож-

ность самим договориться о своих взаимных правах и обязанностях, и лишь на случай, если они не сделают этого, предписывают обязательный вариант поведения. Этот факт обусловливает особенности изложения диспозитивной нормы. Обычно контекст формулировки соответствующего правила поведения включает слова: «если иное не предусмотрено законом или договором».

Поощрительные нормы - это предписания относительно предоставления определенных мер поощрения за одобряемый государством и обществом, полезный для них вариант поведения субъектов, заключающийся в добросовестном выполнении своих юридических и общественных обязанностей либо в достижении результатов, превосходящих обычные требования.

Поощрительные нормы российского права выполняют важные функции, так как они выступают в качестве: а) средства обеспечения реализации правил общежития, некоторых технико-юридических и эстетических норм; б) фактора упрочения различных видов государственной дисциплины; в) стимулятора социальной активности индивидуальных и коллективных субъектов права; г) способа согласования общественных и личных интересов граждан; д) средства воспитания правосознания; е) положительного катализатора развития общественных отношений; ж) фактора мотивации правомерного поведения; з) разновидности социального контроля.

Поощрительные нормы права оказывают стимулирующее воздействие на самые разнообразные виды деятельности. Несмотря на то, что количество поощрительных норм растет, их правовая природа остается спорной.

Особенности поощрительных норм выражаются в том, что им присущ: а) своеобразный способ воздействия на волевое поведение лиц и коллективных образований; б) особое содержание данных норм; в) специфика их социального назначения.

Способ воздействия поощрительных норм строится так, что лицо не обязывается, а побуждается к достижению полезного для государства результата. Способ воздействия этой нормы в отношении ее адресата таков, что добиваться или не добиваться указанного в норме результата, а

значит и государственного поощрения — добровольное дело субъекта. Особенности содержания поощрительных норм, прежде всего, связаны с закреплением в них заслуги. Заслуга - фактическое и юридическое основание для государственного поощрения.

Заслуга устанавливается за следующие варианты поведения: 1) добросовестное и точное выполнение субъектами возложенных на них юридических и общественных обязанностей; 2) совершение участниками общественных отношений не предусмотренных правовой нормой таких полезных для государства деяний, которые превосходят обычные требования.

Учитывая сказанное, можно следующим образом определить поощрительные нормы: ***поощрительная норма*** есть обеспечиваемое государством предписание общего характера относительно возможного предоставления определенной меры поощрения за полезный для государства вариант поведения, состоящий в добросовестном выполнении юридических и общественных обязанностей либо в достижении установленных результатов, превосходящих обычные требования, в целях повышения социальной активности субъектов права в различных сферах жизни общества.

По методу правового регулирования выделяют также ***рекомендательные нормы,*** которые устанавливают варианты желательного, с точки зрения государства, урегулирования общественных отношений, имея в виду проведение адресатами данных рекомендаций организационно-хозяйственных и воспитательных мероприятий или высокой ответственности и творческой инициативы.

По форме выражения предписания выделяют управомочивающие, обязывающие, закрепляющие нормы.

Управомочивающие (правоустановительные) нормы предоставляют субъектам право на совершение предусмотренных в них положительных действий. Оперируют данные нормы словами «вправе», «имеет право». Эти нормы свидетельствуют о разрешении, дозволении выбора субъектами права варианта правомерного поведения.

Обязывающие нормы закрепляют обязанность совершения определенных положительных действий. Позитив-

ное обязывание выражается в тексте норм операторами «обязан», «должен».

Запрещающие нормы требуют воздержаться от названного в них варианта поведения, которое законом признается правонарушением. Цель запрещающих норм - предотвратить возможные нежелательные действия, могущие причинить ущерб общественным интересам.

Некоторые исследователи отождествляют обязывающие и запрещающие нормы. Однако обязанность и запрет - не идентичные понятия. Обязанность всегда предусмотрена по отношению к позитивному поведению и представляет собой указание конкретных вариантов из возможного множества; запрет же - указание нежелательных вариантов и оставление всего остального множества на усмотрение субъекта. Если обязывание предполагает активные положительные действия субъектов права, воплощая в себе динамическую форму осуществления функций юридических норм, то запрет ориентирован на пассивное поведение субъектов и связан со статической формой осуществления функций правовых норм.

Запрет всегда предполагает абсолютные или относительные ограничения, он может быть обнаружен путем анализа и в управомочивающих и в обязывающих нормах. Однако лишь в запрещающих нормах он сформулирован прямо и непосредственно. Операторами волевого поведения в запрещающих нормах являются слова «запрещается», «не вправе», «не может быть» и др. Так, например, ст. 78 КЗоТ РФ устанавливает, что «месячная заработная плата рабочего или служащего не может быть ниже установленного государством минимального размера».

По субъекту правотворчества, то есть в зависимости от органа, издавшего те или иные юридические нормы, они подразделяются на нормы закона, обладающие высшей юридической силой, и подзаконные нормы, содержащиеся в подзаконных нормативных актах, издаваемые на основе и во исполнение законодательных норм.

По сфере действия нормы права делятся на нормы общего действия, нормы ограниченного действия и локальные нормы.

§ 3. Структура юридической нормы

Рассматривая структуру юридических норм, необходимо руководствоваться следующими обстоятельствами:

1. Отправным при исследовании должно быть философское понятие структуры, то есть исходить из относительного единства элементов объекта и одновременном наличии устойчивых связей между элементами.

2. Структура юридической нормы должна определяться применительно ко всем их видам, а не только по отношению к нормам-правилам поведения, как обстоит дело в настоящее время. Вопрос о структуре норм права, не являющихся правилами поведения, практически не ставится, хотя наличие этих предписаний - наиболее яркое свидетельство и проявление специализации в системе российского права.

3. Структуру любой правовой нормы образует единство составляющих ее элементов. Однако характер этих элементов, их количество, расположение, способ связи и назначение зависят от вида юридических норм. Следует, таким образом, различать структуру юридических норм отправных (исходных, учредительных) и норм-правил поведения.

Структура отправных (учредительных) норм права

Эти нормы весьма неоднородны и отличаются друг от друга степенью общности, функциональным назначением, динамизмом действия, общеправовой или отраслевой принадлежностью.

Но всем им присуще общее свойство - они законодательно закрепляют (учреждают) какое-либо правовое положение материального или процедурного характера. Делается это либо путем его словесного обозначения, либо указания одного или нескольких существенных признаков, либо полного определения (дефиниции). Эти признаки правового понятпя, явления, принципа, общественно-политической ситуации выступают в качестве структурных элементов отправной (учредительной) юридической нормы. При этом логическая структура выражается либо полно и тогда она совпадает со структурой законодатель-

ного нормативного предписания, либо она «урезается» до констатации какого-либо факта или признака правового понятия (явления).

Поэтому нет смысла искать в отправных (учредительных) нормах гипотезу, диспозицию или санкцию. Они имеют иные структурные элементы.

Структура нормы-правила поведения

Традиционно и широко распространено до сих пор в литературе мнение о трехчленном строении юридической нормы (гипотеза, диспозиция, санкция).

Данная точка зрения подвергалась критической оценке со стороны ряда ученых. Учитывая специализацию юридических норм в регулировании и охране общественных отношений, они считают, что реально существующая норма-правило поведения имеет не три, а меньшее количество элементов. Получило известную поддержку мнение о наличии 2-элементной структуры: гипотеза и диспозиция, диспозиция и санкция.

Наиболее распространенной является точка зрения о трехчленной структуре логической нормы. Логическая норма - это выделяемое логическим образом общее правило, которое воплощает органические связи между нормативными предписаниями и обладает полным набором свойств, раскрывающих их государственно-властную, регулятивную природу. В соответствии с этим выделяется и структура юридической нормы. Логическая норма имеет в своем составе три элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию.

Логическая структура юридической нормы-правила поведения воссоздается мыслительным путем и представляет собой формулу: «Если... то... иначе... (в противном случае...)». Для воссоздания логической структуры, кроме требований и правил логики, необходимо хорошее знание законодательства, юридической техники, системообразующих связей правовых норм и механизма их действия.

Трехчленная логическая структура норм права - правил поведения имеет исключительно большое значение для правотворческой и правоприменительной деятельности, так как она позволяет создавать жизнеспособную, прове-

ренную практикой, эффективную систему государственно-правового воздействия на поведение человека.

В правоприменительной деятельности логико-юридическая структура нормы выступает в качестве программы индивидуальных действий правоприменителя или лица, реализующего норму в иных формах. Она раскрывает механизм воплощения субъективных прав и юридических обязанностей в фактическом поведении субъектов. Формула трехчленного строения юридической нормы-правила поведения, таким образом, отражает механизм воздействия права на поведение субъектов и выступает одновременно в качестве структуры правового нормативного предписания.

Гипотеза, диспозиция, санкция - структурные элементы юридической нормы-правила поведения.

Гипотеза - элемент юридической нормы, указывающий на жизненные обстоятельства, при наличии которых реализуется ее диспозиция.

Посредством гипотезы определенный абстрактный вариант поведения «привязывается» к конкретному жизненному случаю, субъекту, времени и месту. Обобщение социальных ситуаций приводит генетически к формированию модели поведения, а каждая из этих ситуаций «вдыхает жизнь в правило поведения», переводит его на уровень отдельного случая, придает ему предметный характер. В рамках гипотезы осуществляется диалектическое взаимодействие общего и отдельного. Гипотеза - необходимый элемент структуры юридической нормы-правила поведения, выступает условием обязательности диспозиции. Ее предположительный характер не ставит под сомнение достоверность существования обстоятельств, с которыми связывается действие (бездействие) правила поведения, и не колеблет его обязательности, а подчеркивает лишь ситуативность этих обстоятельств. Нельзя согласиться в этой связи с тем, что уголовно-правовые нормы не имеют гипотезы потому, что предположительный характер несовместим с категоричностью этих норм.

Диспозиция - это элемент юридической нормы, указывающей на правило поведения, которому должны следовать участники правоотношений.

Наиболее простым способом формулирования диспозиции нормы является указание в ней дозволяемых и запрещаемых действий (бездействия) без описания признаков данных деяний. Таким путем создаются нормы с простой диспозицией. Это имеет место тогда, когда речь идет о широко известных и всем само собой понятных действиях (например, убийство). В других случаях, когда нельзя ограничиться лишь наименованием предписываемого действия в силу его малоизвестности или разноречивости, нормы издаются с описательной диспозицией. В данном случае в диспозиции формулируются существенные признаки действия (например, описание кражи как тайного похищения имущества).

Санкция юридической нормы содержит описание неблагоприятных последствий для правонарушителя, мер государственного принуждения, наказания.

В зависимости от способа, которым санкции охраняют правопорядок, обеспечивают исполнение предусмотренных в нормах обязанностей, санкции делятся на правовосстановительные и штрафные (карательные).

По степени определенности санкции делятся на относительно-определенные (в них указан высший и низший предел наказания), абсолютно-определенные (содержат строго определенную меру наказания) и альтернативные (позволяющие сделать выбор) санкции.

§ 4. Соотношение нормы права и статьи закона

Внутренняя структура нормы права не во всех случаях совпадает с внешней. Статья нормативного акта и норма права могут и не совпадать. Законодатель пользуется внешними формами выражения норм права, считаясь с соображениями удобства, экономичности, большей ясности и доступности изложения правового предписания, большей его убедительности. Поэтому логическая структура нормы права может не совпадать с формой словесного выражения.

Выделяют три способа изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.

Прямой способ изложения состоит в том, что в статье нормативного правового акта излагаются все три элемента правовой нормы.

Отсылочный способ имеет место в тех случаях, когда в тексте акта имеются не все элементы правовой нормы и содержится определенная отсылка к другим статьям данного акта, где находятся иные элементы нормы права.

Бланкетный способ изложения означает, что в статье нормативного правового акта устанавливается неопределенная отсылка к группе актов, правилам, инструкциям, которые не определены точно.

Контрольные вопросы

- Какие признаки нормы права Вы знаете?
- Из каких элементов состоит логическая структура нормы права?
- Какие формы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов Вы знаете?
- Какие основания могут быть положены в основу классификации норм права?
- По какому основанию произведено выделение императивных и диспозитивных норм?

Тема 11
ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие и признаки правоотношения

Правоотношение - это возникающая на основе норм права индивидуализированная общественная связь между лицами, характеризуемая наличием субъективных юридических прав и обязанностей и поддерживаемая (гарантируемая) принудительной силой государства.

Правоотношение обладает следующими **признаками:**

- это связь между лицами, возникающая на основе норм права;
- связь осуществляется через субъективные права и юридические обязанности;
- государственная власть поддерживает (гарантирует) действия носителя субъективного права (управомоченного лица) и обеспечивает исполнение обязанностей;
- эта связь носит в разной степени индивидуализированный характер;
- определенность содержания прав и обязанностей, т.е. того поведения, которому должны (могут) следовать участники отношений;
- обладает волевым характером;
- имеет специфическое внутреннее строение.

Поясним ***волевой характер*** правоотношения. Это означает, что правоотношение связано с волей субъектов. Многие правоотношения возникают на основе волевых актов (например, гражданско-правовые сделки). Но даже если правоотношения и возникают без влияния индивидуальной воли, то их подавляющее большинство реализуется при помощи волевых действий участников правоотношений. Человек, например, перед совершением какого-либо поступка принимает соответствующее решение, которое затем осуществляет при помощи некоторых действий.

Правоотношение имеет определенную внутреннюю структуру и состоит из следующих элементов: субъектов, содержания и объекта правоотношения.

§ 2. Виды правоотношений

Правоотношения могут быть классифицированы ***на основе специально-юридических функций права.*** По этому основанию выделяют следующие виды: регулятивные и охранительные.

Регулятивные правоотношения - это отношения, проводящие регулятивную функцию права (статическую и динамическую). Возникают регулятивные правоотношения на основе правомерного поведения и направлены на упорядочение, закрепление и развитие общественных отношений. Складываясь на основе регулятивных юридических норм, они устанавливают субъективные права и обязанности.

Регулятивные правоотношения делятся на активные и пассивные в зависимости от того, какую из двух основных регулятивных функций (динамическую или статическую) они проводят. Правоотношения ***активного типа*** выражают динамическую функцию права и складываются на основе обязывающих норм. Эти отношения характеризуются тем, что возлагают на лицо обязанность положительного содержания, т.е. совершить определенные действия (произвести ту или иную работу, передать имущество и т.п.). Интересы управомоченного удовлетворяются только в результате совершения положительных действий обязанным лицом.

Правоотношения ***пассивного типа*** - это отношения, выражающие статическую функцию права. Складываются эти отношения на основе управомочивающих и запрещающих норм, рассматриваемых в единстве, и характеризуются тем, что положительные действия совершаются управомоченным, а не обязанным лицом. При этом на обязанное лицо возлагается обязанность пассивного содержания, т.е. воздерживаться от поведения известного рода. Управомоченный субъект удовлетворяет интересы своими же действиями.

Охранительные правоотношения складываются на основе охранительных норм и представляют собой правоотношения, при помощи которых осуществляются меры юридической ответственности, меры защиты субъективных прав, превентивные средства государственного принуждения. Они возникают на основе противоправных действий и являются всегда властеотношениями. Юридические обязанности по этим правоотношениям требуют от субъекта претерпевания тех нежелательных последствий, которые изложены в санкциях правовых норм.

По способу индивидуализации субъектов в правоотношении выделяют относительные и абсолютные правоотношения.

Относительные (или двусторонне индивидуализированные) - это отношения, в которых поименно определены все субъекты. Примером относительных правоотношений являются договорные отношения (мена, дарение).

Абсолютные (или односторонне индивидуализированные) - это отношения, в которых поименно определена одна сторона - носитель субъективного права. Обязанными же являются все другие лица - «всякий и каждый». Например, отношения собственности характеризуются тем, что известен лишь носитель субъективного права - собственник. Обязанными являются абсолютно все другие лица, которые не должны посягать на объект собственности. Другими словами, на всех возлагается обязанность пассивного типа.

§ 3. Содержание правоотношения

В правоотношении могут быть выделены материальное и юридическое содержание.

Юридическое содержание правоотношения - это его составные элементы, т.е. субъективное право и юридическая обязанность.

Материальное содержание - это то фактическое поведение, которое управомоченный может, а правообязанный должен совершить. Оно складывается из дозволенного поведения управомоченного и должного поведения правообязанного.

Дозволенное поведение управомоченного выражается в требовании исполнения обязанности. В ряде же правоотношений (например, право собственности - правоотношение пассивного типа) управомоченный совершает положительные действия, которые состоят в обладании и фактическом использовании материальных и духовных объектов, в действиях юридического характера, в частности, в актах распоряжения объектами.

Должное поведение может быть трех основных видов:

а) положительные действия - организационные акты государственных органов, передача вещей по гражданско-правовым обязательствам, выполнение рабочими и служащими трудовых функций и т.п.;

б) воздержание от действий, нарушающих права других субъектов;

в) претерпевание, т.е. «принятие» обязанным лицом осуществляемого в отношении него воздействия.

Важным элементом содержания правоотношения является **субъективное юридическое право.** Оно представляет собой принадлежащую управомоченному лицу в целях удовлетворения его интересов меру дозволенного поведения, обеспеченную юридическими обязанностями других лиц. Предоставленная управомоченному лицу мера дозволенного поведения обеспечивается государством при помощи возложения обязанностей на других лиц.

Конкретная юридическая возможность в содержании субъективного права называется правомочием. Выделяют следующие виды правомочий:

1. Право требования. Оно состоит в возможности требовать исполнения или соблюдения юридической обязанности. Это право на чужие действия. Например, покупатель имеет право на чужое действие - передачу товара продавцом.

Правомочие требования может проявляться двояко. Во-первых, это право требовать исполнения активной обязанности (позитивное), оно свойственно правоотношениям активного типа. Во-вторых, право требовать соблюдения субъектом возложенных на него пассивных обязанностей (негативное) свойственно правоотношениям пассивного типа.

2. Право на положительные действия. Его содержание состоит в возможности лица самому совершать положительные действия. В данном виде дозволенное поведение касается самого управомоченного, его интерес удовлетворяется при помощи его собственных акций - действий активного, положительного характера.

Отсюда своеобразие механизма осуществления рассматриваемого правомочия: его реализация не нуждается в содействии каких-либо других лиц. Необходимый эффект (удовлетворение интереса) достигается либо путем фактической деятельности, либо «автоматически» - с наступлением юридических последствий (например, при принятии наследства).

3. Притязание - это входящее в состав субъективного права (при нарушении юридической обязанности) правомочие, выраженное в возможности привести в действие аппарат государственного принуждения против обязанного лица. Притязание является материально-правовой основой соответствующих процессуальных прав, например, право на иск.

Элементом состава правоотношения является **юридическая обязанность.** Это предписанная обязанному лицу мера необходимого поведения, которой лицо должно следовать в соответствии с требованиями управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов.

§ 4. Субъекты правоотношений

Субъекты правоотношений - это индивиды, организации, публичные образования, которые, в силу юридических норм, могут выступать в качестве носителей субъективных юридических прав и обязанностей. Субъектам права характерны два признака:

- они могут быть носителями субъективных прав и обязанностей, для чего они должны обладать следующими свойствами: а) известная внешняя обособленность; б) персонификация; в) способность вырабатывать, выражать и осуществлять единую волю;

- это такие лица, которые приобретают свойства субъекта права в силу норм права, т.е. юридические нормы создают их основу.

Субъекту права присуща **правосубъектность,** которая включает два момента: 1) способность обладать правами и нести обязанности **(правоспособность);** 2) способность к самостоятельному осуществлению прав и обязанностей **(дееспособность)**.

Правоспособность подразделяется на виды в зависимости от того, каков круг субъектов и каково содержание их прав и обязанностей. Выделяют общую, отраслевую и специальную правоспособность.

Общая правоспособность - это способность лица быть субъектом права вообще. Это означает, что правопорядок государства признает данных индивидов или их образования субъектами права.

Отраслевая правоспособность - это способность лица быть участником правоотношений той или иной отрасли права.

Специальная правоспособность - это способность лица быть участником определенного круга правоотношений в пределах какой-либо отрасли права.

Субъекты права делятся на три группы:

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

§ 5. Объекты правовых отношений

Объекты правоотношений - это те явления (предметы) окружающего нас мира, на которые направлены субъективные права и юридические обязанности. Возможна следующая **классификация объектов** правоотношений: предметы материального мира; продукты духовного творчества; личные неимущественные блага; поведение участников правоотношений; результаты поведения участников правоотношений.

1) Предметы материального мира - это, в первую очередь, вещи. Вещами являются предметы природы в их естественном состоянии, а также созданные в процессе трудовой деятельности человека, по поводу которых возникают правоотношения. К вещам относятся средства производства, предметы потребления, ценные бумаги и другие объекты.

Вещи, в свою очередь, классифицируются по разным основаниям на различные виды. Так, например, вещи делятся на движимые и недвижимые по основанию - связь с землей. По основанию - длительность использования, вещи делятся на потребляемые и непотребляемые. Возможны и другие классификации вещей.

2) Продукты духовного творчества - это результаты интеллектуальной (духовной, творческой) деятельности, произведения искусства, литературы, живописи, кино и т.п.

3) **Личные неимущественные блага** - это нематериальные блага, непосредственно связанные с человеком, его личностью. К таким благам относятся жизнь, честь, достоинство человека. В случае посягательства на указанные ценности, возникают охранительные правоотношения, урегулированные нормами уголовного, административного, гражданского, семейного и других отраслей права.

4) Поведение участников правоотношений выражается либо в действии (активное поведение), либо в бездействии (пассивное поведение). Объектом правоотношения являются, как правило, деяния обязанного лица и значительно реже - поведение управомоченного.

5) Результаты поведения участников правоотношений - это те последствия, к которым приводит то или иное действие или бездействие. Многие правоотношения и устанавливаются ради того, чюбы путем поведения лиц добиться определенного результата. В этом случае не само поведение будет объектом правоотношения, а именно результат поведения. Примером может служить правоотношение, возникающее на основании договора, перевозки. Управомоченное лицо - получателя в данном договоре интересует не определенное поведение лица обязанного (перевозчика), а именно результат его действия - доставка груза в назначенное время в определенный срок. В правоотношении, вытекающем из договора подряда на капитальное строительство, заказчика чаще не интересуют действия подрядчика. Для него важен результат - построенное здание, отвечающее необходимым требованиям.

§ 6. Юридические факты: понятие, виды. Фактические составы

Юридические факты - это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение правовых отношений).

Юридическими фактами являются самые разнообразные жизненные обстоятельства, относящиеся как к области природы, так и к области социальной жизни. Вместе с тем к юридическим фактам относятся только те жизненные обстоятельства, которые предусмотрены правом.

Юридические факты классифицируются ***по связи факта с волей субъекта*** правоотношения на действия и события.

Юридические действия - это волевое поведение людей, внешнее выражение воли и сознания субъектов права. Отличительная черта этого вида фактов в том, что нормы права связывают с ними юридические последствия именно в силу их волевого характера.

Действия разделяются на правомерные и противоправные.

Правомерные действия - это волевое поведение, которое соответствует правовым предписаниям, содержанию прав и обязанностей субъектов. Правомерные действия делятся на индивидуальные акты, юридические поступки и результативные действия:

- индивидуальные акты представляют собой правомерные действия, с которыми нормы права связывают юридические последствия в силу волевой направленности действия на эти последствия (например, совершение гражданско-правовой сделки);

- юридические поступки, т.е. правомерные действия, с которыми нормы права связывают юридические последствия в силу самого факта действий независимо от того, были ли направлены действия на данные последствия или нет. Таким образом, юридические последствия связываются непосредственно с самим фактом действия лица безотносительно его волевой направленности (например, признание долга);

— результативные действия представляют собой действия, с которыми нормы права связывают правовые последствия в силу достижения известного практического результата деятельности, выраженного в объективной форме (деятельность автора, изобретателя).

Неправомерные ***действия*** (правонарушения) - это волевое поведение, которое не соответствует правовым предписаниям, ущемляет субъективные права, не согласуется с возложенными на лиц юридическими обязанностями.

Юридические события - это обстоятельства, не зависящие от воли людей. События разделяются на относительные и абсолютные.

Относительные события - обстоятельства, вызванные деятельностью людей, но выступающие в данных правоотношениях независимо от породивших их причин (техногенные аварии).

Абсолютные события - обстоятельства, которые не вызваны волей людей и не выступают в какой-либо зависимости от нее (буран, наводнение).

Юридические факты классифицируются по такому основанию, как *последствия, к которым приводит юридический факт:* **правообразующие, правопрекращающие** и **правоизменяющие.**

По форме проявления юридического факта и по характеру его действия факты делятся на положительные и отрицательные.

Положительные — это факты, которые представляют собой реально существовавшее или существующее в данный момент явление действительности (административные акты, явления стихийного характера и др.).

Отрицательные - это факты, выражающие отсутствие определенных явлений. Норма права связывает здесь определенные юридические последствия не с наличием того или иного обстоятельства, а с его отсутствием. Таковы, например, некоторые из условий, необходимые для регистрации брака (отсутствие другого зарегистрированного брака, отсутствие определенной степени родства и др.)

По **характеру** действия юридические факты делятся на факты ограниченного действия и состояния.

Факты ограниченного (однократного) действия - это обстоятельства, с которыми нормы права связывают юридические последствия только в данном конкретном случае. Эти факты существуют лишь в данный момент или известный отрезок времени, а потом исчезают, порождая те или иные юридические последствия (смерть, истечение срока).

Состояния - это обстоятельства, которые существуют длительное время, непрерывно или периодически порождая юридические последствия. Например, состояние в браке, нетрудоспособность и т.п.

Фактический состав - это система юридических фактов, необходимая для наступления юридических последствий (возникновения, изменения или прекращения правоотношений).

Можно выделить два вида фактических составов.

Простые составы - это комплексы фактов, между которыми существует «свободная», нежесткая связь. В таком составе факты могут накапливаться в любом порядке.

Сложные (связанные) - это системы фактов, между которыми существует взаимообусловленность, жесткая зависимость. Факты должны накапливаться в жестком, строго определенном порядке.

Смешанные - это системы фактов, связь между которыми является частично «свободной», а частично - жесткой, «связанной».

Контрольные вопросы

- Какие признаки правовых отношений позволяют отделять их от иных видов общественных отношений?
- Что является основанием для возникновения правоотношений?
- Какие виды фактических составов Вам известны?
- Назовите элементы состава правоотношения.
- В чем проявляется волевой характер правоотношений?

Тема 12
РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

§ 1. Понятие реализации правовых норм. Основные формы реализации права

Правовые нормы существуют для того, чтобы целенаправленно воздействовать на волю и сознание людей, побуждая их вести себя так, как предписывает законодательство, регулировать общественные отношения.

Реализация правовых норм - это такое поведение субъектов права, в котором воплощаются предписания правовых норм (правомерное поведение), практическая деятельность людей по осуществлению прав и выполнению обязанностей. Иными словами, это воплощение в поступках людей тех требований, которые в общей форме выражены в нормах права. Реализация норм права есть непосредственный результат правового регулирования, конкретное его проявление.

Реализация права как процесс может быть охарактеризована с объективной и субъективной стороны.

С объективной стороны она представляет собой совершение действий, определенных нормами права.

С субъективной стороны реализация права характеризуется отношением субъекта к правовым требованиям в момент совершения предписанных действий. Субъект может реализовывать право, если он заинтересован в этом, из-за того, что он осознает свой общественный долг или из страха неблагоприятных последствий, а также руководствуясь иными мотивами.

Так как норма права, являющаяся правилом поведения, представляет собой единство гипотезы, диспозиции и санкции, то ее содержание предусматривает два уровня (или способа) реализации:

- реализация диспозиции в правомерном поведении;
- реализация санкции через принудительное воздействие

на правонарушителя, осуществляемое государственной властью при противоправном поведении субъекта права.

Нормы права по характеру предписываемого ими поведения могут быть: обязывающими, запрещающими и управомочивающими. Очевидно, что они воплощаются в соответствующем поведении.

1. Реализация обязывающих норм — это совершение поступков, предусмотренных диспозицией норм, имеющих положительное содержание и обязательный характер.

В случае уклонения от исполнения реализация этой нормы переместится на второй уровень - принудительное привлечение к юридической ответственности.

2. Реализация запрещающих норм - воздержание субъектов от поступков, на которые нормами права наложен запрет — называется соблюдением.

Например, воздержание от общественно-опасных действий, наказания за которые предусмотрены санкциями норм. Когда эти нормы в отношении тех или иных субъектов не выполнили своей задачи, вступает в действие второй уровень - реализация санкции нормы.

3. Реализация управомочивающих норм - совершение субъектами по своему усмотрению действий, на которые они управомочены нормами права. Эта форма называется использованием.

Например, субъекты права покупают и продают принадлежащие им на праве собственности вещи, используя диспозиции соответствующих норм (например, норм договоров дарения, мены, купли-продажи).

Таким образом, использование, исполнение и соблюдение - формы реализации права. Рассмотрим их содержание.

Использование - форма реализации права, которая выражается в осуществлении возможностей, вытекающих из дозволений. Характерная черта данной формы - активное поведение субъектов, причем оно касается субъективных прав на свое собственное активное поведение, на использование предоставленных правом юридических возможностей (использование, например, юридического права распоряжаться объектом собственности, избирательными правами).

Соблюдение - форма реализации, которая выражается в том, что субъекты сообразуют свое поведение с юридическими запретами. Характерная черта данной формы - пассивное поведение субъектов: они не совершают действий, запрещенных юридическими нормами, т.е. выполняют возложенные на них пассивные обязанности.

Исполнение - форма реализации, которая выражается в действиях субъектов по осуществлению обязывающего правового предписания. Характерная черта - активное поведение субъектов: они совершают действия, предписанные юридическими нормами, т.е. выполняют возложенные на них обязанности к активному поведению.

Классификация форм реализации в практическом отношении тесно связана с избранием методов обеспечения нормального процесса реализации правовых норм и достижения требуемых законодателем результатов.

Успех или неуспех перевода нормативных требований в реальное поведение людей, в конечном счете, связан с созданием материальной базы, с научно-техническим и ресурсным обеспечением, установлением оптимального образа жизни, созданием благоприятного морально-политического климата, с организационными мерами и т.п. Но также имеет большое значение субъективная сторона процесса осуществления права и средства прямого воздействия на волю и сознание людей.

Если люди решительно отказываются повиноваться предъявленному требованию, то оно никогда не будет осуществлено в их поведении. Поэтому государство использует ряд методов для того, чтобы сформировать у граждан, должностных лиц и коллективных субъектов права потребность, желание и необходимость совершать предусмотренные в нормах права действия.

В истории можно выделить два основных средства воздействия на волю людей с целью обеспечения реализации правовых норм - это обещание награды и угроза физическим принуждением или лишением каких-либо благ.

В правовом государстве значительно меняются сфера и объем репрессивно-карательных и принудительных мер, открывается возможность самообеспечения правовых предписаний.

Цель права состоит в удовлетворении жизненных потребностей людей. Поэтому должно устанавливаться принципиальное соответствие государственной воли с волей субъектов права. При таком условии перспектива состоит в постепенном отпадении необходимости специализированного государственного принуждения. Само содержание права обусловливает добровольное повиновение со стороны подавляющего большинства граждан.

Однако самообеспечение норм права в обществе нельзя понимать упрощенно, т.к. можно заметить, что в определенные периоды развития ряда государств использовались методы командно-волевого, административного нажима, принудительные и даже репрессивные методы.

Заинтересованность участников общественных отношений состоит в реализации принадлежащих им прав в сфере действия управомочивающих норм, а более широко - за пределами действия запретов, ограничений и обязывающих велений. Государство не обещает наград за сам факт реализации управомочивающих норм. А тем более не грозит лишениями за случай отказа от реализации предоставленных прав. Содержание управомочивающих норм удовлетворяет воле их адресатов, а сам результат осуществления прав приносит желаемые блага.

При осуществлении обязывающих норм затрачиваются человеческие силы. И в качестве определенной компенсации государство обещает какие-то блага. Исполнение обязанностей под угрозой возможно, но оно не будет качественным. Все-таки в большинстве своем люди исполняют юридические обязанности по внутреннему убеждению, из чувства долга.

Правовые запреты реализуются преимущественно под угрозой наступления неблагоприятных последствий в случае их нарушения. Это могут быть лишение свободы, штраф, исправительные работы и другие санкции.

§ 2. Применение права

Особой, специфической формой реализации права является применение. Правоприменение представляет собой государственно-властный способ организации осуществле-

ния норм права. С этим связана социально-политическая и юридическая характеристика правоприменения.

Специфика правового регулирования состоит в том, что воздействие на общественные отношения связано с установлением юридических прав и обязанностей их участников, а также с использованием данных прав и выполнением обязанностей. Применение права продолжает нормативное регулирование, заданное правотворчеством с помощью норм права, дополняя его индивидуальным (поднормативным) регламентированием, выражающимся в уточнении правового положения субъектов в реально создавшейся обстановке, конкретизации их субъективных прав и юридических обязанностей. Поэтому применение права можно считать вторым (после правотворчества) средством правового регулирования. Если правотворчество является нормативным, то правоприменение - индивидуально-конкретным, поднормативным.

В результате применения норм права происходит конкретизация правовых норм. Наряду с правотворчеством правоприменение является разновидностью правовой формы государственного управления. Правовая форма управления означает юридический способ внутренней организации управленческой деятельности и внешнего организационного воздействия на управляемых лиц. Поэтому правоприменительная форма управления предполагает соблюдение ряда правовых требований, предъявляемых к субъектам управления, процедуре управленческой деятельности, содержанию управленческих решений, исполнению принятых решений. Она вносит законность как в само управление, так и в управляемую деятельность, придает управлению официальный характер.

Правоприменение отличается от других форм реализации права тем, что здесь немыслимо бездействие (т.е. пассивное поведение).

Правоприменение носит производный характер, поскольку обеспечивает реализацию права третьими лицами. Применение одних норм одновременно требует соблюдения, исполнения и использования других, отсюда правоприменение - комплексная правореализующая деятельность.

Правоприменение - это властная индивидуально-правовая деятельность, которая направлена на решение юридических дел и в результате которой в ткань правовой системы включаются новые элементы - индивидуальные предписания.

Среди обстоятельств, вызывающих правоприменение, есть такие, которые связаны с возникновением правоотношений (например, при возникновении прав и обязанностей по пенсиям). Но в большинстве случаев обстоятельства, предопределяющие применение права, выражают главную особенность правоприменения - необходимость государственно-властной обеспечительной деятельности в процессе правового регулирования. А эти обстоятельства таковы по своему характеру, что требуют использования в процессе правового регулирования государственного принуждения.

Таким образом, ***применение права*** - это властная организующая деятельность компетентных органов и лиц, имеющая своей целью содействие адресатам правовых норм в реализации принадлежащих им прав и обязанностей, а также контроль за этим процессом.

Правоприменением занимаются различные органы государства и уполномоченные им организации. Правоприменительная деятельность реализуется посредством следующих способов: организационно-распорядительного, правосудия, общественно-юрисдикционного, административно-юрисдикционного, следственного, контрольно-надзорного и других.

В зависимости от степени жесткости правовой регламентации деятельности органов управления и установленной законом свободы правоприменителя в выборе того или иного варианта решения, можно различать несколько разновидностей организационного-распорядительного правоприменения:

1) стандартное применение права. Для него характерно принятие решения при наступлении стандартной ситуации, описанной в гипотезе, и в соответствии со стандартным предписанием, установленным в диспозиции правовой нормы. Наглядным примером стандартного правоприменения может служить назначение пенсии по возрасту:

нормы права закрепляют стандарт фактических обстоятельств (достижение возраста, размер заработной платы и др.) и стандарт правовых последствий (пенсия назначается в определенном размере).

Принятие решения о назначении пенсии конкретному лицу производится путем сопоставления каждой жизненной ситуации с нормой права, закрепляющей и стандарт фактических обстоятельств, и стандарт правовых последствий;

2) ситуационное (нестандартное) правоприменение. Юридической основой принятия решений при ситуационном правоприменении служат правовые нормы, устанавливающие компетенцию органов управления. В законодательстве такие нормы обычно выражаются формулами: «вправе», «имеет право», «в случае необходимости» и т.п.

§ 3. Стадии правоприменительной деятельности

Определенная последовательность совершения действий в ходе правоприменения дает основание говорить о стадиях применения:

1. Анализ фактических обстоятельств дела, с которыми связано применение диспозиции или санкции правовой нормы.

2. Выбор (отыскание) правовой нормы для определения поведения участников правоотношения или для оценки поведения, когда применяется санкция.

3. Уяснение смысла и содержания нормы права.

4. Разъяснение нормы права компетентным государственным органом или иным субъектом.

5. Принятие акта применения права.

Рассмотрим содержание перечисленных стадий.

Анализ фактических обстоятельств начинается с определения круга фактов, необходимых для решения дела. После этого приступают к сбору и процессуальному закреплению фактов, исследованию, установлению достоверности таких фактов. Они оцениваются с точки зрения истинности или ложности, их наличия или отсутствия.

Сбор, анализ и оценка фактов, необходимых для решения дела, обычно проводится не любыми доступными сред-

ствами, а с помощью определенных юридических средств, в установленных законом формах и порядке. В результате исследования фактических обстоятельств по делу устанавливается объективная истина.

Выбор нормы права - это отыскание такой нормы, которая рассчитана на регулирование данных отношений. При этом проверяются:

- подлинность нормы права и ее действенность (т.е. неотмененность, непротиворечивость нормам, обладающим более высокой юридической силой);
- характер действия нормы;
- пределы действия нормы во времени, в пространстве и по кругу лиц.

На этой стадии осуществляется квалификация, то есть решается вопрос о том, какая норма должна быть положена в основу рассматриваемого дела. Тесная связь и взаимообусловленность правовых норм предопределяют необходимость выбора в ряде случаев не одной, а нескольких норм, которые дополняют, развивают и корректируют друг друга и лишь в комплексе создают правовую основу для решения конкретного дела. При выборе нормы важно также учитывать общие предписания и нормативные принципы соответствующего правового института, отрасли права.

Если законодатель в пределах общего правила установил особое регулирование для специального круга отношений (например, в рамках общего порядка купли-продажи особые правила установлены для купли-продажи объектов недвижимости), то более конкретная норма, обладающая такой же юридической силой, имеет приоритет при решении соответствующих дел.

В некоторых случаях в процессе выбора нормы обнаруживается, что один и тот же вопрос регулируют две (или более) формально действующие нормы несовпадающего и даже противоречивого содержания (коллизия норм). Способы разрешения коллизий норм сводятся к следующему: а) если коллизирующие нормы исходят от различных органов, то применяется норма, исходящая от вышестоящего органа; б) если такие нормы приняты одним органом, то применяется норма, изданная позднее.

Уяснение смысла и содержания нормы права и разъяснение нормы, права компетентным государственным органом или иным субъектом являются стадиями толкования. В результате данной деятельности устанавливается действительный смысл нормы, содержание государственной воли, выраженной в ней.

Последняя стадия - *принятие акта применения права или вынесение решения.* Именно в принятии на основе нормы права имеющего официальное значение индивидуального акта властного характера (решение суда, приказ руководителя предприятия и т.п.) проявляется применение права в собственном смысле слова, в то время как все предшествующие стадии подготавливают условия для окончательного решения. Вынесение решения представляет собой акт, связывающий нормы права с конкретным случаем, властно распространяющий на него действие нормы, устанавливающей права и обязанности конкретных субъектов права.

§ 4. Акты применения права

Деятельность правоприменительных органов завершается оформлением соответствующего акта, который фиксирует принятое решение, придает ему официальное значение и властный характер. По отношению к конкретным органам и лицам акт применения права представляет собой обязательное к исполнению веление. За нарушение требований подобного акта виновное лицо несет ответственность как за нарушение нормы права, на основании которой он издан.

Как правило, акт применения права оформляется письменно. В некоторых случаях он может излагаться в устной форме, которая обычно протоколируется (удаление свидетелей из зала судебного заседания), либо в форме официальных жестов (жесты регулировщика).

В отличие от нормы права, акт применения права ограничен рамками конкретного случая и касается, как правило, индивидуально определенных субъектов, наделяя их конкретными полномочиями и налагая на них обязанности. Действие акта применения права начинается с мо-

мента его принятия, а прекращается после исполнения предписания.

Основания для классификации таких актов на отдельные виды многочисленны. Можно, например, группировать их в зависимости от субъектов, осуществляющих применение права: *акты, издаваемые государственными органами и общественными организациями, органами местного самоуправления, администрацией предприятий и учреждений.* Акты органов государственной власти можно разделить на: акты органов государственного управления, индивидуальные акты законодательной власти, акты суда и прокуратуры и другие.

В зависимости от характера регулируюгцего воздействия акты применения права можно разделить на *исполнительные,* то есть организующие исполнение положительных предписаний норм права путем их применения к конкретным жизненным случаям, и *правоохранительные,* с помощью которых нормы права охраняются от нарушений. В свою очередь, *правоохранительные акты* разделяются на *акты контроля и надзора,* направленные на предупреждение правонарушений, обеспечение неуклонного исполнения правовых норм; *следственные акты,* фиксирующие факты, относящиеся к правонарушениям, оформляющие материалы к применению юридических санкций; *юрисдикционные акты,* решающие вопросы о применении или неприменении мер государственного принуждения к правонарушителям; *акты исполнения юрисдикционных решений.*

Можно делить акты применения права на *индивидуальные,* касающиеся конкретных, заранее известных субъектов (приговор суда, назначение пенсии), и *имеющие определенное общее значение,* в результате принятия которых возникает целый ряд правоотношений, охватывающих большое число заранее не всегда известных субъектов (решение о распределении материальных фондов, о строительстве гидроэлектростанции). Необходимо различать акты однократного действия, действие которых ограничено во времени (вынесение взыскания), и акты длящегося действия, реализация которых представляет со-

бой продолжительное правовое состояние или требует периодически повторяемых действий (регистрация брака, поступление в ВУЗ).

Официальный характер акта применения права накладывает определенный отпечаток и на его внешнее оформление. В начале акта дается точное его наименование (приговор, приказ). Другие необходимые атрибуты - дата и место издания, указание полного наименования органа, издавшего акт, подписи лица или лиц, официально уполномоченных принимать акты подобного рода. Изложение содержания акта обычно распадается на три части: описательную, мотивировочную и резолютивную.

В качестве примера рассмотрим решение арбитражного суда.

В соответствии со статьей 127 АПК РФ решение арбитражного суда имеет следующее содержание и форму:

«1. Арбитражный суд принимает решение именем Российской Федерации.

2. Решение арбитражного суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть решения должна содержать наименование арбитражного суда, принявшего решение, состав суда, номер дела, дату и место разбирательства дела, наименование лиц, участвующих в деле, предмет спора, фамилии присутствовавших в заседании лиц с указанием их полномочий.

В мотивировочной части решения должны содержаться краткое изложение искового заявления, отзыва на него, других обстоятельств дела, установленных арбитражным судом, доказательства, на которых основаны выводы арбитражного суда об этих обстоятельствах, и доводы, по которым арбитражный суд отклоняет те или иные доказательства и не применяет законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле, а также законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии решения.

Резолютивная часть должна содержать выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении каждого заявленного искового требования.

При участии в деле нескольких истцов и ответчиков в решении указывается, как разрешен спор в отношении каждого из них.

При полном или частичном удовлетворении первоначального и встречного исков в резолютивной части решения указывается сумма, подлежащая взысканию в результате зачета.

В резолютивной части решения указывается о распределении между лицами, участвующими в деле, судебных расходов.

3. Если арбитражный суд устанавливает порядок исполнения решения или принимает меры к обеспечению его исполнения, об этом указывается в решении».

§ 5. Пробелы в праве. Применение аналогии закона и аналогии права

Под пробелом в праве обычно понимается полное или частичное отсутствие правового регулирования той сферы отношений, которая объективно требует регламентации и без обязательных для исполнения юридических норм не может нормально функционировать.

Пробелы в праве могут быть выявлены в выступлениях различных лиц в средствах массовой информации, в научных исследованиях, опросах общественного мнения. Это пробелы в общесоциальном смысле. В собственно юридическом смысле пробел имеет место тогда, когда с определенной очевидностью можно констатировать, что определенный вопрос входит в сферу правового регулирования, должен решаться юридическими средствами, но конкретное его решение в целом или частично не предусмотрено в нормативных актах.

Существует два способа преодоления пробелов в праве: аналогия права и аналогия закона.

При обнаружении пробела в праве первоначально следует найти норму, регулирующую наиболее близкое (аналогичное) отношение. Такой способ представляет собой аналогию закона.

Если аналогичной нормы нет, то применяется аналогия права, то есть применение к рассматриваемому слу-

чаю общих начал и принципов правового регулирования отрасли права или правового института.

Применение аналогии права и закона регулируется некоторыми правилами:

1. Аналогия возможна только в тех отраслях права, где она разрешена.

2. Первоначально поиск соответствующей нормы осуществляется в рамках одной отрасли права, затем в родственных отраслях, а лишь затем в принципах права.

Некоторые правила применения аналогии права и закона содержатся в статье 6 ГК РФ: «Применение гражданского законодательства по аналогии.

1. В случаях, когда отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

2. При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости».

Следует при этом иметь в виду, что применение аналогии не является способом восполнения пробела в праве. Пробел продолжает сохраняться, так как создание правовых норм отнесено к компетенции правотворческих, а не правоприменительных органов.

Контрольные вопросы

- В чем выражается зависимость между формами реализации права и видами норм права?
- Какими особыми свойствами обладает применение права?
- Какие структурные элементы включает акт применения права?
- Назовите общие и отличительные признаки правоприменительных актов и нормативных правовых актов.

Тема 13
ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ, ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Понятие и виды правомерного поведения

Правомерное поведение - это поведение, соответствующее предписаниям юридических норм. Масштабы и необходимые эталоны правомерного поведения установлены диспозициями правовых норм. Посредством правомерного поведения право действует. Путем правомерного поведения происходит управление обществом, осуществляется его нормальная жизнедеятельность, реализуются права и обязанности граждан.

Цель правомерного поведения - закрепленные законом интересы. Юридические нормы также определяют и фиксируют не противоречащие праву способы удовлетворения этих интересов.

Правомерное поведение - это обусловленная культурно-нравственными воззрениями и жизненным опытом человека деятельность, основанная на выполнении требований норм права.

Поведение человека всегда является сознательным волевым проявлением, тем самым отличаясь от иных действий, которые носят, например, инстинктивный либо рефлекторный характер. Подвергаясь воздействию со стороны права, человек соотносит с ним свои поступки и может соответственно выполнять его предписания либо действовать в их нарушение. Конкретные поступки в рамках закона основываются на различной степени активности. Правовая норма предписывает в определенных ситуациях как воздерживаться от каких-либо действий (соблюдать правовые требования), так и совершать действия (исполнять указания норм права). В его положениях также могут содержаться указания, которые дают субъекту

права возможность выбора того или иного действия (то есть использовать правовые нормы по своему усмотрению). Они уполномочивают человека самому принимать решения, на основании которых могут возникать соответствующие права и обязанности.

