

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА  
И ПРОДОВОЛЬСТВИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

ГЛАВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ,  
НАУКИ И КАДРОВОЙ ПОЛИТИКИ

Учреждение образования  
«БЕЛОРУССКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ  
ОРДЕНОВ ОКТЯБРЬСКОЙ РЕВОЛЮЦИИ  
И ТРУДОВОГО КРАСНОГО ЗНАМЕНИ  
СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ»

Кафедра общепрофессиональных  
и специальных юридических дисциплин

*А. П. Альбов, В. В. Матюк*

# **ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА**

*Рекомендации по подготовке к вступительным испытаниям  
для поступающих в Белорусскую государственную  
сельскохозяйственную академию по специальности  
общего высшего образования 6-05-0421-01 Правоведение*

Горки  
Белорусская государственная  
сельскохозяйственная академия  
2025

УДК 34(075.8)

ББК 67.0я73

А56

*Рекомендовано  
методической комиссией факультета управления  
и социальных коммуникаций.  
Протокол № 1 от 23 сентября 2025 г.*

Авторы:

доктор юридических наук, профессор *А. П. Альбов*;  
старший преподаватель, магистр *В. В. Матюк*

Рецензент:

кандидат экономических наук, доцент *В. Н. Редько*

**Альбов, А. П.**

А56      Общая теория права : рекомендации по подготовке к вступительным испытаниям / А. П. Альбов, В. В. Матюк. – Горки : Белорус. гос. с.-х. акад., 2025. – 220 с.

Приведены рекомендации по подготовке к вступительным испытаниям, выдержки из программы вступительных испытаний, список рекомендуемых к изучению нормативных правовых актов, источников основной и дополнительной литературы.

Для поступающих в Белорусскую государственную сельскохозяйственную академию по специальности общего высшего образования 6-05-0421-01 Правоведение.

УДК 34(075.8)

ББК 67.0я73

© Белорусская государственная  
сельскохозяйственная академия, 2025

## ВВЕДЕНИЕ

Данные рекомендации предназначены для подготовки к сдаче вступительного экзамена по учебной дисциплине «Общая теория права» для абитуриентов, поступающих в Белорусскую государственную сельскохозяйственную академию по специальности общего высшего образования 6-05-0421-01 Правоведение.

Учебная дисциплина «Общая теория права» основывается на одноименной науке, исследующей главное, доктринальное в праве: сущность права, основных компонентов правовой действительности (нормы права, юридические факты, правоотношения, акты реализации права, правовая идеология, формы права, юридическая практика и др.), закономерности их возникновения, развития и функционирования. В связи с тем что право как общесоциальный, общеобязательный регулятор непосредственно гарантируется в конечном счете государством, предусматривается знание наиболее важных вопросов о государстве, его сущности, формах, направлениях деятельности, о закономерных связях права с государством, политикой, экономикой и другими явлениями. Кроме того, в рамках учебной дисциплины «Общая теория права» обучающиеся усваивают разработанную наукой методологическую основу познания государственно-правовых явлений.

Настоящие рекомендации подготовлены в соответствии с образовательным стандартом и Программой вступительных испытаний для абитуриентов, поступающих для получения общего высшего образования по учебной дисциплине «Общая теория права» для специальностей 6-05-0421-01 Правоведение, 6-05-0421-03 Экономическое право (далее – Программа вступительных испытаний).

В соответствии с Программой вступительных испытаний абитуриент должен:

- а) знать на уровне представления:
  - теоретические закономерности и этапы возникновения, развития и функционирования государства и права;
  - концепции и тенденции развития государства и права;
  - принципы взаимодействия правовых явлений с экономикой, моралью, религией и иными социальными регуляторами;
  - роль личности в формировании правового государства;
  - роль и взаимосвязь отдельных отраслей права в правовой системе;

- основные факторы, определяющие развитие государства и права;
- теоретическое значение правовых категорий и понятий для отраслевых, прикладных и иных юридических дисциплин;

б) знать на уровне понимания:

- сущность, содержание и формы государства и права;
- определения основных правовых понятий и категорий (законодательство, закон, законодательная власть, исполнительная власть, судебная власть, право, правоотношение, правонарушение, юридическая ответственность и т. д.);

- соотношение права и закона, иерархию нормативных правовых актов Республики Беларусь;

- структуру и содержание правовых норм и отношений;

- принципы права;

- формы (источники) права;

в) уметь:

- свободно оперировать юридическими понятиями и категориями;
- анализировать основные факторы, определяющие развитие государства и права;

- анализировать законодательную и правоприменительную практику.

Вступительное испытание по учебной дисциплине «Общая теория права» проводится в письменной форме.

## СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### Основной

1. Демичев, Д. М. Общая теория права: учеб. пособие / Д. М. Демичев, А. А. Бочков. – 2-е изд. – Минск: Вышш. шк., 2022. – 480 с.
2. Зорченко, Е. А. Теория государства и права: учеб. пособие / Е. А. Зорченко, Л. Г. Протасевич; под общ. ред. Е. А. Зорченко. – Минск: Акад. упр. при Президенте Респ. Беларусь, 2023. – 454 с.
3. Шафалович, А. А. Общая теория права: учебник / А. А. Шафалович. – Минск: РИВШ, 2024. – 511 с.

### Дополнительный

4. Алексеев, С. С. Общая теория права: в 2 т. / С. С. Алексеев. – Москва: Юрид. лит., 1982. – Т. 2. – 360 с.
5. Бержель, Ж.-Л. Общая теория права / Ж.-Л. Бержель; под общ. ред. И. Даниленко; пер. с фр. – Москва: Изд. дом NOTA VENE, 2000. – 576 с.
6. Берман, Г. Дж. Вера и закон: примирение права и религии / Г. Дж. Берман. – Москва: Ad Marginem, 1999. – 431 с.
7. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права: учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский; под ред. В. А. Кучинского. – Минск: Акад. МВД Респ. Беларусь, 2013. – 479 с.