Правомерное поведение очень широко по своему диапазону и неоднородно по содержанию. В конкретных случаях требуется различная степень самостоятельности личности, ее инициативных действий. При соблюдении фиксируется минимальная активность, поскольку субъектам следует лишь воздерживаться от определенных действий. Иные формы правомерного поведения закономерно требуют большей степени интенсивности человеческой деятельности. Наиболее полно проявляется личность при широком использовании норм права в своей жизни, основанном на сформированном правосознании, на ее инициативе и усмотрении, убежденности в необходимости, полезности и социальном назначении права в обществе.

Правомерное поведение представляет собой социально-полезную деятельность, направленную на удовлетворение государственных и правовых, общественных и личных интересов, ценностей и целей. Основные черты правомерного поведения, определяющие его социальную ценность: общественная полезность и массовость, добровольность и сознательность, убежденность и ответственность личности в своих действиях, ее активность в выполнении обусловленных правом действий.

Социальная ценность правомерного поведения проявляется в том, что оно составляет органическую часть цивилизованного поведения. Цивилизованность - обширное понятие, включающее в себя многие внешние проявления культуры человека и общества. В более узком своем понимании, применительно к правомерному поведению, цивилизованное поведение включает такие качества культуры поведения, как терпимость, ответственность, порядочность. В формировании черт, характеризующих цивилизованность, важную роль играют самовоспитание, требовательность к себе. Цивилизованное правомерное поведение - это следование субъекта права нормативным требованиям

на основе убежденности в нравственно-этическом приоритете общечеловеческих ценностей.

Выделяют следующие **виды правомерного поведения: 1)** активное; 2) обычное; 3) пассивное.

Активное правомерное поведение представляет собой целенаправленную инициативную законную деятельность субъектов права, связанную с дополнительными затратами времени, энергии, а иногда и материальных средств. Активность личности представляет собой наиболее высокий уровень правомерного поведения, проявляющийся в общественно полезной, одобряемой государством и обществом деятельности в правовой сфере. Это инициативное поведение, которое может стать и нередко становится существенным фактором изменений в самой правовой системе. Социально-правовая активность определяется развитым правосознанием, глубокой правовой убежденностью, сознательно принятой на себя готовностью использовать предоставленные правом возможности, творчески руководствоваться ими в своем повседневном поведении.

Формы проявления правовой активности весьма многообразны. Это и добросовестная служебная деятельность, и участие в формировании и работе партий, общественных объединений, и предметное обсуждение законопроектов, и сотрудничество с различными государственными структурами.

Обычное правомерное поведение не связано с дополнительными усилиями и представляет собой повседневную служебную, бытовую и иную деятельность, соответствующую правовым нормам. В отличие от активного поведения, обычное не связано с дополнительными затратами. В рамках этого вида поведения граждане выполняют свои правовые обязанности, совершают те или иные юридически значимые действия. Но их активность не превышает уровень правовых требований. Данный вид правомерного поведения в других классификациях получил название привычное. Привычка возникает в результате многократного повторения действий, совершаемых в уже известной обстановке. В этих условиях человек вначале обдумывает свои поступки, а в дальнейшем он действует в силу образовавшейся привычки вести себя так, а не иначе.

Пассивное правомерное поведение имеет место в том случае, когда субъект права намеренно не использует принадлежащие ему права и свободы. Пассивно ведет себя человек, не участвующий в выборах. Урон в этом случае наступает не только для самого гражданина, не использовавшего право для удовлетворения своих интересов. Ущерб терпит и общество в целом, так как пассивная гражданская позиция выводит государственные органы из-под контроля общества.

Для выделения некоторых иных видов правомерного поведения (в частности, маргинального и конформистского) имеет значение мотивация субъекта права. Так, в основе **маргинального (пограничного) поведения** лежит следование правовым предписаниям людей, правосознание которых расходится с требованиями правовых норм. Оно отражает состояние индивида, который находится на грани противоправного поведения, однако в силу ряда причин (угроза наказания, боязнь осуждения и др.) пока воздерживается от правонарушений. В данный промежуток времени мотивами поведения оказываются иные движущие силы - угроза возможного наказания, собственные выгоды от правомерного поведения, боязнь осуждения со стороны коллектива и т.п. сдерживающие мотивы. Маргинальные личности оторваны от своих социальных корней. Ввиду этого им свойственна неустойчивость, готовность принять крайние консервативные или радикальные лозунги, стать на антисоциальный путь. В правовом плане маргинальность характеризуется особым, «промежуточным», переходным между правомерным и противоправным состоянием личности, поведение которого вызывается как собственной социально-психологической деформированностью, так и определенным провоцированием со стороны государственных органов и общества в целом. Так, например, роль провоцирующего фактора играет медлительность в решении проблем, затрагивающих жизненно важные интересы населения страны.

Конформистское правомерное поведение представляет собой пассивное соблюдение личностью норм права, приспособление, подчинение своего поведения мне-

нию и действиям окружающих (непосредственного социального окружения, группы и т.п.)- Человек поступает правомерно потому, что так поступают другие. Конформистское поведение основано на соотношении поступков людей с действиями других лиц при отсутствии собственных критических позиций. Мотивы такого поведения характеризуют гражданскую несформированность личности: согласное подчинение, основанное на пассивном отношении к правовому порядку; желание избежать осуждения в группе или коллективе; боязнь утратить доверие близких или знакомых и т.п. В свою очередь, это приводит к поведению ситуационному, зависящему от подчиненности внешнему приказу и примеру. Конформистская позиция не позволяет лицу сопротивляться внушаемым указаниям, противопоставлять свое мнение мнению других лиц, отстаивать свой выбор.

§ 2. Правонарушение: понятие, признаки. Виды правонарушений

Правонарушение - это общественно опасное, виновное, противоправное деяние, наносящее вред личности, обществу, государству.

Правонарушениям присущи определенные признаки.

Общественно опасный характер правонарушения означает, что оно наносит вред охраняемым правом ценностям. Общественная опасность отдельно взятого правонарушения может быть не очевидна (например, переход улицы на красный свет), но она вполне очевидна и реальна, если эти правонарушения взяты в массе, совокупности.

Правонарушениям свойственна *противоправность,* т.е. юридическое выражение (в виде запрета) общественной опасности. Противоправность означает, что правонарушение - это деяние, направленное против права, совершенное вопреки нему. Общественная опасность правонарушения обусловливает его противоправность: если деяние опасно для отдельной личности или общества, то оно и запрещается правовыми нормами.

Противоправность представляет собой нарушение запретов, ясно указанных в законе, в подзаконных актах либо

невыполнение обязанностей, вытекающих из нормативного правового акта, акта применения права или следующих из заключенного договора.

Правонарушение *совершается людьми* - дееспособными субъектами права. Истории права известны эпизоды, когда юридической ответственности подвергались животные. Так, например, в средние века в некоторых странах считалось, что животные (свиньи, крысы, собаки и другие) могут совершать правонарушения, поэтому их судили по всем правилам юридической процедуры. В нашей стране право не признает в животных субъектов права, и, соответственно, они не могут быть стороной правонарушения.

Правонарушением признается *деяние деликтоспособного лица.* Деликтоспособностью называется признанная законом способность лица осознавать значение своих поступков и нести за них юридическую ответственность. Деликтоспособными признаются все вменяемые лица, достигшие определенного возраста (за некоторые преступления — с 14 лет, а за остальные - с 16 лет).

Правонарушение является деянием в виде *действия или бездействия.* Действие - это акт активного поведения (кража, драка и т.п.). Оно может состоять в произнесении определенных слов или совершении телодвижений. Бездействие признается противоправным деянием, если по ситуации или служебному долгу лицо было обязано что-то сделать, но не сделало (прогул, халатность и т.п.). Правонарушение - это поведение, а не образ мыслей. Поведение выражается в противоправных действиях или бездействии, в которых материализуются общественно опасные намерения правонарушителя. Мысли сами по себе не могут быть четким объективным критерием общественной опасности, противоправности и тем самым законности или незаконности поведения человека. Если определенный образ мыслей, суждения, противоречащие официальной государственной доктрине, являются преступлениями и преследуются, то это свидетельство тоталитарности государства.

Виновность деяния также является признаком правонарушения. Вина — это психическое отношение лица к собственному поведению и к его результатам, в кото-

ром выражено отрицательное или легкомысленное отношение к праву, к интересам общества и государства, к правам и свободам других лиц. О виновном поведении, то есть о правонарушении, можно говорить только тогда, когда от воли человека зависело, поступить правомерно или противоправно, и был избран второй вариант в ущерб первому. Соответственно, не являются правонарушениями деяния (хотя и противоречащие праву) малолетних, а также лиц, признанных невменяемыми (тех, кто во время совершения деяния не мог отдавать себе отчета в своих действиях или руководить ими вследствие душевной болезни либо иного болезненного состояния). Не является правонарушением и несчастный случай - происшествие, причинившее вред в результате стечения объективных обстоятельств, исключающих чью-либо вину.

Правонарушения разделяют на **два** вида: преступления и проступки. Критериями указанного деления являются: 1) степень общественной опасности; 2) размер причиненного ущерба; 3) значимость охраняемого правом отношения; 4) способ, время и место совершения правонарушения; 5) личность правонарушителя; 6) санкции за совершенное деяние.

Правонарушения разделяются на проступки и преступления. Основаниями для классификации правонарушений использованы такие критерии, как характер деяния и санкции за их совершение.

Преступлениями называются общественно опасные виновные деяния, предусмотренные уголовным законодательством. За преступления применяются наказания - наиболее строгие меры государственного принуждения, существенно ограничивающие статус лица, признанного виновным в совершении преступления (лишение свободы или ограничение свободы, длительный срок исправительных работ и т.п. тяжелые наказания). Уголовное наказание применяется не только за совершение преступления, но и за покушение, приготовление, соучастие, а также за укрывательство и недонесение о преступлении.

Признать виновным в совершении преступления и назначить наказание может только суд в установленной

для этого процессуальной форме (уголовно-процессуальный кодекс). Отбывание наказания регулируется специальным законодательством (исправительно-трудовой кодекс). После отбытия наказания у лица, осужденного за преступление, порой длительное время (в зависимости от тяжести преступления и, соответственно, отбытого наказания) сохраняется судимость - особое правовое состояние, являющееся отягчающим обстоятельством при повторном преступлении, отражающееся на моральном и правовом статусе лица, считающегося судимым.

Проступками называются виновные противоправные деяния, не являющиеся общественно опасными, влекущие применение не наказаний, а взысканий. Проступки различаются по видам отношений, в которые они вносят беспорядок, и по видам взысканий, которые за них применяются.

Выделяют следующие **виды проступков:** административный; дисциплинарный; гражданско-правовой; процессуальный.

Административным проступком признается посягающий на государственный или общественный порядок, государственную или общественную собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

За совершение административных проступков могут применяться предупреждение, штраф, лишение специального права (права управления транспортными средствами, правом охоты), исправительные работы, административный арест и др. Административное взыскание не может быть наложено позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения.

Дисциплинарным проступком называется нарушение трудовой, служебной, учебной, воинской дисциплины. Законодательством о труде предусмотрены такие виды наказаний, как замечание, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу или смещение на низшую должность на определенный срок, увольнение. Уставами

о дисциплине могут быть предусмотрены и иные виды наказаний, учитывающие специфику службы. Дисциплинарное взыскание налагается администрацией предприятия, учреждения, организации не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка. Взыскание не может быть наложено позднее шести месяцев со дня совершения проступка. Давность дисциплинарного взыскания - один год.

Гражданско-правовые проступки - это причинение вреда личности или имуществу гражданина, юридическому лицу, заключение противоправной сделки, неисполнение договорных обязательств, нарушение права собственности, авторских и изобретательских прав. Гражданские правонарушения влекут применение таких санкций, как возмещение вреда, принудительное восстановление нарушенного права или исполнение невыполненной обязанности, а также другие правовосстановительные санкции.

Возможно выделение и других видов проступков, в зависимости от нарушенной нормы. Отдельные виды правонарушений более подробно рассмотрены в соответствующих разделах настоящего пособия.

§ 3. Состав правонарушения

Состав правонарушения представляет собой совокупность следующих элементов: объект правонарушения, объективная сторона, субъект и субъективная сторона.

Объект правонарушения - это те явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние. Выделяют общий, родовой и непосредственный объект правонарушения. Общий объект - это общественные отношения, охраняемые правом. Родовой объект - группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. В трудовом праве это, например, дисциплина труда, в семейном праве - порядок и условия заключения брака. Родовой объект правонарушения конкретизирует общий объект посягательства, указывая на определенные группы общественных отношений, подвергшихся нарушению. Непосредственный объект - это конкретные блага, личность, ее здоровье, честь и т.д., на которые посягает правонарушитель. Любое правонару-

шение посягает одновременно на общий, родовой и непосредственный объект.

Объективная сторона - это внешнее проявление противоправности деяния. Объективная сторона включает следующие элементы: а) деяние; б) противоправность; в) вред, причиненный деянием; г) причинная связь между деянием и наступившим вредом. По объективной стороне можно судить о том, что произошло и какой вред причинен.

Вред, причиненный деянием - это неблагоприятные и потому нежелательные последствия, наступающие в результате правонарушения. Эти неблагоприятные последствия могут быть имущественного (утрата имущества), неимущественного (оскорбление), организационного (лишение возможности осуществить свое право), личного (лишение жизни) и иного характера.

Между деянием и наступившим вредом должна существовать причинно-следственная связь.

Субъект правонарушения - это лицо, совершившее правонарушение. Субъектом правонарушения признается только деликтоспособное лицо.

Субъективная сторона правонарушения состоит в вине, т.е. в психическом отношении лица к совершенному правонарушению и наступившим последствиям. Выделяют следующие **виды вины:** умысел и неосторожность.

Умысел делится на прямой и косвенный. **Прямой умысел** проявляется в том, что лицо осознает противоправность своего деяния и желает наступления общественно опасных последствий. При **косвенном умысле** лицо знает о противоправности своего деяния и сознательно допускает наступление вредных последствий.

Неосторожность имеет две формы: небрежность и самонадеянность. **Небрежность** состоит в том, что лицо не отдает себе отчета в противоправности своего поведения, не предвидит его последствий, хотя может и должно их предвидеть (сброс мусора с крыши). **Самонадеянность** означает, что лицо осознает противоправность своего деяния, предвидит его опасный результат, но легкомысленно рассчитывает его предотвратить (превышение скорости).

§ 4. Понятие, признаки и виды юридическойответственности

Юридическая ответственность - это обязанность лица претерпеть определенные лишения государственно-властного характера за совершенное правонарушение.

Признаки юридической ответственности:

- неразрывная связь с государственным принуждением;
- фактическим основанием может быть только правонарушение;
- сочетается с государственным осуждением, порицанием;
- связана с причинением правонарушителю определенных отрицательных последствий.

Юридическая ответственность неразрывно связана с государством. Для лица того, кто несет юридическую ответственность, она состоит в том, что оно должно дать отчет государственным органам в совершенном им поступке, а также нести лишения, предусмотренные санкциями правовых норм. Юридическая ответственность представляет собой реализацию санкции нормы права. Для государства юридическая ответственность представляет собой применение к нарушителю санкции, т.е. государственное принуждение нарушителя к исполнению норм права, государственная кара нарушителя или принудительное восстановление нарушенного права.

Если по содержанию юридическая ответственность всегда представляет собой государственное принуждение к исполнению закона, то по форме она может быть лишь опосредованно связанной с государством. Например, возможно добровольное исполнение обязанностей, связанных с восстановлением нарушенного права (добровольный возврат долга, возмещение причиненного вреда).

Юридическая ответственность основана на ряде принципов, среди которых основными являются: ответственность лишь за поведение, а не за мысли и т. п.; ответственность лишь за виновные, противоправные деяния; законность; справедливость; целесообразность, неотвратимость, быстрота. Рассмотрим некоторые **принципы юридической ответственности.**

Законность юридической ответственности заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом и только в пределах закона.

Справедливость юридической ответственности складывается из следующих требований: а) нельзя за проступки применять уголовные наказания; б) нельзя вводить меры наказания, унижающие человеческое достоинство; в) закон, устанавливающий юридическую ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы; г) если вред, причиненный правонарушением, имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечивать его восстановление; д) если вред необратим, карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения; е) за одно правонарушение возможно лишь одно наказание; ж) ответственность несет тот, кто совершил правонарушение.

Целесообразность ответственности - это соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности в данном обществе и государстве. Целесообразность предполагает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, свойств личности правонарушителя, обстоятельств совершения правонарушения. Данный принцип предполагает, что если цели ответственности достигнуты раньше, чем предполагалось, она может быть смягчена (например, условно-досрочное освобождение).

Виды ответственности могут быть выделены в зависимости от того, на нормы какой отрасли права, посягает правонарушение: а) уголовно-правовая; б) административная; в) гражданско-правовая; г) материальная ответственность рабочих и служащих; д) дисциплинарная. Перечисленные виды юридической ответственности рассмотрены в разделах данного пособия, освещающих соответствующие отрасли права.

По цели и способу реализации различают штрафную (карательную) и правовосстановительную ответственность.

Штрафная юридическая ответственность применяется за дисциплинарные и административные проступки, а также за преступления. Возникновение, осуществление

этой ответственности происходит с непременным участием органов государственной власти, имеет четкие процессуальные формы, устанавливаемые нормативными актами. Кроме того, ни при каких обстоятельствах правонарушитель не может сам осуществить данную форму ответственности.

Иной характер носит правовосстановительная ответственность. Этот вид ответственности заключается в восстановлении нарушенного права, в исполнении невыполненной обязанности. В отличие от карательной, данный вид ответственности может быть осуществлен и без участия органов государственной власти. Достаточно, что правонарушитель выполнил свои обязанности, прекратил противоправное состояние. Процессуальные нормы регулируют порядок осуществления правовосстановительной ответственности только в случае спора между сторонами. Примером правовосстановительной ответственности является гражданско-правовая ответственность.

Контрольные вопросы

- Какие виды правомерного поведения Вы знаете?
- Назовите признаки противоправного поведения.
- Назовите элементы состава правонарушения.
- По каким признакам выделяется юридическая ответственность из иных видов социальной ответственности?

Тема 14
ПРАВОТВОРЧЕСТВО

§ 1. Правотворчество и процесс образования права

Правотворчество есть форма государственной деятельности, направленная на создание правовых норм, а также на их дальнейшее совершенствование, изменение или отмену. Это процесс создания и развития действующего права как единой и внутренне согласованной системы общеобязательных норм, регулирующей общественные отношения. Правотворчество - это специальная, имеющая официальное значение деятельность по установлению правового регулирования. Правотворчество осуществляется на основе следующих принципов: демократизм, законность, гуманизм, научный характер, профессионализм, тщательность и скрупулезность подготовки проектов, техническое совершенство принимаемых актов.

Необходимо различать правотворчество и процесс образования права. **Правообразование** включает в себя научный анализ, оценку действительности, выработку взглядов и концепций о будущем правовом регулировании, максимальный учет предложений и замечаний партий, общественных движений, отдельных граждан и их объединений, специалистов-практиков и ученых. Правообразование - это процесс формирования государственной воли в законе, правотворчество же охватывает деятельность компетентных органов по выработке и принятию нормативных актов.

Основными факторами, определяющими формирование права, являются материальные условия жизни общества, обусловленные равноправным существованием различных форм собственности, свободой предпринимательства (экономические факторы). Под политическими факторами понимают влияние на формирование права политической

обстановки в стране, характера взаимоотношений различных слоев общества и групп населения, уровня активности политических партий, движений и общественных объединений. Принципиальное значение при создании новых юридических норм имеет степень заботы общества и государства о личности, ее интересах и потребностях, об охране и обеспечении ее прав и свобод (социальные факторы). Велика роль национальных факторов, под которыми понимаются взаимоотношения, формы сотрудничества между нациями и народностями. Международное положение государства, уровень взаимоотношений с другими государствами и международными организациями также оказывает существенное влияние на правотворчество (внешнеполитические факторы). Идеологическая база права, правосознание граждан и общества в целом, степень его внедрения в общественное сознание, правовые идеи, направленные на дальнейшее развитие законодательства (идеологические факторы) также имеют существенное воздействие на формирование права. Под организационно-волевыми факторами понимают юридическое оформление государственной воли через деятельность органов, правомочных издавать нормативные акты.

§ 2. Виды правотворчества

Критериями выделения видов правотворчества служат: 1) субъекты правотворчества, т.е. орган или лицо, которые вправе принять тот или иной акт. Их правомочность обусловлена нормативными актами; 2) процедуры принятия правотворческих актов (законодательный процесс, индивидуальное или коллективное решение); 3) формы нормативных правовых актов (законы, подзаконные акты).

По названным основаниям выделяют следующие виды правотворчества:

1) законотворчество;
2) правотворчество органов исполнительной власти;
3) правотворчество органов местного самоуправления;
4) непосредственное правотворчество граждан;
5) договорное правотворчество;
6) локальное правотворчество.

Рассмотрим особенности названных видов правотворчества.

Законотворчество - это процесс создания законов. Существует несколько видов законотворчества, которые выделяются в зависимости от видов законов, которые принимаются в результате этой деятельности:

а) принятие закона Российской Федерации;

б) принятие федерального конституционного закона;

в) принятие федерального закона;

г) принятие закона субъекта Российской Федерации.

Особенность законотворчества состоит в процедуре, которая разделяется на ряд стадий.

Подзаконное правотворчество осуществляется Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, органами исполнительной власти. На уровне субъектов Российской Федерации также осуществляется правотворчество данного вида. Подзаконное правотворчество не имеет стадий, однако может иметь процедуры согласований. Каждый орган сам определяет порядок подготовки, согласований, рассмотрения проектов актов, их принятия и подписания.

Президент России на основе Конституции и законов издает указы, причем они могут быть как нормативного, так и ненормативного (индивидуального, оперативного) характера. Правительство правомочно решать вопросы государственного управления, отнесенные к ведению федерации. Правительство по вопросам своей компетенции издает постановления.

Министерства, государственные комитеты, ведомства, будучи центральными органами государственного управления, руководят порученными им сферами управления. Их полномочия в области издания нормативных актов определены законами, актами Президента и Правительства. Министерства как органы единоличного руководства издают приказы и инструкции, а государственные комитеты как коллегиальные органы — постановления. Нормативный характер носят, как правило, инструкции и постановления.

В пределах своих полномочий издают нормативные акты органы законодательной и исполнительной власти субъектов Федерации.

Основы правотворчества органов местного самоуправления заложены Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». Более детальное регулирование этого вида правотворчества осуществляется законами субъектов о местном самоуправлении, уставами органов местного самоуправления.

Издавая нормативные акты, органы местного самоуправления обеспечивают самостоятельное решение гражданами всех вопросов местного значения через избираемые ими органы или непосредственно, исходя из интересов населения, на основе закрепленных за органами самоуправления материальных и финансовых ресурсов.

Непосредственное правотворчество граждан осуществляется посредством референдума. Регулирование этого процесса осуществляется Федеральным конституционным законом «О референдуме Российской Федерации», законами субъектов Российской Федерации о референдуме. На уровне местного самоуправления непосредственным народным правотворчеством является принятие решений сходов или собраний граждан, местные референдумы.

Прямое правотворчество граждан характеризуется рядом признаков:

а) оно проводится по инициативе групп граждан, населения;

б) в референдуме участвуют избиратели, чья воля является правообразующим источником решений;

в) итоги референдума не подлежат какому-либо утверждению и обладают высшей юридической силой;

г) подготовка и проведение референдума возлагаются на государственные органы, избирательные комиссии или комиссии референдума, чьи права и обязанности подчинены достижению главной цели - обеспечению полного и свободного народного волеизъявления.

На всенародное голосование может быть поставлен текст законопроекта, по которому гражданам предлагается высказать свое мнение.

Договорное правотворчество - это деятельность государственных органов по заключению публично-правовых договоров. Особенность этого вида - согласование интересов сторон, добровольность.

Примером нормативного договора является также Федеративный договор, явившийся правовой базой для создания Российской Федерации на новой основе. Он содержит нормы о распределении компенсации между государственными образованиями Российской Федерации, о предметах исключительного ведения Федерации и ее субъектов, а также их совместного ведения. Практикуется заключение соглашений и по экономическим, политическим и иным вопросам между федерацией и отдельными ее членами, между субъектами федерации.

Федеральный закон «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации» дает определение соответствующего вида договора, его принципам, определяет его предмет и порядок заключения.

Примером нормативного договора является коллективный договор. В соответствии с Законом Российской Федерации от 11 марта 1992 года «О коллективных договорах и соглашениях», коллективный договор ~ это правовой акт, регулирующий трудовые, социально-экономические, профессиональные отношения между работодателем и работниками. Коллективный договор заключается на предприятиях, в их структурных подразделениях, наделенных правами юридического лица, независимо от формы собственности, вневедомственной принадлежности и численности работников.

Локальное правотворчество - это создание актов различных коллективов, организаций, регулирующих их деятельность, внутреннюю организацию, права и обязанности членов этих сообществ. Примерами могут быть положение о премировании, правила внутреннего трудового распорядка и т.п. акты.

§ 3. Законодательный процесс, его содержание и стадии

Процесс создания нормативного акта складывается из отдельных стадий его подготовки, рассмотрения, утверждения и обнародования (оглашения). Характерными

чертами такого процесса в России являются дальнейшее укрепление демократических основ создания правовых норм, гласности и профессионализма, учет общественного мнения, повышение внимания к качеству и теоретической обоснованности принимаемых законодательных решений, широкое привлечение научной общественности к их выработке и обсуждению.

Первый этап правотворчества - предварительное формирование государственной воли (подготовка проекта). Этот этап начинается с принятия решения о подготовке проекта и находит воплощение в утвержденных планах правоподготовительных работ, принятие которых осуществляется в правотворческой практике Российской Федерации и ряда других государств. Кроме того, относительно законопроектов такое решение может исходить от высшего законодательного органа страны в форме поручения Правительству РФ либо иному органу или их совокупности разработать проект конкретного акта. Законопроект может быть подготовлен по инициативе Президента РФ, Правительства Российской Федерации, других органов и лиц, обладающих правом законодательной инициативы.

Вторая стадия законодательного процесса - предварительные работы, предшествующие составлению текста проекта. До начала подготовки проекта важно выявить общественную потребность в нормативном регулировании соответствующей сферы общественных отношений. Прежде всего, определяется, каково фактическое состояние той области жизнедеятельности общества (экономики, политики, социальной сферы), к которой относится предлагаемый акт, существо вопроса, который должен быть решен в проекте, а также общая цель предлагаемого правового регулирования.

Проекты нормативных актов готовятся как с целью решения новых вопросов, возникших на практике и требующих правового регулирования, так и для устранения имеющихся в законодательстве пробелов, устаревших предписаний и противоречий, множественности актов по одним и тем же вопросам.

На данном этапе осуществляется сбор информации о действующем законодательстве по теме проекта, анали-

зируется его состояние, практика применения. Разработка проектов без увязки с действующими актами усугубляет и без того уже довольно разбалансированную и внутренне противоречивую систему законодательства. Вот почему по каждому проекту перед началом его разработки целесообразно подготовить справку о действующем нормативном материале по соответствующему вопросу. Велика польза сбора сведений о зарубежном законодательстве по теме проекта.

Анализ состояния законодательства по вопросам, относящимся к теме проекта, помогает ответить на вопрос, можно ли ограничиться внесением изменений и дополнений в ранее принятые акты или действительно необходимо подготовить новый акт. Заранее должны быть определены возможные последствия действия акта: экономические, экологические и другие, а также «просчитаны» возможные затраты материальных, финансовых и иных ресурсов, необходимых для решения вопроса, доходы, издержки и т.п.

На начальной стадии работы над проектом вырабатываются основные положения будущего акта, которые должны обеспечить решение поставленных задач, достижение требуемых результатов, а также устранение недостатков действующего по данному вопросу законодательства. Для законопроекта и проекта другого важного акта в ряде случаев необходима и разработка его научной концепции.

Следующая стадия - подготовка первоначального текста проекта. Для выработки важных и сложных проектов обычно образуются комиссии, включающие представителей заинтересованных органов, общественных организаций, ученых-юристов и других специалистов.

В подготовке проектов обязательно участие юридических подразделений органов и организаций, разрабатывающих проект. Такое участие обеспечивает высокую юридическую культуру проекта, правильное его оформление и соблюдение правил законодательной техники, стыковку с действующим регулированием по теме проекта.

Все законопроекты обычно предварительно рассматриваются на заседаниях комитетов законодательного орга-

на, которые по профилю своей деятельности заинтересованы в его принятии.

Подготовленные проекты подвергаются всесторонней правовой, финансовой, экологической и иной специализированной экспертизе. Такая экспертиза должна способствовать повышению качества подготавливаемых нормативных решений, эффективности правотворческой работы.

Важнейшие проекты могут быть вынесены на всенародное обсуждение. Повысить действенность всенародных обсуждений могла бы, в частности, публикация в печати не только самого проекта, но и комментариев к нему, интервью по наиболее актуальным и острым вопросам, затрагиваемым в проекте. Очень важно обеспечить максимальный учет предложений, высказываемых в ходе обсуждения. Должен быть отлажен механизм учета и анализа поступающих предложений.

После проработки замечаний и предложений проект окончательно отрабатывается и редактируется.

Затем наступает **второй этап** правотворческой процедуры, когда работа над проектом вступает в официальную фазу и осуществляется самим правотворческим органом.

Второй этап - это возведение государственной воли в закон, то есть придание ей формы. Этот этап начинается с внесения проекта в официальном порядке в законодательный орган. Правом официального внесения законопроектов в высший представительный орган страны (право законодательной инициативы) пользуются определенные полномочные органы, организации и лица, обычно предусмотренные в конституции. Так, например, в соответствии со ст. 104 Конституции Российской Федерации, правом законодательной инициативы обладанэт Президент РФ, Правительство РФ, депутаты Государственной Думы, члены Совета Федерации, Совет Федерации, законодательные (представительные) органы власти субъектов Российской Федерации, а также Конституционный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ и Верховный Суд РФ по вопросам их ведения.

Проект закона представляется вместе с объяснительной запиской, содержащей обоснование необходимости его

принятия, развернутую характеристику целей, задач и основных положений будущего закона и его места в системе действующего законодательства, а также ожидаемых последствий его применения. При представлении проекта, реализация которого потребует дополнительных материальных и иных затрат, прилагается финансово-экономическое обоснование. Прилагается справка о том, изменения, дополнения или отмены каких актов потребует принятие нового закона.

Следующая стадия правотворческого процесса, свойственная коллегиальному правотворческому органу, - включение проекта в повестку дня заседания. Затем идет обсуждение и официальное принятие проекта.

Рассмотрение законопроектов осуществляется, как правило, в трех чтениях, если законодательным органом применительно к конкретному проекту не будет принято иное решение. Практика проведения нескольких чтений законопроекта позволяет более детально, внимательно и всесторонне рассмотреть проект, внести в него необходимые поправки и обеспечить тем самым принятие более продуманного законодательного решения.

При первом чтении законопроекта заслушиваются доклад инициатора законопроекта и содоклад ответственного комитета. Затем депутаты обсуждают основные положения законопроекта и высказывают предложения и замечания в форме поправок, рассматривают предложения об опубликовании при необходимости законопроекта для всенародного обсуждения. В случае принятия закона в первом чтении обычно устанавливается срок его подготовки ко второму чтению.

Рассмотрение внесенных поправок к проекту и подготовка его ко второму чтению осуществляется ответственным комитетом или другим органом, которому поручена доработка проекта.

При втором чтении с докладом выступает председатель или заместитель ответственного комитета. Он сообщает о поступивших поправках, высказывает отношение комитета к поправкам. Обсуждение проводится постатейно, по разделам и в целом.

В результате второго чтения законодательный орган либо принимает закон, либо отклоняет его, либо возвращает на доработку.

На голосование ставится отдельно каждая статья, раздел или глава проекта. Статья (раздел или глава) принимается за основу, затем на голосование ставятся все поступившие в письменном виде поправки. Если предложено внести несколько поправок в одну и ту же статью проекта, то вначале обсуждаются и голосуются те из них, принятие или отклонение которых позволит решить вопрос о других поправках.

Когда обсуждены все поправки, статья (раздел или глава) утверждается в целом с принятыми поправками. Затем проект утверждается в целом. Порядок подсчета голосов четко устанавливается регламентами законодательного органа.

В Государственной Думе Федерального Собрания Российской Федерации предусмотрена процедура третьего чтения. В соответствии с Регламентом Государственной Думы, принятый во втором чтении законопроект направляется в ответственный комитет Государственной Думы для устранения возможных внутренних противоречий, установления правильных взаимоотношений статей и редакционной правки ввиду изменения текста законопроекта при втором чтении. При третьем чтении законопроекта не допускается внесение в него поправок и возвращение к его обсуждению в целом либо по отдельным статьям, главам, разделам. Проект может быть принят только целиком.

В Регламенте Государственной Думы предусмотрен порядок повторного рассмотрения федеральных законов, отклоненных Советом Федерации, а также повторного рассмотрения тех из них, которые отклонены Президентом Российской Федерации.

В принятии закона в Федеральном Собрании Российской Федерации участвует также и вторая палата - Совет Федерации. Для некоторых законов ее участие является обязательным (например, о ратификации и денонсации международных договоров), а для остальных - факультативное. Так, если Совет Федерации в течение 14 дней не принял закон к рассмотрению, это расценивается как мол-

чаливое согласие и закон передается на подпись Президенту Российской Федерации.

Официальное опубликование принятого закона - заключительная стадия законодательного процесса. Опубликование осуществляется в специальных органах. Так, например, федеральные конституционные и федеральные законы публикуются в Собрании законодательства Российской Федерации, Российской газете и Парламентской газете.

Опубликование является условием действия законов (ч. 3 ст. 15 Конституции РФ). Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Ведомственные акты, издаваемые министерствами, государственными комитетами и иными учреждениями, публикуются в издаваемых этими органами бюллетенях (если таковые имеются), а также в официальном порядке рассылаются в подчиненные органы, учреждения, организации. Акты местных органов самоуправления публикуются в соответствующих бюллетенях, а также развешиваются на видных местах.

§ 4. Юридическая техника

Законодательная техника - это система базирующихся на практике нормотворчества и теоретически обоснованных правил и приемов подготовки наиболее совершенных и целесообразных по форме и структуре проектов нормативных актов, обеспечивающих максимально полное и точное соответствие формы нормативных предписаний их содержанию, доступность, простоту и легкую обозримость нормативного материала, исчерпывающий охват регулируемых вопросов.

Из приведенного определения следует, что законодательная техника охватывает целый ряд процедур правотворческой деятельности: определение предмета закона, выбор формы, структуры акта, языковые и иные требования к его содержанию и оформлению.

Важнейшей проблемой законодательной техники является определение предмета проекта закона. Предмет правового регулирования составляют общественные отношения, которые должны обладать двумя обязательными свойствами: 1) они должны нуждаться в соответствующем регулировании; 2) по своей природе они могут быть предметом правового регулирования.

Предмет закона могут составлять лишь те общественные отношения, которые носят существенный характер. Закон отражает устойчивое в явлениях, в развитии, и в этом смысле есть противоречивое единство устойчивости и изменчивости.

Реальное выяснение и уяснение предмета проекта возможно лишь на основании глубокого изучения существующего правового материала. Особое значение при определении предмета проекта следует уделить непосредственному анализу живой социальной практики. Только такой подход позволит стать закону выразителем общественных интересов. Тонко и ярко описал это требование к подготовительной работе Ж.-Ж. Руссо: «Подобно искусному архитектору, который прежде чем возвести здание, обследует и изучает почву, чтобы узнать, сможет ли она выдержать его тяжесть, мудрый Законодатель не начинает писать законы наудачу, он испытует предварительно, способен ли народ, которому он их предназначает, им подчиняться»[1].

Непосредственно связан с определением предмета закона **выбор его формы.** Трудности, возникающие при решении этого вопроса, имеют различные причины, основная из которых связана с многообразием видов правовых актов и, одновременно, отсутствием нормативного закрепления их классификации.

При выборе формы проекта автору следует учитывать федеративное устройство России, обусловившее трехуровневое деление правового регулирования: предметы ведения Российской Федерации, совместного ведения Федерации и ее субъектов, ведения субъектов. Решение этого вопроса содержится в ст. ст. 71-73 Конституции Российской Федерации.

[1] ***Ж.-Ж. Руссо.*** Трактаты. М., 1969. С. 337.

Законодательная техника включает ряд рекомендаций по **структуре нормативных правовых актов,** которые имеют особенности для разных актов. Остановимся на законе.

Каждый закон должен иметь ***название,*** что позволяет сразу определить его предмет, круг регулируемых им общественных отношений. Название закона должно быть сформулировано кратко, но при этом отражать его основное содержание.

Название закона, регулирующего определенный круг общественных отношений, отличается от названия закона, изменяющего ранее принятые нормативные акты. В первом случае кратко указывается его основное содержание; во втором - приходится перечислять или воспроизводить полностью названия актов, которые новым законом изменяются.

Преамбула представляет собой вводную часть закона, в которой излагаются мотивы его принятия, задачи и цели. В преамбуле раскрываются причины принятия и направленность закона, политическое, экономическое или социально-культурное его значение. Наличие преамбулы не является необходимым.

Основной частью закона является его ***нормативно-правовое содержание,*** содержащее предписания, дозволения и запрещения. Нормативно-правовое содержание закона излагается в логической последовательности с разбивкой на статьи, которые в свою очередь делятся на пункты с цифровым обозначением либо на части, каждая из которых начинается с красной строки.

Статьи закона, параграфы, главы и разделы закона должны быть снабжены специальными подзаголовками, лаконично выражающими их суть, что позволяет быстро сориентироваться с предметом закона и легко найти в нем необходимую статью.

В большинстве случаев нормативно-правовая часть закона постатейно в соответствии со схемой «если-то», вслед за которой указываются те невыгодные последствия (санкции), которые наступают при неисполнении или нарушении статьи. Следует, однако, заметить, что невыгодные последствия (санкции) отнюдь не всегда содержатся

в данной статье, они могут быть указаны в другой статье закона или даже в ином нормативном правовом акте.

Федеральные конституционные, федеральные законы, а также Законы РФ подписываются Президентом Российской Федерации, после чего они официально публикуются.

Опубликование закона и вступление его в силу происходит в соответствии с Федеральным законом «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных, федеральных законов и актов палат Федерального Собрания».

Особый раздел законодательной техники - это **язык закона.** Право воздействует на волю и сознание людей при помощи языковых средств. Именно язык служит средством передачи информации о содержании правовых предписаний. Языковое воплощение нормативного правового акта придает воле законодателя цельность, законченность формы, обеспечивает удобства для изучения и применения. Нормативный правовой акт - это письменное литературное произведение, и к нему предъявляются такие же требования, как и к любому другому произведению книжно-письменной речи. Нормативный акт представляет собой один из подвидов официально-делового произведения наряду с другими актами-документами, имеющими юридическое значение.

При изложении законодательной мысли в форме нормативного акта используются языковые средства, выработанные специально для данной сферы правотворчества, т.е. употребляемые преимущественно или даже исключительно в данной области. Это дает основание выделить язык законодательства как самостоятельный стиль литературного языка, который обусловлен особыми социальными задачами, стоящими перед правом, специфическим способом отображения предмета и характеризуется специальными композиционными и стилистическими средствами, особым словарным составом языка для выражения мысли законодателя.

Выделим наиболее яркие особенности языка закона:

- официальный характер, документальность внешнего языкового выражения мысли законодателя;

— ясность и простота языка законодательства;
- максимальная точность выражения языка.

Можно выделить следующие требования к терминологии закона: использование терминов с четким и строго очерченным смыслом; употребление слов и выражений обычно в более узком или специальном значении по сравнению с тем, какое они имеют в общелитературном языке; использование слов и выражений в прямом и первичном их значении; отказ от двусмысленных и многозначных терминов; единство применяемой терминологии по всему законодательству или по крупным его разделам, которые выражается в первую очередь в том, что один и тот же термин в различных нормативных актах и разные правовые понятия не следует обозначать одним и тем же термином.

Законодательная техника содержит требования к стилю изложения: логическая последовательность и стройность изложения мысли законодателя, ее смысловая завершенность; единообразие способов изложения однотипных формулировок, хотя содержательно, с точки зрения информативности, они могут быть различными.

Соблюдение указанных условий повысит качество принимаемых актов с точки зрения совершенства их формы, послужит устойчивости нормативных актов.

Контрольные вопросы

- Какие принципы правотворчества Вы знаете?
- Какие статьи Конституции Российской Федерации посвящены вопросам правотворчества?
- Могут ли судебные органы участвовать в законодательном процессе?
- Назовите стадии законодательного процесса.
- Какие правила подготовки проектов законов Вы знаете?

Тема 15
ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

§ 1. Понятие и сущность законности

Законность - понятие многоплановое. Это и принцип деятельности государственных органов, и своеобразный политико-правовой режим общественной жизни, и требование строгого соблюдения законов.

Под законностью следует понимать не законы, не их совокупность и даже не управление обществом с помощью законов. Нельзя отождествлять законность ни с деятельностью людей, ни с их правомерными поступками, ни с их отношениями, развивающимися на основании законов. Тем самым мы будем отождествлять законность с правовым порядком.

Законность - это совокупность многообразных, но однoплановых требований, связанных с отношением к законам и проведению их в жизнь: точное и неуклонное соблюдение законов всеми, кому они адресованы; соблюдение иерархии законов и иных нормативных актов; никто не может отменить закон, кроме органа, который его издал. Законность означает совокупность требований, за отступление от которых наступает юридическая ответственность, по которой можно судить о состоянии режима законности.

Требования, составляющие законность, могут быть сформулированы непосредственно в законах, провозглашаться официальными властями или выражаться как-то иначе. Если они только провозглашаются, но не выполняются, то законность будет формальной. Если требования законности на практике осуществляются, то законность - реальная.

Существует определенная взаимосвязь государства и законности, что особенно очевидно в органическом соединении режима законности с демократией, с деятельнос-

тью правового государства. В таком государстве главенствуют законодательные органы, а все люди видят свое назначение в проведении законов в жизнь.

Законность как политико-правовой режим демократического государства предполагает такой образ взаимоотношений органов государства с населением, при котором поведение строится на основе закона, обязанность соблюдать законы лежит на той и другой стороне, а юридическая обязанность за неисполнение следует неотвратимо, незаьисимо от положения властвующего или подчиненного субъекта. Связь законности с демократией состоит в том, что сами законы и требования их соблюдения выражают волю большинства народа, что проведение в жизнь законов проходит под контролем народа. Законность, в свою очередь, служит утверждению демократии, т.к. охраняет демократические права граждан и их объединений, обеспечивает приоритетное значение парламентских актов.

Для понимания законности как неотъемлемого качества правовой системы в целом, особого состояния общественной и государственной жизни, режима функционирования правового государства существенное значение имеет содержательная характеристика самих норм права. Содержание законности составляет не само наличное законодательство (пусть даже совершенное с точки зрения законодательной техники), а такое законодательство, которое адекватно воплощает правовые принципы, общечеловеческие идеалы и ценности, насущные потребности и интересы человека, объективные тенденции социального прогресса.

Законность означает идею, требование и систему (режим) реального выражения права в законах государства, в самом законотворчестве, в подзаконном нормотворчестве. Нарушением законности является принятие ведомственного акта (приказа, инструкции, положения и т.п.), противоречащего закону. Законность есть исполнение именно закона как **высшего** акта, **принятого** представительным органом **государственной** власти. Из этого тезиса вытекает и **необходимость** соблюдения и исполнения подзаконных актов, соответствующих законам, изданным на основе закона, в соответствии **с** законом и во **исполнение** закона.

Система охраны (защиты) законности включает выявление нарушений права и закона в правотворчестве и в правоприменении, их немедленное пресечение, приведение в действие средств защиты права и закона и восстановления права и правопорядка, привлечение к ответственности должностных лиц, виновных в нарушениях права и закона.

В качестве принципов законности можно назвать следующие идеи: всеобщность, единство, верховенство закона, недопустимость противопоставления законности, целесообразности и справедливости.

Всеобщность законности предполагает обязательность требования неукоснительного подчинения правовым нормам всех субъектов права: граждан, организаций, органов государства.

Единство законности означает, что, несмотря на некоторые местные особенности, должно быть одинаковое, единообразное понимание нормативных предписаний.

Верховенство закона предполагает соответствие законам всех подзаконных нормативных правовых и правоприменительных актов.

Единство законности, целесообразности и справедливости должно закладываться в содержание нормативных правовых актов в процессе их создания.

Можно выделить основные свойства законности:

- общеобязательность требований законности для всех субъектов правовых отношений;
- причинно-следственная зависимость от социально-нравственных и государственных процессов;
- высокая степень абстрактности и системности, что объясняется совокупностью обобщаемых этой категорией политико-правовых явлений;
- объективность как следствие перечисленных выше черт.

§ 2. Понятие правового порядка

Правопорядок - это процесс соблюдения, исполнения, использования и применения законов и подзаконных актов, итог воплощения законности в реальные обществен-

ные отношения. Его можно охарактеризовать как совокупность правовых отношений, складывающихся на основе законности, как порядок в отношениях людей, базирующийся на законах и их строгом выполнении.

Правовой порядок является составной частью общественного порядка страны. Общество представляет собой систему экономических, социальных, политических, профессиональных, семейных, дружеских отношений, которые взаимосвязаны и, постоянно меняясь, взаимодействуют между собой. Под воздействием социальных норм в обществе складывается определенный общественный порядок. Таким образом, **общественный порядок** - это определенные качества системы общественных отношений, состоящие в такой упорядоченности социальных связей, которая обеспечивает согласованность и ритмичность общественной жизни, беспрепятственное осуществление участниками общественных отношений своих прав и обязанностей и защищенность их обоснованных интересов, общественное и личное спокойствие. Правопорядок - составная часть, определенное качество общественного порядка.

Правопорядок в обществе достигается тогда, когда деятельность всех субъектов права является правомерной, когда надлежащим образом осуществляются субъективные права и исполняются юридические обязанности, т.е. когда субъекты права совершают обязательные или дозволенные действия либо воздерживаются от совершения запрещенных действий.

Правопорядок складывается в процессе реализации правовых норм, это результат осуществления законности. Устойчивость, стабильность правопорядка обеспечивается реальным осуществлением требований законности.

Складывающаяся в ходе реализации права внутренне согласованная система субъективных прав и обязанностей составляет содержание правового порядка.

Для правопорядка характерно совпадение фактического поведения людей их правам и обязанностям. Важнейшей основой правопорядка является наличие его гарантий в виде законности для реального осуществления субъективных прав граждан и обеспечение исполнения правовых обязанностей.

Законность и правопорядок - понятия однопорядковые, но не тождественные. Если законность создает условия, необходимые для эффективного воздействия права на общественные отношения, то правопорядок представляет собой реализацию права в этих условиях.

Правопорядок как функция государства представляет собой деятельность, направленную на охрану установленного законом порядка общественных отношений, т.е. как деятельность по борьбе с правонарушениями и наказанию правонарушителей. Одновременно государство должно обеспечивать оптимальные условия для действий правовых институтов, беспрепятственного осуществления всеми субъектами (гражданами, должностными лицами, учреждениями, предприятиями) их прав и обязанностей.

Функция охраны правопорядка осуществляется всеми органами государства, всем государственным аппаратом. Вместе с тем в целях наиболее успешной реализации указанной функции государство создает в государственном аппарате систему специальных органов - суд, прокуратуру, органы юстиции, нотариат и другие.