8. Еллинек, Г. Общее учение о государстве: General doctrine of state / Г. Еллинек. – Санкт-Петербург: Юрид. центр Пресс, 2004. – 750 с.
9. Кашанина, Т. В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы: учеб. пособие / Т. В. Кашанина. – Москва: Юрист, 1999. – 332 с.
10. Ковлер, А. И. Антропология права: учебник / А. И. Ковлер. – Москва: НОРМА, 2002. – 467 с.
11. Кодекс чести судьи Республики Беларусь от 5 декабря 1997 г. // Судовы весн. – 1998. – № 1. – С. 16.
12. Конституции государств – участников СНГ / Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве Рос. Федерации; редкол.: Л. А. Окуньков (рук.) [и др.]. – Москва: НОРМА; ИНФРА-М, 1999. – 715 с.
13. Конституции государств Европейского союза: сб. / Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве Рос. Федерации; редкол.: Л. А. Окуньков (рук.) [и др.]. – Москва: ИНФРА-М; Норма, 1997. – 802 с.
14. Конституции государств Центральной и Восточной Европы / отв. ред. Н. В. Варламова. – Москва: Центр конституц. исследований МОНФ, 1997. – 578 с.
15. Коркунов, Н. М. Лекции по общей теории права: Lectures on general theory of law / Н. М. Коркунов. – Санкт-Петербург: Юрид. центр Пресс, 2003. – 428 с.
16. Лагун, Д. А. Общая теория права: курс лекций / Д. А. Лагун. – Минск: БГУ, 2010. – 184 с.
17. Лейст, О. Э. Сущность права: проблемы теории и философии права: учеб. пособие / О. Э. Лейст; под ред. В. А. Томсинова. – Москва: Зерцало, 2008. – 339 с.
18. Нерсисянц, В. С. Философия права: учебник / В. С. Нерсисянц; Ин-т государства и права Рос. акад. наук, Акад. правовой ун-т. – Москва: ИНФРА-М; Норма, 1997. – 647 с.
19. Новые конституции стран СНГ и Балтии: сб. документов / сост.: Ю. А. Дмитриев, Н. А. Михалева; под ред. Н. А. Михалевой. – 2-е изд. – Москва: Манускрипт; Юрайт, 1998. – 672 с.
20. Общая теория прав человека / В. А. Карташкин, Н. С. Колесова, А. М. Ларин, Е. А. Лукашева; Ин-т государства и права Рос. акад. наук; под ред. Е. А. Лукашевой. – Москва: Норма, 1996. – 509 с.
21. Общая теория права: пособие / В. А. Абрамович, Г. А. Василевич, И. Л. Вершок [и др.]; под общ. ред. С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. – Минск: БГУ; Изд-во «Четыре четверти», 2014. – 416 с.
22. Общая теория права: учеб.-метод. комплекс / сост.: А. М. Абрамович, С. Г. Дробязко, С. А. Калинин, Д. А. Лагун. – Минск: БГУ, 2009. – 222 с.
23. Основы социальной концепции Русской Православной Церкви // Официальный портал Белорусской Православной Церкви. – URL: <http://www.church.by/docs/osnovy-socialnoj-konsercii-russkoj-pravoslavnoj-cerkvi> (дата обращения: 22.01.2015).
24. Петражицкий, Л. И. Теория права и государства в связи с теорией нравственности / Л. И. Петражицкий. – Санкт-Петербург: Изд-во «Лань», 2000. – 608 с.
25. Поляков, А. В. Общая теория права: проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода / А. В. Поляков; С.-Петерб. гос. ун-т. – Санкт-Петербург: Изд. дом С.-Петерб. гос. ун-та, 2004. – 863 с.
26. Права человека. Сборник универсальных и региональных международных документов / сост. Л. Н. Шестаков. – Москва: Изд-во Моск. ун-та, 1990. – 205 с.
27. Проблемы общей теории права и государства: учебник / Н. В. Варламова [и др.]; под общ. ред. В. С. Нерсисянца. – Москва: Норма; ИНФРА-М, 2002. – 813 с.
28. Рекомендации по теоретико-методологическим основам совершенствования правовой системы Республики Беларусь // Национальный правовой интернет-портал Респуб-

лики Беларусь «Pravo.by». – URL: <http://pravo.by/pravovaya-informatsiya/normotvorcheskaya-deyatelnost/poleznayainformatsi-ya/rekomendatsii-po-teoretiko-metodologicheskim-osnovam-sovsherststvovaniya-pravovoy-sistemy-respubliki/> (дата обращения: 30.01.2015).

29. Сільчанка, М. У. Агульная тэорыя права: навуч. дапам. / М. У. Сільчанка, В. В. Сядзельнік, С. А. Жаўняровіч; пад рэд. М. У. Сільчанкі. – Гродна: ГрДУ, 2004. – 345 с.

30. Сільчанка, М. У. Паходжанне дзяржавы і права: вуч. дапам. / М. У. Сільчанка. – Мінск, 2005. – 142 с.

31. Сырых, В. М. Логические основания общей теории права: в 2 т. / В. М. Сырых; Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве Рос. Федерации. – Москва: Юстицинформ, 2000. – Т. 2. – 560 с.

32. Теория государства и права: учебник и практикум для прикладного бакалавриата: в 2 т. / А. П. Альбов, А. А. Тедеев, С. С. Горохова [и др.]; под общ. ред. А. П. Альбова, С. В. Николоюкина. – Москва: Изд-во «Юрайт», 2019. – Т. 1: Общая часть. – 134 с.

33. Трубецкой, Е. Н. Энциклопедия права / Е. Н. Трубецкой. – Санкт-Петербург: Юрид. ин-т, 1998. – 183 с.

34. Шафалович, А. А. Общая теория права: учеб. пособие / А. А. Шафалович. – Минск: Амалфея, 2019. – 528 с.

#### Нормативные правовые акты и нормативные договоры

35. Гражданский кодекс Республики Беларусь: 7 дек. 1998 г., № 218-3; с изм. и доп. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

36. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь: 11 янв. 1999 г., № 238-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

37. Договор о создании Союзного государства (подписан в Москве 08.12.1999 г.) // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 14.01.2000. – № 4. – 2/118.

38. Кодекс гражданского судопроизводства: 11 марта 2024 г., № 359-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025) (дата вступления в юридическую силу 1 янв. 2026 г.).

39. Кодекс Республики Беларусь о судостроительстве и статусе судей: 29 июня 2006 г., № 139-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

40. Кодекс торгового мореплавания Республики Беларусь: 15 нояб. 1999 г., № 321-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

41. Кодэкс Рэспублікі Беларусь аб культуры: 20 июля 2016 г., № 413-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

42. Конституция Республики Беларусь 1994 года: с изм. и доп., принятыми на респ. референдумах 24 нояб. 1996 г., 17 окт. 2004 г. и 27 февр. 2022 г. – Минск: Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2022. – 80 с.

43. О Всебелорусском народном собрании: Закон Респ. Беларусь, 7 февр. 2023 г., № 248-3 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 09.02.2023. – 2/2968.

44. О Государственной программе инновационного развития Республики Беларусь на 2021–2025 годы: Указ Президента Респ. Беларусь, 15 сент. 2021 г., № 348 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 21.09.2021. – 1/19898.

45. О государственной службе в Республике Беларусь : Закон Респ. Беларусь, 1 июня 2022 г., № 175-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

46. О государственной инновационной политике и инновационной деятельности в Республике Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 10 июля 2012 г., № 425-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

47. О государственном суверенитете Республики Беларусь: Декларация Верховного Совета Белорусской ССР, 27 июля 1990 г., № 193-ХП // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

48. О государственных символах Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 5 июля 2004 г., № 301-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

49. О гражданстве Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 1 авг. 2002 г., № 136-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

50. О конституционном судопроизводстве: Закон Респ. Беларусь, 8 янв. 2014 г., № 124-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

51. О Концепции совершенствования законодательства Республики Беларусь: Указ Президента Респ. Беларусь, 10 апр. 2002 г., № 205 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

52. О международных договорах Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 23 июля 2008 г., № 421-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

53. О мерах по совершенствованию нормотворческой деятельности: Указ Президента Респ. Беларусь, 11 авг. 2003 г., № 359 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

54. О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 4 янв. 2010 г., № 108-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

55. О Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь: Указ Президента Респ. Беларусь, 20 июля 1998 г., № 369 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

56. О Национальном собрании Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 8 июля 2008 г., № 370-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

57. О нормативных правовых актах: Закон Респ. Беларусь, 17 июля 2018 г., № 130-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

58. О подготовке проектов законодательных актов республиканскими органами государственного управления в 2022 году: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 8 февр. 2022 г., № 73 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 10.02.2022. – 5/49927 (дата обращения: 15.09.2025).

59. О порядке проведения правового мониторинга: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 30 янв. 2019 г., № 65 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 02.02.2019. – 5/46117 (дата обращения: 15.09.2025).

60. О порядке реализации права законодательной инициативы гражданами Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 26 нояб. 2003 г., № 248-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

61. О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 4 янв. 2010 г., № 105-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

62. О Президенте Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 21 февр. 1995 г., № 3602-ХП // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

63. О применении на территории Республики Беларусь законодательства СССР: Закон Респ. Беларусь, 28 мая 1999 г., № 261-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

64. О прогнозировании последствий принятия (издания) нормативных правовых актов: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 25 янв. 2019 г., № 54 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

65. О Регламенте Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь: постановление Палаты представителей Национального собрания Респ. Беларусь, 18 дек. 2015 г., № 707-П5/VIII // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

66. О Регламенте Совета Министров Республики Беларусь: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 14 февр. 2009 г., № 193 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

67. О Регламенте Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь: постановление Совета Республики Национального собрания Респ. Беларусь, 20 марта 2023 г., № 413-СР7/Х // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 30.03.2023. – 4/10689.

68. О Сборнике действующих нормативных правовых актов Президента Республики Беларусь (1994–2005): Указ Президента Респ. Беларусь, 20 марта 2006 г., № 176 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

69. О Совете Министров Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 23 июля 2008 г., № 424-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

70. О Национальном центре законодательства и правовой информации Республики Беларусь: Указ Президента Респ. Беларусь, 14 марта 2024 г. № 96 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 18.03.2024. – 1/21275.

71. О соответствии Конституции Республики Беларусь и международным договорам Республики Беларусь положений Уголовного кодекса Республики Беларусь, предусматривающих применение в качестве наказания смертной казни: заключение Конституционного Суда Респ. Беларусь, 11 марта 2004 г., № 3-171/2004 г. // КонсультантПлюс: Бе-

ларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

72. О состоянии конституционной законности в Республике Беларусь: решение Конституционного Суда Респ. Беларусь, 10 марта 2022 г., № Р-1303/2022 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 15.03.2022. – 6/1837.

73. О статусе депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 4 нояб. 1998 г., № 196-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

74. Об обеспечении права на судебную защиту и культуре судебной деятельности: постановление Пленума Верховного Суда Респ. Беларусь, 22 дек. 2016 г., № 9 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

75. Об обязательной юридической экспертизе нормативных правовых актов: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 23 сент. 2006 г., № 1244 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

76. Об основах гражданского общества: Закон Респ. Беларусь, 14 февр. 2023 г., № 250-3 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 18.02.2023. – 2/2970.

77. Об утверждении Единого правового классификатора Республики Беларусь: Указ Президента Респ. Беларусь, 4 янв. 1999 г., № 1 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

78. Об утверждении Концепции национальной безопасности Республики Беларусь: Указ Президента Респ. Беларусь, 9 нояб. 2010 г., № 575 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

79. Об утверждении плана подготовки законопроектов на 2023 год: Указ Президента Респ. Беларусь, 30 дек. 2022 г., № 467 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 07.01.2023. – 1/20674.

80. Об утверждении Правил профессиональной этики лиц, оказывающих юридические услуги: постановление М-ва юстиции Респ. Беларусь, 16 дек. 2022 г., № 152 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 23.12.2022. – 8/39182.

81. Об участии граждан в охране правопорядка: Закон Респ. Беларусь, 26 июня 2003 г., № 214-3 // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 15.09.2025).

82. Положение о порядке проведения публичного обсуждения проектов нормативных правовых актов: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь «О публичном обсуждении проектов нормативных правовых актов», 28 янв. 2019 г., № 56 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 31.01.2019. – 5/46104.

83. Положение о порядке подготовки и внесения на рассмотрение Президента Республики Беларусь проектов правовых актов: утв. указом Президента Республики Беларусь от 17 нояб. 2020 г. № 415 «О повышении оперативности и качества нормотворческой деятельности» // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2025 (дата обращения: 01.09.2025).

84. Положение о порядке проведения публичного обсуждения проектов нормативных правовых актов: утв. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 янв. 2019 г. № 56 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 31.01.2019. – 5/46104.

## **СОДЕРЖАНИЕ УЧЕБНОГО МАТЕРИАЛА**

### **Тема 1. Понятие и предмет общей теории права**

Общая теория права как наука и учебная дисциплина, ее специфика.

Классификация юридических наук. Соотношение общей теории права с другими юридическими науками. Юридическая наука в системе социальных наук.

Соотношение юридической науки и философии. Соотношение общей теории права с иными мировоззренческими системами.

Предмет общей теории права: сущность, содержание и формы права, его принципы и закономерности. Система общей теории права.

### **Тема 2. Методология и методы общей теории права**

Методология как наука о принципах, формах и способах научного познания объективной реальности. Основные методы научного познания права: материалистический и идеалистический, диалектический и метафизический, общенаучные и частные. Формационный и цивилизационный подходы в познании предмета общей теории права.

### **Тема 3. Право в системе социального регулирования**

Понятие и виды регуляторов общественных отношений. Регуляторы нормативные и ненормативные.

Место права в системе социального регулирования.

Право и мораль. Понятие морали (нравственности) в научной литературе. Личная, групповая, классовая, общечеловеческая мораль. Общность, различие, взаимодействие морали и права. Воздействие морали на формирование права и права на формирование общечеловеческой морали.

Право и религия. Взаимодействие права и религии в зависимости от типа и вида религии. Религия как мировоззрение, мироощущение и соответствующее поведение. Религиозные правовые системы. Христианство как религия, определившая содержание европейского права. Источники европейского права. Христианство и общечеловеческие моральные принципы. Право и обычай.

### **Тема 4. Сущность права**

Категория сущности в философии и общей теории права. Выражение сущности права в его признаках, принципах, функциях.

Правопонимание в современной юридической литературе: философский (естественно-правовой, нравственный), нормативистский, социологический, интегративный подходы.

Понятие «право», его ценности и интересы.

Объективное и субъективное в праве. Право в объективном и субъективном смысле.

Принципы права, их классификация. Принципы права в широком и узком смысле. Общеправовые, отраслевые, межотраслевые принципы права.

Функции права и виды права. Право и политика. Понятие политики. Особенность государственной политики, ее виды. Обусловленность политики правом, его принципами. Воздействие политики на право. Соотношение политики и закона.

Право и экономика. Понятие экономики как системы производства, обмена, распределения и потребления. Пределы и уровень влияния экономики на право.

## **Тема 5. Основные подходы к определению понятия «право»**

Определение права по содержанию, по источнику и по способу обеспечения исполнения.

Теологические взгляды на сущность права. Зависимость теологических взглядов от вида и типа религии. Христианские представления о сущности права.

Учения древних мыслителей о праве. Право как воплощение разума, добра и справедливости.

Естественная школа права. Деление права на естественное и волеустановленное (положительное). Христианское учение о естественном праве.

Возрожденная (современная) естественная школа права.

Историческая школа права. Независимость права от сознания и воли людей, спонтанное формирование права, отражение в праве духа народа, нации.

«Реалистическая» школа права. Право как защищенный государством интерес, издаваемые государством законы. Право как совокупность судебных решений, определяющих и защищающих права конкретных лиц.

Юридический позитивизм. Право как закон. Нормативизм. Право как иерархическая система норм должного поведения.

Психологическая школа права. Право как результат особых психических переживаний человека, его правовых эмоций.

Социологическая школа права. Право как совокупность норм и решений судебных и административных органов, определяющих заслуживающие защиты интересы.

### **Тема 6. Происхождение права: общая характеристика**

Взаимосвязь теорий правопонимания и теорий происхождения права. Общее мировоззрение как исходная позиция толкования происхождения права. Взаимосвязь теорий происхождения права с теориями происхождения власти и государства.

Основные теории происхождения права. Антропологические начала в праве. Объективные и субъективные факторы, воздействующие на процесс становления права.

Два этапа в происхождении права. Формирование социального и юридического права. Обусловленность содержания норм первобытного и раннего обществ религией и правилами рационального общежития. Право как часть религиозной мировоззренческой системы общества. Восточный и западный типы происхождения права.

Отличие юридического права от социального. Возникновение юридических норм путем санкционирования, институционарования и установления государством.

### **Тема 7. Типология права: формационный и цивилизационный подходы**

Понятие правовой типологии. Связь типологии права с типологией политических режимов, государств, обществ, цивилизаций.

Критерии типологии права. Формационный и цивилизационный критерии. Этические, культурные, географические, религиозные и другие критерии. Правовые «типы», «семьи», «группы».

Понятие «исторический тип права». Основные исторические типы права: рабовладельческое право, феодальное право, буржуазное право, постбуржуазное современное социальное право, каноническое право.

### **Тема 8. Нормы права**

Понятие и признаки правовой нормы. Общность правовой нормы с другими социальными нормами. Особенности правовых норм, их обя-

зательность, формальная определенность, конкретность в определении круга субъектов права, их прав, обязанностей и гарантий. Системность норм права.

Структура правовой нормы. Трехзвенная и двухзвенная структура правовой нормы. Понятие гипотезы, диспозиции, санкции.