Правоохранительные органы не просто охраняют правопорядок, но и поддерживают его, активно воздействуют на совершенствование общественных отношений. Их цель - не ждать правонарушений, а создавать условия, которые исключали бы противоправные действия, стимулировали правомерное поведение.

§ 3. Гарантии и методы обеспечения законности и правопорядка

Режим законности предполагает предоставление одинаковых прав и предъявление единых требований ко всем гражданам, то есть осуществление принципа равенства перед законом. Естественно, что его проведение в жизнь способствует укреплению в сознании людей таких важных социальных ценностей, как авторитет права и государства, социальная справедливость.

Режим законности предполагает наличие твердых гарантий выполнения содержащихся в нормах права предписаний. Мало принять тот или иной закон, нужно со-

здать механизм, обеспечивающий его проведение в жизнь, реализацию правовых норм, порядок обжалования неправомерных действий должностных лиц, защиты прав граждан, Такая модель поведения, описанная в норме, будет восприниматься как закрепление реальных возможностей, обеспеченных государством.

Под **гарантиями законности** понимают взятые в системе объективно сложившиеся факторы и специально предпринимаемые меры упрочения режима точного и неуклонного воплощения требований закона в жизнь. Выделяют следующие виды гарантий; правовые, политические, культурные, экономические. К числу правовых относят следующие гарантии: совершенствование законодательства, надзорно-контрольные мероприятия, меры защиты, меры ответственности. Действенность гарантий достигается только в их взаимосвязи, в их единстве, в системе. Обеспечение законности представляет собой систему мер, направленных на профилактику нарушений законности и упрочение законности.

Профилактика нарушений законности означает выявление причин и условий нарушений законности, устранение указанных причин и условий, ликвидацию всех тех негативных факторов, явлений и процессов, которые ведут к нарушениям законности.

Упрочение законности предполагает формирование и совершенствование, развитие гарантий законности в деятельности государственных органов, должностных лиц.

Организация системы обеспечения законности в деятельности государственных органов включает: анализ допущенных нарушений законности; причин и условий их совершения; разработку мер по профилактике правонарушений; совершенствование мер защиты законности в деятельности государственных органов; разработку мер по укреплению законности: совершенствование служебной подготовки, управленческой деятельности; формирование практических навыков и умений обеспечения законности в процессе выполнения служебных обязанностей.

Обеспечение законности тесно связано с общей задачей укрепления российской государственности. Немаловажное

значение имеют мероприятия, направленные на борьбу с преступностью. Обеспечение законности в российском обществе и преодоление высокого уровня преступности, в том числе организованной, немыслимо без решения крупных социальных и экономических задач. Необходимо сократить огромный разрыв между богатыми и бедными слоями населения, минимизировать безработицу, обеспечить выполнение социальных программ - то есть устранить почву роста преступности и нарушений законности.

Гарантии законности и правопорядка являются одной из задач проводимой правовой реформы. Так, большие надежды связываются с обновлением правовой базы организации и деятельности судов и органов юстиции. Эти правоохранительные органы должны занять достойное место в системе правоохранительных органов.

Правовая реформа предполагает использование таких методов обеспечения законности: законодательное обеспечение системы прав человека; упрочение и защита конституционного строя; реформирование системы государственного управления; координация нормотворческой деятельности Федерации и ее субъектов; реформа местного самоуправления; развитие системы правового воспитания, образования и юридической науки; организация правовой экспертизы и другие.

Контрольные вопросы

- Как соотносятся понятия законности и правового порядка?
- Какие принципы служат реализации законности?
- В чем сущность спора о соотношении законности и целесообразности?

Тема 16
ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

§ 1. Понятие политической системы общества

Назначение государства состоит в организации социального управления, само государство - специфическая форма организации управления обществом.

В этом управлении, наряду с государственными органами, принимают участие граждане и объединения граждан (партии, профсоюзы, церковь и т.п.)

Совокупность государственных органов, разнообразных общественных объединений и граждан, участвующих в политическом управлении делами общества, и получила название политической системы общества.

Термин «политическая система» получил распространение со второй половины 70-х годов, что в определенной степени связано с его употреблением в Конституции СССР 1977 года. До этого использовались такие термины как «политическая организация классового общества», «система социалистической демократии».

Существует множество определений политической системы, которые отличаются концептуальными подходами. Приведем некоторые из них.

Политическую систему общества в самом общем виде можно определить как систему государственных и негосударственных социальных институтов, осуществляющий определенные политические функции.

Под политический системой общества понимается система государственных и негосударственных социальных институтов, осуществляющих определенные политические функции. В состав политической системы входят следующие социальные институты: государство, партии, профсоюзы и другие организации и движения, участвующие в сфере общественной жизни, где ядром является завоева-

ние, удержание и использование власти. Именно власть и отношения по ее поводу характеризуют политические функции различных социальных институтов, являются системообразующими факторами, формирующими, образующими политическую систему.

Политическая система - это совокупная связь общественных отношений, представленных в органах государства, общественных организациях, с которыми связано осуществление государственной власти.

Политическая система общества - это единство взаимодействующих между собой органов государства, общественных объединений и институтов непосредственной демократии, через которые народ участвует в управлении делами общества и государства.

Политическая система включает в себя четыре подсистемы: 1) политические организации; 2) политические нормы; 3) политические отношения; 4) политическая идеология.

Политическая система образует совокупность взаимодействующих между собой норм, идей **и** основанных на них политических институтов и действий, организующих политическую власть, взаимосвязь граждан и государства. Основным назначением этого многомерного образования служит обеспечение целостности, единства действий людей в политике. Основные компоненты политической системы: политическая структура, политические и правовые нормы, политическая деятельность, политическое сознание и политическая культура.

Политическая система общества - целостная, упорядоченная совокупность политических институтов, политических партий, отношений, процессов, принципов политической организации общества, подчиненных кодексу политических, социальных, юридических, идеологических, культурных норм, историческим традициям и установкам политического режима конкретного общества. Политическая система включает организацию политической власти, отношения между обществом и государством, характеризует протекание политических процессов, включающих институционализацию власти, состояние политический деятельности, уровень политического творчества в обществе.

Политические системы понимаются как совокупность государственных, партийных и общественных органов и организаций, участвующих в управлении делами общества.

§ 2. Структура политической системы общества

В научной литературе элементы политической системы подразделяются на следующие группы:

а) ***собственно-политические:*** государство, политические партии, отдельные общественные организации.

Характерным признаком этих организаций является их прямая связь с политикой, их активное воздействие на политику. Непосредственной целью их создания и функционирования выступает политическая цель. Она заключается в формировании и осуществлении внутренней и внешней политики на разных этапах развития общества; в политическом и идеологическом воздействии (воспитании) на различные слои и классы, существующие в обществе; в проведении политических интересов господствующих кругов и отчасти всего общества в жизнь.

б) **несобственно-политические объединения** - это такие организации, которые возникают и развиваются не в силу непосредственно политических, а в силу экономических и других причин. Это - профсоюзные, кооперативные и иные организации. Прямой целью их создания и функционирования, в отличие от собственно-политических объединений, никогда не выступает политическая цель. Свою деятельность данные институты осуществляют не в политической, а в производственной, социально-бытовой, культурной и других сферах жизни. Они не ставят перед собой непосредственных задач активного воздействия в политических целях на государственную власть. Политическая деятельность этих организаций не составляет основу их функционирования. Она не имеет для них решающего значения.

в) **организации, имеющие незначительный политический аспект.** Они возникают и функционируют на основе личных склонностей и интересов того или иного слоя людей к занятию определенной деятельностью. К их **числу** следует отнести объединения типа нумизматов, туристовит.п.

Политический оттенок они приобретают лишь как объекты воздействия на них со стороны государственных и иных политических по своему характеру органов и организаций, но отнюдь не как субъекты, носители политической власти и соответствующих политических решений.

Решающую роль среди всех вышеназванных объединений - составных частей политической системы общества - всегда играло и продолжает играть государство.

Политическая система состоит из подсистем, которые взаимосвязаны друг с другом и обеспечивают функционирование публичной власти. По функциональному признаку можно выделить следующие виды подсистем: институциональная, нормативная, коммуникативная, культурная и функциональная.

Институциональная подсистема включает в себя государство, политические партии, социально-экономические и общественные организации и отношения между ними, которые в совокупности образуют политическую систему общества. Центральное место в этой подсистеме принадлежит государству. Особое значение имеют церковь и средства массовой информации, обладающие способностью существенно влиять на процесс формирования общественного мнения.

Нормативная подсистема включает в себя правовые, политические, моральные нормы и ценности, традиции, обычаи. Через них политическая система оказывает регулярное воздействие на деятельность институтов, поведение граждан. Нормативную подсистему образуют всевозможные нормы, которыми определяют внешнее поведение людей в политической жизни, а именно их участие в процессах выдвижения требований, превращения этих требований в решения, осуществление принятых решений. Эти нормы - основные правила участия во всех типах политического процесса. Нормы можно разделить на два типа: нормы-привычки и нормы-законы.

Функциональная подсистема - это методы политической деятельности, способы осуществления власти. Она составляет основу политического режима, деятельность которого направлена на обеспечение функционирования, преобразования и защиту механизма осуществления власти в обществе.

Коммуникативная подсистема включает в себя все формы политического взаимодействия как внутри системы (например, между институтами государства и политическими партиями), так и с политическими системами других государств. Коммуникативная подсистема устанавливает связи между институтами политической системы. К элементам данной подсистемы можно отнести каналы передачи информации правительству (процедура слушания дел на открытых заседаниях, комиссии по расследованию, конфиденциальные консультации с заинтересованными группами и т.д.), а также средства массовой информации (телевидение, радио, журналы, книги, рассчитанные на огромную аудиторию).

§ 3. Типы политических систем

На протяжении истории человечества существовало и в настоящее время существует огромное количество политических систем.

Тип политической системы - это совокупность общих признаков, свойственных определенным группам политических систем. Данная категория отображает прежде всего момент изменчивости, развития изучаемого явления. Классификации политических систем проводят по различным основаниям.

По основанию ***формационный подход*** можно выделить политическую систему рабовладельческого, феодального, буржуазного и социалистического общества.

По основанию ***положение личности в обществе*** (отсутствие либо провозглашение и наличие гарантий прав и свобод граждан), степени централизации власти и методов ее осуществления выделяют две основные категории политических систем: авторитарные и демократические.

По *отношению к действительности* различают консервативные политические системы, которые характеризуются относительной стабильностью политических институтов, и реформаторские политические системы, в которых те или иные политические институты формируются или развиваются. В зависимости от на-

правленности развития говорят о прогрессивных и реакционных политических системах.

По состоянию политической структуры и уровню политической культуры выделяют следующие типы: англо-американский, континентально-европейский, доиндустриальный, тоталитарный.

Рассмотрим названные виды.

Политическая система ***англо-американского типа*** (США, Ангия, Канада, Австралия) характеризуется однородностью культуры. Политические цели и средства их достижения разделяют все. Большинство населения ставит выше всего свободу личности, массовое благосостояние **и** безопасность. Эта система четко организована (каждый элемент выполняет свои функции), стабильна.

Политическая система ***континентально-европейского типа*** (Франция, Германия, Италия) характеризуется смешанной политической культурой, сосуществованием новых и старых культур. Характерно наличие многих политических партий с разной идеологией и старыми традициями, имеющими значительное влияние **в** обществе.

Доиндустриальная (или частично индустриальная) политическая система (многие страны Азии, Африки, Латинской Америки) отличается смешанной политической культурой, но она сильно отличается от смешанной политической культуры западноевропейских систем, поскольку может соединять в себе самые неожиданные противоположности: западные ценности, этнические и религиозные традиции. Для данного типа политической системы свойственны личный авторитаризм, высокий уровень насилия.

Политическая система ***тоталитарного*** *типа* (фашистская Италия и Германия) отличается чрезмерной централизацией власти, высокой степенью насилия и т.п.

Существует классификация политических систем ***по характеру их взаимоотношений с внешней средой:*** открытые и закрытые.

Закрытые политические системы имеют ограниченные связи с внешней средой, невосприимчивы к ценностям иных систем и самодостаточны, т.е. ресурсы находят внутри таких систем.

Открытые системы активно обмениваются **ресурсами** с внешним миром, успешно усваивают передовые ценности иных систем, подвижны и динамичны.

§ 4. Государство в политической системе общества

Государство как политический институт обладает рядом качественных признаков, которые отличают его от негосударственных политических организаций (партий, движений и т.д.), оказывающих существенное влияние на общество.

а) Государство выступает как единая организация политической власти в ***масштабах всей страны.*** Государственная власть распространяется на все население в пределах определенной территории, Целостность общества и взаимосвязь его членов обеспечивает институт гражданства, или подданства. Именно в наличии института гражданства выражается сущность государства для отдельного индивида. Осуществление власти на определенной территории требует установления ее пространственных пределов - государственной границы, которая отделяет одно государство от другого. В пределах данной территории государство обладает верховенством и полнотой законодательной и судебной власти над населением.

б) Государство представляет собой особую организацию политической власти, обладающую специальным механизмом, системой органов и учреждений, которые непосредственно управляют обществом. Механизм государства предоставлен институтами законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. Для поддержания нормальных условий существования общества государство применяет также принуждение, осуществляемое с помощью органов насилия: армии, служб охраны правопорядка и безопасности.

в) Государство организует общественную жизнь на основе права. Только государство может регулировать жизнь общества с помощью законов, имеющих общеобязательный характер. Требования правовых норм государство проводит в жизнь с помощью своих специальных органов (судов, администраций).

г) Государство представляет собой ***суверенную организацию власти.*** Суверенитет государственной власти выражается в ее верховенстве и независимости от любых других властей внутри страны или во взаимоотношениях с другими государствами. Верховенство государственной власти проявляется: а) в общеобязательности ее решений для населения; б) в возможности отмены постановлений и решений негосударственных политических организаций; в) в обладании рядом исключительных прав, например правом издания законов, имеющих для населения обязательный характер; г) в наличии специальных средств воздействия на население, отсутствующих у других организаций (аппарат принуждения и насилия).

д) Государство располагает системой принудительного взимания ***налогов и обязательных платежей,*** которая обеспечивает его экономическую самостоятельность.

На протяжении истории человечества отмеченные признаки государства не оставались неизменными с точки зрения содержания и механизмов реализации властной воли. Они трансформировались в структуре институтов государственной власти, их специализации и дифференциации. Соотношение институтов законодательной, исполнительной и судебной власти в значительной мере определяется теми функциями, которые выполняет государство в конкретном обществе. Объем этих функций обусловлен зрелостью экономической, социальной и культурной сфер общества, ролью основных властных институтов и принципами их формирования.

Государство занимает в политической системе общества центральное место. Это обусловлено сущностью и некоторыми признаками государства как социального института. Назначение государства состоит в организации управления обществом. Иначе говоря, государство - это специальное учреждение, предназначенное для принятия управленческих, политических решений в масштабах всего общества. Никакой другой элемент политической системы не имеет такого специального назначения. Государство обладает публичными органами.

Особое место государства в политической системе общества предопределяется также тем фактором, что госу-

дарство в любой стране и на любом этапе развития общества выступает как самая массовая, самая широкая организация. Оно объединяет или, по крайней мере, стремится объединить вокруг себя самые различные слои населения.

Например, в Конституции Швеции подобное стремление государства выступать в качестве организации всего народа выражается в закреплении положения, согласно которому «вся государственная власть в Швеции исходит от народа. Правление шведского народа основывается на свободном формировании мнений и на всеобщем и равном избирательном праве. Правление осуществляется посредством государственного строя, основанного на представительной и парламентской системе, и посредством коммунального самоуправления».

Кроме того, особое место и роль государства в политической системе общества определяются тем, что оно сосредотачивает в своих руках огромные материальные и финансовые средства. В ряде стран оно является исключительным собственником основных орудий и средств производства. В других странах государство оставляет за собой решающие средства производства.

Сравнивая, например, масштабы огосударствления в разных промышленно развитых странах, можно заметить, что на долю государственного сектора в экономике Англии приходится около 53 % валового национального продукта, на долю государства в национальном доходе Франции - около 48 % , в национальном доходе Японии - 23,5 % и т.д.

Исключительное место и роль государства в политической системе общества обусловливается наличием у него специального аппарата управления и принуждения.

Разумеется, у политических партий и массовых общественных организаций тоже сеть свои хорошо слаженные и постоянно действующие аппараты. Однако, в отличие от государственного аппарата, они не имеют в своей структуре таких органов, как милиция, суд, прокуратура, органы государственной безопасности.

Кроме того, партийные и общественные органы, в отличие от государственных органов, не обладают государственно-властными полномочиями.

Государство выделяется среди элементов политической системы общества тем, что располагает разветвленной системой юридических средств, дающих ему возможность оперативно управлять многими отраслями экономики и оказывать воздействие на все общественные отношения. Обладая государственно-властными полномочиями, разные государственные органы не только издают в рамках своей компетенции соответствующие нормативные правовые акты и индивидуальные акты, но и обеспечивают их реализацию. Это достигается разными способами: путем воспитания, поощрения и убеждения, осуществления постоянного контроля за точностью соблюдения этих актов, применения в необходимых случаях мер государственного принуждения.

Названные особенности не исчерпывают всей специфики государства как элемента политической системы общества среди всех других его структурных элементов. Но они дают общее представление о нем самом, а также о факторах, определяющих его место и роль в политической системе общества.

§ 5. Взаимодействие государства с другими элементами политической системы

а) Взаимодействие государства и политических партий.

Политическая партия - это организация, имеющая структуру (руководящие органы, региональные отделения, рядовые члены), выражающая интересы тех или иных общественных классов, социальных слоев, групп, объединяющая наиболее активных их представителей, ставящая, как правило, своей задачей завоевание политической власти для осуществления определенной программы, социальных, экономических, политических преобразований, достижение неких целей и идеалов.

Политическая партия - организованная группа единомышленников, представляющая интересы части общества и ставящая своей целью их реализацию путем завоевания государственной власти или участия в ее осуществлении.

Различают партии, ставящие целью завоевание власти демократическим путем, участием в парламентской дея-

тельности, и партии, которые ставят задачей насильственные преобразования общественного строя, насильственный захват власти.

По участию в делах государства можно различать не только парламентские, но и правящие партии, которые уже получили и осуществляют власть. Партия осуществляет свою власть главным образом через «своих людей», своих членов, которых она расставляет на важнейшие государственные посты.

В крайних случаях взаимодействие партии и государства приводят к такой политической системе, которая может быть определена как «партийное государство»: функционирует одна господствующая партия, ее идеология становится государственной идеологией, происходит сращивание партии и государственного аппарата. Руководитель партии превращается в фактического главу государства, важнейшие решения принимаются в партийных структурах и лишь оформляются государственными институтами. В партийном государстве все другие общественные организации также подпадают под партийный контроль и политическая система становится тоталитарной системой.

Антиподом политической системы типа партийного государства являются многопартийные, плюралистические политические системы, где важнейшие государственные решения принимаются демократически.

В этих системах государство свои отношения с парламентскими партиями строит, как правило, по такой схеме: сформированные как правовые требования притязания тех или иных классов, социальных групп становятся предметом рассмотрения в ходе законодательного процесса при соблюдении политических, правовых норм и процедур.

б) **Государство и общественные объединения.**

В современном мире все большую роль играют социально-экономические, социально-культурные, общественные объединения некоммерческого характера. Они чрезвычайно разнообразны как по названию, так и по степени организованности, количеству членов, влиянию на политическую жизнь.

Национальные движения - это менее формализованные чем партии, общественные образования: различные фонды, союзы, соборы, другие организации. Эти движения, как правило, не имеют членств, структура их размыта. Они могут не иметь формальных региональных отделений, от их имени выступают лишь руководящие органы (организационные комитеты, президиумы и т.п.).

Общественное объединение — это добровольное формирование граждан, возникшее в результате их свободного волеизъявления на основе общих интересов для достижения общих целей.

Эти объединения оказывают воздействие на политику государства, хотя политическая деятельность не является основной их целью, а представляет собой вспомогательное средство реализации своих интересов.

К основным формам воздействия общественных объединений на органы государства относится участие в выборах, а также представление и защита законных интересов своих членов в государственных органах. Принимая участие в выборах, общественные объединения могут иметь право выдвижения кандидатов в депутаты, могут участвовать в образовании избирательных комиссий, проводить предвыборную агитацию, объединять избирателей вокруг кандидатов в депутаты.

Некоторыми особенностями отличаются **взаимоотношения государства с профсоюзами.** Профессиональные союзы появились как организации, выражающие и защищающие интересы определенных категорий работников. Выросшие из средневековых цеховых организаций ремесленников, в настоящее время профсоюзы представляют мощную экономическую и политическую силу. История взаимоотношений государства и профсоюзов также драматична и многопланова.

Политические системы некоторых обществ включали или отторгали профессиональные союзы, придавали им различное значение.

Диапазон здесь велик: на разных этапах государственности профсоюзы то вступали в отношения сотрудничества, даже партнерства с государством, то выступали

по отношению к государству противоборствующим, разрушительным элементом.

в) **Взаимодействие государства и церкви.**

История знает теократические и светские государства, воинственно-атеистические и конфессионально-плюралистические, соответственно, и разные политические системы.

Рассмотрим некоторые из них. В зависимости от взаимоотношений с церковью, различают государство светское, теократическое и клерикальное.

Светское государство предполагает отделение церкви от государства, разграничение их сфер деятельности. Церковь не выполняет политических функций и, следовательно, в этом случае не является элементом политической системы общества. Светское государство не вмешивается во внутрицерковную деятельность, не оказывает церкви материальной поддержки, однако охраняет законную деятельность религиозных организаций и регулирует наиболее важные, с точки зрения общего интереса, аспекты.

Теократическое государство является противоположностью светского государства, поскольку в нем государственная власть принадлежит церкви, монарх является одновременно и верховным священнослужителем. Таким государством является Ватикан.

Промежуточный вариант между светским и теократическим - **клерикальное государство,** которое с церковью не слито, однако церковь через законодательно установленные институты определяющим образом влияет на государственную политику. Клерикальными государствами в настоящее время являются Великобритания, Дания, Норвегия, Израиль и некоторые другие. Так, в Великобритании представители высшего духовенства заседают в палате лордов. Церковь занимается регистрацией актов гражданского состояния, иногда - регулирует брачно-семейные отношения. Церковь обладает широкими полномочиями в области воспитания подрастающего поколения и образования, ведет религиозную цензуру печатной продукции. Также следует отметить достаточно сильное экономическое положение церкви: она получает от государства различные субсидии, является крупным собственником, обычно пользуется льготным налогообложением.

Влияние религиозных общин и церквей на политическую жизнь зависит прежде всего от уровня развития демократии в стране, от характера политического режима. В демократических государствах, как правило, признаются равноправие религий и церквей, свобода совести и вероисповедания, церковь отделена от государства, любые привилегии и любая дискриминация по религиозным мотивам запрещены. Однако ряд демократических государств являются государствами клерикальными.

В тоталитарно-распределительных политических системах формальные покрывала невмешательства скрывали фактическое вмешательство государства в дела церкви, попытки контроля за священнослужителями.

А в обществах, где господствовали некоторые религиозные системы, например, ислам, напротив, религиозные организации оказывали и оказывают воздействие на функционирование государственных институтов, задают и определяют социальные цели и смыслы общественной, политической жизни, выступают фактически важным институтом политической системы.

В этих обществах взаимоотношения государства и религиозных образований весьма противоречивы: от полного подчинения государственных институтов религиозным правилам и требованиям до периодических острых конфликтов государства и так называемых фундаменталистски настроенных членов общества.

г) **Государство и органы местного самоуправления.**

Местное самоуправление - организация власти на местах, предполагающая самостоятельное решение населением вопросов локального значения. Местное самоуправление осуществляется гражданами путем различных форм прямого волеизъявления (референдум, выборы и т.п.), а также через выборные и другие органы местной власти.

Органы местного самоуправления и самоорганизации общества возникают для решения местных дел: бытового и коммунального, обрядовой, духовной жизни. Это различные советы, муниципалитеты, сходы, собрания, клубы и т.п. К таким органам, самоорганизации относятся и трудовые коллективы, их руководящие органы. Удельный вес органов самоуправления, самоорганизации в полити-

ческой системе общества весьма велик. Например, **трудовые** коллективы в некоторых обществах наделялись **специальными** политическими функциями: выдвижением кандидатов в депутаты представительных органов власти, их участием в избирательных кампаниях.

Контрольные вопросы

- Какие элементы составляют политическую систему общества?
- РСакие виды политических систем Вам известны?
- По каким основаниям могут быть классифицированы политические системы?
- В чем особенности положения государства в политической системе общества?

Тема 17
КОНСТИТУЦИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ЕЕ РАЗВИТИЕ

§ 1. Конституция: понятие и виды в правовой системе

Предполагается, что термин «конституция» происходит от латинского слова «constitutio» - «устанавливаю», «учреждаю». Конституции, в современном смысле этого слова, возникли в конце XVIII в. Первая конституция, действующая до настоящего времени, появилась в 1787 г. в США. В 90-е годы XVIII века были приняты конституции во Франции (1791 и 1793 гг.) и Польше (1793 г.). Сегодня большинство стран мира имеют конституции.

Конституция - это особый акт в правовой системе государства. Она обладает высшей юридической силой и регулирует основы организации государства и: общества, а также взаимоотношения государства и гражданина.

Конституция обладает учредительным характером, что проявляется в том, что она выступает первоосновой, ее положения являются фундаментом, основанием для всех правовых норм страны, а также создают систему государственных органов.

Конституция имеет важную социально-политическую сущность, которая отражает соотношение политических сил в обществе, баланс социальных интересов. Конституция является общественным компромиссом, в котором согласованы политические интересы, представленные различными политическими силами.

Основополагающим юридическим свойством конституции является ее верховенство в системе нормативных правовых актов. Это означает, что любой правовой акт должен соответствовать конституции. Конституция должна обеспечивать целостность, единство, непротиворечивость всей системы правовых актов.

Конституция имеет особый предмет правового регулирования - наиболее важные общественные отношения. Она учреждает основные институты государства, статус гражданина и тем самым влияет на содержание всей правотворческой деятельности. В конституции устанавливается система правовых актов, определяется их предмет и порядок принятия.

Под **конституцией** в любой стране понимается основной закон государства, имеющий высшую юридическую силу и регулирующий наиболее важные общественные отношения: объем прав и свобод человека **и** гражданина, устройство общества и государства, механизм осуществления государственной власти и местного самоуправления.

Конституции разделяются на писаные и неписаные. **Кодифицированные конституции** представляют собой единый правовой документ, занимающий доминирующее положение в правовой системе как по своему содержанию, так и по форме. **Некодифицированные конституции** - это совокупность отдельных конституционных законов и обычаев, взаимосвязанных между собой и выполняющих роль основного закона страны.

Конституция имеет формально-юридическую и содержательную сторону. Характер соотношения конституции фактической (конституционного строя) и юридической (правового акта особой юридической силы) дает основания для вывода о фиктивности или реальности конституции.

Первая Конституция в России была принята в 1918 году. Затем - 1925, 1937 и 1978 гг. Несмотря на ряд отличительных моментов, они имели много общего, так как исходили из тезиса о преимуществе социализма как общественной системы, закрепляли приоритет государственной формы собственности, планово-регулируемой экономики, систему советов народных депутатов и построены на принципе демократического централизма. Действующая Конституция Российской Федерации была принята 12 декабря 1993 года всенародным голосованием (референдумом).

Российская Конституция как по форме, так и по содержанию существенно отличается от своих предшественниц.

Так, приоритет прав и свобод человека, как основной принцип правового государства, выразился в том, что соответствующая глава в тексте Конституции предшествует главам об органах государственной власти.

Конституция Российской Федерации состоит из 9 глав:

Основы конституционного строя.

- Права и свободы человека и гражданина.
- Федеративное устройство.

Президент.

Федеральное Собрание.

Правительство.

- Судебная власть.

Местное самоуправление.

Конституционные поправки и пересмотр Конституции.

§ 2. Принципы и юридические свойства Конституции РФ

Основное социальное содержание Конституции России определяется ее принципами. Назовем основные **принципы:** приоритет прав и свобод человека и гражданина над иными ценностями общества и государства; народный суверенитет; государственный суверенитет; федерализм; разделение властей; экономическая свобода; многообразие форм собственности; единство экономического пространства; гарантирование местного самоуправления и другие.

Рассмотрим некоторые принципы.

Основополагающим по отношению ко всем остальным положениям Конституции является **принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина.** Статья 2 Конституции России провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью и устанавливает обязанность государства признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина. Эти ценности не устанавливаются законодателем, они должны гарантироваться, соблюдаться и защищаться государством как уже существующие. Основные права и свободы человека объявляются неотчуждаемыми и принадлежащими человеку от рождения.

Принцип народного суверенитета означает, что многонациональный народ России является единственным

источником власти и носителем суверенитета в нашем государстве. Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и местного самоуправления. Высшим непосредственным выражением власти народа является референдум и свободные выборы.

Перечисленные принципы являются одновременно и **основами конституционного строя** Российской Федерации. Это означает, что они определяют содержание, главный смысл не только Конституции, но и устройство общества и государства в целом.

Конституция обладает рядом юридических свойств. Наиболее значимым из них является ее **наивысшая юридическая сила.** Это положение закреплено в ст. 15 Конституции РФ: «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется **на** всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации».

Высшая сила конституционных норм означает, что, **в** случае противоречия между нормами Конституции и иными законами, действуют нормы Основного закона.

Конституция выделяется особым **юридическим** содержанием. Особенность Конституции Российской Федерации состоит в **предмете правового регулирования** — основы организации государства и общества. Конституция формулирует целостное представление о государстве, положении в нем личности.

Юридическим свойством Конституции является особый, по сравнению с остальными законами, **порядок изменения и пересмотра.**

Конституция обладает повышенной, по сравнению с другими нормативными актами, охраной, защитой ее предписаний со стороны государства. Эту задачу выполняет система конституционного контроля и надзора, в осуществлении которых особая роль принадлежит Конституционному Суду РФ.

§ 3. Развитие Конституции Российской Федерации. Поправки и пересмотр Конституции России

Развитие Конституции Российской Федерации осуществляется посредством принятия федеральных конституционных законов. К настоящему времени в развитие Конституции России приняты следующие конституционные законы: «Об арбитражных судах в Российской Федерации», «О референдуме Российской Федерации», «О судебной системе Российской Федерации», «Об уполномоченном по правам человека в Российской Федерации», «О Правительстве Российской Федерации», «О военных судах Российской Федерации», «О Конституционном Суде Российской Федерации», «О чрезвычайном положении», «О государственном гимне Российской Федерации», «О государственном гербе Российской Федерации».

Развитие Конституции РФ может осуществляться путем внесения в нее изменений и дополнений. В зависимости от того, какие нормы подлежат пересмотру, выделяют четыре способа изменения текста Конституции РФ. Первый, упрощенный способ предусмотрен для внесения изменений в ст. 65 Конституции РФ. В случае изменения наименования субъекта Федерации, новое наименование подлежит включению в ст. 65 Конституции РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 137 Конституции РФ изменения (второй путь) вносятся на основании федерального конституционного закона о принятии в Российскую Федерацию и об образовании в ее составе нового субъекта Российской Федерации, об изменении конституционно-правового статуса субъекта РФ.

Третий по степени сложности путь предусмотрен для внесения поправок к главам с 3 по 8 Конституции РФ. Они принимаются в форме закона Российской Федерации. Это порядок описан в теме № 7 настоящего пособия.

Наиболее сложной является процедура пересмотра глав 1, 2 и 9 Конституции РФ. Частью 2 ст. 135 Конституции РФ установлено, что если предложение о пересмотре положений глав 1, 2 и 9 Конституции будет поддержано тремя пятыми голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то в соответ-

ствии с федеральным конституционным законом созывается Конституционное Собрание. Оно подтверждает неизменность Конституции РФ либо разрабатывает проект новой Конституции РФ, который принимается Конституционным Собранием двумя третями голосов от общего числа его членов или выносится на всенародное голосование. При проведении всенародного голосования Конституция РФ считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей.

Контрольные вопросы

- Назовите исторические конституционные акты России.
- Какие принципы положены в основу Конституции России?
- Назовите основные юридические свойства Конституции Российской Федерации.
- Какие конституционные законы необходимо принять?

Тема 18
КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРАВА, СВОБОДЫ И ОБЯЗАННОСТИ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ЗАЩИТА ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА. ГРАЖДАНСТВО РФ

§ 1. Правовой статус личности

Совокупность конституционных норм, закрепляющих положение человека и гражданина в российском обществе и государстве, объем его прав и свобод, а также обязанности образуют **конституционный статус личности** в Российской Федерации.

Правовой статус - более широкое понятие, так как представляет собой совокупность различных прав и обязанностей субъектов, закрепленных нормами всех отраслей права.

Наряду с названными понятиями существует понятие **правового положения,** которое представляет собой совокупность реализуемых прав, свобод и обязанностей. От правового статуса это понятие отличается своей действенностью, так как это те права и обязанности, которые осуществляются в виде правоотношений, тогда как правовой статус образуют нормы, не все из которых реализуются субъектами.

Основу конституционного статуса человека, личности и гражданина составляют такие принципы, как равенство всех перед законом, неотчуждаемость прав человека; уважение и соблюдение чужих прав и свобод, гарантированность прав и свобод государством.

Конституционный статус включает права, свободы и обязанности личности. Наиболее сложным является соотношение прав и свобод. По этому вопросу существует две

точки зрения. Согласно одной из них, названные понятия тождественны, согласно другой -- различны. Их разделение построено с учетом деления правоотношений на относительные и абсолютные. Конституционные права - это такие юридически признанные возможности человека избирать вид и меру своего поведения, которые могут быть реализованы только при условии исполнения соответствующей (корреспондирующей) юридической обязанности государства в лице государственных органов, должностных лиц, а также других субъектов права (например, право на охрану здоровья). Права соответствуют относительным правоотношениям.

Конституционные свободы - это такие правомочия индивида, которые он может реализовать самостоятельно, не вступая в правоотношения с другими субъектами (**право** на жизнь и т.п.). Реализация **индивидом** свобод предполагает лишь невмешательство со стороны других **субъектов,** т.е. они должны воздерживаться от деяний, препятствующих осуществлению свобод.

Конституционные обязанности это предписанные и закрепленные в Конституции определенные вид и мера необходимого (должного) поведения (обязанность сохранять окружающую среду и т.п.).

На территории России находятся липа, имеющие различный правовой статус. Это граждане **России,** граждане иностранных государств, лица, не имеющие гражданства, лица с двойным гражданством. Конституция Российской Федерации учитывает особенности названных категорий, но при этом исходит из того, что государство должно обеспечить достойные условия жизни и уважительное отношение к любому человеку как к личности, гарантировать защиту его жизни **и** достоинства.

В Конституции России закрепляется совокупность прав человека, определенных в нормах международного права и общепризнанных мировым сообществом, минимум социальных благ и свобод, необходимых для достойного существования любого лица, находящегося на территории России.

§ 2. Гражданство Российской Федерации

Под **гражданством** понимается устойчивая правовая связь лица С государством, в силу которой на него в полном объеме распространяются конституционные права, свободы и обязанности. Гражданство представляет собой **правовой институт** конституционного права - совокупность взаимосвязанных юридических норм, регулирующих приобретение, восстановление и утрату российского гражданства.

Таким образом, гражданство представляет собой правовую принадлежность лица к данному государству, то есть признание государством этого лица в качестве полноправного субъекта конституционно-правовых отношений. Состояние гражданства создает права и обязанности для лица не только на территории своего государства, но и за рубежом. Зарубежные посольства и консульства Российской Федерации обязаны оказывать помощь своим гражданам в случаях задержания, ареста и других затруднений.

Основу института гражданства составляют конституционные нормы, посвященные гражданству (ст. ст. 6, 61, 63, 71 Конституции РФ). Вопросы гражданства регулируются Законом Российской Федерации «О гражданстве Российской Федерации» от 28 ноября 1991 г. с изменениями и дополнениями.

Закон о гражданстве регулирует широкий комплекс вопросов, связанных с гражданством и, прежде всего, условия приобретения и прекращения гражданства Российской Федерации. В нем закреплены полномочия государственных органов, ведающих делами о гражданстве, регламентируется производство по делам о гражданстве. Закон устанавливает порядок исполнения и обжалования решений по делам о гражданстве.

Республикам в составе Российской Федерации предоставлено право иметь свое гражданство, которое является производным от гражданства Российской Федерации. Регулирование вопросов гражданства республик осуществляется законами соответствующих субъектов Российской Федерации.

Конституция Российской Федерации предусматривает право граждан России иметь двойное гражданство в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации (ст. 62 Конституции РФ). Приобретение гражданином Российской Федерации второго гражданства не меняет его правового статуса как гражданина России. За ним сохраняются все права и свободы, и он не освобождается от обязанностей, вытекающих из гражданства Российской Федерации.

Закон устанавливает семь оснований приобретения гражданства Российской Федерации: 1) в результате признания; 2) по рождению; 3) в порядке регистрации; 4) в результате приема в гражданство; 5) в результате восстановления в гражданстве; 6) путем выбора гражданства при изменении границы Российской Федерации; 7) иные основания.

В случае добровольного волеизъявления, гражданство может быть прекращено по следующим основаниям: 1) вследствие выхода из гражданства; 2) вследствие отмены решения о приеме в гражданство, так как подданство было приобретено на основании заведомо ложных сведений и фальшивых документов; 3) путем выбора гражданства при изменении границы Российской Федерации (оптация); 4) иные основания, в частности, для недееспособных и детей.

Решением вопросов приобретения и прекращения гражданства занимаются следующие органы: Президент Российской Федерации, комиссия по вопросам гражданства при Президенте Российской Федерации, Министерство внутренних дел Российской Федерации, Министерство иностранных дел Российской Федерации, дипломатические представительства и консульские учреждения России. Закон о гражданстве закрепляет полномочия каждого названного органа.

Порядок рассмотрения вопросов российского гражданства установлен Положением, утвержденным Указом Президента Российской Федерации № 386 от 10 апреля 1992 года с изменениями и дополнениями.

§ 3. Личные конституционные права и свободы

Личные конституционные права и свободы: право на жизнь; свободу и личную неприкосновенность; право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести, достоинства и доброго имени; право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений; право на неприкосновенность жилища; право на определение и указание своей национальной принадлежности; право на пользование родным языком, свободный выбор языка общения, воспитания и творчества; право свободно на территории Российской Федерации выбирать место жительства и пребывания; право свободно выезжать за пределы России и право гражданина беспрепятственно возвращаться в Россию; свобода совести, вероисповедания; свобода мысли и слова; право на свободный поиск и распространение информации. К этой же группе может быть отнесен блок прав человека в сфере правосудия.

Личные конституционные права и свободы человека необходимы для охраны его жизни, свободы, достоинства, для защиты его как человеческой личности. Эти права связаны с индивидуализацией личности, частной жизнью человека. Рассмотрим основополагающие права данной категории. Бесспорно, ядро личных прав и свобод составляет право на жизнь. Это понятие многопланово. С одной стороны, это право понимается как физическое бытие, то есть беспрепятственное функционирование целостного биологического объекта. С другой стороны, жизнь - это бытие определенного качества, соответствующего стандартам, выработанным человеческой практикой. И в этом смысле речь идет о достойной, качественной, полноценной жизни. В таком широком смысле право на жизнь осуществляется одновременно со всеми иными правами и свободами.

Важным является право на защиту и охрану достоинства личности. Достоинство - достаточно общая категория, практически не имеющая внешней формы. Именно это обстоятельство затрудняет ее оценку, выявление, охрану и защиту. Сложилась точка зрения, согласно кото-

рой для признания факта умаления достоинства и его защиты необходимо не только установить то, что человек осознавал принадлежность ему каких-либо нравственных, интеллектуальных качеств (субъективная сторона), но и оценить, проявлялись ли эти качества в его деятельности (объективная сторона).

§ 4. Политические права и свободы

Политические права и свободы принадлежат только гражданам Российской Федерации. В этот блок входят следующие права и свободы: свобода собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций; право избирать и быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления; право участвовать в референдуме; иметь равный доступ к государственной службе; участвовать в отправлении правосудия; направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления.

Политические права выражают свободу граждан формировать органы государственной власти и местного самоуправления и участвовать в их деятельности.

Основу политических прав составляет право граждан на участие в управлении делами государства, которое может осуществляться непосредственно или через представителей. Это право носит обобщающий характер и включает в себя различные механизмы его реализации. Так, например, граждане имеют право избирать своих представителей в органы государственной власти и право быть избранными в эти органы, право участвовать в референдуме. Право избирать представляет собой гарантированную государством возможность принимать участие в формировании органов государственной власти. Право быть избранным означает возможность личной деятельности в составе государственных органов.

Мирные митинги, шестг ия и пикетирования также являются политически?, и свободами, так как они позволяют гражданам публично выражать свои требования и интересы, осуществлять свободу слова. Реализация этих свобод не безгранична, так как их пределы определяются

интересами государственной и общественной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения, защиты прав и свобод других лиц. Собираться можно без оружия и при наличии предварительного уведомления соответствующих органов государственной власти. Запрещается использовать это право для насильственного изменения конституционного строя, разжигания расовой, национальной, классовой, религиозной ненависти, пропаганды насилия и войны.

§ 5. Социально-экономические и культурные права

Социально-экономические и культурные права: свобода экономической деятельности; право иметь имущество в частной собственности, распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами; право на свободный труд; право на отдых; право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности и в других случаях; право на благоприятную окружающую среду; право на жилище; право на охрану здоровья и медицинскую помощь; право на образование; свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

Экономические права и свободы связаны с правом собственности. Они охватывают свободу человеческой деятельности и потребления товаров и услуг.

Основу экономических прав составляет право иметь в собственности любое имущество. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда и только в установленных законом случаях.

Право частной собственности лежит в основе предпринимательской деятельности, так как предполагает возможность использовать свое имущество для любых, не запрещенных законом целей.

Социальные права связаны с реализацией человека в сфере семьи и труда, здоровья и минимальных стандартов.

Право на труд предполагает возможность свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию.

Труд человека должен осуществляться в условиях безопасности и выполнения гигиенических правил.

Государством устанавливаются гарантии на случай безработицы.

Право на материнство, отцовство и детство должно обеспечиваться государственными и иными гарантиями. Законодательством предусмотрены обоюдные обязанности: родителей по воспитанию и содержанию детей, совершеннолетних, трудоспособных детей в части заботы о нетрудоспособных родителях.

Статьей 41 Конституции России предусмотрено право на охрану здоровья и медицинскую помощь. Под охраной здоровья понимается совокупность мер политического, экономического, правового, социального, медицинского, санитарно-гигиенического характера, направленных на сохранение и укрепление здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья. Медицинская помощь включает профилактическую, лечебную, лечебно-диагностическую, реабилитационную протезно-ортопедическую и зубопротезную помощь, а также меры социального характера по уходу за больными, нетрудоспособными и инвалидами, включая выплату пособий по временной нетрудоспособности.

§ 6. Гарантии конституционных прав и свобод

Гарантии конституционных прав и свобод представляют собой средства, инструменты, обеспечивающие осуществление людьми их правомочий. Выделяют следующие виды гарантий: социально-экономические, организационно-политические, юридические.

Социально-экономические гарантии заключаются в создании государством таких условий, которые позволили бы людям повысить свое благосостояние. Эти гарантии таковы: социальная стабильность, развитие экономики, снижение налогов и т.п.

Организационно-политические гарантии - это предоставление гражданам возможности участвовать в управле-

нии делами государства и местного самоуправления, в деятельности политических организаций.

Юридические гарантии - это закрепленные в законодательстве правовые условия и средства, обеспечивающие охрану прав и свобод человека и гражданина (качественное, детализированное и беспробельное законодательство, разработка механизма осуществления своих прав).

К числу гарантий может быть отнесено право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, которые не запрещены законом. Велика роль принципа презумпции невиновности, который закреплен ст. 49 Конституции России. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана и установлена судом. Обвиняемый не должен доказывать свою невиновность.

§ 7. Конституционные обязанности

К числу **конституционных обязанностей** граждан Российской Федерации относятся: защита Отечества, воинская или альтернативная гражданская служба. Вне зависимости от гражданства, все обязаны платить законно установленные налоги и сборы, обязаны сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам, родители обязаны заботиться о детях, их воспитании, трудоспособные дети старше 18 лет обязаны заботиться о нетрудоспособных родителях.

В нормах Конституции Российской Федерации, устанавливающих обязанности, обобщены те наиболее важные требования, в исполнении которых проявляется ответственность личности перед государством, обществом, надлежащее его отношение к государственным и общественным интересам.

Основная обязанность всех субъектов права - соблюдать Конституцию России и законы страны. Эту норму статьи 15 Конституции РФ следует понимать шире точного смысла. В ней речь идет не только о воздержании от запрещенных деяний (собственно соблюдение), но и совершение требуемых действий (исполнение). Кроме того, емкая конституционная норма предполагает активную

позицию личности в форме использования принадлежащих ей прав и свобод.

Конституцией Российской Федерации предусмотрена обязанность каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам. Эта обязанность направлена на то, чтобы прекратить дальнейшее разрушение природы.

На родителей возлагается обязанность обеспечения получения детьми (до 15 лет) основного общего образования. Эта обязанность способствует снижению роста преступности и является стабилизирующим социальным фактором, так как современный информационный мир не принимает людей без минимального образовательного уровня. Хотя, конечно, основное общее образование - слабая гарантия общественной востребованности человека.

Важной представляется обязанность заботиться о сохранении исторического и культурного наследия. На всех граждан Конституция Российской Федерации (ст. 44) возлагает обязанность беречь памятники истории и культуры.

Финансовая устойчивость государства обеспечивается путем выполнения лицами своей обязанности платить налоги и сборы (ст. 57 Конституции России). Собранные средства используются на содержание государственного аппарата, на социальные выплаты и программы.

Контрольные вопросы

- Нормами каких актов регулируется гражданство Российской Федерации?
- Какие элементы составляют правовой статус личности?
- Для реализации каких прав и обязанностей необходимо наличие гражданства Российской Федерации?
- Какими способами может быть реализовано конституционное право на судебную защиту прав и свобод?
- Каким образом связана система прав и свобод с системой обязанностей?

Тема 19
КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ФЕДЕРАТИВНОГО УСТРОЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. Понятие государственного устройства. Правовой статус субъектов Федерации

Государственное устройство - это важнейший элемент государства, представляющий собой способ организации его территории, правовое положение частей государства и систему их взаимоотношений. Государственное устройство страны зависит от множества факторов: размера территории, численности и национального состава населения, исторических традиций государства, особенностей его политического режима и других факторов. Известны следующие виды государственного устройства: унитарное, федеративное и конфедеративное (см. тему «Сущность и форма государства»).

Определение оптимальной формы государственного устройства особенно важно для многонационального государства. Важно установить правовые гарантии сохранения и свободного развития культуры, обычаев этих национальных групп. Велика роль формы государственного устройства в создании необходимых политико-правовых условий для эффективного экономического и социального развития всех частей государства. Этому могут мешать как чрезмерная децентрализация, так и чрезмерная централизация государственной власти.

Федеративные государства юридически закрепляют добровольность объединения народов, не предусматривают права выхода субъекта из Федерации. Труднейшей проблемой федеративного государства является распределение компетенции между федеральной властью и властью субъектов Федерации.