Виды правовых норм.

Отличие норм права от индивидуальных правовых велений (предписаний), от призывов и обращений государственных органов. Соотношение правовой нормы и статьи нормативного правового акта.

## **Тема 9. Правовые отношения**

Понятие правового отношения. Правовые отношения как особый вид общественных отношений. Место правовых отношений в системе общественных отношений. Основания возникновения, изменения, прекращения правовых отношений. Юридические факты: понятие и виды. Юридический (фактический) состав.

Состав (элементы) правового отношения. Субъекты правовых отношений. Понятие правосубъектности. Правоспособность и дееспособность. Правовой статус. Индивиды (физические лица) и организации. Юридические лица. Признаки юридического лица. Государство как субъект правовых отношений. Объекты правовых отношений. Материальные и нематериальные блага. Действия как объекты правовых отношений. Содержание правовых отношений.

## **Тема 10. Система права**

Этимологическое понятие системы. Классификация систем.

Понятие правовой системы. Виды правовых систем. Международная правовая система как суперсистема.

Основные правовые системы мира. Романо-германская (континентальная) правовая система. Англосаксонская (система общего права). Мусульманская система права. Иные правовые системы мира.

Национальные правовые системы. Система права Республики Беларусь, ее структура. Отрасли национального права. Критерии деления норм права на отрасли. Отрасли законодательства. Соотношение системы права и системы законодательства. Понятие института права. Институты права в различных отраслях права и отраслях законодательства.

## **Тема 11. Общество, личность и право**

Общество, его структура. Общественные отношения, их виды.

Понятие личности как существа биосоциального. Философское, социальное, религиозно-нравственное, юридическое понятие личности. Появление понятия «личность» в христианстве.

Свобода личности. Обусловленность свободы, ее пределы и проявления.

Свобода воли как неотъемлемое свойство человека.

Правовой статус личности. Права и свободы личности, их виды.

Предусмотренные законом ограничения прав и свобод личности.

Основные обязанности личности. Гарантии прав и свобод личности.

## **Тема 12. Сущность и происхождение государства**

Сущностная характеристика государства в истории учений о государстве. Основные подходы к пониманию сущности государства. Интерпретация сущности государства в современной научной литературе.

Определение государства как универсальной политической организации, обладающей аппаратом принуждения, предназначенной для управления обществом с целью обеспечения его прогрессивного развития.

Статичное и динамичное (функциональное) состояние государства. Государственный аппарат как статичное, структурное состояние государства. Государственная власть как динамичное состояние государства. Соотношение динамичного и статичного состояния государства. Значение государственной власти, ее сила, авторитет.

Функции государства: понятие и виды.

Общая характеристика основных теорий происхождения государства: теологической, патриархальной, материалистической, органической, общественного договора, насилия.

## **Тема 13. Формы государства**

Категория «форма» в этимологии и юриспруденции. Понятие «формы государства».

Формы правления как способ организации высших органов власти, их взаимоотношения с другими государственными органами и гражданами (подданными). Монархия и республика как формы правления.

Теократия как специфическая форма правления. Государство и Церковь.

Форма государственного устройства: понятие и виды.

Политический (государственный) режим как способ осуществления государственной власти. Классификация политических режимов.

Факторы, обуславливающие форму государства.

#### **Тема 14. Механизм (аппарат) государства**

Понятие государственного аппарата. Органы государства. Система органов государства.

Концепция единства государственной власти и ее влияние на систему государственных органов.

Концепция разделения властей как основа формирования и деятельности государственного аппарата демократических стран.

Принципы организации и деятельности государственного аппарата. Функции государственного аппарата и их обусловленность функциями государства. Экономические, политические и социальные предпосылки трансформации государственного аппарата.

#### **Тема 15. Правовое государство**

Становление теории правового государства. Понятие правового государства. Социальная направленность правового государства. Принципы социального правового государства, их классификация. Принципы формирования и функционирования правового государства.

Гражданское общество как социально-экономическая основа правового государства. Экономический и политический плюрализм. Договорный характер отношений равноправных собственников как основная черта гражданского общества. Правовое государство как защитник и гарант устоев гражданского общества.

Теория современного социального эффективного правового государства.

#### **Тема 16. Правосознание и правовая культура**

Правовое сознание как форма общественного сознания. Структура правового сознания, его виды и уровни. Отражательно-познавательная, информационная, оценочная, регулятивная, воспитательная и другие функции правосознания.

Деформация правосознания. Правовой нигилизм. Правовой идеализм.

Правовое воспитание. Понятие правовой культуры как системы правовых ценностей, реализующихся в правовом законодательстве, юридической технике, законности и правопорядке. Место правовой культуры в культуре общества. Структура правовой культуры. Виды правовой культуры и ее уровни. Функции правовой культуры.

### **Тема 17. Источники права**

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

Основные источники права. Правовой обычай. Юридический прецедент. Нормативный договор. Юридическая доктрина. Нормативный правовой акт, его отличие от правоприменительного акта. Юридическая практика.

Виды нормативных правовых актов. Законы и подзаконные нормативные правовые акты.

Понятие закона, его виды. Место закона в системе нормативных правовых актов. Особый порядок принятия закона. Декрет Президента как экстраординарный акт, издаваемый в случае особой необходимости. Соотношение закона и декрета.

Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

### **Тема 18. Правотворчество**

Понятие правотворчества, его соотношение с правообразованием. Факторы, воздействующие на правотворчество. Субъекты, принципы и виды правотворчества. Основные стадии принятия закона.

Понятие законодательства в широком и узком понимании.

Совершенствование законодательства. Критерии совершенствования законодательства. Требования, предъявляемые к законодательству. Юридическая техника. Язык правовых актов.

Систематизация нормативных правовых актов, ее виды.

### **Тема 19. Механизм правового регулирования**

Социальное действие права.

Понятие правового регулирования и правового воздействия. Предмет, методы, способы, объект, сфера правового регулирования. Процесс и стадии правового регулирования.

Механизм правового регулирования: понятие и общая характеристика.

### **Тема 20. Реализация права**

Понятие реализации права. Формы реализации права. Непосредственная и опосредованная реализация права.

Применение права как особая форма его реализации. Субъекты применения права. Специфика правоприменительной деятельности. Требования правильного применения права. Осуществление его в установленном процессуальном законодательном порядке. Основные стадии правоприменительной деятельности.

Возможные коллизии правовых норм и законное их разрешение. Восполнение пробелов в праве в процессе его применения. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права.

Принятие решения в правоприменительной деятельности. Правоприменительный акт: понятие, структура и виды.

### **Тема 21. Толкование права**

Понятие толкования права. Уяснение и разъяснение юридического содержания правовых норм.

Субъекты толкования норм права. Виды толкования прав по субъектам.

Толкование содержания норм права по объему: адекватное, распространительное, ограничительное.

Способы (приемы) толкования норм права.

### **Тема 22. Законность и правопорядок**

Законность как торжество закона. Законность и целесообразность. Законность и справедливость. Законность и дисциплина. Законность и демократия. Конституционная законность. Правовая законность.

Принципы законности. Верховенство конституционного закона. Единство законности. Общеобязательность закона. Равенство всех перед законом. Неотвратимость ответственности за совершенное правонарушение. Точное и единообразное применение закона. Постоянный и эффективный контроль и надзор за исполнением законов. Неразрывность законности и культуры.

Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок. Принципы правопорядка. Соотношение правопорядка и законности.

Гарантии осуществления законности и правопорядка.

### **Тема 23. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность**

Понятие и виды правомерного поведения. Объективная и субъективная стороны правомерного поведения.

Понятие и виды правонарушения. Основные признаки правонарушения. Юридический состав правонарушения. Понятие юридической ответственности, ее основные признаки. Принципы юридической ответственности. Виды юридической ответственности.

Основания юридической ответственности. Противоправность, вред, вина и причинная связь. Основания освобождения от юридической ответственности. Презумпция невиновности. Причины и условия, формирующие правонарушения, их предотвращение и преодоление.

### **Тема 24. Право и инновационное развитие общества**

Общественное развитие и социальное регулирование. Соотношение правового регулирования в традиционных обществах и обществах инновационного развития. Правовое обеспечение социальных трансформаций как условие устойчивого развития общества и его конкурентности.

Правовое обеспечение реализации новейших достижений современных технологий. Инновационная экономика и право.

Соотношение стабильности и динамичности законодательства в условиях инновационного развития общества. Требования к правовой системе в условиях социальной трансформации.

## **Тема 1. ПОНЯТИЕ И ПРЕДМЕТ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА**

### **1.1. Понятие науки. Общая характеристика юридической науки**

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

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

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

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

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

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

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

Правоведение как наука характеризуется определенными чертами:

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

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

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

В системе правоведения особое место занимает общая теория права.

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

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

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

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

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

## 1.2. Предмет и объект общей теории права

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

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

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

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

- *закономерности познания права*, включая методологию.

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

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

- 1) проблемы сущности и формы права;
- 2) проблемы структуры и действия права;
- 3) общие проблемы становления и развития права;
- 4) проблемы путей и способов познания права и правовой действительности;
- 5) проблемы функционирования и развития юридической науки;

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

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

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

### 1.3. Классификация юридических наук

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

а) **общетеоретические** и **историко-правовые науки**, исследующие общие и специфические закономерности, причины возникновения права, этапы его развития, характеризующие право в современный период и пути его дальнейшего развития:

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

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

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

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

- международное публичное право;
- международное частное право;

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

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

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

В соотношении общей теории права с **историей политических и правовых учений** последняя выступает как историческая дисциплина, по своему предмету ориентированная на изучение истории политико-правовых теорий, закономерностей исторического процесса возникновения и развития теоретических знаний о праве, законодательстве, государстве, политике.

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

**Философия права**, ранее разрабатывавшаяся в рамках общей теории права, постепенно оформляется в качестве самостоятельной юридической дисциплины общенаучного статуса. При этом если для общей теории права официально-властная данность позитивного права выступает в качестве высшего авторитета в вопросе о том, что есть

право в данное время и в данном месте (т. е. общая теория права имеет дело с юридической догматикой), то философия права исследует целый ряд проблем общетеоретического, философского профиля, которые находятся вне сферы юридикко-аналитического похода к позитивному праву.

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

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

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

Следует различать общую теорию права как науку и учебную дисциплину.

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

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

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

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

3. Система ОТП как науки обусловлена реальной системой изучаемых ею государственно-правовых явлений и максимально к ней приближена. Система ОТП как учебной дисциплины во многом зависит от

составителей учебной программы, количества отведенных на ее изучение часов.

Система ОТП как учебной дисциплины включает следующие основные блоки вопросов:

- общая теория права в контексте юридической науки;
- возникновение и развитие учений о сущности права и государства;
- механизм правового регулирования, право и власть в системе социальных регуляторов;
- форма государства, государственный аппарат, правовое государство;
- нормы права, формы (источники) права, правовая система, правотворчество;
- типология права;
- правоотношения, реализация права, толкование права;
- правосознание и правовая культура;
- правовое, правомерное, неправомерное поведение, юридическая ответственность, правовая законность и правопорядок и др.

## **Тема 2. МЕТОДОЛОГИЯ И МЕТОДЫ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА**

### **2.1. Особенности современной методологии науки**

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

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

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

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

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

## 2.2. Система методов научного познания права

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

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

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

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

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

Различают диалектику **материалистическую** и **идеалистическую**.

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

**Материалистическая диалектика** причины возникновения и сам факт существования государства и права связывает с социально-экономическими изменениями в обществе (появлением частной собственности и разделением общества на антагонистические классы). С позиций материалистической диалектики всякое явление (в том числе государство и право) рассматривается в развитии в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи с другими явлениями.

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

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

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

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

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

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

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

**3. Частнонаучные методы** – это приемы, которые выступают следствием усвоения теорий государства и права научных достижений конкретных (частных) технических, естественных и гуманитарных наук.

К ним относят: конкретно-социологический, статистический, кибернетический, математический и другие методы.

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

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

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

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

*Математический метод* – это совокупность приемов оперирования с количественными характеристиками. Еще И. Кант заметил, что в «каждом знании столько истины, сколько математики». В настоящее

время математические методы применяют не только в криминалистике или судебной экспертизе, но и при квалификации преступлений, и в правотворчестве, и в других сферах правовой действительности и т. п.

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

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

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

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

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

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

На первой стадии научного познания осуществляют сбор научной информации о предмете исследования, применяют методы сбора эмпирической информации (опыты): методы толкования права, наблюдение, анкетирование, тестирование и др.

На второй стадии собранный материал обрабатывают посредством методов обобщения, сравнительного правоведения, статистического анализа, моделирования и др.

На третьей стадии формируют правовую теорию с использованием юридическо-технических методов исследования.

На четвертой стадии полученные теоретические выводы проверяют в практике юридической деятельности. Для решения задач данной стадии исследований используют методы системных исследований, в частности: системно-структурный подход, метод восхождения от абстрактного к конкретному.

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

### Тема 3. ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

#### 3.1. Регулирование: сущность, виды, функции и структура

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

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

Под **социальным регулированием** понимают упорядочение общественных отношений; целенаправленное воздействие на поведение людей с целью его упорядочения посредством нормы (меры, масштаб), правила поведения, нормативного установления.

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

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

**Несоциальное** (техническое, экономическое и др.) **регулирование** осуществляется посредством *несоциальных норм* и упорядочивает от-

ношения людей с природой, техникой, товарами и другими материальными объектами.

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

### **3.2. Социальные нормы: понятие, признаки, функции, виды. Место права в системе социальных регуляторов**

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

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

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

*Признаки* социальной нормы (в том числе правовой):

- 1) обладает нормативностью, т. е. является правилами поведения людей;
- 2) носит общий характер (рассчитана на множество заранее не фиксированных случаев);
- 3) формально определена (имеет внешнюю и внутреннюю формы);
- 4) объективно обусловлена экономическими и социальными условиями жизни общества;
- 5) носит абстрактный оценочный характер;
- 6) обладает системностью (способностью регулировать общественные отношения лишь посредством комплекса норм).

*Функции* социальных регуляторов (норм):

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

Традиционно выделяют такие социальные нормы, как:

- *политические* нормы (правила, регулирующие отношения по поводу осуществления политической власти, управления обществом);
- *экономические* нормы (правила, регулирующие отношения по поводу производства и распределения социальных благ);
- *культурные* нормы (правила, регулирующие поведение людей в непроизводственной сфере общества; здесь прежде всего имеются ввиду нормы, регулирующие творческую, спортивную и иную деятельность по реализации интересов человека);
- *эстетические* нормы (правила, связанные с представлениями о красоте человеческих поступков, а также о внешних проявлениях красивого и безобразного);
- *религиозные* нормы (правила, регулирующие отношения верующих друг с другом, с религиозными организациями, религиозные обряды и т. п.);
- *иные* социальные нормы.

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

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

### 3.3. Право и обычай

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

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

Среди других социальных норм обычаи выделяются особенностями формирования и действия:

- возникают исторически в результате *длительного и многократного повторения* одних и тех же образцов поведения;
- как правило, *формально не закреплены*, а существуют на уровне общественного сознания;

- имеют, как правило, локальную (по кругу субъектов, по местности) сферу действия;

- не требуют специального механизма обеспечения их действия, поскольку *поддерживаются силой привычки и общественного мнения*.

**Нравы** – это обычаи, имеющие в своей основе моральное содержание.

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

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

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

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

Правовой обычай является источником права.

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

1. Правовые нормы поддерживают обычаи, полезные с точки зрения общества и государства.

2. Правовые нормы могут служить вытеснению вредных обычаев.