Субъекты могут иметь свои конституции, гражданство, органы государственной власти. Федеральные власти совместно с властями субъектов Федерации определяют федеральную компетенцию, компетенцию субъектов и совместную компетенцию.

В Конституции Российской Федерации закреплена федеративная форма государственного устройства. Россия состоит из равноправных субъектов: республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области и автономных округов. Субъекты Федерации всех видов перечислены в Конституции РФ в алфавитном порядке. Тем самым указывается на государственные образования, которые составили Федерацию и являются равноправными участниками соответствующих конституционно-правовых отношений. Отсюда вытекают равные обязанности каждого субъекта по отношению друг к другу. В Российской Федерации нет сецессии, т.е. права выхода из Федерации. Любое заявление о выходе из состава Федерации является нарушением Конституции РФ.

Одновременно Конституцией РФ предусмотрена возможность расширения состава субъектов Федерации как за счет вступления новых субъектов в состав Федерации, так и за счет изменения границ имеющихся субъектов, выделения из них нового.

Конституционно-правовой статус субъектов Российской Федерации устанавливается в первую очередь Конституцией России, а также другими правовыми актами. Так, республики принимают свои конституции, другие субъекты Федерации - уставы. Ряд прав субъектов вытекает из Декларации о государственном суверенитете РСФСР, Федеративного договора о разграничении предметов ведения и полномочий (1992 г.), договоров Российской Федерации с отдельными субъектами Федерации о разграничении предметов ведения и полномочий.

Правовой статус субъектов РФ гарантируется Конституцией России. Субъекты Российской Федерации сами устанавливают свое наименование, а в случае его изменения новое наименование подлежит включению в ст. 65 Конституции РФ. Несмотря на провозглашенное Консти-

туцией РФ равноправие всех субъектов РФ, их правовой статус все же не во всем одинаков. Различие вытекает, например, из того, что республики объявлены государствами, в то время как все другие субъекты такого статуса не имеют и могут рассматриваться только как государственные образования. Большинство автономных округов входят в состав краев и областей и при этом должны рассматриваться как равноправные субъекты. Такое положение субъектов РФ дает повод говорить об асимметричности российского федерализма.

Равноправие субъектов Российской Федерации проявляется в общем для всех них определении предметов ведения, которое вытекает из ст. ст. 71, 72 и 73 Конституции РФ. Субъекты РФ не вправе вмешиваться в компетенцию федеральных органов государственной власти, которые создаются в соответствии с волеизъявлением всего многонационального народа России, в том числе - всех субъектов Российской Федерации. Последние представлены в Федеральном Собрании РФ, а, следовательно, участвуют в решении вопросов, относящихся к предметам ведения Федерации. Вместе с органами государственной власти Федерации они осуществляют правовое регулирование и управление вне пределов ведения Российской Федерации и совместного ведения они обладают всей полнотой государственной власти.

Такое решение проблемы разграничения предметов ведения и полномочий оставляет за субъектами Федерации полномочия по широкому кругу вопросов. Если вопрос относится к совместному ведению, то законы и иные правовые акты издаются субъектами Российской Федерации в соответствии с федеральными законами по этому вопросу. Если же тот или иной вопрос входит в исключительную компетенцию органов государственной власти субъектов Российской Федерации, то они осуществляют собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных правовых актов.

Субъекты РФ обладают своей территорией, которая является составной частью территории Российской Федерации. Границы между субъектами Российской Федерации могут быть изменены только с их взаимного согласия.

Система органов государственной власти устанавливается субъектами Российской Федерации самостоятельно. Есть только два конституционных требования, которые они должны соблюдать. Во-первых, чтобы эта система соответствовала основам конституционного строя Российской Федерации, что, в частности, означает разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную. Во-вторых, система органов власти должна строиться на основе общих принципов организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленных федеральным законом. Такие требования Конституции РФ, весьма характерные для федеративных государств, призваны обеспечить принципиальное единообразие организации государственной власти в Федерации на всех уровнях.

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации формируются главой администрации. Эти органы вправе принимать на себя определенные полномочия федеральных органов исполнительной власти (по соглашению с ними) и в свою очередь передавать федеральным органам осуществление части своих полномочий. Если акты органов исполнительной власти субъектов РФ противоречат Конституции РФ, федеральным законам, международным обязательствам РФ или нарушают права и свободы человека и гражданина, то Президент РФ вправе приостановить их действие до решения этого вопроса.

Субъекты Российской Федерации вправе осуществлять международные и внешнеэкономические связи. Однако их международная правосубъектность носит ограниченный характер. Они не вправе ставить вопрос о дипломатическом признании, открывать зарубежные представительства на уровне посольств и т.п. Российская Федерация координирует международную деятельность субъектов Федерации.

Конституционно-правовой статус субъектов РФ обеспечивает им широкие возможности по регулированию деятельности граждан на своей территории. В законодательных органах субъектов принимается большое число законов в области государственного строительства, защиты прав и свобод человека и гражданина, развития экономики и предпринимательства, социальной поддержки населения, культуры.

Осветим некоторые особенности правового статуса республик в составе Российской Федерации. В отличие от других субъектов Федерации, республики признаются государствами. Однако их государственная власть не является полностью суверенной, республики самостоятельны только в рамках, установленных федеральной Конституцией. Республики не вправе нарушать государственную целостность России, единство системы государственной власти. Их народы свободно реализовали свое право на самоопределение, создав сначала автономию, а затем преобразовав ее в государство, являющееся частью Российской Федерации. Изменить этот статус, вернуть переданные Федерации суверенные права можно только с согласия Российской Федерации, путем изменения Конституции России или в соответствии с федеральным конституционным законом.

Республики самостоятельны в определении своих государственных языков. В органах государственной власти, органах местного самоуправления, государственных учреждениях республик эти языки употребляются наряду с государственным языком Российской Федерации, т.е. русским языком. В республиках, в которых титульная нация составляет большинство населения (6 из 21), законодательно закреплено двуязычие. Многоязычие закреплено в многонациональном Дагестане. Двуязычие принято и в некоторых республиках, где титульная нация не составляет большинства (Татарстан, Калмыкия).

Конституции республик обычно предусматривают свое гражданство. Это гражданство носит производный характер от гражданства Российской Федерации. В силу этого, а также в связи с тем, что гражданство относится к ведению Российской Федерации, правом принятия в гражданство обладает только Российская Федерация.

§ 2. Принципы федеративного устройства Российской Федерации

Одним из принципов федеративного устройства является **государственная целостность России.** Это означает, что Российская Федерация - цельное, единое и неделимое

государство, включающее в себя государственные образования. Россия является суверенным государством, имеет единую территорию и правовую систему.

Территория - один из основных признаков государства, определяющий пространство, на которое распространяется суверенитет и власть государства. Для федеративных государств правовое закрепление своей территории имеет не только международно-правовое, но и внутреннее государственно-правовое значение. От этого зависят границы федерального суверенитета, то есть поле действия федерального законодательства, федеральной исполнительной и судебной власти.

Единство правовой системы обеспечивается верховенством Конституции Российской Федерации по отношению как к федеральным актам, так и к актам субъектов Федерации. Федеральные законы обладают приоритетом над правовыми актами субъектов Федерации. Установленные Конституцией Российской Федерации предметы ведения регулируются правовыми актами различного уровня. Так, по предметам ведения Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы. По предметам же совместного ведения издаются только федеральные законы и иные нормативные правовые акты субъектов Федерации. Федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам. Такая система законов способствует единству правовой системы России.

Единство системы государственной власти проявляется в суверенитете РФ, наличии общефедеральных органов государственной власти, верховенстве Конституции России и федеральных законов. Субъекты Федерации обладают всей полнотой власти вне пределов компетенции Российской Федерации, совместного ведения федерации и ее субъектов.

Конституция Российской Федерации (ч. 2 ст. 77) предусматривает создание единой системы исполнительной власти, состоящей из органов исполнительной власти Федерации и ее субъектов.

Судебная власть России устанавливается Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституцион-

ным законом «О судебной системе Российской Федерации». Судебная власть осуществляется как федеральными судами, так и судами субъектов Федерации. Во главе судов общей юрисдикции стоит Верховный Суд Российской Федерации, арбитражных судов - Высший Арбитражный Суд Российской Федерации. Общефедеральным органом в области конституционного судопроизводства выступает Конституционный Суд Российской Федерации. В субъектах Федерации созданы уставные или конституционные суды.

На строго централизованных началах действует Прокуратура Российской Федерации. Нижестоящие прокуроры подчиняются вышестоящим, а вся система возглавляется Генеральным прокурором Российской Федерации. Полномочия, организация и порядок деятельности прокуратуры определяется Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 ноября 1995 года.

Принцип равноправия и самоопределения народов Российской Федерации проявляется в равных правах на национальное развитие, развитие национальной культуры, языка, на пользование им. Государство гарантирует равенство всем народам нашей страны, право на сохранение родного языка, создание условий для его сохранения и развития. Самоопределение наций может осуществляться в различных национально-государственных и национально-культурных формах.

Принцип равноправия субъектов Федерации между собой и во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти: проявляется: а) в равенстве их прав и обязанностей как субъектов Федерации; б) в конституционно установленных равных пределах компетенции Российской Федерации; в) в равном представительстве всех субъектов государства в Совете Федерации.

§ 3. Разграничение предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами власти субъектов Федерации

Разграничение предметов ведения и полномочий между Российской Федерацией и субъектами Федерации

осуществляется в статьях 71—73 Конституции Российской Федерации. Вопросы разграничения полномочий более детально регулируются Федеральным законом от 24.06.99 № 119-ФЗ «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации».

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ к исключительному ведению Федерации отнесены вопросы, которые носят общий характер и обеспечивают единство государства. Все эти полномочия по предметному признаку могут быть объединены в группы.

В области государственного строительства к ведению Федерации относятся следующие вопросы: принятие и изменение Конституции Российской Федерации, прием новых субъектов в состав Федерации, утверждение изменений границ между субъектами, установление системы федеральных органов власти, их формирование и некоторые другие предметы.

В социально-экономической сфере к ведению Федерации отнесено определение правового режима федеральной государственной собственности и управление ею, установление основ федеральной политики и федеральной программы в области экономического, национального развития России и другие вопросы. К ведению Российской Федерации отнесено установление правовых основ единого рынка, финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия, основы ценовой политики, федеральные экономические службы, включая федеральные банки. Российская Федерация устанавливает федеральный бюджет, федеральные налоги и сборы. Федеральные фонды регионального развития, федеральные энергетические системы, ядерная энергетика, расщепляющиеся материалы, федеральный транспорт, пути сообщения, информация и связь, деятельность в космосе также регулируются Федерацией в целом.

Самостоятельную группу образуют полномочия Российской Федерации в сфере внешних сношений и обороны

страны: внешняя политика и международные отношения России, оборона, безопасность и другие.

К ведению Российской Федерации отнесены вопросы обороны и охраны границ: оборона и безопасность, оборонное производство, определение порядка продажи и покупки оружия, боеприпасов, военной техники и другого военного имущества, производство ядовитых веществ, наркотических средств и порядок их использования; определение статуса и защита государственной границы, территориального моря, воздушного пространства, исключительной экономической зоны и континентального шельфа Российской Федерации.

К исключительному ведению Российской Федерации относятся вопросы правоохранительных органов, метеорологии, статистической отчетности, утверждение государственных наград и почетных званий Российской Федерации.

Исключительные полномочия федеральных органов затрагивают далеко не все сферы деятельности граждан и общественной жизни. Но именно в этих сферах проявляется суверенитет и территориальное верховенство Российской Федерации, ее назначение обеспечивать общие интересы многонационального населения страны.

Статья 72 Конституции России устанавливает сферу совместной компетенции Федерации и субъектов. Под совместным ведением понимается отнесение определенных вопросов к компетенции в равной степени как Федерации, так и ее субъектов. По этим вопросам могут издаваться федеральные законы и законы субъектов Федерации, указы Президента РФ и акты президентов и глав администраций субъектов Федерации, постановления Правительства РФ и акты исполнительной власти субъектов Федерации. Вопросы совместного ведения не требуют жесткой централизации, а лишь регулирования определенной части со стороны федеральных органов государственной власти.

Назовем некоторые вопросы совместного ведения в области государственного строительства и защиты прав и свобод: обеспечение соответствия нормативных актов субъектов Федерации федеральному законодательству, защита прав и свобод человека и гражданина, защита прав

национальных меньшинств, обеспечение законности, правопорядка, общественной безопасности, режим пограничных зон; защита исконной среды обитания и традиционного образа жизни малочисленных этнических общностей; установление общих принципов организации местного самоуправления и системы органов государственной власти.

В области экономики и социального развития к совместному ведению отнесены:

- разграничение государственной собственности, вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, природными ресурсами;
- природопользование, охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности, особо охраняемые природные территории, охрана памятников истории и культуры;
- общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, физической культуры и спорта;
- координация вопросов здравоохранения, защита семьи, материнства, отцовства и детства, социальная защита, включая социальное обеспечение;
- осуществление мер по борьбе с катастрофами, стихийными бедствиями, эпидемиями, ликвидация их последствий;
- установление общих принципов налогообложения и сборов в Российской Федерации.

К совместному ведению отнесены такие отрасли права, как административное, административно-процессуальное, трудовое, семейное, жилищное, земельное, водное, лесное, законодательство о недрах, об охране окружающей среды.

В Конституции Российской Федерации не закрепляются полномочия, относящиеся к сфере исключительного ведения субъектов. Отмечено, что они находятся вне пределов исключительного ведения Федерации и совместного ведения Российской Федерации и субъектов.

Контрольные вопросы

- Какие принципы положены в основу российского федерализма?

Какова цель разделения предметов ведения и полномочий на исключительные и совместные?
Каким образом осуществляется правовое регулирование вопросов разной компетенции?
Какие нормативные правовые акты могут регулировать разделение предметов ведения и полномочий между Российской Федерацией и ее субъектами?
Какова роль договоров и соглашений в вопросах разграничения компетенции?

Тема 20
СИСТЕМА ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ РОССИИ. ПРИНЦИП РАЗДЕЛЕНИЯ ВЛАСТЕЙ

§ 1. Понятие органа государственной власти

Государственный орган - это часть государственного аппарата, наделенная государственно-властными полномочиями и осуществляющая свою компетенцию по уполномочию государства в установленном им порядке.

Отметим также, что в Конституции РФ и в законодательстве получили распространение два термина: орган государственной власти и государственный орган. Мы исходим из их тождества.

Для органа российского государства характерны особые черты, закрепленные Конституцией России. В Российской Федерации порядок образования и формирования государственных органов устанавливается нормативными правовыми актами. Этот признак органов государственной власти предназначен для предотвращения произвольного нагромождения органов. Органы государственной власти не могут быть ликвидированы или преобразованы без изменения самой Конституции РФ, которая предусматривает, что порядок образования органов должен быть определен федеральным законом. Только федеральным конституционным законом или федеральным законом учреждаются органы судебной власти. Органы исполнительной власти могут создаваться, преобразовываться и ликвидироваться указами Президента РФ. Конституциями и уставами субъектов Российской Федерации устанавливаются система их органов власти.

Орган всегда учреждается для осуществления определенных задач, выполнения функций государственной власти, реализации видов (форм) деятельности государства. Важнейшим конституционным признаком органа государ-

ственной власти является его компетенция, которая является юридическим выражением его функций.

Орган государственной власти всегда наделен властными полномочиями, т.е. его решения носят обязательный характер и при необходимости подкрепляются принудительной силой государства. Полномочия органа государственной власти образуют его компетенцию - круг предметов ведения, границы которого очерчиваются предельно четко для того, чтобы орган государственной власти не превышал своей власти и не вторгался в сферу других органов государственной власти. Компетенция обычно устанавливается при создании органа, хотя впоследствии может и меняться.

Компетенция свойственна органу государственной власти как самостоятельному звену государства, она подчеркивает его самостоятельность.

Для государственных органов устанавливается строгий порядок деятельности. Составной частью этого порядка являются и принимаемые органом правовые акты, имеющие юридическую силу, и функциональное назначение. Только государственные органы имеют правомочие на правоприменительную деятельность.

Признаком каждого государственного органа является его структура, внутренняя организация, которая закрепляется в конституциях, уставах, иных нормативных правовых актах. Совокупность всех органов государства, взаимосвязанных и взаимодействующих между собой в ходе организации государственной власти, образует **систему органов** Российской Федерации.

Закрепление системы федеральных органов, осуществляющих государственную власть **в** Российской Федерации, является составной частью понятия основ конституционного строя. Перечень таких органов является исчерпывающим, т.е. не допускается создание каких-либо других органов власти без изменения гл. 1 Конституции РФ. Это особенно важно для федеративного государства с большим числом субъектов и сложной системой разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Федерации и ее субъектов.

Согласно Конституции РФ, федеральную государственную власть осуществляют следующие органы: Президент

России, Правительство РФ, Федеральное Собрание РФ, суды РФ. Этот перечень соответствует определенным главам Конституции РФ, в которых достаточно конкретно определяется порядок формирования и полномочия каждого из этих органов.

Органы государственной власти состоят из выборных депутатов или назначенных государственных служащих, облеченных властными полномочиями. Однако орган может быть в лице одного человека: Президент РФ, Генеральный прокурор РФ, Уполномоченный по правам человека и другие единоличные органы.

Наряду с органами государственной власти, в Российской Федерации действуют органы местного самоуправления. Они имеют особую природу, не входят в систему органов государственной власти. Вместе с тем они обладают большинством названных признаков органов государственной власти: они также имеют властные полномочия, определенный порядок создания и деятельности.

§ 2. Конституционные основы системы органов государственной власти Российской Федерации

Наличие системы органов государственной власти означает, что органы государственной власти действуют не обособленно друг от друга, а совместно и этим взаимодействием обеспечивают эффективность отправления функций государства, и, прежде всего, защиту прав человека.

Конституционная система власти включает в себя не только органы государственной власти, которые названы в тексте Конституции РФ. В нее входят и многие другие, создание которых вытекает из функций и полномочий конституционных органов. Система власти, таким образом, состоит из разветвленных подсистем, из большого числа соподчиненных органов разного уровня. И поскольку весь этот вертикальный и горизонтальный механизм властвования прямо или косвенно затрагивает права человека, очень важно иметь ясное представление о том, что он собой представляет.

В Конституции России закрепляется общее назначение органов государственной власти как средств осуществления народовластия, народного суверенитета, устанавли-

ваются основные принципы организации и деятельности государственных органов. Основным законом разграничиваются предметы ведения и полномочий между различными органами власти, определяется характер взаимоотношений федеральных органов и органов государственной власти субъектов Федерации. Конституцией учреждается структура государственных органов и правовой статус основных федеральных органов государственной власти России: Президента РФ, палат Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

По разным основаниям органы государственной власти могут быть классифицированы на несколько групп.

По уровню своей деятельности органы государственной власти делятся на **федеральные органы государственной власти и органы государственной власти субъектов РФ.**

Федеральные органы государственной власти включают Президента РФ, Правительство РФ и другие названные выше органы, а также федеральные органы исполнительной власти и суды Российской Федерации.

В систему органов государственной власти субъектов входят органы, создаваемые их конституциями (уставами) и законами. Не всегда органы субъектов РФ образуют единую структуру с органами федеральными государственной власти. Такая единая система предусмотрена Конституцией России только для исполнительной и судебной власти в определенных пределах и совершенно исключена для органов законодательной власти. Некоторые органы не могут быть поделены на федеральные и субъектов Федерации (например, прокуратура), так как они образуют единую систему на основе строгой централизации.

Согласно Конституции РФ, система органов государственной власти субъектов РФ устанавливается ими самостоятельно, а в пределах своего ведения и полномочий они обладают всей полнотой государственной власти. Одновременно на территории субъектов Федерации существует ряд территориальных органов, федеральных органов государственной власти, например, территориальные органы Министерства внутренних дел, Министерства юстиции, Министерства по налогам и сборам.

§ 3. Принцип разделения властей

Для осуществления функций государственной власти ее отдельные звенья наделяются комплексом полномочий и вправе действовать самостоятельно, во многом независимо друг от друга, сохраняя рычаги взаимного сдерживания и контроля. В государственном механизме Российской Федерации выделяют законодательную, исполнительную и судебную ветви власти. В совокупности эти органы образуют основу конституционной системы органов российского государства.

Конкретное содержание принципа разделения властей состоит в следующем:

- законы должны обладать высшей юридической силой и приниматься только законодательными (представительными) органами;
- исполнительная власть должна заниматься в основном исполнением законов и только ограниченным нормотворчеством, быть подотчетной главе государства и лишь в некотором отношении парламенту;
- между законодательными и исполнительными органами должен быть обеспечен баланс полномочий, исключающий перенесение центра властных решений, а тем более всей полноты государственной власти на **одну** из ветвей власти;
- судебные органы независимы и в пределах своей компетенции действуют самостоятельно;
- ни одна из трех ветвей власти не должна вмешиваться в прерогативы другой власти, а тем более сливаться **с** другой властью;
- споры о компетенции должны решаться только конституционным путем и через правовую процедуру, т.е. **Конституционным** Судом РФ;
- конституционная система должна предусматривать правовые способы сдерживания **каждой** ветви власти двумя другими, т.е. содержать взаимные противовесы всех ветвей власти, устанавливать способы их взаимного влияния.

Органы законодательной власти Российской Федерации включают Федеральное Собрание РФ **и** законодательные органы субъектов РФ. Законодательные органы одно-

временно являются представительными органами, т.е. представляющими и выражающими интересы народа. Эти органы обладают исключительным правом на принятие законов. Органы законодательной власти всегда состоят из большого числа депутатов, что служит гарантией широкого народного представительства. Органы законодательной власти наделяются определенными полномочиями по контролю, участию в назначении должностных лиц, но основная их функция состоит в принятии законов.

Органы исполнительной власти наиболее разветвлены и многообразны. Именно они организуют исполнение законов и указов, издают большое количество организационно-распорядительных актов. Органы исполнительной власти в президентских республиках не подотчетны **и** не подконтрольны органам законодательной власти, хотя и действуют в тесном сотрудничестве с ней. В органах исполнительной власти практически нет выборности, эти органы обычно учреждаются, а их руководители назначаются Президентом РФ, Председателем Правительства РФ, главами исполнительной власти субъектов РФ. Органы исполнительной власти могут действовать как на началах коллегиальности (Правительство РФ), так и единоначалия (министерства).

Органы исполнительной власти могут иметь различную подчиненность. Так, например, некоторые из них выходят напрямую на Президента РФ (Министерство обороны Российской Федерации и другие силовые органы), другие - на Председателя Правительства РФ.

Органы судебной власти включают федеральные суды и суды субъектов РФ. Цель этих органов - осуществление правосудия, применение законов и иных нормативных правовых актов.

Указанные виды органов получены в результате классификации по основанию ***принцип разделения властей.*** Однако, как и в любом другом государстве, в Российской Федерации существуют органы, не входящие ни в одну из ветвей власти. В то же время эти органы действуют в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами. По своему статусу они являются независимыми органами государственной власти. К числу таких органов от-

носятся: Прокуратура РФ, Центральный банк РФ, Счетная палата РФ, Центральная избирательная комиссия РФ, Уполномоченный по правам человека в РФ, Академия наук РФ.

Разделенные власти для осуществления своих функций должны строить взаимодействие на основах координации. Приведем примеры взаимного влияния ветвей власти друг на друга.

Высший орган исполнительной власти - Правительство Российской Федерации является участником законодательного процесса. Во-первых, оно обладает правом законодательной инициативы, и, следовательно, может внести проект закона в Государственную Думу. Во-вторых, у него есть возможность влиять на законодательный процесс посредством дачи заключений на проекты законов (ч. 3 ст. 104 Конституции Российской Федерации).

Конституционный Суд РФ вправе объявить любой закон - полностью или частично - неконституционным, т.е. утратившим юридическую силу. Эти примеры свидетельствуют о том, что законодательная власть действует не сама по себе, а в определенной системе, равновесие которой достигается взаимными противовесами других основных властей. Федеральное Собрание РФ, в свою очередь, имеет конституционные рычаги воздействия на Правительство РФ и на формирование судебных органов. Такая взаимная сбалансированность помогает поддерживать конституционный правопорядок.

Контрольные вопросы

- Какие черты присущи органам государственной власти?
- В чем Вы видите особенности формирования этих органов?
- Как Вы понимаете властные полномочия государственного органа?
- Какие положения Конституции Российской Федерации закрепляют принцип разделения властей?
- Какие примеры взаимного сдерживания ветвей власти в Российской Федерации Вам известны?

Тема 21
ПРЕЗИДЕНТ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ - ГЛАВА ГОСУДАРСТВА. КОНСТИТУЦИОННЫЙ СТАТУС ПРЕЗИДЕНТА РФ

§ 1. Конституционный статус главы государства

Пост главы государства существует во всех формах правления. В монархических государствах это наследственный монарх, в республиках - выборный президент. Государство испытывает потребность в существовании должностного лица, обеспечивающего конституционный порядок, устойчивость и преемственность в международных отношениях. Это и есть глава государства, обычно наделяемый широкими полномочиями в сфере взаимоотношений с законодательной, исполнительной и судебной властями и выступающий как своеобразный символ государства и официальный представитель народа. Глава государства призван цементировать государственную власть, обеспечивать конституционным путем разрешение всех кризисов и конфликтов между органами государственной власти.

В правовом государстве статус главы государства максимально точно определяется конституцией и принимаемыми на ее основе законами. Это необходимо для того, чтобы лицо, занимающее высшее положение в государстве, имело ясные права и обязанности и не могло выходить за установленные пределы, порождать своими действиями угрозу конституционным правам и свободам граждан.

Конституционный статус реализуется в нормах конституции, определяющих функции и полномочия главы государства. Эти два понятия очень близки друг другу, но не тождественны. Под функциями понимаются наиболее

важные общие обязанности главы государства, вытекающие из его положения в системе органов государственной власти. Полномочия же вытекают из функций и состоят из конкретных прав и обязанностей главы государства по вопросам, отнесенным к его компетенции. В той мере, в какой функции и полномочия присущи исключительно главе государства (т.е. они не делятся с парламентом, правительством или судебными органами), они называются прерогативами главы государства (например, право предлагать парламенту кандидатуру на пост главы правительства).

Пост Президента был учрежден в Российской Федерации общенародным референдумом в апреле 1991г. Окончательное оформление пост главы государства получил в Конституции Российской Федерации 1993 г.

Глава государства играет особую роль в механизме государства. Согласно статье 80 Конституции РФ, он является гарантом Конституции России, прав и свобод человека и гражданина; принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации; определяет направления внутренней и внешней политики; представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях. Президент России обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. Для этого он наделяется полномочиями (ст. 83, 84 Конституции РФ), дающими ему возможность оказывать влияние на все ветви власти.

Как и в других государствах, Президент РФ обладает неприкосновенностью. Это означает, что до отрешения от должности против него нельзя возбудить уголовное дело, принудительно доставить в суд в качестве свидетеля. В статус Президента РФ входит право на штандарт (флаг), оригинал которого находится в его служебном кабинете, а дубликат поднимается над резиденцией Президента РФ как в столице, так и над другими резиденциями Президента во время его нахождения в них.

Указом Президента РФ от 5 августа 1996 года в качестве символов президентской власти установлены также Знак Президента РФ и специально изготовленный текст

Конституции РФ. Установлен и порядок применения этих символов при вступлении в должность вновь избранного Президента РФ.

Президент России выбирается путем всеобщих, равных, прямых выборов тайным голосованием сроком на четыре года. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента России более двух сроков подряд.

Компетенция Президента РФ представляет собой совокупность полномочий по разрешению вопросов государственной и общественной жизни, установленных Конституцией РФ.

Президент России координирует деятельность всех ветвей власти, для чего ему предоставляются властные полномочия по отношению к другим государственным органам. Гарантиями демократического политического режима являются такие ограничения президентской власти: срок полномочий Президента России 4 года; избрание на должность путем прямых всенародных выборов; альтернативность выборов; ограничения в занятии поста одним лицом более двух раз; возможность отрешения от должности; конституционное правосудие по актам Президента Российской Федерации.

Президента России чаще всего называют гарантом самых значимых общественных ценностей: Конституции России, прав и свобод человека и гражданина, суверенитета страны, согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти. Президент Российской Федерации, осуществляя названные направления своей деятельности, несет ответственность за действенность механизмов правовой защиты Конституции России и прав человека. Президент Российской Федерации наделен правом введения военного и чрезвычайного положения, что позволяет ему принимать эффективные меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности.

Президент России определяет основные направления внутренней и внешней политики страны, представляет Россию внутри государства и в международных отношениях.

§ 2. Полномочия Президента Российской Федерации по формированию и руководству исполнительной властью

В соответствии с п. «г» ст. 83 Конституции РФ глава государства представляет Государственной Думе кандидатуру Председателя Правительства России. По предложению Председателя Правительства РФ он назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства РФ, федеральных министров. Президент России представляет Государственной Думе Федерального Собрания для назначения на должность Председателя Центрального Банка РФ и ставит перед ней вопрос об освобождении его от занимаемой должности. Право председательствовать на заседаниях Правительства РФ дает Президенту РФ возможность давать непосредственные поручения и указания всем членам Правительства РФ. Ведущим полномочием в рассматриваемой сфере является право Президента РФ принять решение об отставке Правительства РФ.

Не позднее недельного срока Председатель Правительства РФ обязан предоставить Президенту РФ на утверждение предложения о структуре федеральных органов государственной власти, утверждение которых главой государства ложится в основу всех назначений на должности.

К отмеченным выше полномочиям примыкает решающее влияние Президента РФ на назначение Председателя Центрального банка РФ. Президент РФ единолично определяет и представляет Государственной Думе кандидатуру на должность Председателя Центрального банка РФ и ставит перед Государственной Думой вопрос об освобождении его от должности.

§ 3. Формы взаимодействия главы государства с федеральной законодательной властью

Полномочия Президента РФ, вытекающие из различных конституционных функций главы государства и парламента, в главном не конкурируют с полномочиями представительного органа. Конституция РФ проводит доста-

точно четкое различие их полномочий, исходя из принципа разделения властей. В то же время полномочия Президента РФ в сфере взаимоотношений с парламентом позволяют рассматривать главу государства как непременного участника законодательного процесса.

Президент Российской Федерации располагает совокупностью полномочий, позволяющих воздействовать как на формирование Государственной Думы и на прекращение ее полномочий, так и на ее законодательную деятельность.

Президент России может распустить Государственную Думу в следующих случаях: трехкратное отклонение представленных Президентом РФ кандидатур Председателя Правительства РФ (ч. 3 ст. 111 Конституции РФ); повторное в течение трех месяцев выражение недоверия Правительству РФ (ч. 3 ст. 117 Конституции РФ); отказ в доверии Правительству Российской Федерации, вопрос о котором был поставлен по инициативе его Председателя (ч. 4 ст. 117 Конституции РФ).

Президенту России предоставлено право законодательной инициативы, т.е. право внесения проекта закона на рассмотрение Государственной Думы Федерального Собрания РФ. Глава государства имеет столь действенный рычаг управления законодательным процессом как вето. Оно носит относительный характер, так как может быть преодолено при повторном принятии законопроекта двумя палатами Федерального Собрания при раздельном обсуждении большинством в две трети голосов каждой палаты. В этом случае Президент РФ обязан подписать закон в течение семи дней. Законопроект становится законом после подписания Президентом РФ и обнародования.

Президент РФ обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства, с бюджетным посланием.

Каждодневное сотрудничество Президента РФ с палатами Федерального Собрания обеспечивается с помощью его полномочных представителей в каждой палате. Они представляют на заседаниях Совета Федерации и Государственной Думы внесенные Президентом РФ законопроекты, выступают с обоснованием отклонения Президентом РФ при-

нятых палатами законов. При рассмотрении законопроектов в палатах Президентом РФ назначаются официальные представители (как правило, из числа членов Правительства РФ). При внесении законопроектов о ратификации и денонсации международных договоров официальным представителем назначается Министр иностранных дел РФ или его заместители.

§ 4. Полномочия Президента России в области обороны и безопасности и иные полномочия

Безопасность страны представляет собой состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз. Для обеспечения безопасности Президенту России представлен ряд полномочий. Согласно п. «ж» ст. 83 Конституции РФ, он формирует и возглавляет Совет Безопасности Российской Федерации. К компетенции Президента РФ относится утверждение военной доктрины России, которая является частью общей концепции безопасности.

Глава государства осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации посредством следующих полномочий: подготовка послания Федеральному Собранию РФ об основных направлениях внешней политики, назначение на должность министра иностранных дел; назначение и отзыв после консультаций с соответствующими комитетами и комиссиями палат Федерального Собрания дипломатических представителей Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях и другое.

В военной области полномочия Президента РФ достаточно широки. Он является Верховным главнокомандующим Вооруженными Силами РФ, утверждает военную доктрину РФ.

Военная доктрина представляет собой систему официально принятых в государстве взглядов на предотвращение войн, вооруженных конфликтов, на военное строительство, подготовку страны к обороне, организацию противодействия военной угрозе безопасности государства, использование

Вооруженных Сил и других войск РФ для защиты жизненно важных интересов России. «Основы (Концепция) военного строительства» приняты Указом Президента РФ от 31 июля **1998** г. С этим документом тесно связана Концепция национальной безопасности, утвержденная Указом Президента РФ от 17 декабря 1997 г.

Организация воинских формирований в Российской Федерации строится на четком принципе, согласно которому эти формирования могут быть только общефедеральными и подчиненными только Президенту РФ. Ни один субъект Российской Федерации не вправе создавать собственные воинские формирования.

В случае агрессии против России или ее непосредственной угрозы Президент РФ вводит на территории РФ или в отдельных ее местностях военное положение с незамедлительным сообщением об этом Совету Федерации и Государственной Думе. Но объявить состояние войны Президент РФ не вправе.

Режим военного положения определяется федеральным конституционным законом. В соответствии с Конституцией РФ указ Президента РФ о введении военного положения требует утверждения Совета Федерации.

Военные полномочия Президента РФ конкретизированы в некоторых федеральных законах.

В области внешней политики Президент РФ обладает также разнообразными полномочиями. Как глава государства, осуществляющий высшее представительство в международных отношениях, Президент РФ осуществляет руководство внешней политикой России. Президент РФ ведет переговоры и подписывает международные договоры страны. Глава государства подписывает ратификационные грамоты, принимает верительные и отзывные грамоты аккредитируемых при нем дипломатических представителей.

Президент РФ назначает послов и иных дипломатических представителей России в иностранных государствах и международных организациях при проведении соответствующих консультаций с комитетами и комиссиями Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

Важными полномочиями Президента РФ являются принятие решения о назначении референдума, решение вопросов гражданства, предоставление политического убежища. Президент РФ награждает государственными наградами РФ, присваивает почетные звания РФ, высшие военные и высшие специальные звания. Государственные награды и положения о них установлены указами Президента России. Глава государства осуществляет помилование осужденных за преступления.

§ 5. Правовые акты Президента Российской Федерации

Полномочия Президента реализуются через принятие им правовых актов: указов и распоряжений (ст. 90 Конституции РФ). Эти акты обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Они не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Акты Президента России могут издаваться в пределах его полномочий.

Указы чаще всего являются нормативными актами, так как предназначены для неопределенного круга лиц и случаев. Реже эта форма используется наряду с распоряжениями для решения разовых задач, и тогда эти акты носят индивидуальный характер (например, указы по кадровым вопросам). Распоряжения - это акт индивидуального организационного характера.

Акты Президента РФ издаются им самостоятельно, без уведомления или согласия Федерального Собрания Российской Федерации или Правительства. Они обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации, имеют прямое действие. Указы и распоряжения Президента по своей природе являются подзаконными актами, в связи с чем они не должны противоречить как Конституции РФ, так и федеральным законам (ч. 3 ст. 90 Конституции РФ).

Указы и распоряжения Президента РФ подлежат официальному опубликованию, кроме актов или отдельных положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну. Нормативные указы вступают в силу

по истечении семи дней после опубликования, если самими актами не установлен другой срок. Если эти акты носят нормативный характер, то они вступают в силу одновременно на всей территории РФ. Иные акты вступают в силу со дня их подписания.

В Конституции России нет точного перечня вопросов, по которым Президент страны издает свои акты, и он фактически использует свои правотворческие права для осуществления своих полномочий.

Система правовых актов, исходящих от Президента Российской Федерации шире, нежели указы и распоряжения. Так, например, ежегодно Президент России обращается с посланием к Федеральному Собранию Российской Федерации, в котором определяет стратегические направления внутренней и внешней политики страны.

Контрольные вопросы

- Каков конституционный статус Президента Российской Федерации?
- Какие формы взаимодействия Президента России с различными ветвями власти Вы знаете?
- Посредством каких правомочий Президент РФ может участвовать в законотворческом процессе?
- В чем отличие нормативных и ненормативных указов Президента Российской Федерации?

Тема 22
ФЕДЕРАЛЬНОЕ СОБРАНИЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: ГОСУДАРСТВЕННАЯ ДУМА И СОВЕТ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. Структура и принципы деятельности Федерального Собрания Российской Федерации

В ХИ-ХШ вв. в ходе борьбы против тирании феодальных монархов европейские народы пришли к убеждению, что носителем суверенитета и единственным источником власти в демократическом государстве должен признаваться сам народ. Народ образует выборный представительный орган (парламент), который обладает исключительным правом принимать законы, охраняющие свободу и права человека и гражданина и обеспечивающие решение общественных дел в интересах всех граждан. Такая цепь рассуждений приводила к выводу о необходимости создания в каждом государстве суверенного органа народного представительства с подлинной выборностью и широкими правами. Народное представительство, таким образом, выполняет функцию соединения суверенитета народа с государственной властью, что придает всей системе государственной власти демократический характер.

Родиной парламента как института власти является Англия, где с XIII века власть короля была ограничена собранием крупнейших феодалов, высшего духовенства и представителей городов и графств. Затем парламенты появились в других странах н в разных вариантах сегодня существуют в большинстве стран мира.

В конституционно-!.равовом отношении положение органа народного представительства всецело определяется формой правления. В парламентской республике

и парламентарной монархии парламент, олицетворяя верховную власть, формирует и контролирует правительство, а в президентской (полупрезидентской) республике и дуалистической монархии он делит власть с главой государства, который сам формирует и контролирует правительство (это не исключает отдельных контролирующих полномочий парламента). Государственный строй, основанный на верховенстве парламента в системе органов государственной власти, называют **парламентаризмом**.

Создание парламента в России было провозглашено Манифестом 17 декабря **1905** года.

Федеральное Собрание Российской Федерации как орган представительной власти впервые появился в Конституции России 1993 года.

Конституция РФ учреждает Федеральное Собрание как один из органов, осуществляющих государственную власть в Российской Федерации (ч. 1 ст. 11 Российской Федерации). В связи с тем, что данная статья помещена в главе «Основы конституционного строя» изменить правовое положение Федерального Собрания можно только через сложный порядок изменения самой Конституции. Это обстоятельство должно служить стабильности положения органа законодательной власти.

Другая гарантия состоит в том, что орган законодательной власти как часть системы разделения властей самостоятелен по отношению к другим.

Независимость - важнейшее условие успешного выполнения парламентом своих функций. Конституция РФ не определяет точных границ сферы законодательства, которое может быть принято только Федеральным Собранием, вследствие чего парламент может принимать практически любые законы, руководствуясь Конституцией Российской Федерации и другими нормативными правовыми актами и правилами законодательной техники.

Парламент Российской Федерации состоит из двух палат - Государственной Думы и Совета Федерации. Обе палаты Федерального Собрания создают себе вспомогательный аппарат. Парламент сам определяет свою внутреннюю структурную организацию и процедуру, руководству-

ясь только требованиями Конституции РФ и закрепляя эти положения в регламентах палат.

Как представительный орган Федеральное Собрание выступает выразителем интересов и воли всего многонационального народа, т.е. граждан Российской Федерации. Народное представительство обеспечивается демократической избирательной системой, открывающей возможность избрания в парламент любого гражданина России. Максимум представительности, который может быть обеспечен демократической избирательной системой, это избрание в парламент депутатов от всех географических регионов страны и от всех политических партий, пользующихся достаточной поддержкой населения.

Как представительный орган Федеральное Собрание вправе выступать от имени всего народа.

Другая конституционная характеристика Федерального Собрания состоит в том, что оно является законодательным органом Российской Федерации. Такая функция означает, что Федеральное Собрание обладает исключительным правом принимать законы, т.е. правовые акты высшей юридической силы, и не может быть никакого другого органа государственной власти, который обладал бы аналогичным полномочием.

Самостоятельность и независимость законодательной власти вырастают из принципов суверенитета народа и разделения властей. Эта власть образуется на основе прямого волеизъявления народа, а потому в процессе своей деятельности законодательный орган не зависит от Президента РФ и судебной власти, хотя тесно с ними взаимодействует.

Таким образом, Федеральное Собрание РФ - это представительный и законодательный орган страны. Оно осуществляет законодательную власть - принимает федеральные законы, а также решает иные вопросы, отнесенные к компетенции представительных органов власти.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов, избранных населением сроком на четыре года. Депутатом может быть только гражданин РФ, достигший 21 года и имеющий право участвовать в выборах. Депутаты работают на профессиональной основе. Совет Федерации состо-

ит из 178 членов - по два представителя от каждого субъекта Российской Федерации.

Палаты заседают раздельно и, по общему правилу, открыто. Совместные заседания, согласно ст. 100 Конституции РФ, могут проводиться для заслушивания: 1) ежегодных посланий Президента РФ; 2) посланий Конституционного Суда РФ; 3) выступлений руководителей иностранных государств.

Совет Федерации и Государственная Дума могут создавать согласительные комиссии для преодоления разногласий в случае отклонения Советом Федерации принятого Государственной Думой закона. По итогам работы согласительной комиссии закон подлежит повторному рассмотрению в Государственной Думе.

Основные полномочия Парламента - представительные и законодательные. Именно они характеризуют сущность данного органа. Представительный характер Федерального Собрания Российской Федерации означает, что он должен действовать как выразитель интересов и воли народа. Парламент должен придавать форму законодательного акта народным желаниям, воле социальных сил.

Принятие законов - основная задача Парламента. Законодательный орган должен создавать единую непротиворечивую систему федеральных законов, определять направление и содержание правотворческой деятельности парламентов субъектов Федерации.

Парламент России имеет весьма разнообразные полномочия, однако они носят производный, вспомогательный характер. Некоторые из них предопределены реализацией принципа разделения властей (например, участие в отставке Правительства России).

§ 2. Полномочия, порядок деятельности и роспуск Государственной Думы

К компетенции Государственной Думы отнесено принятие федеральных законов и утверждение федерального бюджета. Правом законодательной инициативы, т.е. внесения проектов законов на рассмотрение Государственной Думы, согласно ст. 104 Конституции РФ, обладают Пре-

зидент Российской Федерации, Совет Федерации, его члены, депутаты Государственной Думы, Правительство Российской Федерации, законодательные (представительные) органы субъектов Федерации, а также Конституционный Суд Российской Федерации, Верховный Суд Российской Федерации и Высший Арбитражный Суд Российской Федерации по предметам их ведения.

В соответствии с Регламентом Государственной Думы закон принимается, как правило, в трех чтениях. Федеральный закон считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа депутатов Государственной Думы. Для принятия федеральных конституционных законов необходимо квалифицированное большинство. Государственная Дума может преодолеть отклонение принятого закона Советом Федерации. Для этого необходимо, чтобы закон был принят 2/3 голосов от общего числа депутатов.

Согласно ст. 103 Конституции РФ, к ведению Государственной Думы относится: 1) дача согласия Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ; 2) выражение вотума недоверия Правительству РФ, который либо принимается Президентом, либо глава государства распускает Государственную Думу и назначает новые выборы; 3) назначение и освобождение от должности Председателя Центрального Банка РФ, Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов, Уполномоченного по правам человека; 4) выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности.

Государственная Дума принимает решения об объявлении амнистий.

Государственная Дума работает под руководством Председателя, который избирается из числа депутатов. В составе Государственной Думы создаются депутатские группы и фракции. Их целью является совместная деятельность и выражение единой позиции по вопросам, рассматриваемым Государственной Думой. В организации работы органа большую роль играет Совет Государственной Думы. В него входят Председатель Государственной Думы, руководители фракций и депутатских групп с решающими голосами, а также с совещательными голосами - заме-

стители Председателя и председатели комитетов. Совет Государственной Думы осуществляет анализ поступающих законопроектов, оценивает их готовность, включает в план законопроектных работ и назначает ответственный комитет или возвращает инициатору.

Комитеты - это структурные подразделения Государственной Думы, осуществляющие подготовку законопроектов к рассмотрению. Ответственный комитет готовит заключение на проект, его представитель произносит содоклад в первом чтении закона. Комитеты обобщают поступающие поправки, рекомендуют их к принятию или отклонению.

На заседаниях Государственной Думы могут присутствовать Президент России и его Полномочный представитель в Федеральном Собрании, Председатель и члены Правительства Российской Федерации, представители Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Генеральный прокурор Российской Федерации, Председатель Центральной избирательной комиссии, члены Совета Федерации, представители средств массовой информации.

Могут быть приглашены на заседание представители государственных органов, общественных объединений, научных учреждений, эксперты и другие специалисты для предоставления необходимых сведений и заключений по вопросам, рассматриваемым Государственной Думой. Работа Государственной Думы строится на основе принципов коллегиальности, свободного обсуждения вопросов и открытости. Отдельные заседания могут проводиться закрыто.

Депутаты Государственной Думы работают на постоянной профессиональной основе. Регламентом палаты предусмотрены следующие формы работы депутатов: участие в заседаниях палаты, Совета Государственной Думы, ее комитетов и комиссий, фракций и депутатских групп; обсуждение вопросов на парламентских слушаниях; работа с избирателями.

Государственная Дума кроме законов принимает и иные правовые акты. Так, палата принимает постановления по следующим вопросам:

- об одобрении проектов законов и принятии федерального закона;
- о даче согласия Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ;
- о доверии и недоверии Правительству РФ;
- о назначении на должности и об освобождении от должности Председателя Центрального банка РФ;
- о назначении на должность и об освобождении от должности Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов;
- о назначении на должность и об освобождении от должности Уполномоченного по правам человека;
- об объявлении амнистии;
- и по другим вопросам своей компетенции.

Государственная Дума вправе принимать также заявления и обращения, которые оформляются постановлением палаты. Более значимыми являются заявления Государственной Думы по международным вопросам. Эти заявления дают оценку различным внешнеполитическим акциям зарубежных государств.

Государственная Дума может быть досрочно **распущена** Президентом РФ по двум основаниям: 1) несогласие Президента РФ с вотумом недоверия Правительству РФ; 2) несогласие Государственной Думы с Президентом РФ по поводу представляемых кандидатур на пост Председателя Правительства РФ.

Конституция РФ ограничивает право Президента распускать Государственную Думу в следующих случаях: 1) в течение года после ее избрания; 2) с момента выдвижения ею обвинения против Президента РФ до принятия соответствующего решения Советом Федерации; 3) в период действия на всей территории РФ военного или чрезвычайного положения; 4) в течение шести месяцев до окончания срока полномочий Президента РФ.