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

### 3.4. Право и мораль

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

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

**Общие черты:**

а) принадлежат к социальным нормам и обладают общим свойством нормативности;

б) являются основными регуляторами поведения;

в) имеют общую цель – регулирование поведения людей со стратегической задачей сохранения и развития общества как целого;

г) базируются на справедливости как на высшем нравственном принципе;

д) выступают мерой свободы индивида, определяют ее границы.

**Различия:**

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

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

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

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

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

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

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

Право и мораль взаимодействуют.

*Право является формой осуществления господствующей морали.*

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

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

### 3.5. Право и религия

В светском обществе право редко взаимодействует с религиозными нормами, поскольку слишком разные отношения они регулируют. Вместе с тем в правовых нормах могут содержаться запреты на от-

правление каких-либо религиозных культов, угрожающих здоровью людей, устанавливаться правовая основа деятельности церковных организаций, их правовое положение в обществе. Учитывая религиозные взгляды населения, закон может закреплять и некоторые религиозные ценности.

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

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

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

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

Наиболее распространенной конфессией в Беларуси является православие. *Соглашением о сотрудничестве между Республикой Беларусь с Белорусской Православной Церковью от 12 июня 2003 г.* регулируются принципы взаимоотношения Церкви и Государства в политической, экономической, духовной и социальной сферах и определяются направления совместной деятельности в некоторых ценностно окрашенных сферах, важных для белорусского народа. В соответствии со ст. 3 данного соглашения приоритетными направлениями сотрудничества Государства и Церкви являются общественная нравственность, воспитание и образование, культура и творческая деятельность,

охрана, восстановление и развитие исторического и культурного наследия, здравоохранение, социальное обеспечение, милосердие, благотворительность, поддержка института семьи, материнства и детства, попечение о лицах, находящихся в местах лишения свободы, воспитательная, социальная и психологическая работа с военнослужащими, охрана окружающей среды.

С точки зрения механизма действия *религиозные нормы – мощный внутренний регулятор поведения*. Поэтому они являются необходимым и важным инструментом поддержания и сохранения нравственного и правового порядка в обществе.

## Тема 4. СУЩНОСТЬ ПРАВА

### 4.1. Категория сущности в философии и теории права.

#### Право в объективном и субъективном смысле

Под *сущностью* любого предмета или явления философия понимает совокупность наиболее важных, решающих, устойчивых качеств и отношений, которые составляют основу предмета или явления и которые определяют все остальные их качества и свойства.

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

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

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

Существуют многочисленные интерпретации сущности права.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

#### **4.2. Выражение сущности права в его признаках и принципах**

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

- *собственно правовые*:

- верховенство права;
- конституционализм;

- приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечение соответствия им национального законодательства;
- точность в определении круга субъектов права и субъектов правовых отношений, их юридических прав, обязанностей и гарантий;
- единство юридических прав и обязанностей;
- формальная определенность юридических норм;
- презумпция невиновности;
- юридическая ответственность за вину;
- соответствие наказания тяжести, опасности содеянного;
- отмена последующим законом предыдущего;
- отсутствие обратной силы закона, устанавливающего усиление юридической ответственности;
- неотвратимость ответственности за совершенное правонарушение;
- системность в правовом регулировании;
- правовая законность;
- правопорядок в правовой регламентации.

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

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

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

Различают закономерности возникновения и закономерности развития права.

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

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

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

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

### **4.3. Соотношение экономики, политики и права**

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

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

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

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

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

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

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

6) установление мер юридической ответственности.

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

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

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

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

1) *среди этих понятий нет какого-либо одного приоритетного.* В определенных случаях интересы получают реализацию прежде всего в праве и лишь затем претворяются в другие сферы социальных связей. Здесь можно говорить о приоритете права над экономикой (например, в эпоху буржуазных революций в Западной Европе).

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

2) *экономика определяет политику и право.* Последние являются надстроечными категориями и зависят от базиса (способа производства

в данном обществе). Однако эта доминирующая роль проявляется лишь в конечном счете, ибо политика и право, опираясь на экономику, могут оказывать и обратное воздействие на нее, стимулируя либо сдерживая развитие производственных отношений. Политика здесь тоже выступает в виде посредника между экономикой и правом.

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

*Политика и право тесно взаимосвязаны*: процесс принятия закона является политическим по характеру; закон придает государственной политике авторитет права, его общеобязательность, конкретизацию в виде юридических прав и обязанностей и их гарантий. Любые интересы людей, прежде чем стать правом, должны «пройти сквозь призму» государственной политики. Право является содержанием политики и средством выражения политики, формой ее реализации. Политическая деятельность всех субъектов политики четко регламентируется правом и осуществляется строго в очерченных законом рамках.

#### 4.4. Функции права

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

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

Выделяют следующие **виды функций права**:

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

К социальным функциям относятся:

- *экономическая* – правовое воздействие на экономическую сферу общественной жизни;

- *политическая* – правовое воздействие на политическую сферу общественной жизни;

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

К собственно-юридическим функциям права относятся:

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

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

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

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

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

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

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

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

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

#### 4.5. Принципы и аксиомы права

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

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

Раскроем краткое содержание некоторых *социально-правовых принципов*.

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

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

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

*Принцип народовластия* – принцип организации и деятельности современного государства, в соответствии с которым все граждане страны признаются носителем суверенитета и высшим источником власти. Статья 3 Конституции Республики Беларусь гласит, что един-

ственным источником государственной власти в Республике Беларусь является народ, который осуществляет свою власть непосредственно, через представительные и иные органы.

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

*Принцип равенства граждан перед правовым законом* – все граждане независимо от национальности, пола, расы, религиозной и иной принадлежности, должностного, социального положения имеют равные юридические права и исполняют равные обязанности.

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

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

К ним, в частности, относят нижеприведенные.

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

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

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

Правовая законность реально существует тогда, когда:

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

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

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

*Принцип формального равенства субъектов права.* Субъекты права имеют равные юридические возможности, однако это не приводит к их фактическому равенству в имущественной и других сферах жизни людей.

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

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

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

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

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

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

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

Чаще всего аксиомы находят закрепление в законах или иных источниках права. Но отличительным свойством именно аксиом права является то, что они фактически существуют и действуют в правовых системах даже тогда, когда не находят официального выражения. Дру-

гими словами, правовые аксиомы являются правовыми обычаями или нормами обычного характера.

**Примеры аксиом права.**

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

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

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

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

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

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

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

Кто щадит виновного, наказывает невиновных. – *Qui parcit nocentibus innocentes punit.*

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

Личная польза отступает перед общественной. – *Privatum commodum publico cedit.*

Обман уничтожает юридические последствия. – *Fraus destruit legalis consequatur*

Закон смотрит вперед, а не назад. – *Lex prospicit non respicit.*

Кто живет по закону, тот никому не вредит. – *Qui per legem vivunt, nulli nocent.*

Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах. – *Homines nascuntur et liberi et pares iuribus manent.*

Гнев не оправдывает правонарушения. – *Ira non excusat delictum.*

## **Тема 5. ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К ОПРЕДЕЛЕНИЮ ПОНЯТИЯ «ПРАВО»**

### **5.1. Основные теории происхождения права**

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

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек, например: а) гражданин, обладающий минимальным правовым кругозором, столкнувшийся с проблемами права вообще; б) юрист-профессионал, имеющий достаточный запас знаний о праве, способный применять и толковать правовые нормы; в) ученый, человек с абстрактным мышлением, занимающийся изучением права, обладающий суммой исторических и современных знаний, способный к интерпретации не только норм, но и принципов права, владеющий определенной методологией исследования. Поэтому правопонимание всегда субъективно, оригинально, хотя представления о праве могут совпадать у группы лиц и у целых слоев, классов.

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

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

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

**Договорная теория происхождения права** (Ж. Ж. Руссо, Дж. Локк, Т. Гоббс) утверждает, что право, как и государство, есть творение общественного договора. Сторонники данной теории исходили из того, что правовому состоянию предшествовало естественное состояние. Затем ради мира и благополучия заключается общественный договор.

Люди передают часть своих прав государству и обязаны подчиняться ему, а государство обязуется охранять права человека. Договор рассматривали не как историческую реальность, а как политический идеал, как регулятивно-абстрактную идею, согласно которой необходимо оценивать правовую реальность, к которой нужно стремиться. Договор не в прямом смысле, а как бы договор, где государство выступает как «персонафицированная личность». Этот договор и есть источник права. Происхождение права связывается с непосредственным проявлением данного договора. Так как договор предусматривает справедливость, то законы всегда являются актами общей воли, поскольку народ не может лишиться себя права издавать законы.

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

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

*Историческая школа права* (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) основное внимание уделяла обычному праву. По мнению представителей данной школы, право возникает не по воле законодателя, а является закономерным историческим продуктом народной жизни, и в разные эпохи содержание права различно. Право, подобно языку, возникает как явление народного духа, вследствие чего оно должно развиваться не искусственными и произвольными мерами, а органическим путем. Это право складывается из обычаев как выражение бесхитрого правосознания народа, происходящего из «национального духа».

С движением национального духа эволюционирует и право. Законодатель не создает нормы права, а, основываясь на обычном праве, содействует раскрытию этих норм через различные стороны народного духа.

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

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

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

**Психологическая теория права** (Л. И. Петражицкий) связывает происхождение права с психикой, эмоциями человека. Именно они заставляют человека совершать те или иные поступки. По Л. И. Петражицкому, любые эмоциональные переживания человека могут являться правовыми, если связаны с представлениями о взаимных правах и

обязанностях. Источник права – это «эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида».

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

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

## **5.2. Теологические взгляды о сущности права**

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

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

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

В основе христианских представлений о праве лежит антропологическое утверждение о тяготении поврежденной человеческой природы к совершению злых поступков, что позволяет признавать весь мир лежащим во зле (Ин. 8, 44) и требовать наличия специальных инструментов для противодействия злу и греху. Для реализации замысла спасения Бог образует для Себя народ, целью которого будет сохранение заповедей Бога и рождение Мессии по плоти. Через Моисея Бог дает иудеям Закон, представляющий жесткую мононормативную систему, охватывающую все социальные отношения через призму исполнения либо неисполнения Божественных предписаний, объединенную единой целью дать людям жизнь и добро (Втор. 30, 15–18). В таком контексте право выступает проявлением религии в социально-политической сфере, охраняя, в первую очередь за счет принуждения, определенный миропорядок от последствий греха и являясь институтом, постоянно существующим в социуме. Это вытекает из формулирования еще в раю первых обязательных норм, которые выступают проявлением сущности права.

Государство и право, согласно христианским воззрениям, являются обязательными элементами социального регулирования в греховном мире. Христианство рассматривает закон и право как многомерные явления, выделяя, в частности, Божественный Закон и человеческий закон. С позиции современной юриспруденции Божественный Закон, включающий различные правила поведения верующих во внешней жизни (религиозное, каноническое право), выступает мононормативной регулятивной системой и именуется религией. Человеческий же закон понимается как право в юридическом смысле. При этом человеческое право должно соответствовать Божественному Закону.

Светское право выполняет ограничительную функцию, не допуская того, чтобы лежащий во зле мир превратился в ад, не будучи способным превратить его в Царствие Божие (ОСК. IV. 2).

Христианство принципиально признает невозможность создания законодательства, построенного исключительно на евангельских принципах, несмотря на возникновение в лоне церкви особой надсоциальной системы канонического права, основанного на Божественном Откровении. Каноническое право по своей сути непосредственно не может быть частью законодательства государства, хотя может оказывать на него значительное влияние, являясь его нравственным основанием. Таким образом, христианство признает обязательность модифицированного нехристианского права при условии его очистки от антихристианских положений.

Христианство признает возможным для церкви, обладающей собственным автономным правом, уважительное существование в рамках любых правовых систем, предписания которых она призывает исполнять при условии незыблемой границы законопослушания.

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

### **5.3. Естественная школа права. Возрожденная естественная школа права**

*Теория естественного права* создана усилиями буржуазных идеологов в XVII–XVIII вв. Общеизвестным основоположником этой теории, «отцом естественного права» считается голландский исследователь Г. Гроций. В числе наиболее известных разработчиков естественно-правового учения наряду с Г. Гроцием были Б. Спиноза, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш. Монтескье, Ж. Ж. Руссо. Странники этой теории появились во всех странах мира, она стала универсальной. Классическая школа естественного права была господствующей на протяжении XVII–XVIII вв. Ее последователем был И. Кант, другие выдающиеся мыслители XIX в.

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

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

Согласно Дж. Локку, закон – не любое предписание, исходящее от гражданского общества в целом или от установленного людьми законодательного органа. Закон только тогда является законом, если он указывает человеку поведение, соответствующее его собственным интересам и служащее общему благу.

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

## 5.4. Юридический позитивизм

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

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

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

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

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

Следует подчеркнуть, что юридический позитивизм включает в себя ряд теорий о праве, которые *«сводят» право с законом*. Поэтому можно утверждать, что уже с гегелевского учения о праве как нравственном законе зарождается позитивистское направление и отчетливо выкристаллизовывается в теории немецкого профессора римского права Р. Иеринга, его *«реалистической теории»*. Согласно Р. Иерингу, право возникает, развивается, осуществляется в борьбе и поэтому оно неразрывно связано с насилием, с государственным принуждением. Право он определял и как совокупность действующих в государстве принудительных норм, применяемых им правовых принципов, и как совокупность жизненных условий общества, обеспечиваемых государственным принуждением, и как защищенный государством интерес, и

как законный порядок жизни. В этом, по Р. Иерингу, и состоит реалистическая трактовка права. Целью права он считал «уравновешивание интересов в обществе и нахождение баланса между ними». «Богиня правосудия держит в одной руке весы, на которых она взвешивает право, в другой – меч, которым она его защищает. Меч без весов есть голое насилие, весы без меча – бессилие права». «Власть разумная и способная к самоодолению является источником права».

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

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

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

В научной литературе подчеркивается, что позитивисты характеризуют государство как правовую форму для совокупной жизни народа, как юридическую организацию народа, юридическое олицетворение нации, правовую конструкцию. Получается, что право творится государством и является совокупностью его велений, приказов и в то же время представляет собой правовое явление (субъект права и правоот-

ношений). Юридический позитивизм обосновывает идею господства права, верховенство закона, законности, правового государства.

### 5.5. Историческая школа права

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

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

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

### 5.6. Социологическая школа права

Наибольшее распространение социологическая юриспруденция получила в США в середине XX в. В ней выкристаллизовались два направления, «два крыла»: *умеренное* (так называемая гарвардская шко-

ла права во главе с Р. Паундом) и более радикальное, отрицающее нормативный характер права, – *реалистическое* (К. Ллевеллин, Д. Фрэнк, О. Холмс, Л. Брендейс, Б. Кардозо).

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

В понятии права Р. Паунд усматривает три стороны: 1) право как порядок (режим упорядоченных отношений между людьми посредством систематического применения силы политически организованного сообщества); 2) право как совокупность юридических предписаний (правил и норм) в данном политически организованном обществе; 3) право как судебный и административный процесс, отправление правосудия. Право, по утверждению Р. Паунда, есть режим упорядочения человеческих взаимоотношений, приведение в порядок поведения людей в согласии с совокупностью правил, надлежаще установленных. Оно представляет собой *не только нормы, но и их действие, их социальные последствия*. Право должно быть стабильным, являться фиксированной основой для регулирования человеческой деятельности и в то же время в связи с изменением условий жизни правовой порядок должен быть настолько же изменяемым, насколько стабильным, должен постоянно пересматриваться в соответствии с изменениями в общественной жизни, которую он должен регулировать.