Эти гарантии логически вытекают из понимания того, что нельзя проводить чрезмерно часто парламентские выборы. Непозволительно также оставлять оружие роспуска парламента в руках Президента РФ в тот момент, когда против него выдвинуто обвинение, поскольку без такого ограничения отрешение Президента РФ от должности стало

бы просто невозможным. Законодатель исключает возможности проведения выборов в периоды военного или чрезвычайного положения, поскольку усилия органов государственной власти в такие периоды отвлечены на другие цели, да и воля народа может проявиться неадекватно. Наконец, роспуск Государственной Думы за шесть месяцев до истечения полномочий Президента означал бы разрыв между парламентскими выборами и выборами Президента РФ в два месяца.

§ 3. Компетенция Совета Федерации

Совет Федерации в законотворческом процессе участвует посредством одобрения законов, принятых Государственной Думой. Федеральный закон считается одобренным, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты. Закон также считается одобренным, если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации. Под последнее правило не подпадают законы, которые обязательно должны быть рассмотрены и одобрены Советом Федерации. Это законы по вопросам федерального бюджета, федеральных налогов и сборов, финансового, валютного, кредитного и таможенного регулирования, денежной эмиссии, ратификации и денонсации международных договоров РФ, войны и мира, статуса и защиты государственной границы РФ.

Обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат федеральные конституционные законы и законы о поправках к Конституции Российской Федерации.

Компетенция Совета Федерации не ограничивается законодательным процессом. К исключительной компетенции Совета Федерации относится отрешение Президента РФ от должности. Палата назначает на должности судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ. Назначает и освобождает от должности Генерального Прокурора РФ, заместителя Председателя Счетной Палаты и половину состава ее аудиторов. Значительную часть исключительной компетенции Совета Федерации составляют вопросы, непосредственно затрагивающие интересы всех или большинства субъек-

тов Федерации. Совету Федерации предоставлено право одобрять указы Президента Российской Федерации о введении военного или чрезвычайного положения и решать иные вопросы, отнесенные к компетенции Совета Федерации.

К компетенции Совета Федерации отнесено утверждение изменения границ между субъектами Российской Федерации. Вопрос этот рассматривается только по взаимному согласию субъектов Российской Федерации, границы между которыми предполагается изменить.

Совет Федерации принимает решение о возможности использования Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами территории России. Этот вопрос решается в соответствии с Федеральным законом «О порядке предоставления Российской Федерацией военного и гражданского персонала для участия в деятельности по поддержанию или восстановлению мира и безопасности» от 23 июня 1995 г.

В соответствии со ст. 125 Конституции Российской Федерации, Совет Федерации может обратиться в Конституционный Суд РФ с запросами о соответствии Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Государственной Думы, Правительства РФ и ряда других нормативных правовых актов.

Совет Федерации по вопросам своего ведения издает постановления. Внутренняя организация палаты регулируется Регламентом. Этот документ достаточно подробно регулирует процедурные вопросы, закрепляет структуру палаты в виде комитетов и комиссий.

Из числа членов Совета Федерации выбирается Председатель и три его заместителя.

Решения Совета Федерации принимаются на основе принципов коллективности и открытости. На заседаниях палаты могут присутствовать представители средств массовой информации, Президент Российской Федерации, депутаты Государственной Думы, Председатель Правительства Российской Федерации, председатели высших судебных органов, Генеральный Прокурор Российской Федерации. На заседание Совета Федерации могут быть приглашены представители государственных органов, независи-

мые эксперты, ученые, специалисты, которые оказывают профессиональную помощь палате, например, путем предоставления квалифицированного заключения по обсуждаемому закону.

Для работы Совета Федерации необходимо присутствие на заседании не менее двух третей членов палаты. Заседания происходят под руководством Председателя. В Совете Федерации используют несколько видов выступлений: доклад, содоклад, заключительное слово по обсуждаемому вопросу, выступление в прениях, справки, информации, заявления, обращения.

Совет Федерации по вопросам, отнесенным к его компетенции, а также по вопросам своей внутренней деятельности принимает постановления. По общеполитическим и социально-экономическим вопросам Совет Федерации может выступать с заявлениями, обращениями, принимаемыми в том же порядке, что и постановления.

Контрольные вопросы

- Какими актами регулируется порядок формирования палат Федерального Собрания Российской Федерации?
- Какими полномочиями в законодательном процессе обладает Совет Федерации?
- Как Вы понимаете ограничение предметов проектов законов, которые могут быть внесены судебными органами?
- Какие формы взаимодействия палат Федерального Собрания Вы можете назвать?

Тема 23
СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. Судебная система и конституционные гарантии правосудия

Осуществление судебной власти возложено на совокупность судебных органов от самых низовых до верховных. Каждый судебный орган разрешает конкретные дела самостоятельно, руководствуясь только законом. Совокупность судов именуется юстицией, а деятельность - юрисдикционной (правосудием) и, соответственно, предметная и пространственная сфера этой деятельности - юрисдикцией. Социальное назначение и общественная ценность судебной власти выражается в утверждении господства права в жизни общества.

Конституция РФ называет суд единственным органом, управомоченным осуществлять правосудие.

В Российской Федерации никто, кроме государственных судебных органов, не может рассматривать гражданские, уголовные, административные и другие дела.

«Квазисудебные» органы - третейские суды, суды чести и тому подобные учреждения не входят в судебную систему Российской Федерации, они не обладают судебной властью и не могут применять меры государственного принуждения. Конституцией Российской Федерации запрещено создание чрезвычайных судов.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Конституция РФ называет лишь верхний уровень судебной системы: Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ. Конституционные положения о судебной власти развиты в федеральных конституционных законах: «О су-

дебной системе Российской Федерации» от 31.12.96 № 1, «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28.04.95 № 1, «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21.07.94 № 1, «О референдуме» от 10.10.95 № 2, «О военных судах Российской Федерации» от 23.06.99 № 1.

Конституция Российской Федерации закрепила следующие основополагающие принципы: 1) независимость судей и их подчинение только закону; 2) несменяемость судей и особый порядок прекращения их полномочий; 3) неприкосновенность судей и возможность привлечения к ответственности в порядке, устанавливаемом федеральным законом. Гарантией независимого осуществления правосудия является положение о том, что финансирование судов производится только из федерального бюджета РФ.

Конституция устанавливает три обязательных требования к кандидатам на должность судьи: достижение 25-летнего возраста, наличие высшего юридического образования и стаж работы по юридической специальности не менее пяти лет.

Судебная система Российской Федерации включает федеральные суды: Конституционный Суд Российской Федерации, систему судов общей юрисдикции во главе с Верховным Судом Российской Федерации, систему арбитражных судов во главе с Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации.

Система судов субъектов Российской Федерации включает конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации и мировых судей, которые являются судьями общей юрисдикции.

§ 2. Конституционный суд Российской Федерации

Конституционный Суд РФ состоит из 19 судей, назначаемых Советом Федерации по представлению Президента РФ. Из своего состава судьи избирают Председателя Конституционного Суда РФ, его заместителя и секретаря.

В составе Конституционного Суда Российской Федерации выделяют две палаты, включающие десять и девять

судей. Судом проводятся пленарные заседания, на которых рассматриваются наиболее важные вопросы. Возглавляет Конституционный Суд России Председатель, который руководит подготовкой пленарных заседаний, созывает их, председательствует на них, представляет Суд в отношениях с другими государственными органами, общественными объединениями, осуществляет общее руководство аппаратом Конституционного суда России. Председатель издает приказы и распоряжения.

Конституционный Суд РФ рассматривает следующие дела:

1) о соответствии Конституции Российской Федерации федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, отдельных нормативных правовых актов субъектов РФ;

2) о соответствии Конституции РФ договоров, заключаемых органами государственной власти РФ с органами государственной власти субъектов РФ или между органами государственной власти субъектов Федерации, а также не вступивших в силу международных договоров РФ.

Право запроса в Конституционный Суд РФ по названным делам предоставлено Президенту РФ, Совету Федерации, одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы, Правительству РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ, а также органам законодательной и исполнительной власти субъектов РФ.

К ведению Конституционного Суда РФ отнесено рассмотрение индивидуальных или коллективных жалоб граждан на нарушение их конституционных прав и свобод путем применения неконституционных нормативных правовых актов.

Конституционный Суд разрешает споры о компетенции:

- между федеральными органами государственной власти;
- между органами власти Федерации и субъектов Российской Федерации;
- между высшими государственными органами субъектов Российской Федерации.

Конституционный Суд Российской Федерации обладает правом законодательной инициативы и может внести в Государственную Думу проект закона по предметам своего ведения. Так, например, Конституционный Суд России выступил автором и инициатором Федерального конституционного закона, регулирующего порядок его организации и деятельности.

Важным является полномочие Конституционного Суда России давать толкования Конституции Российской Федерации. Значительная часть статей Конституции России уже подвергалась толкованиям данного органа. Так, например, Конституционный Суд России дал толкование статей Конституции Российской Федерации о порядке изменения статей глав с 3 по 8 Конституции России. Позднее указанное Постановление Конституционного Суда Российской Федерации было положено в основу Федерального закона «О порядке внесения поправок к Конституции Российской Федерации» от 4 марта 1998 г. № 33-ФЗ.

Конституционный Суд Российской Федерации участвует в отрешении Президента РФ от должности.

§ 3. Место Верховного Суда Российской Федерации в системе судов общей юрисдикции

Суды общей юрисдикции осуществляют уголовное, административное и иные виды судопроизводства. Основным звеном этой системы являются районные (городские) суды. Следующее звено - суды субъектов Российской Федерации. Они рассматривают по первой инстанции дела о наиболее опасных преступлениях, выступают в роли судов второй (кассационной) инстанции, а также осуществляют проверку решений судов низшего звена (в порядке надзора).

Военные суды образуют свою систему: военные суды гарнизонов, объединений армий, флотилий (1 звено), военных округов, судов видов, родов войск (2 звено).

На высшем уровне военные суды вливаются в систему судов общей юрисдикции путем военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации. Военные суды рассматривают дела о преступлениях военнослужащих

и военнообязанных во время военных сборов и некоторые другие.

Верховный Суд - высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подпадающим под общую юрисдикцию. Этот орган возглавляет систему судов общей юрисдикции, в которую входят Верховные суды республик в составе РФ, краевые, областные суды, суды автономной области, городов федерального значения, а также районные (городские) народные суды. Верховный Суд РФ действует в составе Пленума Верховного Суда РФ, Президиума Верхового Суда РФ, судебных коллегий по гражданским, уголовным делам, а также военной коллегии.

Верховный Суд РФ в пределах своей компетенции рассматривает дела:

1) в качестве первой инстанции - уголовные дела особой сложности, а также гражданские дела;

2) в кассационном порядке - по жалобам и протестам на приговоры, решения судов, не вступившие в законную силу;

3) в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам - по протестам Генерального Прокурора РФ и других уполномоченных законом должностных лиц на приговоры, решения суда, вступившие в законную силу.

Верховный Суд РФ изучает и обобщает опыт судебной практики, дает разъяснения и имеет некоторые иные полномочия.

§ 4. Система арбитражных судов Российской Федерации

Система арбитражных судов Российской Федерации призвана разрешать экономические споры между организациями, предпринимателями, а также споры в сфере управления:

1) в сфере экономики (о заключении и расторжении договоров, исполнении договорных обязательств, о признании права собственности и др.);

2) в сфере управления, касающиеся действий органов исполнительной власти;

3) между органами исполнительной власти субъектов Федерации;

4) о банкротстве;

5) другие.

В систему арбитражных судов входят: Высший Арбитражный Суд РФ, окружные арбитражные суды, арбитражные суды субъектов Федерации.

Высший Арбитражный Суд РФ состоит из Председателя, его заместителей и членов Высшего Арбитражного Суда РФ. Рассмотрением важнейших вопросов проверки, в порядке надзора, законности и обоснованности их решений и других вопросов, предусмотренных законодательством, занимается Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Высший Арбитражный Суд РФ в первой инстанции рассматривает жалобы на ненормативные акты Президента Российской Федерации, палат Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, нарушающие права и законные интересы организаций и граждан-предпринимателей, а также экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Федерации. В его компетенцию входит рассмотрение дел в порядке надзора.

Высший Арбитражный Суд РФ анализирует применение арбитражными судами законодательства, обобщает и реализует предложения по совершенствованию и унификации их деятельности. Ему принадлежит право законодательной инициативы.

Контрольные вопросы

- Какие принципы организации судебной системы закреплены Конституцией РФ?
- Какое место в судебной системе занимают мировые судьи?
- Каков язык судопроизводства в Российской Федерации?
- Какие элементы включает система судов общей юрисдикции?
- Какие дела подведомственны арбитражным судам?

Тема 24
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ: ПОНЯТИЕ, СУБЪЕКТЫ

§ 1. Место гражданского права в системе российского права

Гражданское право представляет собой отрасль российского права, которая регулирует имущественные и связанные с ними отношения, складывающиеся между физическими лицами, юридическими лицами, публичными субъектами на началах равенства, автономии воли, имущественной самостоятельности и инициативы участников этих отношений. Предмет правового регулирования гражданского права составляют имущественные и личные неимущественные, связанные с имущественными отношениями.

Имущественные отношения представляют собой отношения по пользованию, владению и распоряжению вещами. Большинство отношений, регулируемых гражданским правом, являются товарно-денежными.

Гражданское право регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием. При этом, под **предпринимательской** понимается деятельность, которая осуществляется самостоятельно, на свой риск, направлена на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Неимущественные, связанные с имущественными, отношения представляют собой отношения, связанные с товарно-денежными посредством своего результата.

Объектом такого рода отношений являются произведения искусства, литературы и т.п.

Неимущественные отношения, не связанные с имущественными, не регулируются, но охраняются гражданским правом. К числу таких объектов относятся жизнь и здоровье гражданина, достоинство личности и некоторые другие блага.

Гражданское право выделяется в системе права как предметом, так и методом правового регулирования, который выражается в признании юридического равенства сторон. Реализация равенства осуществляется через независимость и самостоятельность сторон. Субъекты гражданского права действуют по своему желанию, руководствуются своим интересом, могут проявлять предприимчивость, совершать любые действия, не противоречащие закону.

Таким образом, **гражданское право** - это система правовых норм, регулирующих на началах юридического равенства сторон имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения.

Гражданское право отличается от других отраслей права инструментарием, оттачивавшимся в течение сотен лет. Его место в системе права предопределено своеобразным предметом и методом правового регулирования, имеющим давние корни, и в определенной степени трансформируется в системе права.

Гражданское право нуждается в отделении его от публично-правовой сферы. В частности, не следует смешивать гражданское право с административным, финансовым и другими отраслями, основу которых составляют властеотношения.

В системе права гражданское право составляет ядро частного права. Гражданское законодательство тесно связано с трудовым, семейным, жилищным, земельным и иными отраслями.

Гражданское право тесно связано с трудовым правом. Однако особенность трудовых отношений основывается на выполнении правил внутреннего трудового распорядка. Отношения администрации и рабочего (служащего) носят неравный характер ввиду наличия властных полномочий

работодателя. Гражданское право взаимодействует с семейным правом, но не сливается с ним. Так, в семейных отношениях приоритетными являются неимущественные отношения, в которых отражается нравственная, этическая сторона личности. Именно такими представляются взаимная забота членов семьи, оказание материальной помощи, воспитание и т.п. Взаимопроникновение указанных отраслей осуществляется в виде брачного контракта, перехода от общей собственности супругов к долевой собственности.

§ 2. Источники гражданского права

Конституция РФ относит гражданское законодательство к сфере исключительного ведения Российской Федерации, что означает регулирование гражданско-правовых отношений только актами, издаваемыми федеральными органами государственной власти.

В системе гражданского законодательства первое место занимает Гражданский кодекс Российской Федерации. Все иные акты, в том числе федеральные законы, не должны противоречить кодексу. Гражданский кодекс РФ состоит из двух частей. Первая часть Гражданского кодекса РФ принята Государственной Думой 21 октября 1994 года и введена в действие с 1 января 1995 года (за исключением отдельных норм, для которых установлено иное время вступления в силу). Вторая часть ГК РФ принята Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации 22 декабря 1995 года, введена в действие с 1 марта **1996** года. Наряду с этим в части, неотмененной или противоречащей федеральному законодательству, продолжает действовать Гражданский кодекс РСФСР 1964 г.

Кроме ГК РФ существует целый ряд федеральных законов, регулирующих гражданские правоотношения. Так, например, принципиальные правила устанавливаются Федеральным законом «О защите прав потребителей» от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ с изменениями и дополнениями от 17 декабря 1999 г. Большинство юридических лиц функционируют на основании специализированных законов о них. Гражданский кодекс лишь наметил правовой

статус этих субъектов, а детальное правовое регулирование осуществляется Федеральными законами «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью» и другими законами.

Гражданские отношения могут регулироваться указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ.

Гражданско-правовые нормы могут содержаться в нормативных правовых актах министерств и ведомств, иных федеральных органов государственной власти. Следует отметить, что, в соответствии **с** п. 7 ст. 3 ГК РФ, министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных ГК, другими законами и иными правовыми актами.

Специфический источник гражданского права - обычай делового оборота. Под обычаем делового оборота, который в силу ст. 5 ГК РФ может быть применен судом при разрешении спора, вытекающего из предпринимательской деятельности, следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, то есть достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, например, традиции исполнения тех или иных обязательств и т.п.

Обычай делового оборота может быть применен независимо от того, зафиксирован ли он в каком-либо документе (опубликован в печати, изложен во вступившем в законную силу решении суда по конкретному делу, содержащему сходные обстоятельства, и т.п.).

Органы власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления не вправе издавать акты, содержащие нормы гражданского права.

§ 3. Понятие гражданского правоотношения

Гражданское правоотношение - это основанное на нормах гражданского законодательства отношение, складывающееся по поводу имущественных и неимущественных благ, участники которых выступают носителями гражданских прав и обязанностей.

Гражданские правоотношения имеют волевой характер. Субъекты вступают в эти отношения своей волей и в своем интересе.

Правоотношение представляет собой отношение между его участниками - субъектами. Субъекты правоотношений выступают носителями субъективных юридических прав и обязанностей. Эти права и обязанности направлены на определенные объекты, например на имущество, услуги, работы и т.п. Таким образом, в состав правоотношения входят субъекты, объекты и содержание.

Равенство сторон, их автономность являются обязательными свойствами гражданско-правового отношения. В большинстве случаев гражданские правоотношения устанавливаются по воле участвующих в них лиц.

Гражданские правоотношения делятся на виды по разным основаниям. Так, по объекту они делятся на имущественные и неимущественные.

Объектом имущественных отношений являются, в первую очередь, вещи и другие объекты, имеющие стоимостное выражение (например, работы, услуги). Объекты неимущественных отношений не имеют стоимостного выражения (честь, достоинство).

В зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица различают вещные и обязательственные отношения. В вещном правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется посредством собственных действий (например, пользование вещью). В обязательственном правоотношении интерес управомоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица по предоставлению обязанному лицу соответствующих материальных благ. Обязательственное правоотношение всегда осуществляется путем совершения определенных действий обязанным лицом. В отличие от этих отношений, в вещных отношениях обязанные лица должны быть пассивными, то есть воздерживаться от определенных действий.

§ 4. Субъекты гражданских правоотношений: понятие, виды

Субъектами гражданских правоотношений могут быть участники, наделенные правоспособностью и дееспособностью. Субъекты должны быть индивидуализированы, обладать возможностью вырабатывать и осуществлять единую волю. Можно выделить следующие **виды субъектов** гражданских правоотношений: физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства), юридические лица (коммерческие и некоммерческие) и публично-правовые образования (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования).

Юридическое лицо - это признанная государством в качестве субъекта права организация, которая обладает обособленным имуществом, самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам и выступает в гражданском обороте от своего имени.

Государство, как и другие субъекты гражданского права, может участвовать в гражданско-правовых отношениях. Однако оно как публичный субъект является носителем власти, оно издает законы и административные акты, пользуется иммунитетом.

Гражданская правоспособность представляет собой признанную законом способность иметь права и нести обязанности. Никакие ограничения правоспособности не имеют силы.

Специально посвященная объему правоспособности граждан ст. 18 ГК РФ дает перечень основных, наиболее значительных гражданских прав: возможность иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской либо иной деятельностью, не запрещенной законом; создавать юридические лица, совершать сделки и участвовать в обязательствах, иметь права автора. Кроме того, граждане вправе иметь иные имущественные и личные неимущественные права, включая и такие, которые прямо законом не предусмотрены, но не противоречат общим началам и смыслу гражданского законодательства.

Гражданской правоспособностью в равной мере обладают все граждане, она возникает с момента рождения и прекращается со смертью.

Гражданская дееспособность - это способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя и исполнять гражданские обязанности. Дееспособность граждан может быть ограничена или прекращена по решению суда при наступлении обстоятельств, установленных законодательством. Дееспособность включает в себя гражданскую деликтоспособность (способность нести гражданско-правовую ответственность) и сделкоспособность (возможность самостоятельно заключать сделки).

В отличие от правоспособности, дееспособность связана с совершением гражданином волевых действий, что предполагает достижение определенного уровня психической зрелости. Полная дееспособность признается за лицами, достигшими 18 лет. Возможно возникновение полной гражданской дееспособности раньше при наличии следующих обстоятельств: 1) вступление в брак лица, не достигшего 18 лет, ему в установленном порядке снижен брачный возраст; 2) эмансипация - это объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью, полностью дееспособным.

Несовершеннолетние, не достигшие 14 лет (малолетние), по общему правилу, недееспособны, все сделки от их имени совершают их родители или опекуны. Однако определенные права у них есть. Так, лица в возрасте от 6 до 14 лет вправе совершать мелкие бытовые сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, представленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (п. 2 ст. 28 ГК РФ).

С достижением 14-летнего возраста несовершеннолетний наделяется правом совершать любые сделки при условии согласия его законных представителей. Самостоя-

тельно они могут помимо сделок, совершаемых малолетними, распоряжаться собственным заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а также по достижении 16 лет быть членом кооперативов (ст. 26 ГК РФ).

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, признается судом недееспособным. В этом случае гражданин не вправе совершать вообще никаких сделок, включая мелкие бытовые сделки. Все сделки от его имени совершает его опекун (ст. 29 ГК РФ).

Злоупотребление гражданином спиртными напитками или наркотическими веществами является основанием ограничения дееспособности. Эта мера может быть предпринята при условии, что такой гражданин ставит в тяжелое материальное положение свою семью.

§ 5. Объекты гражданского права

Объектом гражданского права является то, на что направлено правоотношение. Объектом выступает поведение субъектов правоотношения, которое направлено на различного рода материальные и нематериальные блага.

Виды объектов гражданских правоотношений представляют собой достаточно разветвленную систему. Рассмотрим основные виды объектов.

а) **Вещи** - это предметы материального мира и духовной культуры, т.е. продукты человеческого труда, предметы, созданные природой и используемые человеком. Однако не все предметы являются объектами гражданских правоотношений, т.е. предметы, не способные удовлетворить потребности людей, не являются объектами.

Таким образом, **вещи** - это ценности материального мира, данные природой или созданные человеком, которые являются объектами гражданских прав.

Классификация вещей производится по разным основаниям. **Так,** ***по степени определенности*** вещи делятся на:

1) ***индивидуально-определенные вещи,*** т.е. вещи, имеющие какие-либо особые, присущие только им признаки (здание, картина и т.п.);

2) ***вещи, определенные родовыми признаками*** (зерно, шоколад и т.п.).

Это деление вещей имеет существенное значение в случае гибели вещи. Неповторимость индивидуально-определенной вещи делает невозможным ее передачу в случае гибели вещи. Утрата родовых вещей не снимает с должника обязанности по их представлению.

По степени цельности вещи делятся:

1) ***вещи делимые*** - это вещи, которые не меняют в результате ее раздела своего первоначального или иного назначения. Так, например, раздел продуктов питания не имеет назначение части продукта;

2) ***неделимые*** *вещи* - это вещи, раздел которых в натуре невозможен без изменения их назначения (ст. 133 ГК РФ). Таким образом, неделимые вещи в случае раздела теряют возможность использования по прежнему назначению, либо несоразмерно теряют в своей ценности.

Вещи делятся на ***потребляемые и непотребляемые***.

Потребляемыми являются вещи, которые в процессе их использования утрачивают свои потребительские свойства полностью или по частям.

Непотребляемыми являются вещи, которые при их использовании амортизируются постепенно в течение сравнительно длительного времени (дом, машина и т.п.)

По основанию «связь с землей» вещи делятся на движимые и недвижимые.

Недвижимыми вещами являются (ст. 130 ГК РФ) земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей. Недвижимые вещи являются объектами, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно. Отдельно **в** ГК РФ в числе недвижимых вещей названы леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. Недвижимостью являются некоторые вещи, подлежащие государственной регистрации: воздушные и морские суда, суда внутренне-

го плавания и космические объекты (искусственные спутники, космические корабли, орбитальные станции и т.п.).

Особым объектом является ***предприятие,*** т.е. имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия (ст. 132 ГК РФ) входят все виды имущества, необходимые и предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначение, индивидуализирующие предприятия, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Движимые вещи (п. 2 ст. **130 ГК** РФ) - это вещи, не являющиеся недвижимыми, включая деньги и ценные бумаги.

Особый вид вещей представляют собой **животные.** Данный вид имущества - следствие деления вещей на одушевленные и неодушевленные. На животных распространяются общие правила об имуществе при наличии некоторых особенностей. Эти особенности связаны с наличием запрета на жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности. С животными следует обращаться в соответствии с общепринятыми представлениями о добре, заботе, уходе. В случаях когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманности, эти животные могут быть выкуплены (ст. 241 ГК РФ).

С другой стороны, собственник несет ответственность за вред, причиненный животными другим лицам, их правам и интересам, если вред был причинен в результате ненадлежащего исполнения собственником правил содержания животных.

' б) **Деньги, валютные ценности.**

Деньги являются всеобщим эквивалентом и могут заменить собой любую вещь, объект имущественных отношений.

Деньги являются родовыми, заменимыми и делимыми вещами. Деньги могут быть индивидуализированы путем записи их номеров.

Одной денежной единицей в РФ является рубль, который является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости по всей территории РФ.

Выпуск денег и изъятие из оборота осуществляется Центральным банком Российской Федерации.

Валютными ценностями являются:

- иностранная валюта;

- ценные бумаги в иностранной валюте: платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации) и другие долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте;

- драгоценные металлы: золото, серебро, платина, металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений, осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома этих изделий;

- природные драгоценные камни: алмазы, рубины, изумруды, сапфиры, александриты в сыром и обработанном виде, за исключением ювелирных и бытовых изделий с камнями и лома таких изделий.

в) **Ценные бумаги** представляют собой документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Ценная бумага подтверждает права ее владельца на определенные материальные и нематериальные блага - вещи, деньги, действия третьих лиц, другие ценные бумаги. Ценные бумаги делятся на ряд разновидностей. Наиболее часто на практике используется деление ценных бумаг на предъявительские, именные и ордерные.

Предъявительская ценная бумага - это документ, в котором не указывается конкретное лицо, которому следует исполнение. Управомоченным является любое лицо, держатель ценной бумаги, который должен ее предъявить.

Достоинством является повышенная оборотоспособность этих бумаг — облигации, ваучеры.

Именная ценная бумага - документ, выписанный на имя конкретного лица, которое только и может осуществить выраженное в нем право. Такие ценные бумаги переходят к другим лицам со сложными формальностями. Переход права к другим лицам переходит в порядке цессии (акции, чеки).

Ордерная ценная бумага - как и именная, выписывается на определенное лицо, которое, однако, может осуществить право не только самостоятельно, но и назначить своим распоряжением (орденом, приказом) другое управомоченное лицо. Этот вид бумаг отличает несложный порядок передачи, который осуществляется путем совершения на ценной бумаге передаточной записи.

В Гражданском кодексе Российской Федерации указываются следующие виды ценных бумаг: государственные облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные списки на предъявителя, акции, приватизационные ценные бумаги. Этот список может продолжаться федеральными законами.

г) **Результаты творческой деятельности.**

Интеллектуальная собственность - это результаты умственной деятельности, творческого труда человека. Понятие интеллектуальной собственности используется для обозначения совокупности исключительных прав на результаты интеллектуальной, прежде всего творческой деятельности, а также приравненные к ним по правовому режиму средства индивидуализации юридических лиц, продукции, работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

Результаты творческой деятельности становятся объектами гражданских правоотношений лишь тогда, когда облекаются в какую-либо объективную форму, обеспечивающую их восприятие другими лицами.

д) **Результаты работ.**

Особенность этого объекта в том, что его не существует в момент заключения договора. Он лишь нематериально выражен в задании заказчика. Впоследствии, благодаря

действиям подрядчика, объект приобретает вещественную форму. Отличие этого объекта от интеллектуальной собственности в том, что этот результат может быть достигнут любым лицом, имеющим необходимые навыки, знания, квалификацию. В этом результате нет уникальности, новизны и т.п.

Данный объект обязательно должен быть выражен в вещественной форме, он должен быть объективированным и способным к передаче лицу, для которого выполнялась работа.

Услуги - это те действия субъектов, которые либо вообще не завершаются каким-либо определенным результатом, а заключают полезный эффект в самих себе, либо имеют такой результат, который не воплощается в овеществленной форме. Примеры: консультирование, развлечение, посредничество, аудит и т.п.

е) **Нематериальные блага.**

Особую группу объектов гражданских прав образуют **нематериальные блага,** под которыми понимаются не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителя блага и свободы, признанные и охраняемые действующим законодательством.

Нематериальные блага могут принадлежать гражданину от рождения или в силу закона. К первым относятся: жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна. Эти блага объединяет также то, что в ст. 56 Конституции РФ установлен запрет на ограничение этих прав даже в условиях чрезвычайной ситуации.

В силу закона возникают такие права как право свободного передвижения, выбора места жительства и пребывания, право на имя, право на авторство.

В ст. 150 ГК РФ указаны и иные нематериальные блага. К ним можно отнести: право на ознакомление с документами и материалами, непосредственно затрагивающими права и свободы граждан в установленном порядке; право на объединение, на участие в управлении делами государства и т.п. (ст. 24, 29-34, 37-39, 41-43, 48 Конституции РФ).

ж) Информация, как объект гражданского права, обладает следующими признаками: это не материальное благо; она непотребляема; стареет лишь морально; может неограниченно тиражироваться.

В ГК РФ выделяется особо такой вид информации, как коммерческая и служебная тайна.

§ 6. Правовой режим коммерческой и служебной тайны

Коммерческая тайна — это информация, имеющая действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании, и по отношению к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (п. 1 ст. 139 ГК РФ).

Коммерческая тайна представляет собой определенную совокупность сведений, знаний о чем-либо, являясь, таким образом, видом информационных ресурсов. Информация не материальна, хотя ее хранение и передача (распространение) осуществляются чаще всего с помощью материальных носителей. В этом смысле она ничем не отличается от объектов интеллектуальной собственности.

Информация может рассматриваться как объект, за которым закрепляется исключительное право. Это выражается в том, что закон признает права лица, владеющего информацией, на сохранение ее в тайне, и одновременно требует от третьих лиц воздерживаться от несанкционированного завладения этой информацией.

Таким образом, коммерческая тайна является разновидностью интеллектуальной собственности. Ее особенности таковы:

1) фактическая монополия определенного лица на некоторую совокупность знаний. От правообладателя, эффективности предпринимаемых им мер зависит его право на тайну;

2) наибольшая универсальность этого объекта, так как под понятие коммерческой тайны могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производ-

ством, технической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью предпринимателя;

3) неограниченность срока ее охраны. Право на коммерческую тайну действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которое ее образует, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны;

4) не требует официального признания ее охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей, а также уплаты государственных пошлин.

Требования, предъявляемые к коммерческой тайне:

1) информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам. Известность сведений должностным лицам и иным работникам органов **и** организаций, которым эти сведения стали известны в связи с выполнением ими служебных обязанностей и на которых лежит обязанность по сохранению их в тайне, не препятствует признанию информации коммерческой тайной;

2) к информации, составляющей коммерческую тайну, не должно быть свободного доступа на законном основании. Если соответствующая информация может быть получена законным образом любым заинтересованным лицом, например, путем изучения открытых данных, анализа образцов выпускаемой продукции и т.п., она коммерческой тайной не признается;

3) информация считается коммерческой тайной, если ее обладатель принимает меры к охране ее конфиденциальности. Это могут быть меры технического, организационного, юридического характера, которые направлены на то, чтобы оградить информацию от несанкционированного доступа третьих лиц.

Субъекты права на тайну - это предприниматели, так как коммерческой тайной являются только сведения, касающиеся предпринимательской деятельности.

Сущность права на коммерческую тайну состоит в обеспеченной обладателю информации возможности засекречивать эту информацию от широкой публики и требовать,

чтобы третьи лица воздерживались от использования незаконных методов получения данной информации.

Прекращение права на коммерческую тайну может быть обусловлено двумя обстоятельствами. К ним относятся утрата фактической монополии на сведения, которые становятся доступными третьим лицам и, соответственно, утрачивают свою коммерческую ценность, а также отнесение соответствующих сведений в установленном законном порядке к числу сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну.

Контрольные вопросы

- Назовите основания ограничения гражданской дееспособности.
- Какие основания лишения дееспособности граждан Вы знаете?
- В чем сущность понятия эмансипации?
- Какие составные элементы гражданской правоспособности Вы знаете?
- На какие группы можно разделить субъектов гражданских правоотношений?
- Каковы признаки информации как объекта гражданских прав?

Тема 25
ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ - ОСНОВНОЙ ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Собственность и право собственности: понятие, содержание

История института собственности длинна и многообразна. Однако общим является понимание собственности как отношение человека к вещи. При этом на одной стороне этого отношения находится лицо, считающееся собственником, а на другой - все несобственники, т.е. все лица, которые обязаны считать данную вещь чужой. Эти лица обязаны воздерживаться от каких бы то ни было посягательств на чужую вещь и на волю собственника, определяющую судьбу данной вещи.

Собственность - это общественное отношение, что раскрывается посредством тех связей и отношений, в которые собственник вступает с другими людьми в процессе производства, распределения, обмена и потребления материальных благ.

Собственность - это имущественное отношение.

Собственник обладает рядом специфических правомочий: владения, пользования и распоряжения.

Таким образом, **собственность** - это отношение лица к принадлежащей ему вещи как к своей, которое выражается во владении, пользовании и распоряжении ею, а также в устранении вмешательства всех третьих лиц в ту сферу хозяйственного господства, на которую простирается власть собственника

Собственность, отношении, связанные с ней, получают юридическое закрепление. Это закрепление осуществляется при помощи праве вых норм, образующих институт собственности. В данном случае образуется право собственности в объективном смысле. В субъективном смысле право

собственности означает закрепление определенной юридической власти собственника над вещью.

Содержание права собственности составляют принадлежащие собственнику правомочия по владению, пользованию и распоряжению вещью.

Правомочие владения - это юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства над вещью. Следует различать владение законное и незаконное. Законное владение опирается на юридическое основание, то есть юридический титул владения (титульное владение). Незаконное владение является беститульным, т.е. не имеет правового основания. Предполагается, что тот, у кого находится вещь, является законным владельцем, пока не доказано иное — презумпция законности фактического владения.

Незаконные владельцы разделяются на добросовестных и недобросовестных. Добросовестным предполагается владелец, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего владения. Недобросовестный владелец знал или должен был знать о незаконности своего владения. ГК РФ (п. 3 ст. 10) ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно. Разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются. Особенности добросовестного владения имеют существенное значение для расчетов при возврате имущества из незаконного владения (ст. 303 ГК РФ).

Правомочия пользования - это юридически обеспеченная возможность извлекать из вещи пользу, выгоду, для которых имущество предназначено. По общему правилу, именно собственник получает от имеющегося у него имущества плоды, продукцию и доходы.

Правомочия распоряжения - это юридически обеспеченная возможность определять судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи. Собственник вправе совершать любые действия с принадлежащей ему вещью (п. 2 ст. 209 ГК РФ) вплоть до ее уничтожения. При этом его действия не должны противоречить закону, иным правовым актам и не должны нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц.

Собственнику принадлежат следующие права:

1) отчуждать свое имущество в собственность другим лицам;

2) передавать другим лицам, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом;

3) отдавать имущество в залог;

4) обременять имущество другими способами;

5) распоряжаться имуществом другим способом.

Право собственности является **исключительным правом,** т.е. собственник наделен правом исключить воздействие третьих лиц на закрепленную за ним в отношении принадлежащего ему имущества сферу хозяйственного господства, в том числе и с помощью мер самозащиты.

Ограничения права собственности позволяют говорить об относительной свободе собственника. Так, собственник обязан принимать меры, предотвращающие ущерб здоровью граждан и окружающей среде, который может быть нанесен при осуществлении его прав. Он должен воздерживаться от поведения, приносящего беспокойство его соседям и другим лицам, и тем более от действий, совершаемых исключительно с намерением причинить кому-то вред.

Ограничения права собственности осуществляются с учетом следующих положений:

а) эти ограничения могут вводиться только федеральным законом и лишь в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Только федеральным законом могут быть введены ограничения на перемещение товаров и услуг по территории России, причем и здесь целями служат только обеспечение безопасности, защита жизни и здоровья людей, охрана природы и культурных ценностей (ст. 1 ГК РФ);

б) в ряде случаев ограничения права собственности имеют специальный характер, обусловленный особым правовым режимом имущества, находящегося в собственности. Так, согласно ст. 129 ГК РФ, отдельные объекты гражданских прав (земля, недра, оружие и некоторые другие) могут быть полностью или частично изъяты из гражданского оборота (ст. ст. 212, 213 ГК РФ);

в) ограничение самого права собственности следует отличать от ограничения действий, которые может совершать собственник (п. 2 ст. 209 ГК РФ). В частности, ряд запретов на действия собственника вытекают из противопожарных, санитарных и эпидемиологических и прочих правил. Так, собственник, торгующий продовольственными товарами, должен пройти соответствующее медицинское освидетельствование, его рабочее место должно располагаться на специально оборудованной для этого территории и т.д.;

г) в договоре между собственником и лицами, осуществляющим владение, пользование или распоряжение имуществом собственника, могут быть предусмотрены частичные ограничения действий собственника. В этом случае они возникают по воле собственника, однако он не вправе их нарушать. Особенно часто такие ограничения вводятся в договоры, носящие долговременный характер (например, аренды).

Собственность - не только благо, но и бремя собственника. По общему правилу, именно собственник несет бремя финансовых расходов по поддержанию в надлежащем состоянии его имущества, в частности, по капитальному ремонту, охране, коммунальным платежам и т.п. Собственник обязан уплачивать налог на имущество.

По общему правилу, **риск случайной гибели** или случайного повреждения имущества (пожар, наводнение и т.п.) несет его собственник (ст.. 211 ГК РФ). Указанные риски переходят на приобретателя с момента возникновения у него права собственности.

Обобщая сказанное, можно дать следующее определение права собственности. **Право собственности** - это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе путем совершения в отношении этого имущества любых действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и законные интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

Субъективное право собственности является элементом абсолютного правоотношения, в котором собственнику противостоят все третьи лица, обязанные воздерживаться от нарушений этого права.

Субъективное право собственности является элементом вещного правоотношения, поскольку удовлетворение интересов собственника обеспечивается путем непосредственного воздействия на принадлежащую ему вещь (имущество).

Право собственности как правовой институт - это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства. Этот институт носит межотраслевой характер.

§ 2. Формы и виды права собственности

Согласно п. 3 ст. 8 Конституции РФ, в нашей стране признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. ГК РФ в ст. 212 дает дробную классификацию форм собственности: частная собственность разделяется на собственность граждан и юридических лиц; государственная - на федеральную и собственность субъектов РФ. Муниципальная собственность принадлежит разным видам муниципальных образований.

Государственная и муниципальная собственность призваны обеспечивать интересы больших групп людей: народа России в целом; населения, проживающего на территории субъекта РФ; лиц, проживающих на территории городского и сельского поселения либо иного муниципального образования.

Указанные формы собственности разделяются на **виды.**

Так, в основу классификации собственности может быть положен вид вещи и, соответственно, образуется собственность **движимая** и **недвижимая.**

Существует понятие **общей собственности,** которая характеризуется тем, что принадлежит не одному, а двум и более лицам. Таким образом, право собственности явля-

ется отдельным, когда принадлежит одному лицу, и общим, когда принадлежит нескольким лицам. Но не во всех случаях, когда имеется отношение двух и более лиц к вещи, образуется общее право собственности. Так, право собственности юридического лица, совокупности лиц представляется отдельным, а не общим, так как хотя учредителями юридического лица, совокупности лиц является множество лиц, но субъектом права собственности вещи, принадлежащей юридическому лицу, является один субъект - юридическое лицо. Равным образом нет общей собственности, когда вещь состоит из нескольких частей и каждая из которых имеет своего собственника.

В общей собственности несколько лиц являются субъектами одного и того же права собственности, так что каждому принадлежит идеальная доля вещи.

Она, в свою очередь, делится на два вида: **долевую** и **совместную.** При этом как долевая, так и совместная собственность могут принадлежать нескольким лицам, независимо от того, какую форму собственности они представляют. Если в общей собственности опредлены доли каждого из собственников, то она является долевой. Общая собственность без определения долей является совместной.

Совместная собственность, как вид общей собственности, разделяется на совместную собственность супругов и совместную собственность членов крестьянского хозяйства и т.д.

В составе собственности юридических лиц, как вида частной собственности, можно различать собственность хозяйственных обществ и товариществ, производственных и потребительских кооперативов и т.д.

§ 3. Приобретение права собственности

Основания возникновения (приобретения) права собственности - это юридические факты, обобщающий перечень которых содержится в ст. 8 ГК РФ.

В качестве правопорождающих, т.е. юридических фактов, влекущих возникновение права собственности на определенное имущество у конкретных лиц, могут высту-

пать как действия лиц (например, сделки по отчуждению имущества), так и не зависящие от воли людей события (например, смерть человека).

Основания приобретения права собственности называются также **титулами собственности.**

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые традиционно подразделяются на две группы: **первоначальные,** т.е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь, и **производные,** при которых право собственности на вещь возникает по воле предшествующего собственника. Практическое значение такого различия состоит в том, что при производных способах приобретения права собственности на вещь необходимо учитывать возможность существования прав на эту вещь других лиц - несобственников (например, арендаторов). Эти права обычно не утрачиваются при смене собственника вещи, переходящей к новому владельцу, они обременяют это имущество.

Таким образом, разграничение первоначальных и производных способов приобретения права собственности сводится к отсутствию или наличию правопреемства - перехода прав и обязанностей владельцев вещи.

Существует целый ряд **первоначальных способов возникновения права собственности.**

К ним относится **приобретение права собственности на вновь изготовленную или созданную вещь.** Оно установлено абз. 1 п. 1 ст. 218 ГК РФ. Речь идет о собственности на вещь, которой раньше не было, т.е. право собственности возникает впервые. Собственником вещи становится тот, кто изготовил и создал ее для себя. Вновь создаваемые вещи могут быть движимыми и недвижимыми. Для недвижимых вещей установлено правило, согласно которому право собственности, в соответствии со ст. 131 ГК РФ, возникает с момента государственной регистрации созданного объекта недвижимости.

Переработка, или **спецификация,** характеризуется тем, что вещь создается в результате приложения труда одного лица к материалу, принадлежащему другому лицу. Речь идет об использовании чужого материала при отсутствии

договора между собственником материала и лицом, перерабатывающим его. По общему правилу, право собственности на движимую вещь, созданную путем переработки (обработки) материалов, приобретается собственником материалов. Если же стоимость работы существенно превышает стоимость материалов, собственником становится тот, кто осуществил переработку, но при наличии двух условий: 1) он должен действовать добросовестно (т.е. договориться об этом с собственником материалов либо добросовестно полагать, что он является одновременно и собственником используемых материалов); 2) осуществлять эту работу для себя, а не по заказу.

К числу первоначальных способов относится **обращение в собственность общедоступных для сбора вещей** (сбор ягод, лов рыбы и добыча других общедоступных вещей и животных). Титул собственности здесь возникает по общему разрешению собственника, т.е. разрешение собственника не обращено к конкретным лицам, а носит общий характер.

Гражданским законодательством предусмотрено приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, находку, безнадзорных животных и клад.

В соответствии со ст. 225 ГК РФ, бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или ее собственник не известен, или вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

В ГК РФ определены основания и порядок приобретения права собственности на бесхозяйные недвижимые вещи (п. 2 ст. 225 ГК РФ) и на движимые вещи, от которых собственник отказался (ст.226 **ГК РФ).**

Бесхозяйные движимые вещи становятся объектом собственности их фактических владельцев при наличии условий, прямо установленных законом для конкретных ситуаций.

Так, движимые вещи, брошенные собственником, могут быть обращены другими лицами в собственность в порядке, установленном п. 2 ст. 226 ГК РФ: «Лицо, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водоем или иной объект, где находится брошенная вещь, стоимость которой явно ниже

суммы 5 минимальных размеров оплаты труда, либо брошенные отходы, имеет право обратить эти вещи в свою собственность, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие об обращении вещи в собственность». При отсутствии других претендентов на эту вещь не требуется обращения в суд для приобретения права собственности.

Другие брошенные вещи поступают в собственность завладевшего ими лица, если они по его заявлению признаны судом бесхозяйными.

Особенностью находки является то обстоятельство, что вещь выбыла из владения собственника или другого управомоченного на владение лица помимо его воли вследствие потери и кем-либо обнаруженная, то есть имеет место случайность у обеих сторон.

Ст. 227 ГК РФ установлены обязанности лица, нашедшего вещь:

1) немедленно уведомить лицо, потерявшее ее, собственника, других лиц, имеющих право на ее получение;

2) возвратить вещь указанным лицам;

3) при невозможности выполнения п. 1-2 , обязан заявить о находке в милицию или в орган местного самоуправления;

4) хранить находку лично или сдать на хранение установленным лицам;

5) в случае умысла или грубой неосторожности нести ответственность за утрату или повреждение вещи в пределах ее стоимости.

Лицо, нашедшее вещь, вправе реализовать находку с соблюдением следующих условий:

1) вещь должна быть скоропортящейся либо издержки по ее хранению несоизмеримо велики по сравнению с ее стоимостью;

2) получить письменное доказательство суммы выручки;

3) возвратить вырученные деньги управомоченному лицу.

Если в течение 6 месяцев с момента уведомления указанных органов о находке лицо, управомоченное получить найденную вещь, не будет установлено или не заявит о своем праве получить вещь, нашедший приобретает

на эту вещь право собственности. В случае отказа нашедшего от приобретения вещи в собственность, она поступает в муниципальную собственность. Нашедший при этом имеет право на возмещение расходов, связанных с находкой, и вознаграждение - 20% от стоимости находки.

Безнадзорные животные - это животные, которые к моменту задержания не находились в хозяйстве какого-либо лица. **Пригульное животное** - животное, которое к моменту задержания оказывается в чьем-либо хозяйстве. Обязанности лица, нашедшего указанных животных, совпадают с обязанностями лица, нашедшего вещь.

Клад - это намеренно скрытые ценности, собственник которых не может быть установлен или, в силу закона, утратил на них свое право. Клад могут составлять лишь деньги и иные ценные предметы. Согласно ст. 233 ГК РФ, клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т.п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

В случае отсутствия согласия собственника имущества на поиск клада, клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, где найден клад.

Особые правила установлены для кладов, относящихся к памятникам истории и культуры. Такой клад поступает в собственность РФ или субъекта РФ. При этом собственник имущества и лицо, нашедшее клад, имеют право на получение по 25 % от стоимости клада, если их соглашением не установлено иное. При обнаружении такого клада лицом, производившим раскопки или поиски ценностей без согласия собственника имущества, где клад был сокрыт, вознаграждение этому лицу не выплачивается и полностью поступает собственнику.

Приобретение права собственности может произойти по давности владения (ст. 234 ГК РФ). Данное право является дополнительным по отношению к изложенным гыше, т.е., если, например, имущество может быть приобретено в собственность как бесхозяйное, и в то же время открывается возможность стать его собственником

по давности владения, то предпочтение следует отдавать нормам, определяющим основания и порядок перехода права собственности на бесхозяйное имущество (ст. 225 ГК РФ).

Право собственности на стороне давностного владельца возникает помимо воли и независимо от прав предшествующего собственника с соблюдением следующих условий:

1) истечение срока давности владения для недвижимых вещей - 15 лет; для движимых - 5 лет. Право собственности на имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает у лица, которое приобрело имущество по давности владения, с момента такой регистрации;

2) владение должно осуществляться так, как своим собственным имуществом;

3) владение должно осуществляться добросовестно, т.е. владелец не знал и не должен был знать об отсутствии у него права собственности;

4) владение должно быть открытым;

5) владение должно быть непрерывным.

К первоначальным способам приобретения права собственности относится также самовольная постройка. Лицо, осуществившее самовольную постройку, по общему правилу, не приобретает на нее право собственности, а сама эта постройка не становится объектом недвижимости, ибо она не подлежит государственной регистрации по причине допущенных при ее создании нарушений. Речь идет о совокупности стройматериалов, которые собственник вправе забрать, осуществив за свой счет снос такой постройки (абз. 2 п. 2 ст. 222 ГК РФ).

Для возникновения самовольной постройки необходимо наличие хотя бы одного из нарушений: 1) нарушение порядка землеотвода или его целевого назначения; 2) отсутствие необходимых разрешений на строительство; 3) существенное нарушение строительных норм и правил.

Лишь в порядке исключения возможно возникновение права собственности на самовольную постройку, если этим не нарушаются законные интересы других лиц (например, соседних землепользователей) и не создается угроза жизни и здоровью граждан (что подтверждается наличи-

ем необходимых разрешений со стороны органов пожарной охраны и т.д.), а лицо, осуществившее такую постройку, должным образом оформило землеотвод (п. 3 ст. 222 ГК РФ). Суд вправе также признать право собственности на данную постройку (при наличии указанных выше условий) за собственником и иным законным владельцем земельного участка, на котором она осуществлена, при условии компенсации владельцем участка необходимых расходов застройщику. В этих исключительных случаях самовольная постройка может стать основанием для возникновения права собственности.

Наряду с первоначальными способами существуют производные способы приобретения права собственности.

Производными способами являются все виды приобретения права собственности одним лицом от другого. Права приобретателя имущества зависят от прав прежнего собственника, т.к., согласно римскому правилу, «никто не может передавать другому больше прав, чем сам имеет». При производных способах приобретения права собственности права нового собственника чаще всего обусловлены волей прежнего собственника, который по договорам купли-продажи, дарения и другим договорам или в порядке наследования передает свое право собственности на имущество другим лицам.

Важным является момент, с которого у приобретателя вещи возникает право собственности, так как традиционно с моментом перехода права собственности к приобретателю переходят бремя содержания имущества, риск случайной гибели, естественной убыли вещи и другое.

Моментом перехода права собственности при производных способах приобретения могут быть моменты соглашения сторон, фактической передачи вещи, уплаты денег или получения встречного удовлетворения. Если стороны не воспользовались своими правомочиями, то, в силу общего правила, право собственности у приобретателя вещи возникает с момента передачи вещи, если законом не установлено другое.

Определение передачи вещи содержится в ст. 224 ГК РФ. Передачей признаются вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретате-

лю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки. Вещь считается врученной приобретателю с момента фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица.

Если же к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя, то она признается переданной ему с момента заключения договора. К передаче приравнивается вручение приобретателю товарораспорядительного документа на вещь.

Если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации или нотариальному удостоверению, то переход права собственности происходит с момента государственной регистрации или нотариального удостоверения, соответственно. При необходимости как нотариального удостоверения, так и государственной регистрации договора - с момента регистрации.

К **производным способам приобретения права собственности** относятся национализация, приватизация, конфискация, выкуп и другие. Рассмотрим некоторые из них.

Национализация - это обращение в государственную собственность имущества, находящегося в частной собственности граждан и юридических лиц. Национализация производится на основании закона с возмещением государством собственнику стоимости этого имущества и других убытков.

Приватизация представляет собой переход имущества, входившего в состав государственной и муниципальной собственности, частному владельцу.

К числу производных способов приобретения права собственности относится **выкуп домашних животных** при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК РФ). В тех случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с нормами права и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, обратившимся с соответствующим требованием. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора - судом.

§ 4. Прекращение права собственности

Законом предусмотрено **прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать.** Если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое, в силу закона, не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности, если законом не установлен иной срок (ст. 238 ГК РФ). Подобные ситуации могут возникнуть в случае изменения правового режима вещи. Так, например, вещь, находившаяся в свободном обращении, перешла в разряд ограниченно оборотоспособных или изъятых из оборота вещей, и более она не может находиться в собственности данного лица.

Подобное имущество подлежит отчуждению тому лицу, в собственности которого оно может быть. В случае неисполнения обязанности по отчуждению, государственный орган или орган местного самоуправления обращается в суд с заявлением о принудительном отчуждении имущества. При этом собственнику возмещается стоимость имущества, определенная судом, за вычетом затрат на отчуждение.

Указанные правила действуют также для случаев, если в собственности гражданина или юридического лица по основаниям, допускаемым законом, окажется вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче собственнику отказано (например, наследование оружия).

Таким образом, нами были рассмотрены некоторые способы возникновения права собственности, влекущие, соответственно, прекращение данного права у другого субъекта. Такие способы называются производными.

Особыми основаниями **прекращения права собственности** являются такие, которые не влекут его возникновение у других лиц. К ним относятся: 1) потребление; 2) уничтожение по собственному желанию; 3) уничтожение по обязательному для собственника предписанию компетентного органа; 4) уничтожение вещей в связи с событиями; 5) уничтожение неправомерными деяниями третьих лиц.

Контрольные вопросы

- Какие правомочия составляют право собственности?
- Какие формы собственности существуют в Российской Федерации?
- В чем отличие долевой собственности от совместной?
- К каким способам приобретения права собственности (первоначальным или производным) относится находка?
- Может ли право собственности прекратиться без воли собственника?

Тема 26
ДОГОВОР: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ

§ 1. Понятие и значение гражданско-правового договора

Договор - одна из наиболее древних правовых конструкций.

Развитие общества на современном этапе можно охарактеризовать бурным ростом гражданско-правовых отношений, что соответствует развитию рыночных отношений. Современное правовое регулирование договорных отношений сложилось относительно недавно с вступлением в силу нового ГК РФ. В части первой ГК в разделе III «Общая часть обязательственного права» заложены основы правового регулирования вопросов, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров, а с принятием части второй ГК данные вопросы были конкретизированы применительно к отдельным видам договоров.

Однако ГК не охватывает абсолютно все виды договоров, и, кроме того, в нем прямо предусмотрено регулирование отдельных видов договоров другими федеральными законами. Так, например, некоторые договорные отношения урегулированы федеральным законом «О поставках продукции для федеральных государственных нужд», «О защите прав потребителей» и другими, а также транспортными уставами и кодексами и иными актами. Подзаконных актов в регулировании договорных отношений гораздо меньше, чем ранее, однако нормы об отдельных видах договоров содержатся в ряде постановлений Правительства и указов Президента РФ.

В сфере договорных отношений действуют и нормы международного права, например Венская конвенция «О договорах международной купли-продажи».

Гражданско-правовой договор сегодня является одной из наиболее распространенных форм организации взаимоотношений участников гражданского оборота, то есть отношений, регулируемых гражданским законодательством.

Согласно ст. 420 ГК РФ, договор определяется как соглашение двух и более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор представляет собой двух- или многостороннюю сделку, которая основывается на волеизъявлении двух и более лиц. Договоры подчиняются нормам о сделках, об обязательствах и нормам, посвященным определенному виду договоров. Стороны могут выбрать любую известную ГК форму договора, смешанный договор, а также иную модель, не предусмотренную законом, но не противоречащую ему.

В ГК РФ реализован важнейший принцип нерушимости договоров, который состоит в том, что запрещена обратная сила закона. Это означает, что если после заключения договора принят закон, устанавливающий другие обязательные для сторон правила, чем действовавшие при заключении договора, условия сохраняют силу и в период действия вновь принятого закона. Обратное может быть допущено только по прямому указанию закона.

Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивными нормами), действующими с момента его заключения. Таким образом, что бы стороны ни записали в своем договоре, будут применяться только те его положения, которые не противоречат действующему законодательству. Поэтому при его заключении необходимо знать, каким образом данный вопрос регулируется законом.

В целом, гражданскому праву не характерно императивное регулирование отношений сторон. В большинстве случаев условие договора определяется нормой, которая применяется постольку, поскольку иное не установлено сторонами в договоре (диспозитивное регулирование). Таким образом, стороны могут своим соглашением установить условие, отличное от предусмотренного в диспози-

тивной норме. В то же время, если стороны по каким-либо причинам не оговорили решение данного вопроса, он, тем не менее, не окажется урегулированным. Если же какое-либо условие не определено сторонами в договоре или диспозитивной нормой закона, отношения сторон по данному вопросу определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

При заключении договора одно лицо принимает на себя обязательство совершить в пользу другого лица определенное действие, например: передать имущество, изготовить товары, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия (например, не пользоваться вещью, переданной на хранение), а другое - обязано принять выполненную работу, услуги, имущество и оплатить их.

Сторонами договора выступают граждане, юридические лица, а также от имени Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований уполномоченные ими органы в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. Для того чтобы договор был признан действительным, все стороны договора должны быть полностью правоспособны и дееспособны.

Таким образом, **договор** - это, в первую очередь, соглашение сторон, акт, в котором выражено их взаимное согласие действовать совместно в интересах обоюдной выгоды. Если взаимное согласие сторон отсутствует, то нет и договора.

§ 2. Виды гражданско-правовых договоров

Договоры классифицируются по различным основаниям. Существующие классификации важны в практической деятельности при выборе оптимального вида договора. Это обусловлено тем, что ряд обязательных требований к договору установлен в законе не только по отношению к одному виду договора, но и применительно к целой группе договоров, включающей в себя договоры различных видов. Такой выбор можно сделать правильнее, лишь принимая во внимание целый ряд факторов, в том числе и место данного вида договора в системе договоров.

Договоры делятся на односторонние и двусторонние. Основанием классификации является *наличие прав и обязанностей* у каждой из договаривающихся сторон. **Односторонними признаются договоры,** в которых у одной стороны только права, а у другой - только обязанности. Типичный односторонний договор - договор займа. У заимодавца имеется только право требовать возврата долга, **а** у заемщика - обязанность вернуть взятую сумму. Никаких обязанностей у заимодавца перед заемщиком нет.

В двусторонних договорах у каждой из сторон имеются как права, так и обязанности **по** отношению друг к другу. Например, договор купли-продажи предусматривает как обязанность продавца передать проданный товар, так и его право требовать уплаты его стоимости. Покупатель, в свою очередь, вправе требовать купленный товар, но обязан уплатить за него указанную сумму.

При необходимости для заключения договора *передачи имущества в натуре* договоры делятся на консенсуальные и реальные. Данная классификация договоров имеет большое значение для определения момента, когда стороны приобретают права и обязанности по договору.

Консенсуальный договор - это договор, который считается заключенным при достижении сторонами соглашения по всем существенным условиям и придания договору надлежащей формы. При этом для вступления такого договора в силу более ничего не требуется, а права и обязанности сторон возникают, например, с момента подписания договора. К данному виду относится большее число договоров, например, купля-продажа.

Реальным считается договор, для заключения которого помимо достижения соглашения сторон по всем существенным условиям и придания ему соответствующей формы, требуется выполнение некоторых конкретных действий, описанных в законе. Это отражено в ст. 433 ГК РФ, в которой говорится, что если, в соответствии с законом, для заключения договора необходима также передача имущества, то он считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества. Например, договор займа считается заключенным с момента передачи **заемщиком** должнику денег или иных вещей, являющихся

предметом займа. Стороны не могут определить в своем договоре иные условия определения момента заключения этого договора.

Для некоторых договоров законодательство устанавливает государственную регистрацию. Такие договоры считаются заключенными с момента их регистрации. Так, например, договоры с недвижимостью считаются заключенными после их регистрации в соответствующих государственных органах.

По наличию встречного исполнения все договоры делятся на возмездные и безвозмездные. Встречным считается такое исполнение одной из сторон своих обязательств по договору, которое обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

В соответствии со ст. 423 ГК РФ возмездным называется договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, то есть обязанности одной стороны в сделке совершить определенное действие соответствует встречная обязанность другой стороны по предоставлению материального и иного блага. Возмездность в договоре может выражаться в передаче денег, вещей, предоставлении встречных услуг. Договор предполагается возмездным, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает его безвозмездность.

Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Возмездность или безвозмездность договоров зависит от вида договора и соглашения сторон.

Большая часть обозначенных в ГК договоров возмездные. В частности, к этому числу относятся все двусторонние договоры. Типичным примером такого двустороннего возмездного договора является договор купли-продажи: одна сторона предоставляет товар, другая его оплачивает. Однако возмездными являются и некоторые разносторонние договоры. Например, договор займа может быть возмездным, если в нем предусмотрен возврат заемщиком денег с процентами. В том случае, когда выплата процентов не предусмотрена, договор считается безвозмездным.

Типичным безвозмездным договором является договор дарения.

Договоры, как все сделки, разделяются ***по форме*** на устные, письменные, а также договоры, требующие нотариального удостоверения и государственной регистрации.

Различают договоры *окончательные и предварительные* ***в зависимости от порождаемых ими последствий.*** **Окончательный** договор наделяет стороны правами и обязанностями, направленными на достижение интересующих их целей, и определяет все условия договора. **Предварительный** договор порождает для сторон обязательство заключить договор в будущем или дополнительно согласовать некоторые его условия. Предварительный договор заключается в ситуациях, когда в силу различных обстоятельств стороны не могут заключить окончательный договор (например, потому, что права лица, желающего продать вещь, еще не оформлены **надлежащим** образом). Предварительный договор должен быть заключен в письменной форме и содержать условия, позволяющие установить предмет и другие условия основного договора. Таким образом, предварительный договор порождает обязательства обеих сторон к определенному сроку заключить договор на условиях, указанных в предварительном договоре. Если этот срок не указан в договоре, он считается равным году. Если к указанному сроку окажется, что одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, вторая сторона вправе обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор на условиях, предусмотренных **в** предварительном договоре, и о взыскании причиненных убытков.

Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока основной договор сторонами не был заключен.

Примером предварительного договора является договор купли-продажи. Предметом такого договора может быть квартира, полученная продавцом по наследству, которую он намерен продать, но не может этого сделать до истечения шестимесячного срока принятия наследства.

К особому виду относится **договор в пользу третьего лица.** Согласно ст. 430 ГК РФ, договором в пользу третье-

го лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу, поскольку иное не предусмотрено законом, договором и не вытекает из существа обязательства. В этом случае одна из сторон, вступая в договор, действует в интересах третьего лица и именно у последнего возникает из договора определенное право. Примером такого договора может служить внесение денег в банк на чужое имя или страхование, когда третьим лицом выступает потенциальный потерпевший.

С того момента, когда третье лицо выразит намерение воспользоваться своим правом, стороны могут изменить договор только с его согласия. Это не исключает отказа третьего лица от своего права и тогда соответствующее право возвращается к стороне в договоре - кредитору в обязательстве.

Некоторые виды договоров возникают как исключения из принципа свободы договора. К ним относятся публичный договор и договор присоединения.

Публичным признается договор, в котором одной из сторон является предприниматель, принявший на себя обязанность осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг каждому, кто к нему обратится (ст. 426 ГК РФ). К публичным относятся договоры розничной купли-продажи, проката, бытового подряда, перевозки транспортным средством общественного пользования, банковского вклада гражданина, хранения на товарном складе, хранения в ломбарде вещей, принадлежащих гражданину, хранения в камере хранения в транспортных организациях.

Публичный договор заключается путем совершения конклюдентных действий, то есть действий лица, выражающих его волю установить правоотношение, но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении.

Отказ предпринимателя от заключения публичного договора при наличии у него возможности продать потребителю соответствующие товары, услуги не допускается.

При необоснованном уклонении предпринимателя от заключения публичного договора потребитель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Разногласия сторон по отдельным условиям публичного договора могут быть переданы потребителем на рассмотрение суда.

К отношениям по публичному договору с участием гражданина, помимо общих положений о договорах соответствующего вида, применяется Федеральный закон «О защите прав потребителей» и иные правовые акты.

Путем совершения конклюдентных действий заключается также договор **присоединения.** Согласно **ст.** 248 ГК РФ, договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Однако присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида либо содержит другие обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора. Исключение составляют случаи, когда присоединившаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключается договор.

В зависимости от того, насколько известны заранее при заключении договора размер, пропорция и предмет встречного обязательства, договор может быть коммутативным или алеаторным. При заключении **коммутативного** договора размер, пропорция и предмет взаимных обязательств определены конкретно (например, договор мены). При заключении **алеаторного** договора предмет и характеристики взаимных обязательств известны не полностью и зависят от условия, заранее знать которое не представляется возможным или затруднительно.

Особое место в гражданско-правовых отношениях занимает договор, основанный на лично-доверительном отношении сторон - **фидуциарный договор.** Примером та-

кого договора может служить договор поручения, основные положения которого содержат специальные нормы, подчеркивающие лично-доверительные отношения сторон.

Помимо приведенной выше классификации гражданско-правовых договоров, часть вторая ГК выделяет ряд отдельных видов договоров, выделенных по целому комплексу оснований: предмет, стороны, цель и другие.

§ 3. Система гражданско-правовых договоров

1. Договор купли-продажи (ст. 454 ГК РФ)

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму.

а) Розничная купля-продажа (492 ГК РФ)

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Договор розничной купли-продажи является публичным договором.

б) Договор поставки товаров (ст. 506 ГК РФ)

По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательских целях, не связанных с личным, семейным, домашним или иным подобным использованием.

в) Поставка товаров для государственных нужд (ст. 525 ГК РФ)

Поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для го-

сударственных нужд. Государственными нуждами признаются потребности Российской Федерации или субъектов Российской Федерации, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

г) Договор контрактации (ст. 535 ГК РФ)

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

д) **Договор энергоснабжения (ст. 539 ГК РФ)**

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется передать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

е) Договор купли-продажи недвижимости (ст. 549 ГК РФ)

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (ст. **130** ГК РФ).

ж) Договор продажи предприятия (ст. 559 ГК РФ)

По договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс (ст. 132 ГК РФ), за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

2. Договор мены (ст. 567 ГК РФ)

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

3. Договор дарения (ст. 572 ГК РФ)

По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом.

При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением.

4. Договор ренты (ст. 583 ГК РФ)

По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное по ренте имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставлением средств на его содержание в иной форме.

а) Постоянная рента (ст. 589 ГК РФ)

Получателями постоянной ренты могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности.

б) Пожизненная рента (ст. 596 ГК РФ)

Пожизненная рента может быть установлена на период жизни гражданина, передающего имущество под выплату ренты либо на период жизни другого указанного им гражданина.

в) Пожизненное содержание с иждивением (ст. 601 ГКРФ)

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты - гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщику ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание

с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц).

5. Аренда (ст. 606 ГК РФ)

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

а) Прокат (ст. 626 ГК РФ)

По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.

Имущество, предоставленное по договору проката, используется для потребительских целей, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства.

б) Аренда транспортного средства

6-1) Аренда транспортного средства с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации (ст. 632 ГК РФ)

По договору аренды (фрахтование на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

6-2) Аренда транспортного средства без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации (ст. 642 ГК РФ)

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и по его технической эксплуатации.

в) Аренда зданий и сооружений (ст. 650 ГК РФ)

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользо-

вание или во временное пользование арендатору здание или сооружения.

г) Договор аренды предприятий (ст. **656 ГК РФ)**

По договору аренды предприятия как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

д) **Финансовая аренда (лизинг) (ст. 665 ГК РФ)**

По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца.

Договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем.

6. Наем жилого помещения (ст. 671 ГК РФ)

По договору найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.

Юридическим лицам жилое помещение может быть передано во владение и (или) пользование на основе дого-

вора аренды или иного договора. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан.

7. Безвозмездное пользование (ст. 689 ГК РФ)

По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

8. Подряд (ст. 702 ГК РФ)

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

а) Бытовой подряд (ст. 730 ГК РФ)

По договору бытовой аренды подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по указанию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную для удовлетворения бытовых или других личных потребностей заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

б) Строительный подряд (ст. 740 ГК РФ)

По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную сумму.

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также выполнение монтажных, пуско-наладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда при-

меняются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

в) Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ (ст. 758 ГК РФ)

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

г) Подрядные работы для государственных нужд (ст. 763 ГК РФ)

Подрядные работы (ст. 740 ГК РФ), проектные и изыскательские работы (ст. 758 ГК РФ), предназначенные для удовлетворения потребностей Российской Федерации или субъекта Российской Федерации **и** финансируемые за счет средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников, осуществляются на основе государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд.

По государственному контракту на выполнение подрядных работ для государственных нужд (далее - государственный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

9. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (ст. 769 ГК РФ)

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется произвести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять и оплатить ее.

10. Возмездное оказание услуг (ст. **779 ГК РФ)**

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

11. Перевозка (ст. 784 ГК РФ)

Перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки.

а) Договор перевозки груза (ст. 785 ГК РФ)

По договору перевозки груза перевозчик обязуется **доставить** вверенный ему груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

б) Договор перевозки пассажира (ст. 786 ГК РФ)

По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа и за провоз багажа.

в) Договор фрахтования (ст. 787 ГК РФ)

По договору фрахтования (чартер) одна сторона (фрахтовальщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

г) Договор об организации перевозок (ст. 798 ГК РФ)

Перевозчик и грузовладелец при необходимости осуществления систематических перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок.

По договору об организации перевозок перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец — предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре об организации перевозки грузов определяются объемы, сроки и другие условия предоставле-

ния транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки.

12. **Транспортная экспедиция** (ст. **801** ГК РФ)

По договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Договором транспортной экспедиции могут быть предусмотрены обязанности экспедитора организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранному экспедитором или клиентом, обязанность экспедитора заключить от имени клиента или от своего имени договор (договоры) перевозки груза, обеспечить отправку и получение груза, а также другие обязанности, связанные с перевозкой.

В качестве дополнительных услуг договором транспортной экспедиции может быть предусмотрено осуществление таких необходимых для доставки груза операций, как получение требующихся для экспорта и импорта документов, выполнение таможенных и иных формальностей, проверка количества и состояния груза, его погрузка и выгрузка, уплата пошлин, сборов и других расходов, возлагаемых на клиента, хранение груза, его получение в пункте назначения, а также выполнение иных операций и услуг, предусмотренных договором.

13. Заем и кредит (гл. 42 ГК РФ)

а) Договор займа (ст. 807 ГК РФ)

По договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

а-1) **Целевой заем** (ст. **814** ГК РФ)

Если договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели

(целевой заем), заемщик обязан обеспечить возможность осуществления заимодавцем контроля за целевым использованием суммы займа.

а-2) Договор государственного займа (ст. 817 ГК РФ)

По договору государственного займа заемщиком выступает Российская Федерация, заимодавцем - гражданин или юридическое лицо.

Государственные займы являются добровольными.

Договор государственного займа заключается путем приобретения выпущенных государственных облигаций или иных государственных ценных бумаг, удостоверяющих право заимодавца на получение от заемщика предоставляемых ему взаймы денежных средств или, в зависимости от условий займа, иного имущества, установленных процентов либо иных имущественных прав в сроки, предусмотренные условиями выпуска займа в обращение.

б) Кредит (ст. 819 ГК РФ)

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

в) Товарный и коммерческий кредит

в-1) Товарный кредит (ст. 822 ГК РФ)

Сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита).

в-2) Коммерческий кредит (ст. 823 ГК РФ)

Договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

14. Финансирование под уступку денежного требования (ст. 824 ГК РФ)

По договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование.

Денежное требование к должнику может быть уступлено клиентом финансовому агенту также в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом.

15. Банковский вклад (ст. 834 ГК РФ)

По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

16. Банковский счет (ст. 845 ГК РФ)

По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные суммы, выполнять распоряжения клиента о выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

17. Договор хранения (ст. 886 ГК РФ)

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

а) Хранение на товарном складе **(ст. 907 ГК РФ)**

По договору складского хранения товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

Товарным складом признается организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности

хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги.

б) Специальные виды хранения:

- в ломбарде;
- хранение ценностей в банке;
- хранение в камерах хранения транспортных средств;
- хранение в гардеробах организаций;
- хранение в гостинице;
- хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).

18. Страхование (ст. 927 ГК РФ)

Страхование осуществляется на основании договоров имущественного или личного страхования, заключаемых гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком).

а) Договор имущественного страхования (ст. 929 ГК РФ)

б) Страхование имущества (ст. 930 ГК РФ)

в) Страхование ответственности за причинение вреда (ст. 931 ГК РФ)

г) Страхование ответственности по договору (ст. 932 ГК РФ)

д) Страхование предпринимательского риска (ст. 933 ГК РФ)

е) Договор личного страхования (ст. 934 ГК РФ)

19. Поручение (ст. 971 ГК РФ)

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно **у** доверителя.

20. Договор комиссии (ст. 990 ГК РФ)

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

21. Агентский договор (ст. 1005 ГК РФ)

По агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой сторо-

ны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

22. Доверительное управление имуществом (ст. 1012 ГК РФ)

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

23. Коммерческая концессия (ст. 1027 ГК РФ)

По договору концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав (товарный знак, знак обслуживания и т.д.).

24. Договор простого товарищества (ст. 1041 ГК РФ)

По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Контрольные вопросы

- Какие признаки гражданско-правового договора Bai\i известны?
- По каким основаниям могут быть классифицированы гражданско-правовые договоры?
- Чем отличаются договоры купли-продажи друг от друга?
- Какие примеры безвозмездных договоров Вы можете назвать?
- Какие лично-доверительные сделки Вы знаете?

Тема 27
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Понятие и содержание обязательства

Обязательством признается такое гражданское правоотношение, в котором одно лицо - должник - обязано совершить в пользу другого лица - кредитора - определенное действие: продать имущество, выполнить работу и т.п. При этом кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Гражданско-правовые обязательства всегда носят относительный характер, т.е. всегда возникают между конкретными, поименно определенными лицами. Содержание обязательства составляют права и обязанности его субъектов.

Как правило, в обязательствах кредитор имеет право требовать от должника совершения строго определенных действий, а должник обязан эти действия выполнить. Содержанием гражданско-правового обязательства может быть воздержание от совершения определенных действий.

В зависимости от основания возникновения, все обязательства делятся на два вида: договорные и внедоговорные. Договорные обязательства возникают на основе заключенного договора, и их условия определяются как законом, так и соглашением сторон. Внедоговорные обязательства могут иметь своим основанием различные юридические факты (причинение вреда и т.п.).

Обязательства могут возникать: 1) из договоров; 2) вследствие причинения вреда; 3) на основании судебного решения; 4) вследствие неосновательного обогащения; 5) в результате иных действий и событий, с которыми гражданское законодательство связывает гражданско-правовые последствия.

Рассмотрим некоторые основания возникновения **обязательств.**

Наиболее часто встречается такое основание, как договор. Это связано с тем, что установление прав и обязанностей по воле сторон договора как нельзя более соответствует природе гражданско-правовых отношений. Такой способ формирования обязательств в наибольшей степени соответствует потребностям развития экономического оборота.

Наряду с договором основанием возникновения обязательств могут служить и односторонние сделки. В этих случаях субъект гражданского права путем одностороннего волеизъявления либо распоряжается своим субъективным правом, либо возлагает на себя субъективную обязанность, наделяя тем самым другую сторону в обязательственном правоотношении соответствующим субъективным правом. К числу таких односторонних сделок относятся прощение долга, публичное обещание награды и т.п.

Основанием возникновения обязательств могут служить и административные акты. В этом случае содержание обязательства определяется самим актом.

Основанием возникновения обязательства могут выступать неправомерные действия (деликты) - деликтные обязательства. Они направлены на восстановление нарушенного экономического положения участников экономического оборота.

Обязательственные правоотношения могут порождаться событиями, т.е. возникать вне воли людей. Событие само по себе не ведет к возникновению обязательства, а лишь порождает в рамках данного обязательства определенные права и обязанности сторон. Так, наступление такого страхового случая, как наводнение, влечет за собой обязанность страховщика выплатить страховое возмещение застрахованному лицу и право последнего требовать от страховщика выплат ему этого возмещения.

В основе обязательственных правоотношений могут лежать также и иные действия юридических и физических лиц. Например, обязательство может возникнуть из правомерного действия по предотвращению ущерба. В этом случае размер убытков, подлежащих возмещению, не должен превышать размеры предотвращенного ущерба.

Объектами обязательств выступают различные материальные и духовные блага, по поводу которых лица вступают в конкретные правоотношения.

§ 2. Условия исполнения обязательств

Исполнение обязательств сводится к совершению действий, составляющих его содержание, либо к воздержанию от совершения запрещенных действий. Обязательство признается выполненным надлежащим образом, если оно совершено в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Действующее гражданское законодательство предусматривает два принципа исполнения обязательств: принцип надлежащего исполнения и принцип реального исполнения.

Принцип надлежащего исполнения, предусмотренный ст. 309 ГК РФ, устанавливает, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиям закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или обычно предъявляемыми требованиями. Принцип надлежащего исполнения предполагает, что обязательство должно быть исполнено надлежащим образом, надлежащим субъектом, в надлежащем месте и в надлежащее время, надлежащим предметом.

Принцип реального исполнения сформулирован в ст. 396 ГК и предписывает обязательность исполнения обязательства в натуре, т.е. совершение должником именно того действия, которое составляет содержание обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков и уплаты неустойки.

Под **условиями исполнения обязательства** понимается: 1) лицо, которое исполняет обязательство; 2) срок исполнения обязательства; 3) место; 4) способ исполнения обязательства. Обязательство исполнено надлежащим образом, если оно совершено самим должником или треть-

им лицом, установленным способом, в установленный срок и в должном месте.

Порядок совершения должником действий по исполнению обязательства именуется способом его исполнения. Так, обязательство может быть исполнено по разовым актам, например, однократной уплатой всей денежной суммы при купле-продаже либо периодическими платежами по кредитному договору. Какой способ исполнения избран сторонами, они должны определить при возникновении обязательства. Если стороны способ исполнения не определили, кредитор вправе не принимать исполнения по частям, если иное не предусмотрено законодательством, условиям обязательства либо обычаям делового оборота или существом обязательства (ст. 311 ГК РФ).

Место, где должно быть произведено исполнение, влияет на распределение расходов по доставке, определяет место приемки и передачи товара, выбор закона, подлежащего применению и т.п. Как правило, место исполнения определяется в самом обязательстве либо вытекает из его существа.

Срок исполнения обязательства определяется законом, основанием возникновения обязательства либо его существом. Различают обязательства с определенным сроком исполнения и обязательства, в которых срок определен местом востребования.

В случае, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Под разумным сроком понимается период времени, обычно необходимый для совершения действия, предусмотренного обязательством.

Обязательства, которые не содержат условий о сроке его исполнения, подлежат исполнению в течение семи дней после предъявления кредитором соответствующего требования.

При неисполнении обязательств в установленный срок возникает нарушение обязательства, именуемое просрочкой.

ГК РФ (ст. 310) запрещает односторонний отказ от исполнения обязательств и одностороннее изменение его условий. Исключения допускаются только законом.

§ 3. Способы обеспечения обязательств

Гражданское законодательство предусматривает **систему способов обеспечения обязательств:** 1) неустойка; 2) залог; 3) удержание; 4) поручительство; 5) банковская гарантия; 6) задаток.

Под **неустойкой** (штрафом, пеней) понимается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Штраф и пеня являются разновидностями неустойки. Штраф представляет собой сумму, размер которой заранее определен и взыскивается однократно, а пеня - определенный процент суммы долга, установленный на случай просрочки его исполнения и подлежащий периодической уплате, исчисляется чаще за день просрочки.

Под залогом понимается такой способ обеспечения обязательств, согласно которому кредитор, по обеспеченному залогом обязательству, имеет право, в случае неисполнения должником этого обязательства, получать удовлетворение из стоимости заложенного имущества. Это право является преимущественным перед другими кредиторами собственника.

Суть залога заключается в обособлении имущества должника (залогодателя), переходящего во владение кредитора (залогодателя). Исполнение обязательства не приводит механически к переходу права собственности на заложенную вещь к залогодержателю. У него лишь появляется возможность требовать реализации заложенного имущества для удовлетворения своих требований за счет вырученных сумм.

Залог может сопровождаться передачей вещи залогодержателю или вещь может оставаться у залогодержателя. Второй вариант используется в залоге недвижимых вещей.

Удержание как способ обеспечения обязательства состоит в том, что у кредитора находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу. Но если должник не исполняет обязательства по оплате этой вещи и связанных с ней убытков, то кредитор может удержи-

вать эту вещь до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет выполнено. Если, несмотря **на** принятые кредитором меры по удержанию вещи, должник не выполнит свое обязательство, кредитор вправе обратить взыскание на удерживаемую вещь.

Поручительство - это способ, по которому гражданин или юридическое лицо ручается перед кредитором за исполнение обязательства другим лицом. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена ответственность поручителя лишь при недостаточности средств должника.

Поручитель, исполнивший за должника его обязанность, приобретает по отношению к нему права кредитора, т.е. может требовать от должника сумму, уплаченную поручителем по обязательству.

Банковская гарантия состоит в том, что банк или иное кредитное учреждение дают по просьбе лица (принципала) письменное обязательство уплатить его кредитору денежную сумму по представлении кредитором письменного требования об ее уплате. Обязательство кредитного учреждения уплатить требуемую сумму строится на возмездных отношениях с принципалом.

Задаток — это денежная сумма, которая выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее будущих платежей. Задаток дается как доказательство заключения договора и обеспечения его исполнения.

Соглашение о задатке оформляется письменно и может быть как самостоятельным документом, так и включаться в текст основного договора.

В случае неисполнения обязательства, судьба задатка зависит от вины сторон. Так, если за неисполнение обязательства окажется ответственной сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если за неисполнение обязательства несет ответственность сторона, принявшая задаток, то она должна будет уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Типичной является путаница между авансом и задатком. Их сходство обусловлено тем, что в обоих случаях

одна сторона частично передает другой стороне сумму в счет будущих платежей. Однако аванс не является способом обеспечения обязательства и не влечет последствий задатка. В связи с возможностью двусмысленного понимания переданной суммы, признание ее задатком требует особой, письменной формы.

Выбор способа обеспечения обязательства во многом зависит от содержания обязательства.

§ 4. Ответственность за неисполнение обязательств

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства влечет за собой гражданско-правовую ответственность.

Под гражданско-правовой ответственностью следует понимать лишь такие санкции, которые связаны с дополнительными обременениями для правонарушителя, т.е. являются для него определенным наказанием за совершенное правонарушение. К правонарушителю применяются такие нежелательные последствия, как дополнительная гражданско-правовая ответственность или лишение принадлежащего ему права.

Под формой гражданско-правовой ответственности понимается форма выражения тех дополнительных обременении, которые возлагаются на правонарушителя. Ответственность может наступать в форме возмещения убытков (ст. 15 ГК РФ), уплаты неустойки (ст. 330 ГК РФ), потери задатка (ст. 381 ГК РФ).

Прежде всего, должник обязан возместить кредитору убытки, в которые входят расходы кредитора, реальный ущерб и упущенная выгода. В соответствии со ст. **15 ГК** РФ, под **убытками** понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества **(реальный ущерб),** а также неполученные доходы, которое лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено **(упущенная выгода).**

В зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц различают долевую, солидарную и

субсидиарную ответственность. **Долевая ответственность** имеет место тогда, когда каждый из должников несет ответственность перед кредитором только в той доле, которая падает на него в соответствии с законодательством или договором. Так, например, собственники жилого дома в случае его продажи несут перед покупателем ответственность за недостатки проданного дома в соответствии **с** их долями в праве общей собственности.

Солидарная ответственность применяется, если она предусмотрена договором или установлена законом. В частности, солидарную ответственность несут лица, совместно причинившие вред. При солидарной ответственности кредитор вправе привлечь к ответственности любого из ответчиков как в полном объеме, так и в любой его части.

Субсидиарная ответственность имеет место тогда, когда в обязательстве участвуют два должника, один из которых является основным, а другой - дополнительным (субсидиарным). При этом субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника. Например, по договору поручительства стороны могут установить, что поручитель несет субсидиарную ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника.

Необходимым условием привлечения к гражданско-правовой ответственности является наличие вины в действиях лица, не исполнившего своего обязательства или исполнившего его ненадлежащим образом. Существуют и основания для привлечения к ответственности без вины, например, ответственность владельца источника повышенной опасности за вред, причиненный жизни и здоровью граждан или имуществу других лиц.

Контрольные вопросы

- Что представляет собой субъективная сторона правонарушения - вина?
- Из чего складываются убытки, подлежащие возмещению?
- Каково предназначение обеспечения обязательств?
- Почему обязательства представляют собой всегда относительные правоотношения?

Тема 28
НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО: ПОНЯТИЕ, ОСНОВНЫЕ ИНСТИТУТЫ

§ 1. Законодательство о наследстве. Понятие наследования

Наследственное право представляет собой подразделение гражданского права - его подотрасль.

Законодательство о наследовании можно определить как систему нормативных правовых актов, которые регулируют отношения по наследованию, то есть отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав.

В соответствии со ст. 35 Конституции РФ право наследования гарантируется государством. Все граждане РФ имеют равные права в области наследственного права независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения и религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств.

Юридические гарантии осуществления наследственных прав предусмотрены нормами, регулирующими наследование. Порядок наследования регулируется ГК РСФСР 1964 г. и Основами законодательства РФ нотариате от 11 февраля 1993 года. При разрешении споров, связанных с правом наследования, применяются нормы Семейного кодекса РФ и частей первой и второй ГК РФ.

Велика роль подзаконных актов. Назовем наиболее важные из них:

Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами

РСФСР/ Утв. премьер-министром РСФСР от 6 января 1987 г., № 01/16 - 01.

Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти / Утв. зам. Мин. юстиции 119 марта 1996 г.

Инструкция о порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части, дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно-профилактических учреждений, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов / Утв. Минюстом СССР по согласованию с Минздравом СССР и Межсоцобеспечения СССР от 20 июня] 974 г.

Велика роль Закона РФ «О государственной пошлине».

Поскольку часть ГК РФ с разделом «Наследственное право» пока не принята, основным законодательным актом продолжает оставаться раздел VII «Наследственное право» ГК РСФСР 1964 г. В то же время он действует в части, не противоречащей позднее принятым законодательным актам.

Новый ГК РФ закрепил принципы гражданско-правового регулирования и затронул ряд положений о наследовании: п. 2 ст. 78; ст. 93; п. 4 ст. 111 и другие.

Разнообразные законодательные акты также содержат нормы о наследовании. В первую очередь, это Федеральный закон РФ «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью» и законы о других видах юридических лиц.

Законодательство об интеллектуальной собственности затронуло наследование: Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», «О правовой охране программ для ЭВМ И баз данных» и другие.

§ 2. Понятие и принципы наследования

Под наследованием следует понимать переход прав и обязанностей умершего лица - наследодателя - к его наследникам в соответствии с нормами наследственно го права.

Права и обязанности наследодателя переходят к наследникам в порядке универсального правопреемства, то есть

в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если в ГК РФ не установлено иное. Кроме того, к наследникам переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, переход которых в порядке наследования не допускается ГК РФ и другими законами либо это противоречит самой природе этих прав и обязанностей.

Правопреемство характеризуется тем, что имеет место юридическая зависимость прав и обязанностей правопреемника от прав и обязанностей его предшественника (правообладателя):

— к наследникам переходят все права и обязанности, кроме тех, которые не могут **в** силу закона передаваться;

— переходят лишь те права, которые принадлежали наследодателю;

— права и обязанности переходят как единое целое, со всеми способами их обеспечения и лежащими на них обременениями;

— акт принятия наследства распространяется на все наследство, в чем бы оно ни выражалось и у кого бы оно ни находилось;

— принятие наследства с условием или с оговорками не допускается;

— акту принятия наследства придается обратная сила, т.е. если наследник принимает наследство, то оно считается перешедшим к нему уже **с** момента открытия наследства.

Наследовательное право основано на ряде принципов.

1. **Принцип универсальности правопреемства** означает, что между волей наследодателя, направленной на то, чтобы наследство перешло им:енно к тем, к кому оно перейдет, и волей наследника, который принимает наследство, не должно быть никаких посредствующих звеньев. Наследник является продолжением юридической личности самого наследодателя во всей возможной полноте, наследник заступает на место наследодателя практически во всех правоотношениях, участником которых был наследодатель.

Универсальность означает, что акт принятия наследства распространяется на все наследство.

2. Принцип свободы завещания продолжает **диспозитивность** гражданско-правовых отношений. **Своей** волей можно распорядиться или нет.

Этот принцип может быть ограничен только законом. Это связано с социально-обеспечительной функцией наследства. Действие этой функции выражается в том, что **среди** наследников по закону есть такие, которых наследодатель не может лишить обязательной доли.

3. С вышеназванными принципами связан **принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников.** Наследодатель не может лишить в завещании необходимой доли. Доля эта составляет часть законной доли, которая причиталась бы наследнику по закону, если бы его права в завещании не были ущемлены.

4. Принцип учета не только действительной, **но и предполагаемой воли наследодателя.** Действие **его** выражается в определении круга наследников по закону.

5. **Принцип свободы наследника** выражается в праве принять наследство или отказаться от него. Если наследники ни прямо, ни косвенно не выразят желание вступить в наследство, то считается, что они от него отказались.

6. **Принцип охраны основ правопорядка и нравственности,** интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в **отношениях** по наследованию и принцип охраны самого наследства от чьих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств.

§ 3. Наследование но закону

Существует два основания наследования: завещание и закон. В соответствии с принципом свободы завещания **наследование по закону** имеет место, когда и поскольку оно не отменено или не изменено завещанием. Исключение из этого правила установлено лить для необходимых наследников по закону, которые имею! право **на** обязательную долю в наследстве независимо от содержания завещания. Круг наследников по закону определен **исчер-**

пывающим образом и, как правило, установлена очередность призвания к наследству.

Действующим законодательством установлены две очереди наследников по закону. К первой очереди относятся дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители), а также ребенок умершего, родившийся после его смерти. Ко второй очереди отнесены братья и сестры умершего, его дед и бабка, как со стороны отца, так и со стороны матери.

Наследники второй очереди призываются к наследованию по закону при отсутствии наследников первой очереди, либо при отказе их от наследства, либо когда все наследники первой очереди в завещании наследодателя лишены права наследования.

Ст. 532 ГК РСФСР содержит исчерпывающий перечень наследников.

Дети - это сын или дочь наследодателя, родившиеся в зарегистрированном или приравненном к нему браку. Если брак родителей впоследствии был признан недействительным, их дети наследуют и после смерти отца, и после смерти матери. Дети, родившиеся в незарегистрированном браке, наследуют после матери в любом случае. После отца они наследуют, если отцовство подтверждено либо органами Загса на основании совместного заявления родителей, либо решением суда, либо записью об отцовстве в свидетельстве о рождении детей, родившихся в незарегистрированном браке до 8 июля 1944 г. Вопросы установления происхождения детей регулирует глава 10 Семейного кодекса РФ.

Усыновленные - это дети, чье усыновление (удочерение) юридически оформлено. Усыновление (удочерение) допускается только в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Фактическое усыновление (удочерение) имеет правовые последствия, если оно имело место до 1 марта 1926 г. От усыновления следует отличать признание ребенка своим, т.к. усыновление производится в отношении чужих людей.

Пасынки и падчерицы не являются наследниками по закону после смерти отчима или мачехи, равно как отчим и мачеха не являются наследниками пасынка и

падчерицы. Не являются наследниками и дети, **принятые** наследодателями на постоянное воспитание с **иждивением.** Указанные лица могут быть наследниками по закону в соответствии с ч. 3 ст. 532 ГК РСФСР только как иждивенцы, если они окажутся нетрудоспособными на день открытия наследства и если они получали материальную помощь от наследодателя, которая была для них основным источником существования не менее 1 года до дня открытия наследства.

Супруг — это лицо, состоявшее с наследодателем в зарегистрированном или приравненном к нему браке. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации брака. Супруг является наследником по закону в случае, если он не состоял в зарегистрированном браке, но если эти фактические брачные отношения с умершим возникли до издания Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. и были установлены судом.

Родители и усыновители наследуют при наличии тех же условий, которые требуются для призвания к наследованию детей и усыновленных.

Внуки и внучки наследодателя наследуют только по праву представления в том случае, если нет в живых того из родителей, который был бы наследником. Дети усыновленных, умерших ранее усыновителя, также обладают правом наследования.

Наследополучателем-иждивенцем по закону может быть любое постороннее лицо, не имеющее родственного отношения с наследодателем. Кроме того, не требуется совместного проживания наследодателя и наследника-иждивенца. Нетрудоспособными признаются лица, достигшие возраста, дающего право на получение пенсии по старости (т.е. женщины, достигшие 55 лет и мужчины, достигшие 60 лет), и несовершеннолетние дети. Кроме того, нетрудоспособными признаются инвалиды I, II и III групп, независимо от того, продолжают ли они трудиться или нет. Иждивение имеет место только тогда, когда помощь наследодателя являлась для данного лица основным и постоянным источником существования. Не имеет правового значения, оказывалась ли указанная помощь доброволь-

но или на основании решения суда. Если иждивенец владеет каким-либо имуществом или располагает дополнительным источником существования, то это не лишает его права наследования по закону как иждивенца. Для того, чтобы нетрудоспособный иждивенец мог считаться наследником, он должен находиться на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти. Отношения между наследодателем и наследником-иждивенцем, прекратившиеся более чем за год до смерти наследодателя, сколь длительными бы они ни были, не создают у иждивенца наследственных прав на имущество наследодателя. Следует подчеркнуть, что лицо, содержащее на своем иждивении наследодателя, не приобретает права на наследование его имущества. В соответствии со ст. 90 Семейного кодекса Российской Федерации, право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

1) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

2) нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом с детства 1 группы;

3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

4) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Наследниками по закону могут быть братья и сестры, между которыми есть родство, т.е. кровная связь в происхождении от общего родителя. Родные братья и сестры, происходящие от общих родителей, называются полнородными, а от разных отцов или матерей - неполнородными. Неполнородные братья и сестры называются единокровными, если они происходят от общего отца, и единоутробными, если они происходят от общей матери. Различие между полнородными и неполнородными братьями и сестрами при наследовании ими по закону не имеет правового значения. Сводные братья и сестры (дети от предыдущих браков лиц, вступивших в брак) к наследованию

не призываются. Также не являются наследниками по закону двоюродные братья и сестры.

Деда и бабку с внуком или внучкой связывает кровное родство, поэтому дед и бабка со стороны матери наследуют во всех случаях, а со стороны отца только если имеется юридическая связь ребенка с отцом.

Доказательствами родственных отношений для детей, усыновленных, родителей, усыновителей, братьев, сестер, деда, бабки, внуков и правнуков являются свидетельства органов Загса о рождении и усыновлении, выписки из метрических книг, записи в паспортах о детях и супруге, справки о родственных отношениях, выданные государственными учреждениями и организациями по месту работы или жительства наследодателя или наследников, копии вступивших в законную силу решений суда об установлении факта родственных и иных отношений, а также другие документы, ("правки, заменяющие первичные документы органов **ЗАГСа,** должны быть составлены правильно, со ссылкой на основание подтверждения факта, с указанием фамилии, имени и отчества наследника и наследодателя. Если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить доказательства родственных отношений с наследодателем, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия остальных наследников, принявших наследство и представивших соответствующие документы о родственных отношениях с наследодателем. Законодательством не предусмотрено подтверждение факта родственных отношений наследников с наследодателем свидетельскими показаниями.

Согласно ст. 559 ГК РСФСР, раздел наследственного имущества производится по соглашению принявших наследство наследников в соответствии с причитающимися им долями. При не достижении согласия раздел производится в судебном порядке. При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника наследники вправе произвести раздел наследственного имущества только с выделом причитающейся ему наследственной доли. Для охраны интересов не родившегося наследника к участию в разделе должен быть приглашен представитель органа опеки и попечительства.

§ 4. Наследование по завещанию

Другое основание наследования - **завещание,** которое представляет собой акт распоряжения имуществом или иными принадлежащими гражданину материальными или нематериальными благами на случай смерти. Неотъемлемое право завещателя — в любой момент отменить или изменить ранее составленное завещание. Позднее составленное завещание отменяет ранее составленное полностью или в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее.

Завещание является односторонней сделкой. Для совершения завещательного распоряжения не требуется встречного волеизъявления другого лица. Свобода завещательного распоряжения ограничивается обеспечением интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников первой очереди, а также иждивенцев.

Завещание - это сделка, непосредственно связанная с личностью завещателя. Завещание не может быть совершено через представителя (поверенного, действующего по доверенности или на основании закона). Совершать завещание можно только лично.

Завещание является сделкой строгой формы. В соответствии со ст. 540 ГК РСФСР оно должно быть составлено в письменной форме, с указанием места и времени его составления, подписано завещателем и нотариально удостоверено. Завещатель подписывает завещание в присутствии лица, полномочного его удостоверять. Если завещатель по болезни или по иным причинам не может собственноручно подписать завещание, то оно по его просьбе может быть подписано другим лицом в присутствии лица, полномочного удостоверять завещания, о чем делается запись в завещании.

В завещании требуется обязательное указание времени его удостоверения. Время совершения завещания определяет решение вопросов о действительности завещания с точки зрения соблюдения формы, о дееспособности завещателя и о значении данного завещания и сопоставлении его с другими завещаниями того же наследодателя, составленными в другое время.

Завещание составляется обязательно в двух экземплярах, из которых один остается у завещателя, а другой — на хранении в нотариальной конторе. Один экземпляр завещания, удостоверенного соответствующим должностным лицом, высылается на хранение в нотариальную контору по последнему постоянному месту жительства завещателя.

Форма завещания предусмотрена законом. Отсутствие требуемых законом реквизитов в завещании (отсутствие подписи завещателя, отсутствие даты составления завещания и его удостоверения, удостоверение завещания неполномочным должностным лицом и т.п.) делает завещание недействительным.

В местностях, где нет нотариальной конторы, завещание может быть удостоверено должностным лицом органа исполнительной власти (местной администрации).

В соответствии со ст. 541 ГК РСФСР, к нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, других стационарных лечебно-профилактических учреждениях, санаториях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, лечебных учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами указанных домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на морских судах или судах внутреннего плавания, плавающих под флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических и других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальни нами, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами этих госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений;

5) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также завещания рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

6) завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений.

Перечень должностных лиц и случаев, при которых вышеуказанные должностные лица вправе удостоверять завещания, является исчерпывающим.

Граждане Российской Федерации, проживающие за границей, имеют право обратиться за удостоверением завещания в консульское учреждение Российской Федерации.

Удостоверение завещания состоит не только в простом заверении подписи завещателя. При его удостоверении выясняется подлинная воля завещателя, разъясняются ему требования действующего законодательства о порядке наследования, о необходимости охраны прав нетрудоспособных и несовершеннолетних наследников. В исключительных случаях, когда гражданин по состоянию здоровья не может явиться к нотариусу или должностному лицу органа исполнительной власти, завещание может быть удостоверено дома у завещателя. При удостоверении завещания устанавливается личность завещателя. Установление личности производится на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности завещателя.

В соответствии со ст. 534 ГК РСФСР каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его (не исключая предметов обычной домашней обстановки и обихода) одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также государству или отдельным юридическим лицам.

Право завещать свое имущество по своему усмотрению принадлежит только дееспособным гражданам. Не могут

завещать свое имущество лица, полностью **лишенные** дееспособности, и ограниченно дееспособные лица. Действительность завещания определяется на момент его составления.

Гражданин может по завещанию оставить такое имущество и имущественные права, которые принадлежали ему на момент открытия наследства; следовательно, при удостоверении завещания не требуется представления **доказательств** права гражданина на завещаемое имущество.

При завещании части имущества его незавещанная часть переходит к наследникам по закону.

Завещатель может в завещании лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону. Однако завещателю не предоставлено право полностью лишить наследства своих несовершеннолетних и нетрудоспособных детей (в том числе **усыновленных),** нетрудоспособных родителей и супруга, **а** также иждивенцев. Указанные наследники, независимо от содержания завещания, получают не менее двух третей той доли наследства, которая причиталась бы каждому **из** них в случае наследования по закону.

В соответствии со ст. 538 ГК РСФСР завещатель имеет право возложить на наследника по завещанию исполнение какого-либо обязательства (завещательный отказ) в пользу одного или нескольких лип, (отказополучателей), которые приобретают право требовать его исполнения. В основе завещательного отказа лежит обязательственное отношение между наследником, на которого возложено исполнение отказа, и отказополучателем, имеющим право требовать исполнения отказа. Завещательный отказ подлежит исполнению только после того, как из наследственного имущества будет удовлетворена обязательная доля и погашены долги наследодателя. Обязанность исполнения отказа наступает для наследника лишь при принятии им наследства. В случае смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа, либо **в** случае непринятия им наследства, обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю. Если наследник по **завещанию,**

на которого возложено исполнение завещательного отказа, имеет право на обязательную долю, то он исполняет завещательный отказ лишь в пределах той стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, которая превышает размер его обязательной доли.

Контрольные вопросы

- Что представляет собой содержание завещания?
- Назовите должностных лиц, чьи действия приравниваются к нотариальным?
- Что означает очередность в наследовании?
- Могут ли быть стороной наследственного правоотношения юридические лица, публично-правовые субъекты?

Тема 29
СЕМЕЙНОЕ ПРАВО. БРАЧНО-СЕМЕЙНЫЕ ОТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие, источники и основные принципы семейного права

Одним из важнейших социальных институтов является семья. В семье человек получает воспитание, формируется как личность, входит в сложный круг общественных отношений, становится гражданином. В юридическом смысле **семья** - это круг лиц, взаимные права и обязанности которых возникают в связи с кровным родством, вступлением в брак, усыновлением (удочерением) или иной формой принятия на воспитание.

Семейное право регулирует личные неимущественные отношения. Например, все вопросы жизни решаются супругами совместно, исходя из принципа их равенства (п. 2 ст. 31 Семейного кодекса РФ - далее СК РФ). Свобода заключения брака, выбор фамилии супругов также представляет собой неимущественные отношения.

Основное содержание личных неимущественных отношений не может вообще регулироваться правовыми нормами. Это отношения любви, дружбы, верности, взаимного уважения и т.п. Они могут регулироваться нормами морали и нравственности. Иногда правовые нормы закрепляют морально-этические правила. Так, например, п. 3 ст. 31 СК РФ установлено, что супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии детей.

Значительное количество норм семейного права регулирует имущественные отношения: обязанности членов семьи по обоюдному материальному обеспечению, алиментарные обязанности, правовой режим собственности и т.п.

Семейное право - это отрасль частного права, совокупность норм, регулирующих личные (неимущественные) и связанные с ними имущественные отношения, возникающие из родства, брака, усыновления (удочерения) и иных форм принятия детей в семью на воспитание, а также установление опеки (попечительства).

Место семейного права в системе права предопределяется особенностями его предмета правового регулирования и субъектами отношений. Во-первых, семейно-брачные отношения возникают из особых юридических фактов: брак, родство, материнство, отцовство и некоторые другие. Во-вторых, субъекты этих отношений выступают в специфических ролях: родители, дети, опекуны, супруги и т.п. В-третьих, семейные отношения носят личнодоверительный характер. В-четвертых, равенство сторон носит декларативный характер, так как одна сторона фактически неравна другой стороне, например, в целом ряде правоотношений участвуют недееспособные, малолетние и другие субъекты.

Источниками семейного права в Российской Федерации являются Конституция РФ, Семейный кодекс РФ и иные нормативные правовые акты, регулирующие семейные правоотношения.

Международные конвенции, участником которых является Россия, а также заключенные Российской Федерацией договоры о правовой помощи по гражданским и семейным делам также входят в систему семейного законодательства, если в них содержатся нормы, направленные на урегулирование семейных отношений. Так, в настоящее время Россия является участником Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года, Соглашения государств-участников СНГ от 9 сентября 1994 года «О гарантиях прав граждан в области социальных пособий, компенсационных вы-плат семьям с детьми и алиментов» и многочисленных договоров о правовой помощи по гражданским и семейным делам. Нормы семейного права, содержащиеся в международных договорах с участием Российской Федерации, обладают более

высокой юридической силой по сравнению с законами, изданными органами государственной власти Российской Федерации.

Статьей 38 Конституции России провозглашена государственная защита семьи.

Наибольшее значение в системе семейного законодательства имеет Семейный кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой 8 декабря 1995 года и введенный в действие с 1 марта 1996 года. Действует Семейный кодекс в редакции с изменениями и дополнениями, последние из которых были внесены Федеральным законом № 32-ФЗ от 02.01.2000. Семейный кодекс Российской Федерации состоит из 8 разделов, 21 главы, 170 статей. Назовем некоторые из них: глава 2 «Осуществление и защита семейных прав», глава 6 «Личные права и обязанности супругов», глава 7 «Законный режим имущества супругов», глава 12 «Права и обязанности родителей».

Наряду с Семейным кодексом Российской Федерации в систему семейного законодательства входят принимаемые в соответствии с ним другие федеральные законы, содержащие нормы семейного права (п. 2 ст. 3 СК РФ).

Субъекты Российской Федерации вправе принимать законы, относящиеся к семейному законодательству. Эти законы должны регулировать семейные отношения только по тем вопросам, которые либо прямо отнесены к ведению субъектов Российской Федерации Семейным кодексом, либо этим актом не урегулированы. Такая система семейного законодательства позволяет, с одной стороны, обеспечить единообразие семейного законодательства на всей территории Российской Федерации, а с другой - учесть особенности семейных отношений в отдельных субъектах Федерации. Так, например, в соответствии с п. 2 ст. 58 СК РФ, субъектами Российской Федерации может быть принят закон, устанавливающий особый порядок присвоения ребенку отчества.

К числу подзаконных нормативных правовых актов семейного законодательства относятся, прежде всего, указы Президента Российской Федерации, которые должны соответствовать законодательным актам.

Нормы семейного права могут содержаться и в постановлениях Правительства Российской Федерации, которые могут приниматься в случаях, прямо предусмотренных Семейным кодексом, другими законами, указами Президента Российской Федерации. Так, в соответствии со ст. 82 СК РФ, виды заработка и (или) иного дохода, который получают родители в иностранной валюте и из которых производится удержание алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей, определяются Правительством Российской Федерации.

Некоторые семейные отношения затрагиваются Гражданским кодексом РФ, Уголовным кодексом: РФ, Жилищным кодексом РФ.

Перечислим основные принципы регулирования семейных правоотношений:

— недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи;

— добровольность брачного союза между мужчиной и женщиной;

— равноправие супругов в решении всех вопросов семейной жизни;

— всемерная охрана интересов матери и ребенка;

— обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних членов семьи.

Рассмотрим некоторые из них. **Принцип недопустимости произвольного вмешательства** кого-либо в дела семьи означает приоритет интересов членов семьи. Органы государственной власти или местного самоуправления, также как и все лица, не вправе вмешиваться в дела семьи, если члены семьи ведут себя правомерно. Никто не вправе указывать родителям на методы воспитания их детей, не должен определять материальной и бытовой организации семьи.

Однако пределы невмешательства существуют. В частности, по иску прокурора родители могут быть лишены родительских прав, если они жестоко обращаются с детьми (ст. 67, 70 СК РФ).

Статья 23 Конституции Российской Федерации предусматривает **право на семейную тайну.** Семейный кодекс РФ устанавливает гарантии охраны тайны усыновления

ребенка. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, **а** также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка. За разглашение тайны усыновления установлена юридическая ответственность. Так, например, в соответствии со ст. **137** Уголовного кодекса РФ, за распространение сведений, составляющих семейную тайну, установлена ответственность в диапазоне от штрафа (в размере двухсот минимальных размеров оплаты труда) до ареста на шесть месяцев.

Принцип равенства прав супругов **в** семье основывается на статье 19 Конституции России, провозгласившей равенство мужчины и женщины в их правах и свободах. Не допускается прямое или косвенное ограничение прав одного из супругов, установление каких-либо преимуществ одного супруга перед другим как при вступлении в брак, так и в последующих семейных отношениях.

§ 2. Семейные правоотношения: субъекты, основания возникновения и прекращения

Предмет правового регулирования семейного права - это основанные на браке, родстве, усыновлении, опеке и попечительстве, принятии детей на воспитание имущественные и личные неимущественные отношения, складывающиеся между членами семьи или с их участием.

Семейные правоотношения возникают из таких юридических фактов, как события, и в особенности такой их разновидности, как состояния. Поскольку события порождают правовые последствия помимо воли человека, содержание семейных правоотношений (то есть взаимные права и обязанности их участников) также формируется не по воле его участников, а в силу указаний закона. Субъекты семейных правоотношений, порожденных событиями, как правило, не могут по своей воле изменить их содержание. Так, например, возникают отношения между детьми и родителями.

Часть семейных отношений (например, брачно-семейные) возникают по воле их участников.

Семейные правоотношения являются длящимися, что предопределяется целями и задачами, которые обусловлены созданием семьи, воспитанием детей, обеспечением нетрудоспособных членов семьи.

Круг лиц, которые могут быть участниками семейных правоотношений, определен законом. Ими могут быть только граждане в особых качествах: супруги, дети, родители, внуки и т.д.

Семейные отношения являются личными.

Субъектами семейных отношений могут быть только граждане. Другие субъекты (юридические лица, государственные и муниципальные органы, а также социальные образования) непосредственно в семейных правоотношениях не участвуют.

Семейная правоспособность - это способность граждан иметь семейные права и нести обязанности. Содержание семейной правоспособности: право вступления в брак и его прекращения, право родителей на воспитание детей, право ребенка жить и воспитываться в семье и т.д.

Семейная дееспособность — это способность своими действиями приобретать и осуществлять семейные права, а также создавать для себя семейные обязанности и исполнять их. Полная семейная дееспособность наступает с 18 лет. В случае вступления в брак лиц, которым снижен брачный возраст, эти лица самостоятельно осуществляют все права и обязанности супругов. Несовершеннолетние лица, не состоящие в браке, в случае рождения , у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими 18 лет.

Основания возникновения семейных правоотношений (прекращения, изменения) представляют собой разнообразные юридические факты, как действия, так и события.

Объекты семейных правоотношений разделяются на две группы: личные неимущественные и личные имущественные отношения.

Личные неимущественные семейные правоотношения имеют своим объектом нематериальные блага: имя, выбор места жительства, личная неприкосновенность, достоинство личности и т.п.

Объектами имущественных семейных правоотношений выступают материальные блага: имущество, принадлежащее их участникам, и средства материального содержания, которые одни участники этих отношений должны предоставлять другим.

§ 3. Порядок заключения и прекращения брака

Брак - добровольный, равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением определенных правил с целью создания семьи.

Российское законодательство признает только моногамный брак, т.е. единобрачный союз мужчины и женщины.

Действует принцип свободы брака. Это означает, что вступление в брак, его расторжение должны быть основаны на свободном волеизъявлении сторон. Брак, совершенный под физическим или психическим принуждением либо основанный на пережитках местных обычаев, может быть признан недействительным.

Брак - это равноправный бессрочный союз мужчины и женщины. Поскольку цель брака - создание семьи, рождение и воспитание детей, она не может быть реализована к конкретному сроку либо ограничена каким-либо моментом, а реализуется до того момента, пока стороны имеют возможность и желание ее осуществлять.

Одним из основных признаков права является его совершение в порядке и форме, установленных законом. Российское законодательство признает только брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния (п. 2 ст. 1 СК РФ). Многие лица, вступая в брак, наряду с государственной регистрацией брака оформляют свои отношения и по религиозному обряду. Однако религиозная процедура не оказывает влияния на судьбу брака.

Законодательством установлены условия заключения брака: 1) взаимное добровольное согласие лиц, вступающих в брак; 2) достижение ими 18-летнего возраста.

Заключению брака препятствуют следующие обстоятельства: 1) наличие другого нерасторгнутого брака; 2) близкое

родство по прямой линии. Не может быть заключен брак между усыновителем и усыновленным, с недееспособным вследствие психического заболевания лицом.

Недействительность брака признается судом, если при заключении брака были нарушены условия вступления в брак или существовали препятствия для его заключения.

Брак заключается в органах записи актов гражданского состояния. Как правило, брак заключается в течение месяца после подачи совместного заявления лиц, желающих заключить брак.

Орган ЗАГСа знакомит лиц, вступающих в брак, с условиями его заключения, порядком регистрации, разъясняет права и обязанности будущих супругов, удостоверяется во взаимной осведомленности супругов о состоянии здоровья друг друга и семейном положении.

Фактическим браком называются отношения между лицами, удовлетворяющие всем требованиям и условиям вступления в брак, но не зарегистрированные в законном порядке. Фактический брак не может породить тех правовых последствий, которые возникают из зарегистрированного брака. Существенно отличается правовой режим имущества, нажитого в зарегистрированном и в фактическом браке. В соответствии с общим правилом, зарегистрированный в установленном порядке брак порождает режим общей собственности супругов, если брачным договором не установлен иной режим супружеского имущества. В фактическом браке имущественные отношения регулируются только нормами гражданского законодательства об общей долевой собственности.

Законодательством установлены следующие **основания прекращения брака: 1)** смерть одного из супругов; 2) признание одного из супругов умершим; 3) расторжение брака по заявлению одного или обоих супругов.

В случае **развода** брак считается прекращенным: 1) при расторжении брака в органах ЗАГС - с момента государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния; 2) при расторжении брака в суде - с момента вступления в законную силу решения суда.

В органах ЗАГСа расторгаются браки, если у супругов нет совершеннолетних детей, их желание расторгнуть брак взаимное, у них нет споров об имуществе. Также в ЗАГСе расторгаются браки, если один из супругов объявлен судом недееспособным, осужден к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Супруги, желающие расторгнуть брак, как правило, подают совместное заявление о расторжении брака. Государственная регистрация расторжения брака производится в присутствии хотя бы одного из супругов по истечении месяца после подачи заявления.

Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака. Кроме того, в случаях, когда брак может быть расторгнут в органах ЗАГСа, но один супруг уклоняется от расторжения брака, отказываясь передать заявление, явиться для государственной регистрации расторжения брака или иным образом уклоняется от процедуры, брак может быть расторгнут в судебном порядке (ст. 21 СК РФ). В суде могут решаться следующие вопросы: место проживания несовершеннолетних детей, раздел имущества и определение алиментов.

Супруги могут прийти к добровольному соглашению о том, с кем будут проживать дети. В случае отсутствия такого соглашения суд сам принимает решение и определяет, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода, с кого из родителей и в каких размерах должны взыскиваться алименты на содержание детей (ст. 24 СК РФ).

Раздел имущества супругов, а также определение размера содержания, подлежащего выплате одному из супругов, суд производит только по заявлению супругов (или одного из них).

Контрольные вопросы

- Каковы предмет и метод правового регулирования семейного права?
- Что составляет содержание семейных правоотношений?

Как соотносятся понятия правоспособности и дееспособности в семейном законодательстве?
Какие препятствия для заключения брака Вы можете назвать?
Какие формы расторжения брака Вам известны?

Тема 30
ВЗАИМНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СУПРУГОВ, РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ

§ 1. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов. Брачный договор

Права и обязанности супругов возникают с момента государственной регистрации брака. Они разделяются на две группы.

Первую группу составляют **личные неимущественные** права и обязанности. Так, супруги имеют право избрать общей фамилией фамилию одного из них, двойную фамилию, образующуюся путем присоединения фамилии жены к фамилии мужа. У супругов есть право остаться при своей добрачной фамилии.

Супруги совместно решают все вопросы жизни семьи и воспитания детей.

Каждый из супругов вправе свободно избрать свое место жительства, выбирать профессию и род занятий.

Вторую группу составляют имущественные права и обязанности супругов, которые могут иметь как законодательный, так и договорной режим. Выделим некоторые положения семейного законодательства в этой сфере отношений.

Все то, что принадлежало каждому из супругов до вступления в брак, остается его личной собственностью, и он вправе самостоятельно распоряжаться этим имуществом.

Имущество, нажитое во время брака, признается совместной собственностью супругов, которые пользуются равными правами в отношении этого имущества.

Совместной собственностью не является имущество, полученное супругами во время брака в дар или по наследству, а также вещи личного пользования за исключением предметов роскоши.

Установленный законом режим совместной собственности имущества супругов может быть изменен брачным договором. **Брачный договор** представляет собой письменное соглашение, в котором супруги сами определяют свои имущественные права и обязанности в браке и в случае его расторжения. Цель брачного договора - изменить законный режим имущества супругов для максимального приспособления к потребностям супругов. В результате изменения законного режима возникает режим договорный, который в какой-то мере иначе определяет имущественные права и обязанности супругов. Стороны такого договора - лица, желающие вступить в брак, или супруги. Любые другие лица не вправе заключить брачный договор.

Предмет брачного договора - имущественные права и обязанности супругов, подпадающие под законный режим их общего имущества, а также любые другие имущественные права и обязанности, которые могут принадлежать супругам в силу норм гражданского законодательства.

Брачный договор подлежит нотариальному удостоверению, и если он заключен до брака, то приобретает силу с момента регистрации заключения брака в органах ЗАГСа. Супруги вправе определить в брачном договоре также свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов и другие вопросы, касающиеся имущественных отношений.

Брачный договор не может ограничивать равноправие в браке, регулировать личные права и обязанности между супругами, права и обязанности в отношении их детей и содержать условия, которые ставят одного из супругов в крайне невыгодное положение или противоречат семейному законодательству.

§ 2. Права и обязанности родителей и детей

Права и обязанности родителей, при удостоверении происхождения ребенка от данных лиц, возникают с момента рождения ребенка и прекращаются по достижении им 18 лет, а также при вступлении несовершеннолетнего в брак или его эмансипации.

Отношения между родителями и детьми складываются обычно на почве кровнородственных связей как результат происхождения детей от родителей. Однако современный уровень развития медицины способен обеспечить появление ребенка на свет не только в результате биологического происхождения (кровного родства), но и путем пересадки эмбриона, зачатого в организме одной женщины для вынашивания и рождения другой женщиной, искусственного оплодотворения и даже выращивания эмбриона в специальных камерах. В связи с этим к родительским приравниваются отношения, основанные на фактах, которым закон придает юридическое значение.

Родительское правоотношение - это урегулированная нормами семейного законодательства совокупность личных и имущественных отношений между родителем и ребенком. Содержание родительского правоотношения образуют права и обязанности родителя и его ребенка в отношении друг друга.

Родители имеют **право и обязаны** воспитывать своих детей. Они имеют право личного воспитания своих детей.

Родители несут **обязанности** по воспитанию детей психически, нравственно и духовно здоровыми. Они должны прививать детям чувство преданности Родине, добросовестного отношения к труду, ответственности перед семьей. Родители должны проявлять заботу о физическом развитии детей, об их образовании и подготовке к общественно-полезной деятельности. Они должны осуществлять подготовку детей к активному участию в делах государства и предоставлять несовершеннолетним детям материальное содержание.

Дети имеют право на физическое и духовное развитие, в результате которого они смогут стать полноценными членами общества, плодотворно участвовать во всех областях жизни, наиболее полно удовлетворять свои материальные, духовные и культурные потребности.

Родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования, т.е. образования в объеме 9 классов общеобразовательной школы. Родители являются

законными представителями своих несовершеннолетних детей, то есть лицами, совершающими в силу имеющихся по закону полномочий сделки и иные юридические действия от имени представляемого.

Обязанностью родителей является защита прав и интересов своих детей. Родители выступают в защиту права и интересов детей в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий (п. 1 ст. 64 СК РФ).

Родители должны воспитывать детей и осуществлять надзор за ними. Воспитание предполагает привитие определенных черт и навыков, а надзор - предотвращение различных отрицательных последствий.

Ребенок также имеет ряд **прав:** на жизнь и воспитание в семье, на заботу и на воспитание своими родителями, на обеспечение его интересов, всестороннее развитие и уважение его человеческого достоинства, на общение со своими родственниками, на защиту своих законных прав и интересов. Ребенок имеет право знать своих родителей, выражать свое мнение по всем вопросам, касающимся его жизни, на получение содержания и права собственности на принадлежащее ему имущество.

Характеристике прав несовершеннолетних детей посвящена отдельная глава Семейного кодекса РФ. Ее содержание соответствует Конвенции **о** защите прав ребенка, ратифицированной СССР 13 июня **1990** года.

Рассмотрим некоторые права детей. Основополагающим из них является право на жизнь. Это право является естественным и неотчуждаемым. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно (п. 2 ст. 54 СК РФ). Под этим правом понимается проживание в семье своих родителей и других родственников. Этому способствуют нормы семейного и жилищного законодательства, допускающие вселение ребенка к родителям независимо от размера занимаемой ими площади и согласия других членов семьи и т.п.

Конвенция о правах ребенка требует уважения прав ребенка на его семейные связи, на общение с членами своей семьи. Ребенок имеет право свободно выражать свое

мнение, свободно искать, получать и передавать информацию и идеи любого рода, независимо от границ, в устной, письменной или печатной форме, в форме произведений искусства или с помощью других средств по выбору ребенка.

За ребенком признается право на отдых и досуг, право участвовать в играх и развлекательных мероприятиях, соответствующих его возрасту, принимать участие в культурной и творческой жизни.

Согласно статье 57 СК РФ, ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его права и интересы, а также быть заслушанным в ходе судебного разбирательства.

На детей возлагаются законодательством **обязанности** по содержанию родителей и заботе о них. Если нетрудоспособные совершеннолетние дети забывают о своем долге перед родителями, алименты в пользу родителей могут быть взысканы с них по суду. Размер алиментов определяется в зависимости от семейного и материального положения родителей и детей.

Алиментарные обязательства совершеннолетних детей возникают лишь в отношении родителей нетрудоспособных и нуждающихся в помощи. Нетрудоспособность родителей может связываться с их пенсионным возрастом либо с инвалидностью. Нуждаемость выражается в недостатке средств, позволяющих обеспечить родителю прожиточный минимум.

Особенностью алиментарных обязательств совершеннолетних детей является то, что при определении размеров алиментов суд вправе учесть всех совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлен ли иск ко всем детям, нескольким из них или одному из них.

Если родители были лишены родительских прав, они не могут требовать от детей средств на свое содержание. Суд может освободить детей от обязанности содержать родителей и в тех случаях, когда убедится, что родители хотя и не были лишены родительских прав, но в свое время уклонялись от воспитания и содержания своих детей.

§ 3. Алиментарные обязательства других членов семьи

Не только родители и дети, но и другие члены семьи также должны помогать нуждающимся в этом членам своей семьи. Если у детей нет родителей или у родителей нет достаточных средств, обязанность по содержанию детей возлагается на деда, бабушку, братьев и сестер. Эти лица обязаны также содержать совершеннолетних, но нетрудоспособных и нуждающихся внуков, братьев и сестер, если те не могут получать содержание от своих родителей или супругов. В свою очередь, внуки обязаны содержать деда и бабушку, если их не могут содержать их дети и супруги. Закон обязывает также пасынков и падчериц содержать своих отчима и мачеху.

Алименты должны платить бывшие воспитанники на содержание своих фактических воспитателей, если последние содержали и воспитывали их не менее пяти лет и надлежащим образом, хотя и не оформляли это воспитание усыновлением.

В большинстве перечисленных обязательств плательщик алиментов является, как правило, трудоспособным лицом, обладающим всеми необходимыми средствами. Получатель алиментов, наоборот, нетрудоспособен либо не достиг возраста совершеннолетия.

Размер и порядок уплаты алиментов могут устанавливаться соглашением сторон (п. 1 ст. 98 СК РФ), а при его отсутствии — решением суда. При этом подлежат учету материальное и семейное положение как плательщика, так и получателя алиментов, а также другие заслуживающие внимания интересы сторон. Алименты уплачиваются ежемесячно в твердой денежной сумме.

§ 4. Ответственность в семейных правоотношениях

Законодательством предусмотрена юридическая ответственность за неосуществление семейных прав и неисполнение обязанностей.

Осуществление семейных прав в точном соответствии с их назначением предполагает такую реализацию предоставленных гражданам возможностей, которая всемерно содействовала бы укреплению семьи, обеспечивала надлежащее воспитание детей, создавала благоприятные условия для всестороннего развития всех членов семьи. Неосуществление семейных прав является основанием для ответственности.

Нарушение обязанностей субъектами семейных правоотношений также является основанием для реализации соответствующих санкций.

Ответственность за неосуществление семейных прав и неисполнение обязанностей бывает нескольких видов: 1) лишение субъектов семейных правоотношений соответствующих прав (например, родительских); 2) прекращение правоотношения (отмена усыновления); 3) понуждение к реальному исполнению обязанности (взыскание алиментов в принудительном порядке); 4) ограничение действия права сроком (например, при взыскании алиментов супругом, когда он недостойно вел себя в период совместной жизни) и т.д.

Рассмотрим такую форму ответственности, как лишение родительских прав. Она представляет собой санкцию за неправильное поведение родителей в отношении детей, направленную на защиту интересов детей и перевоспитание родителей.

Законодательством устанавливается исчерпывающий перечень оснований для применения этой санкции: 1) уклонение родителей от выполнения своих обязанностей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов; 2) отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных учреждений; 3) злоупотребление родительскими правами; 4) жестокое обращение с детьми, в том числе осуществление физического или психического насилия над ними, покушение на их половую неприкосновенность; 5) хронический алкоголизм или наркомания; 6) совершение умышленного преступления против жиз-

ни и здоровья детей либо жизни и здоровья супруга (ст. 69 СК РФ).

Лишение родительских прав производится в судебном порядке (п. 1 ст. 70 СК РФ). Оно предполагает обязательное отобрание ребенка, в отношении которого родители допускали неправомерное поведение, и помещение его в более благоприятную среду: к опекуну, в детское воспитательное учреждение и т.п. меры.

Контрольные вопросы

- С какого момента возникают права и обязанности супругов?
- Правовой режим каких прав может быть изменен брачным договором?
- Какие права относятся к категории личных неимущественных?
- Какова взаимосвязь между правами и обязанностями детей и родителей?

Тема 31
ТРУДОВОЙ ДОГОВОР И ТРУДОВАЯ ДИСЦИПЛИНА

§ 1. Трудовой договор — основной институт трудового права

Трудовое право - это отрасль права, которая регулирует общественные отношения, связанные с применением труда по трудовому договору в государственных и муниципальных предприятиях, коммерческих и некоммерческих организациях, учреждениях, а также трудовые отношения некоторых категорий работников, работающих по найму у других граждан.

Основным институтом данной отрасли права является **трудовой договор,** который представляет собой соглашение между трудящимися и предприятием, учреждением, организацией, по которому трудящийся обязуется выполнить работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением трудовому распорядку, а предприятие, учреждение обязуется выплачивать трудящемуся заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон. Понятия «трудовой договор» и «контракт» равнозначны. Трудовой договор является основанием возникновения трудовых правоотношений. Условия договоров, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, являются недействительными.

Трудовые договоры классифицируются в зависимости от того, на какой срок они заключены: 1) на неопределенный срок; 2) на определенный срок не более 5 лет; 3) на время выполнения определенной работы.

Все трудовые договоры заключаются в письменной форме. После заключения трудового договора издается приказ, который объявляется работнику под расписку.

Зачисление на работу по приказу производится со дня, указанного в договоре.

Содержание трудового договора определяется его сторонами. Трудовой договор является действительным в том случае, если он содержит существенные условия: 1) место работы - наименование предприятия; 2) трудовая функция - работа по определенной специальности, квалификации, должности; 3) дата начала работы, а для срочных договоров - дата окончания.

В трудовой договор могут включаться дополнительные условия: оплата труда, режим рабочего времени, льготы и услуги по социальному обслуживанию, дополнительное медицинское страхование и другие виды обслуживания за счет средств предприятия, обязанность сохранять коммерческую тайну и иные права и обязанности сторон.

§ 2. Понятие и виды дисциплины труда

Дисциплина — это обязанность подчинения установленному порядку, правилам. **Дисциплина труда** - обязанность работника соблюдать нормы, которыми регулируются его трудовые отношения с предприятием и непосредственно процесс труда.

В процессе трудовой деятельности работник должен соблюдать **три вида дисциплины:** трудовую, технологическую и производственную, которые вместе составляют **дисциплину труда.**

Трудовая дисциплина представляет собой обязанность работника соблюдать нормы трудового законодательства и правила внутреннего трудового распорядка.

Технологическая дисциплина состоит в исполнении требований технологических правил, стандартов, инструкций, обеспечивающих качество производимой продукции.

Производственная дисциплина - это обязанность работника соблюдать правила техники безопасности.

Нарушение трудовой дисциплины представляет собой дисциплинарный проступок, т.е. виновное противоправное деяние, препятствующее нормальной производственной или иной деятельности предприятия, организации, учреждения.

КЗоТ РСФСР регулирует лишь основные вопросы трудовой дисциплины. Для отдельных категорий работников действуют специальные нормативные акты - дисциплинарные уставы. Вопросы дисциплины труда регулируются правилами внутреннего трудового распорядка, положениями о дисциплине и иными локальными актами.

Дисциплина труда обеспечивается двумя способами: мерами поощрения и мерами ответственности. Но это лишь стимулирует работника, тогда как основу его поведения и работы составляет его отношение к труду, мотивация и целый ряд других субъективных и объективных факторов.

Меры поощрения в трудовом законодательстве лишь обозначены, и их перечень носит приблизительный характер. К этим мерам относятся: объявление благодарности, выдача премии, награждение ценным подарком, почетной грамотой, занесение в Книгу почета. Работники могут быть представлены **к** награждению орденами и медалями, специальными званиями. Организации и учреждения, предприятия могут самостоятельно дополнять виды поощрений, регулировать порядок их применения.

Помимо мер поощрения, КЗоТ РСФСР устанавливает преимущества и льготы для работников, качественно и добросовестно выполняющих свои трудовые обязанности. Им в первую очередь предоставляются преимущества и льготы в области социально-культурного и жилищно-бытового обслуживания (путевки в санатории, дома отдыха, туристические поездки и т.п.), они имеют определенное преимущество перед другими работниками при сокращении штатов организации и другие льготы.

§ 3. Дисциплинарные взыскания и порядок их применения

Дисциплинарное взыскание - это **установленные** трудовым законодательством меры принудительного воздействия, применяемые к нарушителям трудовой дисциплины за совершение дисциплинарного проступка.

Дисциплинарная ответственность - это применение мер дисциплинарного взыскания к работникам за неисполнение или ненадлежащее исполнение ими трудовых обязанностей.

Привлечение к дисциплинарной ответственности возможно при наличии следующих условий: 1) совершение дисциплинарного проступка; 2) противоправность деяния; 3) наличие вины работника.

В соответствии со статьей **135 КЗоТ РСФСР** за нарушение трудовой дисциплины администрация предприятий, учреждений и организаций может применять следующие виды дисциплинарных взысканий: 1) замечание; 2) выговор; 3) строгий выговор; 4) увольнение. Законодательством о дисциплинарной ответственности, уставами и положениями о дисциплине могут быть предусмотрены и другие дисциплинарные взыскания.

При наложении взысканий учитываются тяжесть совершенного проступка, обстоятельства его совершения, форма вины, предшествующая работа и поведение работника. Необходимым условием привлечения к дисциплинарной ответственности является письменное объяснение работника.

Дисциплинарное взыскание применяется непосредственно после обнаружения проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения, не считая времени болезни работника или пребывания его в отпуске. Взыскание может быть применено не позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии или проверки финансово-хозяйственной деятельности - не позднее двух лет со дня его совершения.

За каждый проступок может быть применено только одно взыскание, запрещено одновременное применение двух взысканий.

Законодательством установлены гарантии работника при наложении взысканий: 1) обязанность администрации объявить под расписку работнику, подверженному взысканию, приказ или постановление о применении взыскания; 2) предоставление работнику права обжаловать дисциплинарное взыскание в комиссию по трудовым спорам или в суд.

Если в течение одного года со дня применения взыскания работник не будет подвергнут новому взысканию, то он считается не подвергавшимся взысканию. Взыскание может быть снято и до истечения одного года.

Контрольные вопросы

- Какие существенные и дополнительные условия трудового договора Вам известны?
- Какими признаками обладает дисциплинарный проступок?
- Как связаны дисциплинарная ответственность и дисциплинарный проступок?
- Каковы права работника в процессе наложения на него дисциплинарного взыскания?

Тема 32
АДМИНИСТРАТИВНЫЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ И АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Административное правонарушение: признаки, состав

Административное правонарушение представляет собой общественно опасное, противоправное, виновное деяние в виде действия или бездействия, за которое установлена административная ответственность.

Административные правонарушения обладают рядом **признаков.** Важнейший из них - **противоправность** - означает, что проступок представляет собой деяние, запрещенное нормативным правовым актом. **Виновность** состоит в том, что ответственность за проступок наступает только при наличии вины правонарушителя. **Наказуемость** проступка означает, что привлечь к ответственности за правонарушение можно только в том случае, если за это деяние нормативными правовыми актами установлена ответственность. **Общественная опасность** административного проступка состоит в посягательстве на безопасность дорожного движения, пожарную безопасность, правила, связанные с приобретением, хранением и использованием огнестрельного или служебного оружия, взрывчатых веществ, радиоактивных изотопов, сильнодействующих ядов и некоторых других объектов.

Состав административного проступка образуют четыре элемента: объект правонарушения, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Объект административного проступка - это урегулированные нормами права и охраняемые мерами администрат-

ративной ответственности общественные отношения, на которые посягает проступок. Причинение ущерба общественным отношениям возможно путем:

- причинения вреда субъекту общественных отношений (например, доведение несовершеннолетнего до состояния опьянения);
- воздействия на вещь, по поводу которой возникло общественное отношение (уничтожение полезной для леса фауны);
- устранения себя из общественного отношения, что влечет неисполнение обязанности (отсутствие регистрации по месту жительства).

Объективная сторона административного правонарушения - это деяние, которое запрещено нормами административного или иных отраслей права и за которое предусмотрена административная ответственность. О наличии объективной стороны можно говорить только в том случае, если в основе деяния лежит осознанное, волевое поведение. Таким образом, отсутствует деяние в том случае, если вред причинен под влиянием непреодолимой силы, физического воздействия, принуждения.

В некоторых случаях необходимо наступление общественно-вредных последствий. О присутствии объективной стороны можно говорить в данном случае лишь при наличии причинно-следственной связи между деянием и последствиями.

Иногда законодательство связывает наступление административной ответственности с такими признаками, как неоднократность, повторяемость.

Неоднократность - это совершение однородного деяния несколько раз. В данном случае неоднократные деяния составляют не несколько, а одно административное правонарушение. В том случае, если совершается несколько однородных деяний, каждое из которых в отдельности образует состав административного проступка, принято говорить о повторяемости. Повторяемость — это совершение одним и тем же лицом в течение одного года однократного правонарушения, за которое оно уже подвергалось административному взысканию.

В зависимости от объекта посягательства, административные правонарушения делятся на **виды:**

- посягающие на права граждан и здоровье населения;
- посягающие на собственность;
- в области охраны окружающей среды, памятников истории и культуры;
- в области промышленности;
- в сельском хозяйстве, на транспорте, в области дорожного движения, связи и жилищно-коммунального хозяйства;
- в области финансов и торговли;
- посягающие на общественный порядок и установленный порядок управления.

§ 2. Содержание административной ответственности

Административная ответственность представляет собой применение административных взысканий за совершение административного правонарушения. Она выражается в применении государственными органами и их должностными лицами власти мер административного воздействия к гражданам, а в соответствующих случаях - и к организациям за нарушение законности.

Административная ответственность имеет специфические особенности:

1. Устанавливать административную ответственность могут только органы законодательной, а в пределах своей компетенции - и органы исполнительной власти.

2. Если при дисциплинарной ответственности между начальником, применяющим м:еры воздействия, и лицом, привлекаемым к ответственности, существуют отношения служебной подчиненности, то при административной ответственности такая подчиненность исключается. Наложение административных взысканий осуществляется специальными органами исполнительной власти и в некоторых случаях судами (судьями).

3. Большинство составов административных проступков можно назвать формальными: административная ответственность наступает, как правило, независимо

от того, есть ли непосредственные отрицательные последствия от данного правонарушения или нет, - достаточно самого факта нарушения правил, охраняемых нормами административно-правовых актов.

4. Основанием административной ответственности является совершение административного проступка. Таким проступком признается посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное деяние, за которое предусмотрена административная ответственность.

Правонарушитель должен претерпеть нежелательные последствия морального (предупреждение), материального (штраф) и физического (административный арест) характера.

Цель административной ответственности состоит в воспитании нарушителя в духе уважения к закону, предупреждения совершения в дальнейшем административных правонарушений. В результате привлечения к административной ответственности на правонарушителя оказывается воздействие в виде государственного осуждения, осуществляемого уполномоченным органом, возлагающим взыскание.

Административной ответственности присущ всеобщий характер, который проявляется в следующем: 1) во всеобщей обязательности правил для всех граждан, несоблюдение которых влечет административную ответственность; 2) ответственность возникает перед государством, которое устанавливает полномочия органов (должностных лиц) по рассмотрению дел об этих правонарушениях и наложению взысканий.

Административную ответственность характеризует множественность органов, полномочных ее устанавливать - это и законодательные органы Российской Федерации и ее субъектов, органы исполнительной власти Федерации и субъектов, органы местного самоуправления по вопросам стихийных бедствий и эпидемий.

Разнообразны органы, применяющие административную ответственность: административные комиссии; комиссии по делам несовершеннолетних; главы органов местно-

го самоуправления; органы внутренних дел, государственного пожарного надзора, железнодорожного, морского, речного, воздушного транспорта и иные органы исполнительной власти.

Административная ответственность не влечет судимости и не является основанием увольнения с работы.

Кодекс об административных правонарушениях содержит общие правила наложения взысканий за административные правонарушения. Взыскания налагаются с учетом характера правонарушения, его последствий, личности правонарушителя и других обстоятельств.

Взыскание может быть наложено не позднее двух месяцев после совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении - двух месяцев со дня его обнаружения.

Лицо считается не подвергавшимся административному взысканию, если в течение года со дня окончания исполнения взыскания не совершило нового административного правонарушения. С истечением этого срока совершение этим же лицом аналогичного правонарушения исключает возможность его квалификации как повторного.

§ 3. Виды административной ответственности

Предупреждение - вид взыскания, преследующий целью моральное осуждение правонарушителя. Предупреждение, как правило, производится в письменной форме и применяется за неосторожные правонарушения, совершаемые лицом впервые.

Административный штраф - это разовое денежное взыскание, назначаемое в определенной денежной сумме. Величина штрафа может устанавливаться: 1) кратно минимальному размеру оплаты труда; 2) кратно стоимости похищенного, утраченного или поврежденного имущества; 3) фиксированной денежной суммой.

Возмездное изъятие предметов применяется в отношении предметов, явившихся орудием совершения или непосредственным объектом правонарушения. Это взыс-

кание состоит в принудительном изъятии предмета и последующей реализации с передачей вырученной суммы бывшему собственнику за вычетом расходов по реализации изъятого предмета (например, нарушение правил перевозки опасных веществ и предметов на воздушном транспорте влечет в том числе возмездное изъятие этих объектов).

Конфискация - это принудительное безвозмездное отчуждение в пользу государства вещи, явившейся орудием или предметом совершенного правонарушения (например, конфискация таможенным органом предмета, провоз которого через границу запрещен).

Лишение специальных прав представляет собой взыскание, направленное на права, которые предоставлены лицу компетентным органом власти. Правонарушитель может быть лишен следующих прав: управления транспортным средством; охоты; эксплуатации радиоэлектронных устройств.

Исправительные работы представляют собой удержание в доход государства сумм из заработка нарушителя. Удержание устанавливается в процентном отношении (но не более 20 %) к заработной плате и производится в течение некоторого периода.

Административный арест - кратковременное (не более 15 суток) лишение свободы, применяемое за наиболее опасные правонарушения. Данное взыскание налагается судом.

Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства - это принудительное (самостоятельное) и контролируемое перемещение через государственную границу Российской Федерации за пределы страны. Данное взыскание применяется в целях обеспечения безопасности личности, общества и государства, воспитания лица, совершившего административное правонарушение, в духе соблюдения российских законов, уважения к нравственным правилам поведения, принятым в нашем обществе, а также предупреждения совершения новых правонарушений.

Контрольные вопросы

Какие признаки административного правонарушения Вы знаете?

В чем сущность вины как элемента состава правонарушения?

Какие особенности административной ответственности Вы знаете?

Назовите виды административных взысканий.

Тема 33
ПОНЯТИЕ УГОЛОВНОГО ПРАВА. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

§ 1. Уголовное право: понятие, система

Предмет правового регулирования уголовного права - это общественные отношения, возникающие между государством и лицом, совершившим преступление. Государство в уголовно-правовом отношении выступает как носитель права возложить на виновного ответственность за совершенное преступление и применить наказание, установленное законом, а преступник - носитель обязанности претерпеть неблагоприятные последствия нарушения уголовно-правовой нормы. В уголовно-правовых отношениях на государство возлагается корреспондирующая обязанность - привлекать лицо к уголовной ответственности, назначать наказание или иные меры (принудительные меры воспитательного характера) в строгом соответствии с требованиями уголовного закона.

Одновременно в предмет правового регулирования уголовного права входят общественные отношения по причинению вреда при определенных обстоятельствах: состояние необходимой обороны, крайней необходимости и некоторые другие. Эти отношения называются регулятивными, и их предназначение состоит в поощрении граждан на охрану своих прав и свобод, защиту других лиц, интересов общества и государства от общественно опасных посягательств.

Таким образом, уголовный закон регулирует два вида отношений: охранительные и регулятивные. Предметом охранительных уголовно-правовых отношений является реализация уголовной ответственности и наказания, а также освобождение от уголовной ответственности и наказания. Предметом регулятивных отношений являются пра-

вомерные действия, которые закон разрешает совершать для предотвращения преступлений.

Уголовное право чаще всего воздействует на граждан при помощи запретов, т.е. путем описания в законе тех деяний, совершение которых запрещается под угрозой уголовного наказания. Реже уголовно-правовые нормы требуют от лица совершения определенных действий, объявляя преступлением - бездействие. Дозволение на совершение действий редко, но все же используется в уголовном праве. Например, необходимая оборона.

Воздействие права на субъектов представляет собой метод правового регулирования. Уголовное право чаще всего использует императивный метод (обязывание, запрещение), реже диспозитивный (дозволение, разрешение).

Система уголовного права состоит из двух разделов: Общего и Особенного.

Общая часть содержит законодательное определение принципов и задач уголовного права, пределов действия уголовного закона, основные понятия уголовного права, такие, как преступление, вина, соучастие и другие.

В Общей части также сформулированы положения, определяющие основания, условия и пределы уголовной ответственности, перечислены виды наказания, порядок и условия их применения, а также условия и порядок освобождения от наказания.

§ 2. Задачи и принципы уголовного права

Задачи уголовного права неразрывно связаны с задачами уголовной политики в стране и определяются ими. Уголовная политика является частью социально-правовой политики государства и заключается в системе руководящих идей, методов их реализации, деятельности государственных органов, направленных на борьбу с преступностью и устранение причин и условий, способствующих существованию преступности.

Формами реализации уголовной политики являются законодательная, правоприменительная деятельность государственных органов, а также учебных организаций и заведений по правовому воспитанию граждан.

Задачами российского уголовного права являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, всех видов собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, предупреждение преступлений, что способствует сокращению численности преступлений, а также обеспечению мира и безопасности человечества.

Решающее значение в предотвращении преступлений, снижении их уровня имеют политические, экономические и социальные реформы и мероприятия, повышающие жизненный уровень населения, уровень образования и медицинского обслуживания, содействующие развитию культуры в стране, повышающие уровень общественной нравственности.

Принципы уголовного права служат основой как законодательной, так и правоприменительной деятельности в сфере борьбы с преступностью. Принципы, используемые в уголовном праве традиционно делятся на общеправовые и специальные. Общеправовыми являются такие принципы, как законность, справедливость, гуманизм и другие, закрепленные в Конституции Российской Федерации и Уголовном кодексе РФ.

Так, например, принцип законности означает, что уголовная ответственность должна наступать в точном соответствии с действующим законом. Нельзя привлекать к уголовной ответственности за деяния, прямо не предусмотренные уголовным законом. Применение уголовного закона по аналогии отменено в 1958 г. и действующим российским законодательством запрещено.

В Уголовном кодексе РФ **принцип законности** описан следующим образом: «преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только настоящим Кодексом».

Все граждане, следственные органы и суды при определении уголовной ответственности должны руководствоваться только Уголовным кодексом РФ. Принцип законности означает также, что уголовный закон должен соответствовать реальным социально-политическим и экономическим условиям жизни российского общества, т.е. быть социально обусловленным.

К специальным принципам уголовного права относятся неотвратимость наказания, личная и виновная ответственность.

Принцип вины (принцип субъективного вменения) означает, что уголовная ответственность может наступать только при наличии определенного психического отношения лица к своим действиям, носящим характер общественно опасных и причиняющих вред интересам личности, общества или государства. Различные формы вины и их степень влияют на квалификацию преступления и на размер наказания.

В ст. 5 УК РФ говорится: «Лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина.

Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается».

Случайное причинение вреда, каким бы значительным он ни был, не должно влечь уголовной ответственности, хотя в определенных случаях не исключает гражданско-правовой ответственности.

Принцип справедливости сформулирован в ст. 6 УК РФ: «Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление».

Принцип справедливости должен определять индивидуализацию ответственности и наказания. Суд при назначении наказания должен руководствоваться объективной оценкой как совершенного преступления, так и личностью виновного.

Справедливость, с одной стороны, выражается в соразмерности наказания совершенному преступлению и, с другой стороны, в соответствии наказания личности осужденного, т.е. всем его отрицательным и положительным свойствам и качествам, с тем, чтобы посредством этого наказания можно было достичь его исправления.

Принцип справедливости получает выражение и в установленных законом санкциях за тот или иной вид преступления. Законодатель, устанавливая санкции, имеет в виду характер общественной опасности деяния, степень причиняемого вреда, распространенность этого деяния, типологические черты личности преступника. Все индивидуальные особенности (как обстоятельства совершенного преступления, так и личности виновного) должен учесть суд при вынесении приговора.

§ 3. Уголовный закон: понятие, структура

Уголовный закон - это правовой акт, определяющий общие положения об уголовной ответственности, виды конкретных преступлений и устанавливающий вид и меры наказания за совершение преступлений. На сегодняшний день единственным уголовным законом является Уголовный кодекс Российской Федерации. Этот закон отличается внутренним единством, содержит систему взаимосвязанных уголовно-правовых норм, определяет принципы, основания и условия уголовной ответственности, признаки конкретных преступлений и устанавливает вид и размер наказания за их совершение.

Главным источником уголовного права является Конституция Российской Федерации, в которой содержатся нормы, направленные на регулирование уголовных правоотношений. Так, в ст. 19 Конституции РФ указывается, что «все равны перед законом и судом», в ст. 20 решается вопрос о применении смертной казни, в ст. 50 содержится положение о том, что «никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление», в ст. 54 закрепляется принцип: «Закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет».

Уголовно-правовое значение имеют и статьи Конституции, определяющие права и свободы граждан и гарантии их защиты, а также фиксирующие обязанности граждан Российской Федерации.

Принципиальное значение имеет ст. 51 Конституции РФ, в соответствии с которой никто не обязан свидетель-

ствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. В соответствии с этим положением, близких родственников нельзя привлекать к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний в отношении супруга или других родственников, круг которых определен федеральным законом.

Уголовный кодекс РФ состоит из двух частей: Общей и Особенной.

В **Общей части** содержатся общие положения, определяющие принципы, основания, условия уголовной ответственности, понятие и цели наказания, систему наказания, порядок назначения наказания, а также условия и порядок освобождения от наказания, условия применения медицинских и воспитательных мер.

Положения Общей части в Уголовном кодексе расположены следующим образом:

1. Уголовный закон.
2. Преступление.
3. Наказание.
4. Освобождение от уголовной ответственности и от наказания.
5. Уголовная ответственность несовершеннолетних.
6. Принудительные меры медицинского характера.

В Особенной части УК РФ содержатся описания конкретных видов преступлений и указываются виды и размеры наказаний, предусмотренные за их совершение. Особенная часть состоит из следующих разделов:

1. Преступления против личности.
2. Преступления в сфере экономики.
3. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка.
4. Преступления против государственной власти.
5. Преступления против военной службы.
6. Преступления против мира и безопасности человечества.

Современная доктрина российского уголовного права отражает такую иерархию ценностей: личность - общество - государство. Поэтому в Особенной части УК РФ на первом месте находятся преступления, посягающие

на личность, ее права и интересы, а лишь затем - преступления против государства.

Общая и Особенная части УК РФ тесно связаны между собой. Общие положения, сформулированные в Общей части, конкретизируются в нормах Особенной части. Применение норм Особенной части невозможно без учета положений части Общей.

На практике недостаточно установить признаки деяния, указанные в определенной статье Особенной части. Необходимо сопоставить это деяние с общими признаками преступления, с другими общими положениями, определяющими условия уголовной ответственности и условия освобождения от нее. Только опираясь на общие положения норм Общей части и точно определив соответствие конкретного деяния признакам соответствующего преступления, указанным в Особенной части, можно правильно решить вопрос, подлежит ли лицо уголовной ответственности и какой именно.

Контрольные вопросы

- Каковы характерные **черты** уголовного права?
- Какие принципы уголовного права Вам известны?
- Какова система уголовного права?
- Что является источником уголовного права?
- Какова структура Уголовного кодекса РФ?

Тема 34
ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ И УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

§ 1. Преступление: признаки, состав, виды

Уголовное право - это отрасль права, представляющая собой совокупность норм, определяющих преступность и наказуемость деяний, основания уголовной ответственности, систему и порядок назначения наказаний, а также условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. Единственным источником данной отрасли права является Уголовный кодекс Российской Федерации.

Согласно статье 14 УК **РФ, преступлением** признается виновно совершенное общественно опасное деяние, которое запрещено Уголовным кодексом под угрозой наказания. В данном определении перечислены **признаки преступления:** виновность, общественная опасность, противоправность, наказуемость деяния.

Под преступным поведением в уголовном праве понимается активное (действие) или пассивное (бездействие) проявление поведения человека во внешнем мире. Уголовный закон упоминает такие выражения, как деяние, действие, деятельность, поведение, поступок, т.е. преступление могут образовывать все виды человеческой деятельности независимо от степени их сложности.

Обязательные признаки преступного деяния, влекущие применение мер уголовной ответственности, - это сознание и воля.

Воля - это единый комплексный процесс психического регулирования поведения (действий, поступков) субъектов. Лицо не может привлекаться к уголовной ответственности, если оно действует против своей воли, под влиянием физического принуждения или непреодолимой силы.

В уголовном законодательстве различают две формы преступного поведения: действие и бездействие. Разграничение этих форм преступного поведения используется в ст. 714 УК РФ, оно положено в основу конструкций конкретных видов преступлений Особенной части УК РФ. Самая многочисленная группа преступлений представляет собой действия (около двух третей). Вторая по степени распространенности группа - преступления в виде бездействия, т. е. такие преступления, объективная сторона которых выражается в несовершении лицом того действия, которое надо было совершить. Третья группа представлена смешанными преступлениями, объективная сторона которых выражается как в действиях, так и в бездействиях.

Таким образом, как действие, так и бездействие представляют собой самостоятельные, автономные формы внешнего проявления преступного поведения, обладающие общими и специфическими признаками, позволяющими выделять их в объективном мире.

Внешнее проявление всякого действия выражается в виде движения, преступное действие проявляется посредством отдельных телодвижений.

Уголовно-правовое действие имеет сложный характер, когда законодателем оно определяется как «промысел», «деятельность», «систематичность», «неоднократность». Законодательством установлены следующие формы внешнего выражения действия: физическое воздействие, слово и жест.

Наиболее распространенная форма преступного действия - физическое воздействие на объект преступного посягательства.

Бездействие - это пассивная форма поведения, которое заключается в воздержании от всякого движения. Преступное воздействие при бездействии выражается в том, что лицо не совершает определенного действия, которое общественно необходимо для сохранения и укрепления охраняемого в качестве объекта отношения и поэтому для преступника юридическ.1 обязательно.

Преступное бездействие может выражаться в единичном несовершении необходимого действия. А может вы-

ражаться в системе актов, что, например, имеет место при халатности, когда должностное лицо систематически не выполняет возложенных на него по службе обязанностей.

Необходимым признаком преступления является общественная опасность, что означает, что преступление производит негативные изменения в социальной действительности, нарушает упорядоченность системы общественных отношений.

Под уголовной противоправностью в теории уголовного права принято понимать запрещенность преступления соответствующей уголовно-правовой нормой под угрозой применения к виновному наказания.

Состав преступления - это система предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Объектом преступления признается общественное отношение, охраняемое уголовным законом, которому преступлением причинен или может быть причинен существенный вред.

К объективной стороне преступления относятся характеристики самого деяния: это запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние, его вредоносные последствия, а также причинно-следственная связь между ними.

В качестве признака объективной стороны деяние может выступать в двух формах: преступного действия или бездействия. Преступное действие - это акт активного поведения, запрещенного законом (например, кража). Преступное бездействие - акт запрещенного пассивного поведения, т.е. несовершение лицом таких действий, которые оно должно было совершить для предотвращения вредных последствий.

Субъект преступления - лицо, совершившее преступление и способное нести за него уголовную ответственность. По общему правилу, уголовная ответственность наступает с 16 лет, а за некоторые преступления - с 14 лет.

Субъективная сторона преступления - это психическое отношение лица к совершенному им деянию, вклю-

чающее в себя мотивационную, интеллектуальную и волевую стороны психических процессов. Юридическими признаками, характеризующими субъективную сторону преступления, являются вина, мотив и цель.

Преступления классифицируются по различным основаниям. Рассмотрим виды **преступлений** в зависимости от характера и степени общественной опасности деяния:

1) преступления небольшой тяжести - умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы;

2) преступления средней тяжести - умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы;

3) тяжкие преступления - умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы, а также неосторожные деяния, максимальное наказание за которые - более 5 лет лишения свободы;

4) особо тяжкие преступления - умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает десять лет лишения свободы или предусмотрено более строгое наказание.

§ 2. Понятие уголовной ответственности

Уголовная ответственность - это форма юридической ответственности, предусмотренная законом за совершение преступления, наступающая для лица, его совершившего, после приговора суда и реализуемая в том или ином виде наказания.

От других форм юридической ответственности уголовная отличается большей строгостью. Осуждение по уголовному делу всегда исходит от имени государства, а воздействие при этом совершается в виде определенных существенных лишений личного и имущественного характера. Уголовная ответственность влечет судимость, которая сохраняется за лицом и после отбытия наказания.

Уголовная ответственность осуществляется в рамках уголовно-правовых отношений. Уголовно-правовые отношения - это общественные отношения, регулируемые за-

коном, между лицом, совершившим преступление, и государством. Эти отношения возникают в связи с юридическим фактом совершения преступления. С этого момента у лица, совершившего преступление, и органов правосудия, представляющих государство, появляются права и обязанности: государство имеет право применять к виновному меры принуждения, составляющие уголовную ответственность.

Основание уголовной ответственности (ст. 8 УК РФ) - это необходимое и достаточное условие привлечения лица к уголовному наказанию. Различают два аспекта основания уголовной ответственности: фактическое и юридическое. Фактическим основанием является факт совершения лицом общественно опасного деяния. Юридическим основанием является наличие в этом деянии состава конкретного преступления.

§ 3. Классификация уголовных наказаний

Уголовное наказание - это мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лицу, признанному виновным в совершении преступления. Наказание заключается в применении к виновному предусмотренных законом мер лишения или ограничения прав и свобод, которыми он обладал. Рассмотрим систему уголовных наказаний.

Штраф - это денежное взыскание, налагаемое в размерах, кратных минимальному размеру оплаты труда или доходу осужденного.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью - эта мера применяется в случаях, когда совершение преступления стало возможным или было облегчено в силу служебного или профессионального статуса.

Исправительные работы - мера наказания, не требующая изоляции осужденного от общества и используемая для восстановления позитивной социальной позиции виновного, сохранения или возобновления воздействия труда и нахождения в трудовом коллективе. Одновременно осуществляется и имущественное воздействие: из заработка

осужденного удерживается в доход государства установленная судом часть в пределах от 5 до 20 процентов.

Конфискация имущества - это принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного, за тяжкие или особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений.

Ограничение свободы - содержание осужденного в специальном учреждении без изоляции от общества, но в условиях надзора.

Арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции, для которой предусматриваются необходимые режимные меры.

Лишение свободы назначается за тяжкие преступления, преступления средней тяжести, систематическое совершение преступлений или рецидива.

Смертная казнь является исключительной мерой наказания.

Контрольные вопросы

- По каким критериям отличаются преступления и административные проступки?
- Какие элементы включает состав преступления?
- По каким основаниям можно классифицировать преступления?
- Какие меры наказания являются основными и дополнительными?

Тема 35
ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и источники экологического права

Экологическое право - совокупность юридических норм, предназначенных для регулирования поведения людей по отношению к окружающей среде. Экологическое право представляет собой единство правовых норм, направленных на регулирование отношений по использованию природных ресурсов и охране окружающей природной среды, в состав которой входят земля, ее недра, воды, включая океаны, леса и растительные организмы, произрастающие в состоянии естественной свободы, животный мир, атмосферный воздух, космическая материя.

Предмет экологического права образуют отношения:

- по охране окружающей среды от разных форм деградации и по защите экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц;
- собственности на природные объекты и ресурсы;
- по природопользованию.

Экологическое право имеет внутреннюю структуру и включает такие институты и отношения, как отношения собственности на природные ресурсы, право природопользования, организации государственного управления в сфере взаимодействия общества и природы, экономическое нормирование, экспертизу, лицензирование, юридическую ответственность и другие.

Экологическое право делится на два раздела: международное и национальное.

Международное экологическое право - совокупность юридических норм, направленных на регулирование отношений по поводу окружающей природной среды, возникающих между государствами, группами государств,

международными организациями. Международное экологическое право делится на две категории: обязательное и рекомендательное.

Основными источниками обязательного международного экологического права являются общепризнанные правовые нормы и принципы, а также межгосударственные соглашения (договоры, конвенции, протоколы и т.п.).

Рекомендательные нормы содержатся в декларациях, хартиях, пактах и иных актах такого рода, принимаемых международными организациями и конференциями.

Национальное экологическое право устанавливается государствами самостоятельно и закрепляется в различных источниках, в первую очередь, в законах. Источники экологического права имеют ряд особенностей. Во-первых, п. «к» ст. 72 Конституции Российской Федерации установлено, что законодательство о недрах и окружающей среде, земельное, водное, лесное законодательство находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Федерации. По данным предметам издаются федеральные законы и, в соответствии с ними, законы субъектов Российской Федерации.

Еще одна особенность предопределена комплексным характером самой отрасли права. Составляющие ее нормы одновременно находятся и в других отраслях права: конституционного, гражданского, административного, уголовного и других.

В системе источников экологического права ведущее место занимает Конституция Российской Федерации, в которой есть много норм общего характера, которые имеют отношение к регулированию вопросов природопользования и охраны окружающей среды, защиты прав человека. Статья 9 Конституции РФ установила, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

Основы экологического права заложены Законом РСФСР «Об охране окружающей среды», принятым 19 декабря 1991 года с изменениями и дополнениями от 21 февраля 1992 г., 2 июня 1993 г., 27 декабря 2000 г.

Этот закон определил задачи всего природоохранительного законодательства России. Развитие экологического законодательства осуществлено в ряде законов: Федеральный закон от 23 ноября 1995 года «Об экологической экспертизе», Федеральный закон от 30 ноября 1995 года «О континентальном шельфе», Федеральный закон от 23 февраля 1995 года «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах», Федеральный закон от 14 марта 1995 года «Об особо охраняемых природных территориях» и другие.

Значительный вес в системе экологического законодательства занимает природоресурсное законодательство. Оно включает: Федеральный закон от 4 мая 1999 г. № 96-ФЗ «Об охране атмосферного воздуха», Федеральный закон от 24 апреля 1995 года «О животном мире», Водный кодекс Российской Федерации, Лесной кодекс Российской Федерации.

Президент РФ издает указы по вопросам экологического права. Например, Указ № 440 от 1 апреля 1996 года «О концепции перехода Российской Федерации к устойчивому развитию» и другие.

Правительство Российской Федерации принимает акты, регулирующие экономические отношения в случае, если ему это право дано законом или указом Президента Российской Федерации, или если это необходимо для выполнения возложенной на Правительство РФ функции. Так, например, статьей 23 Закона РСФСР «Об охране окружающей среды» предусматривается, что порядок экологического страхования и использования экологических фондов устанавливается Правительством Российской Федерации. В связи с этим, Правительство России приняло соответствующие постановления и распоряжения. Например, Постановление № 545 от 3 августа 1992 года «О порядке разработки и утверждения экологических нормативов выбросов и сбросов загрязняющих веществ в окружающую природную среду, лимитов использования природных ресурсов, размещения отходов».

Разновидностью источников экологического права являются акты министерств и ведомств (например, Положение о порядке выдачи лицензий на проведение обследова-

ний по выявлению деградированных и загрязненных земель, утвержденное приказом Минприроды России и Роскомземом России от 1 декабря 1993 года).

Регулирование экологических правоотношений осуществляется актами субъектов Российской Федерации. Например, Земельный кодекс Республики Карелия, Экологический кодекс Башкортостана и другие акты.

Органы местного самоуправления издают нормативные акты об охране зеленых насаждений и благоустройстве территорий населенных пунктов, о порядке пользования водными объектами для питьевых и хозяйственных нужд и т.п.

Таким образом, **российское экологическое право** представляет собой сложный формирующийся комплекс правовых норм, предназначенных для регулирования экологических отношений, содержащийся в разнообразных нормативных правовых актах, издаваемых на трех уровнях: федеральном, субъектов Федерации и местного самоуправления.

Экологическое законодательство и право основываются на следующих **принципах:**

- предотвращение вреда окружающей среде в процессе социально-экономического развития;
- охрана жизни и здоровья человека;
- обеспечение рационального использования природных ресурсов;
- устойчивое экологически обоснованное экономическое и социальное развитие;
- сохранение и защита экологического равновесия в природе;
- свободный доступ к экологической информации и другие.

§ 2. Субъекты и объекты экологического права

Субъектами экологических правоотношений могут быть граждане, юридические лица, публичные субъекты.

Граждане имеют право на охрану здоровья от неблагоприятного воздействия окружающей природной среды. Это право обеспечивается мероприятиями по предотвра-

щению экологически вредной деятельности, специальным государственным страхованием граждан и иными мерами. Законодательством установлены обязанности граждан: принимать участие в охране окружающей среды, соблюдать нормы природоохранного законодательства и другие меры.

Участие **юридических лиц** в экологических правоотношениях предусматривает выполнение ими целого ряда природоохранных мероприятий. Так, при размещении предприятий обеспечивается выполнение экологических требований, приведение государственных и общественных экологических экспертиз. Они обязаны соблюдать требования по охране природы, норм вредных выбросов и правил захоронения отходов.

Государство в лице его уполномоченных органов обеспечивает разработку и осуществление экологической политики и экологических программ, правовое регулирование в сфере охраны окружающей среды, учет и социально-экономическую оценку природных ресурсов, выдает лицензии на комплексное природопользование и выполняет иные властные полномочия.

Объектами экологических правоотношений являются естественные экологические системы, озоновый слой атмосферы, земля и ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная растительность, животный мир, микроорганизмы, генетический фонд, природные ландшафты и другие объекты.

В зависимости от характера объектов, их места в экологической системе и юрисдикции, выделяют глобальные, региональные и локальные объекты. К категории **глобальных** относятся объекты, имеющие общемировое значение (например, озоновый слой). Экосистемы того или иного региона страны относятся к группе **региональных** объектов (например, бассейн Волги). **Локальные** объекты имеют местное значение (например, поверхностные воды малых рек).

Национальное законодательство выделяет объекты, подлежащие особой охране: государственные заповедники, государственные природные заказники, национально-природные парки и памятники природы.

§ 3. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Экологическое правонарушение - это виновное противоправное деяние, наносящее вред окружающей среде и здоровью человека, совершаемое праводееспособным субъектом, причиняющее или несущее реальную угрозу экологического вреда либо нарушающее права и законные интересы субъектов экологического права. С учетом степени общественной опасности и противоправности правонарушения делятся на проступки и преступления.

Объектом экологического правонарушения являются общественные отношения по поводу окружающей среды в целом или ее отдельных компонентов, регулируемые и охраняемые нормами права. Эти отношения по своему содержанию могут касаться собственности **на** природные ресурсы, природопользования, охраны окружающей среды от вредных воздействий, защиты экологических прав и законных интересов человека и гражданина.

Данные правонарушения являются основанием для эколого-правовой ответственности, которая представляет собой обязанность претерпевания определенных лишений личного или материального характера в соответствии с санкцией нарушенной нормы. Законодательством за экологические правонарушения установлена дисциплинарная, административная, уголовная и гражданско-правовая ответственность.

Дисциплинарная ответственность за экологические правонарушения, совершенные работниками в процессе исполнения ими своих трудовых обязанностей в тех случаях, когда нарушения являются одновременно дисциплинарными проступками. Эта ответственность (предупреждение, выговор и другие виды) применяется администрацией предприятий, учреждений и организаций в отношении своих работников, допустивших экологические правонарушения.

Материальная ответственность заключается в обязанности работника возместить в установленном порядке и в определенных размерах имущественный вред, причиненный по его вине предприятию, организации в резуль-

тате ненадлежащего исполнения им своих трудовых обязанностей. В частности, материальную ответственность несут должностные лица и иные работники, по вине которых предприятие понесло расходы по возмещению вреда, причиненного экологическим правонарушением.

Материальная ответственность за причиненный ущерб признается самостоятельным видом ответственности. Поэтому работник, независимо от привлечения к материальной ответственности, может быть привлечен также к дисциплинарной ответственности.

Административная ответственность закреплена ст. 84 Закона «Об охране окружающей среды». За несоблюдение стандартов, норм и иных нормативов качества окружающей среды, отказ от предоставления достоверной экологической информации и другие правонарушения граждане подвергаются штрафу в размере от 1 до 10 минимальных размеров оплаты труда, должностные лица - от 3 до 20 МРОТ, юридические лица - от 5000 до 50000 рублей.

Уголовная ответственность наступает за наиболее общественно опасные деяния, посягающие на экологическую безопасность общества. В частности, УК РФ установлены следующие составы экологических преступлений: умышленное уничтожение лесов путем поджога, незаконное занятие рыбным промыслом и т.д. Все составы преступлений, сформулированные в Уголовном кодексе Российской Федерации, с точки зрения выполняемых ими функций, можно подразделить на три категории: специальные экологические составы, смешанные и дополнительные.

Специальные экологические составы сосредоточены в главе 26 «Экологические преступления» Уголовного кодекса РФ. Она помещена в разделе IX «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» и содержит следующие составы:

- нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ);
- нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247 УК РФ);
- загрязнение вод (ст. 250 УК РФ);

- незаконная охота (ст. 258 УК РФ) и другие составы.

За совершение экологических преступлений Уголовный кодекс РФ предусматривает следующие виды наказаний:

1) штраф (его размер зависит от характера совершенного преступления и колеблется от 200 до 700 минимальных размеров оплаты труда);

2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

3) обязательные работы до 240 часов;

4) исправительные работы до 2-х лет;

5) ограничение свободы (такое наказание предусмотрено за порчу земли);

6) арест до 3-х месяцев предусмотрен за загрязнение вод;

7) лишение свободы на определенный срок (например, за нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ - до 5 лет).

Экологические преступления относятся в России к категории наиболее распространенных. Но при этом латентность экологических правонарушений достигает 95-99% .

Гражданско-правовая ответственность состоит в возмещении вреда, причиненного экологическими правонарушениями. Вред возмещается добровольно или принудительно - по решению суда или арбитражного суда по иску потерпевшей стороны. С согласия сторон вред может быть возмещен в натуре путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению окружающей среды за счет ого сил и средств.

Гражданско-правовая ответственность в сфере взаимодействия общества и природы заключается, главным образом, в возложении на правонарушителя обязанности возместить потерпевшей стороне имущественный или моральный вред, причиненный в результате нарушения правовых экологических требований.

Регламентируя порядок и условия возмещения вреда, в целях предупреждения причинения нового вреда, Гражданский кодекс РФ устанавливает, что опасность причинения вреда в будущем может явиться основанием к иску о запрещении деятельности, создающей такую опасность (ст. 1065 ГК РФ). Если причиненный вред является по-

следствием эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность.

Особенностью гражданско-правовой ответственности является то, что она может возлагаться на правонарушителя наряду с применением мер дисциплинарного, административного и уголовного воздействия, то есть совокупно. Целью данного вида ответственности является компенсация причиненного экологическим правонарушением вреда.

Контрольные вопросы

- В чем особенности предмета правового регулирования экологических правоотношений?
- Какие нормы включает международное экологическое право?
- Охарактеризуйте объекты экологических правоотношений.
- Какими отраслями права предусмотрена ответственность за экологические правонарушения?

Тема 36
МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО КАК ОСОБАЯ СИСТЕМА ПРАВА

§ 1. Международное право: понятие, принципы

Международное право - это **совокупность** норм и принципов, устанавливающих взаимные права и обязанности государств в процессе их общения, регулирующих международные отношения и выражающих согласованную волю государства, обусловленную действием международных организаций на определенном этапе цивилизации.

Источниками международного права являются договоры, обычаи и принципы. Нормы международного права создаются в ходе переговоров между различными субъектами и оформляются соответствующими договорами. В нормы международного права преобразуются положения международных организаций. Эти нормы носят рекомендательный характер. Нормой обычного права признается сложившееся правило поведения, которое признается субъектами в качестве обязательного. Поскольку нормы обычного права являются неписаными, уяснению их материального содержания помогает доктрина международного права, а также решения судебных органов, которые использовали обычай для разрешения спора и отразили его в судебном решении. Кодификация международного права - это составление свода норм обычного права.

Под нормой международного права понимается правило поведения, которое признается государствами и другими субъектами международного права в качестве юридически обязательного.

Нормы международного права следует отличать от так называемых обыкновений, или норм международной вежливости (международной морали), которые соблюдаются

субъектами международного права во взаимных отношениях. Если международно-правовые нормы - это юридически обязательные правила поведения, то обыкновения, или нормы международной вежливости, лишены качества юридической обязательности.

Ряд норм международного права называют принципами, хотя это те же нормы международного права, но одни из них издавна назывались принципами, а другие стали называться так в силу своей значимости и роли в международно-правовом регулировании. Имеются принципы, которые носят наиболее общий характер по сравнению с другими международно-правовыми нормами и имеют наиважнейшее значение для международного правопорядка. Рассмотрим некоторые принципы международного права.

Принцип суверенного равенства государств означает полноту власти государства на своей территории и неподчинение любой иностранной власти. В этом отношении все государства равны.

Принцип неприменения силы и угрозы силой означает запрещение оккупации территории другого государства, предоставления государством своей территории другому государству для совершения агрессии против третьего государства, участия в террористических актах в другом государстве, поощрения банд и наемников для вторжения в другое государство.

Принцип нерушимости государственных границ - это признание существующих границ и отказ от территориальных притязаний.

Принцип территориальной целостности государств представляет собой запрет любых посягательств на территорию суверенных государств, обязанность уважать территориальную целостность друг друга, политическую независимость и единство любого государства.

Принцип мирного разрешения споров предполагает разнообразные способы решения споров: прямые переговоры, обследование (установления фактов), посредничество третьей стороны, арбитражное и судебное разбирательство.

Система международного права - это объективно существующая целостность внутренне взаимосвязанных

элементов: общепризнанных принципов международного права, договорных и обычно-правовых норм, отраслей и институтов международного права. В этой системе находятся также резолюции международных организаций, решения арбитражных и судебных международных органов.

§ 2. Отрасли международного права

Система международного права представляет собой комплекс его отраслей и институтов. **Отрасль международного права** ~ это совокупность юридических норм, регулирующих отношения субъектов международного права в определенной области, которая составляет специфический предмет международного права, обладает большей степенью универсальной кодификации и характеризуется наличием принципов, применимых к данной конкретной области правоотношений.

Отраслями международного права являются: право международных договоров; дипломатическое право, международное морское, воздушное, космическое, атомное право, природоохранное право; право вооруженных конфликтов; гуманитарное и другие отрасли права. Рассмотрим предмет некоторых отраслей международного права.

Государства с древних времен определяли свои права и обязанности путем заключения договоров. В результате длительной истории применения договоров в качестве регулятора международных отношений выработались определенные международно-правовые нормы, устанавливающие порядок заключения, действия, действительности, толкования и прекращения условий договора. Эти нормы составили особую отрасль международного права - **право международных договоров.**

В соответствии со ст. 2 Венской Конвенции **1969** года и Венской Конвенции **1986** года, под договором понимается регулируемое международным правом соглашение, заключенное государствами и другими субъектами международного права в письменной форме, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одной, двух или более

связанных между собой документах, а также независимо от конкретного наименования документа.

Каждое государство само определяет, какие меры необходимы для выполнения заключенных им договоров. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, международные договоры России являются составной частью ее правовой системы. Отсюда следует, что международные договоры для своего применения не требуют издания какого-либо нормативного акта, они действуют непосредственно.

Международное морское право регламентирует порядок использования Мирового океана: мореплавание, рыболовство, научно-исследовательскую деятельность, разработку ресурсов морского дна и т.п. Международное морское право - это совокупность международно-правовых принципов и норм, регулирующих отношения субъектов международного права, связанных с деятельностью по использованию Мирового океана.

Долгое время обычаи являлись единственным источником международного морского права. Однако уже в XVIII столетии стали появляться договоры, которые касались, в частности, вопросов морской войны и морских пределов осуществления власти прибрежных государств. В 1958 году на Женевской конференции ООН по морскому праву были приняты конвенции о территориальном море и прибрежной зоне; об открытом море, о континентальном шельфе и о рыболовстве и об охране живых ресурсов открытого моря.

Источниками международного морского права являются и другие договоры. Например, Конвенция по регулированию китобойного промысла 1946 г., Конвенция о Международных правилах предупреждения столкновения судов в море 1972 года и другие.

Международное воздушное право регулирует порядок международных воздушных сообщений. Международное воздушное право - часть международного права, представляющая собой совокупность специальных принципов и норм, регулирующих отношения между субъектами международного права в связи с использованием воздушного пространства.

Первым международным документом в области международного воздушного транспорта стала Парижская конвенция 1919 года об аэронавигации, участниками которой стали 38 государств. На сегодня основополагающим актом является Конвенция о международной гражданской авиации 1944 года (Чикаго). В 1944 году принято Соглашение о транзите, или о «двух свободах воздуха», насчитывающее 112 участников, и Соглашение о международном воздушном транспорте, или «о пяти свободах воздуха», насчитывающее 11 участников.

В области международного воздушного права действует ряд принципов: принцип исключительного и полного суверенитета государств в отношении воздушного пространства, расположенного над их сухопутной территорией; принцип свободы полетов в открытом воздушном пространстве; принцип обеспечения безопасности международной гражданской авиации.

Дипломатическое право определяет порядок внешних сношений государств через внутригосударственные и зарубежные органы.

Дипломатическое право — наиболее древняя отрасль международного права. С образованием государств стали складываться отдельные обычаи, которые затем постепенно находили отражение в договорах, регулирующих международные отношения.

Дипломатическое право возникло и развивалось как посольское право, т.е. как совокупность норм, определяющих положение посла. Лишь к началу XX века посольское право стало постепенно превращаться в дипломатическое, т.е. в совокупность норм, регулирующих все официальные отношения государств.

В настоящее время основным актом дипломатического права является Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 года. Велика роль Конвенции 1969 года о специальных миссиях и Конвенция 1975 года о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера, а также соответствующие внутригосударственные нормативные акты (например, Указ Президента РФ от 14 марта 1995 года, утвердивший Положение о МИДе).

Международное гуманитарное право регулирует сотрудничество по защите прав человека, в том числе в чрезвычайных обстоятельствах и военных конфликтах.

Мировое сообщество пришло к необходимости ограничения средств и методов ведения войны посредством выработки договоров, определяющих права и обязанности воюющих сторон. Уменьшить страдания, причиняемые вооруженным насилием, защитить человека - такова цель международного гуманитарного права. Таким образом, гуманитарное право - это система международно-правовых принципов и норм, регулирующих отношения между государствами в период вооруженного конфликта с целью ограничения применения средств и методов ведения войны, защиты ее жертв и устанавливающих ответственность за ее нарушение. В составе международного гуманитарного права лежат следующие принципы: гуманизация вооруженных конфликтов; международно-правовая защита жертв войн; охрана гражданских объектов и культурных ценностей; защита интересов нейтральных государств; ограничение воюющих в выборе методов и средств ведения войны.

Основополагающим актом в этой сфере является Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной ассамблеей ООН в 1948 году. В данном акте сформулированы минимальные стандарты прав человека: право на жизнь, на труд, образование, удовлетворительные материальные условия жизни, право на семью, на свободу слова, религии, передвижения, справедливое судебное разбирательство, равноправие, свободу от дискриминации и т.п.

§ 3. Основные институты международного права

Международное право включает ряд институтов. **Международно-правовой институт** - это группа норм и принципов, регулирующих определенную область правоотношений (например, институт признания государств, институт международной ответственности и т.п.). Рассмотрим некоторые из них.

Институт признания означает признание государства в качестве суверенного партнера. Вопрос о признании встает при появлении нового государства, которое намерено стать членом международного сообщества. Другие государства могут выразить свое отношение к вновь возникшему государству путем его официального признания (заявление о признании и готовности установить дипломатические отношения) или фактического признания (установление торговых и иных связей).

Правопреемство государств - это переход прав и обязанностей от государства (или государств) к государству (или государствам) - правопреемнику. В случае правопреемства при соединении государств, международные договоры, заключенные государствами-предшественниками, продолжают действовать для государства-правопреемника. При разделении государства международные договоры продолжают действовать для каждого вновь образовавшегося государства. Правопреемство не затрагивает границ, установленных договорами с третьими государствами.

Государственная территория и границы также представляют собой институт международного права.

Под территорией в международном праве понимается весь земной шар с его сухопутной и водной поверхностью, недрами, воздушным пространством, **а** также космическое пространство.

По видам правового режима территория подразделяется на три категории: 1) государственная территория; 2) международная территория общего пользования; 3) территория со смешанным режимом.

Правовой режим государственной территории определяется ее принадлежностью определенному государству, которое осуществляет в отношении нее и в ее пределах свое территориальное верховенство.

Территория государства включает сушу, воду **с** находящимися под ними недрами, воздушное пространство в пределах границ.

Границы государства проходят **по** суше (сухопутные границы), по воде (морские и речные границы) **и** по воздуху (воздушные границы).

Водная территория государства состоит из внутренних вод (озера, воды портов, некоторых заливов) и территориального моря (прибрежная полоса шириной до 12 морских миль).

Воздушная граница представляет собой столб воздуха, ограниченный воображаемыми плоскостями, восходящими перпендикулярно по периметру государственной границы.

За пределами государственных территорий находится территория общего пользования. Государства не вправе подчинять эти территории своему суверенитету.

В международную территорию общего пользования входят открытое море, воздушное пространство над ним, Международный район морского дна, Антарктика, космическое пространство, включая Луну и другие небесные тела. Общим для всех этих частей международной территории общего пользования является то, что они в целом или какой-то своей частью, во-первых, не принадлежат национальному присвоению каким бы то ни было образом и, во-вторых, открыты для исследования и использования всеми государствами на основе равенства в соответствии с международным правом.

Территория со смешанным режимом характеризуется ее расположением в основном за пределами государственной территории, в акватории Мирового океана и действием в ее пределах, как международных норм, так и внутригосударственных норм прибрежного государства. Таких территорий три: прибрежная зона, континентальный шельф и исключительная экономическая зона.

Население - это совокупность лиц, проживающих на территории государства: граждане, иностранцы и лица без гражданства. В этом институте велика роль понятия гражданства, которое представляет собой устойчивую правовую связь лица с государством. Законы каждого государства определяют порядок приобретения его гражданства.

Проживающие в государстве иностранцы, как правило, пользуются теми же правами, что и граждане данного государства, т.е. национальным режимом.

Контрольные вопросы

- В чем особенность источников международного права?
- Какие принципы лежат в основе международного права?
- Какова структура международного права?
- Какие отрасли международного права Вы знаете?
- Назовите институты международного права.
- Дайте определение права международных договоров и охарактеризуйте его место в системе международного права.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята 12 декабря 1993 г.

2. Соглашения государств-участников СНГ от 9 сентября 1994 года «О гарантиях прав граждан в области социальных пособий, компенсационных выплат семьям с детьми и алиментов» // Содружество. Информационный вестник СНГ. 1994. № 2.

3. Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 года // Советский журнал международного права. 1991. № 2.

4. Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года. Ратифицирована Федеральным законом от 4 августа 1994 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 17. Ст. 1472.

5. Федеральный конституционный закон «О военных судах Российской Федерации» от 23.06.99 № 1 // Собрание законодательства Российской Федерации от 28 июня 1999 г. № 26. Ст. 3170.

6. Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21.07.94 № 1 // Собрание законодательства Российской Федерации от 25 июля 1994 г. № 13. Ст. 1447; ФКЗ-1 от 8 февраля 2001 г. внесены изм. и доп. // Российская газета от 10 февраля 2001 г. № 29.

7. Федеральный конституционный закон «О референдуме» от 10.10.95 № 2 // Собрание законодательства Российской Федерации от 16 октября 1995 г. № 42. Ст. 3921.

8. Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28.24.1995 № 1 // Собрание законодательства Российской Федерации от 1 мая 1995 г. № 18. Ст. 1589.

9. Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.96 № 1 // Собрание законодательства Российской Федерации от 6 января 1997 г. № 1. Ст. 1.

10. Водный кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации от 20 ноября 1995 г. № 47. ст. 4471.

11. Гражданский кодекс РФ часть вторая.

12. Гражданский кодекс РФ часть первая.

13. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР принят в 1964 году. Последнее изменение внесено ФЗ от 07.08.2000 № 200-ФЗ.

14. Лесной кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации от 3 февраля 1997 г. № 5. Ст. 610.

15. Семейный кодекс Российской Федерации.

16. Уголовный процессуальный кодекс РСФСР принят 15.04.63 года. Действует с изменениями, включая от 19.06.2001 № 83-ФЗ.

17. Закон РФ от 28 ноября 1991 г. «О гражданстве Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 13 февраля 1995 г. Ст. 496.

18. Закон РФ «О государственной пошлине» // В ред. ФЗ от 31.12.1995 г. // Собрание законодательства Российской Федерации (изм. и доп. № 226-ФЗ; 20.08.96 г. № 118-ФЗ; 19.07.1997 г. № 105-ФЗ).

19. Концепция внешней политики РФ // Российская газета. № 133. 11.07.2000.

20. Концепция национальной безопасности, утвержденная Указом Президента РФ от 10.01.2000 № 27 // Российская газета. № 133. 11.07.2000.

21. Федеральный закон «О порядке внесения поправок к Конституции Российской Федерации» от 4 марта 1998 г. № 33-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 9 марта 1998 г. № 10. Ст. 1146.

22. Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 21 декабря 1998 г. № 51. Ст. 6270.

23. Федеральный закон «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных, федеральных законов и актов палат Федерального Собрания»// Собрание законодательства Российской Федерации от 20 июня 1994 г. № 8. Ст. 801 с изм. от 22.10.1999. № 185-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 25 октября 1999 г. № 43. Ст. 5124.

24. Федеральный закон «О порядке предоставления Российской Федерацией военного и гражданского персонала для участия в деятельности по поддержанию или восстановлению мира и безопасности» от 23 июня 1995 г. // Собрание законодательства Российской Федерации от 26 июня 1995 г. № 26. Ст. 2401.

25. Федеральный закон «Об акционерных обществах» // Собрание законодательства Российской Федерации от 1 января 1996 г. № 1. Ст. 1. (с изм. от 13 июля 1996 г., 24 мая 1999 г.).

26. Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Собрание законодательства Российской Федерации от 16 февраля 1998 г. № 7. Ст. 785 (с изм. и доп.).

27. Федеральный закон от 17 ноября 1995 года «О прокуратуре Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 20 ноября 1995 г. № 47. Ст. 4472. С изм. и доп. опубликован в Собрании законодательства Российской Федерации от 1 января 2001 г. № 1. Ст. 2.

28. Федеральный закон от 23 ноября 1995 года «Об экологической экспертизе» // Собрание законодательства Российской Федерации от 27 ноября 1995. № 48. Ст. 4556 (изм. от 15 апреля 1998 г. // Собрание законодательства Российской Федерации от 20 апреля 1998 г.).

29. Федеральный закон от 24 апреля 1995 года «О животном мире» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995 г. № 17. Ст. 1462.

30. Федеральный закон от 24.06.99 № 119-ФЗ «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 28 июня 1999 г. № 26. Ст. 3176.

31. Федеральный закон от 4 мая 1999 г. № 96-ФЗ «Об охране атмосферного воздуха» // Собрание законодательства Российской Федерации от 3 мая 1999 г. № 18. Ст. 2222.

32. Указ Президента РФ № 440 от 1 апреля 1996 года «О концепции перехода Российской Федерации к устойчивому развитию» // Собрание законодательства Российской Федерации от 8 апреля 1996 г. № 15. Ст. 1572.

33. Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» в ред. ФЗ от 31.12.1995 г.// Собрание законодательства Российской Федерации (изм. и доп. № 226-ФЗ; 20.08.96 г. № 118-ФЗ; 19.07.1997 г. № 105-ФЗ).

ЛИТЕРАТУРА

1. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. - М., 1998.

2. Денисов Л.И. Сущность и формы государства. - М., 1960.

3. Дивид Р., Жоффре-Спинози. Правовые системы современности. - М., 1999.

4. Керимов Д.А. Сущность общенародного социалистического государства // Вестник ЛГУ. 1961. № 23.

5. Коркунов Н.М. Лекции по общей теории права.- СПб., 1907.

6. Лазарев В.В., Липень СВ. Теория государства и права: Учебник для вузов. - М., 1998.

7. Мальцев Г.В. Понимание права: подходы и проблемы. - М., 1999.

8. Международное право: Учебник для вузов. - М., 2000.

9. Монтескье М. Избранные произведения. - М., 1955.

10. Общая теория права: Курс лекций. - Нижний Новгород, 1993.

11. Овсянко Д.М. Административное право: Уч. пособие для студентов юрид. факультетов и институтов / Отв. ред. Проф. Г.А.Туманов. - М., 1995.

12. Правовые акты. Учебно-практическое и справочное пособие / Ю.А.Тихомиров, И.В.Котелевская. - М., 1999.

13. Проблемы общей теории права и государства / Под общ. ред. В.С.Нерсенянца. - М., 1999.

14. Руссо Ж.-Ж. Об общественном договоре. - М., 1938.

15. Сущность и формы государства. - М., 1960.

16. Теория государства и права. - М., 1949.

17. Уголовное право России. Учебник для вузов в 2-х томах. Т. 1. Общая часть. Отв. ред. А.Н. Игнатов, Ю.А. Красиков. - М., 1998.

18. Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. - М., 1912.

19. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. - СПб, 1914.

Бошно
Светлана Владимировна

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебное пособие
для студентов
неюридических вузов

Издательство «ПРАВО И ЗАКОН»
Лицензия ИД № 05540 от 06.08.01
Тел./факс: (095) 782-90-10
E-mail: pravoizakon@mail.ru
Москва, Дмитровское шоссе, 27, офис 732.

Формат 84ХЮ8'/з2. Печать офсетная.
Бумага для офсетной печати. Усл. печ. л. 21,84.
Тираж 5000 экз. Заказ № 8568.

Отпечатано с готовых диапозитивов
на Книжной фабрике № 1 МПТР России
144003, г. Электросталь Московской обл., ул. Тевосяна, 25.