Второе направление в социологической юриспруденции, претендуя на более реальный подход к праву и его роли в обществе, исходит из того, что право – это не нормы, не правила, а решения, принятые в каждом отдельном случае судом. В частности, Д. Фрэнк в своей книге «Суд перед судом», изданной в 1949 г., утверждал, что право – это то, что какой-либо суд где-нибудь и когда-нибудь решит в специальном судебном разбирательстве относительно конкретных прав данного человека; право – это решения, а не правила; *судья создает право*, ко-

гда решает дело. Принимаемое же судьей решение основывается не на законе или прецеденте, а на психологическом состоянии судьи под воздействием соответствующих импульсов, стереотипов, установок. Решение судьей принимается интуитивно, по сути дела, иррационально, и только потом начинается «процесс рационализации», т. е. юридическое обоснование соответствующего решения.

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

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

### **5.7. Психологическая школа права**

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

По мнению Л. И. Петражицкого, осмысление права основывается на том, что мы осознаем свое поведение как должное по отношению к другому и поведение других людей как должное по отношению к себе. Право возникает не из конкретных экономических, исторических, социальных предпосылок, а вследствие переноса наших переживаний на других людей, которым предписываются конкретные права и обязанности. Человек закрепляет для себя, других людей, общества права и

обязанности под влиянием эмоций, соотнося их со своими внутренними убеждениями о должном поведении человека в различных обстоятельствах. Поведение устанавливается не государством, а внутренним голосом человека.

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

В соответствии с этой теорией есть право официальное, устанавливаемое и охраняемое государством («принудительные нормы, пользующиеся признанием и защитой со стороны государства»), и право интуитивное, порождаемое правовыми эмоциями (двусторонними, обязательно-притязательными, императивно-атрибутивными), переживаниями, являющееся результатом внутреннего самоопределения индивида. Именно эти переживания и являются собой сущность права как регулятора, порождающего соответствующие права у одних и обязанности у других, исходя из чувства долга.

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

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

## **Тема 6. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА: ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА**

### **6.1. Социальные нормы первобытного общества**

Наука о первобытном обществе возникла во второй половине XIX в., хотя попытки проникнуть в отдаленное прошлое человека делались еще в эпоху античной Греции и Древнего Рима. Мирозрение

античных мыслителей было еще чрезвычайно ограниченным. Все они сходились на извечности системы рабства: все, кто не грек и не римлянин, – варвары, «рабы по природе». Тем не менее именно в античную эпоху шло накопление конкретных этнографических знаний. Большой ценности материал содержится в трудах Геродота, Страбона, Цезаря, Тацита и др. Их, живших в условиях рабовладельческого общества, поражало отсутствие частной собственности у ряда «варварских» народов, народовластие, мягкое обращение с рабами, определение родства по женской линии, употребление скудной пищи и одежды.

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

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

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

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

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

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

Для первобытного общества характерно *отсутствие политической организации и правовых норм* – инструментов государственного управления. Власть в догосударственный период носила сугубо обще-

ственный характер: субъект и объект власти при первобытной демократии совпадали.

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

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

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

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

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

Основным регулятором общественных отношений в догосударственный период были *обычаи* – исторически сложившиеся правила поведения, вошедшие в привычку в результате многократного и дли-

тельного применения. Обычаи закрепляли выработанные веками наиболее рациональные и полезные для общества варианты поведения, передавались из поколения в поколение и отражали в равной степени интересы всех членов общества.

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

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

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

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

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

## 6.2. Восточный и западный типы происхождения права

Выделяют следующие *типы происхождения (генезиса) права*:

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

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

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

**Восточный путь** возникновения государства и права:

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

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

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

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

**Западный путь** характеризуется тем, что:

1) рабовладельческое государство возникло в результате имущественного неравенства, появления частной собственности и раскола общества на классы. Государство и создавалось для смягчения борьбы имущих и неимущих. Наиболее богатые занимали высшие должности в государственном аппарате;

2) земля в общем находилась в частной собственности;

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

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

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

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

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

3) в некоторых случаях на процесс образования государства оказывала решающее воздействие внешняя агрессия. Происходило активное заимствование государственности у других народов (Русь – Византия, Германия – Рим). Римское право Византии начали изучать в университете Падуи по случайно найденному Кодексу Юстиниана. Кодификация Юстиниана как акт права смешанного типа формирования обладает религиозной сущностью и содержанием. Римское право было перенесено в Византию, но уже отражало влияние христианства. Правовые институты трактуются в религиозном духе, а стройная логика римского права при этом теряется.

### 6.3. Социальное и юридическое право

Периодизацию происхождения права можно свести к двум этапам:

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

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

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

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

Таким образом, юридические нормы (юридическое право) возникают:

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

Юридическое (государственное) право характеризуется тем, что:

- нормы права самостоятельны и отличаются от иных социальных норм (должник может насыпать богов на кредитора, но обязан уплатить долг в силу конкретных обязательств);

- от материальных норм отпочковываются процессуальные (формы ведения спора, порядок доказывания);

- есть связь между актом нарушения нормы и санкцией к нарушителю;

- общественный механизм поддержания обычаев не ликвидируется, а совершенствуется и дополняется, становясь механизмом государственной власти.

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

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

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

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

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

Писаное право и законодательное также отличаются:

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

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

## **Тема 7. ТИПОЛОГИЯ ПРАВА: ФОРМАЦИОННЫЙ И ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОДЫ**

### **7.1. Понятие правовой типологии. Типология права в формационном подходе**

В истории человечества было, есть и будет множество различных государств и правовых систем. Все они уникальны, обладают неповторимыми особенностями. Но в то же время у отдельных государств и правовых систем имеются существенное сходство, общие признаки, позволяющие науке объединить их в одну группу – исторический тип государства и права.

*Правовая типология* – это классификация права, деление на однородные (однотипные) группы, обладающие набором общих, характерных для каждого типа признаков, с целью сравнительного познания их содержания как развивающейся системы.

Правовая типология точно выражает исторически меняющуюся природу права, позволяет определить характер права разных эпох.

Предпосылкой для определения типологии права является целый ряд критериев: правовой режим; тип правового регулирования; правовые семьи или правовые системы; уровень свободы и т. д.

*Традиционными* для рассмотрения типологии права считаются типологии, вытекающие из формационного и цивилизационного, из аксиоло-

гического подходов, типологии по происхождению права, типологии Г. Гегеля или в зависимости от правовой системы.

*Нетрадиционными* считаются типологии государства и права по отношению к религии, типологии, основанные на личностном подходе, типологии Г. Еллинека, Г. Кельзена, Р. Макайвера, Н. И. Кареева, О. Э. Лейста, С. И. Архипова, С. С. Алексеева и др.

В советской учебной и научной литературе типология права осуществлялась вместе с государством на основе марксистского учения о классовых общественно-экономических формациях. Различались рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы государства и права. Первые три из них, основанные на различных формах частной собственности, именовались эксплуататорскими, а социалистический, основанный на общественной собственности, – антиэксплуататорским, высшим типом. Однако этот тип считался временным, необходимым лишь на время переходного периода от капитализма к коммунизму, при котором государство вместе с правом отомрут и будут заменены общественным самоуправлением, основанным на нравственных, а не на правовых началах.

Формационный подход в типологии права остался и в некоторых новейших учебниках. Значительная часть учебников нового поколения по общей теории права «уходит» от исторической типологии права.

Аксиологический подход (по доминирующей системе ценностей) различает следующие типы права:

- 1) *восточный* (право находится в синкретичном единстве с религией и этикой, религиозный тип права);
- 2) *западный* (право есть автономная система, светское право);
- 3) *синтезный* (смешение характеристик восточного и западного права).

В зависимости от происхождения права выделяют следующую типологию: естественное и позитивное; социальное (доюридическое) и юридическое право; протоправо, кулачное право (право сильного), обычное право, договорное право, прецедентное право, статутное (позитивное государственное) право.

## **7.2. Типология права в цивилизационном подходе**

В цивилизационном подходе за основу типологии государств и права берется их цивилизационная принадлежность, основанная в отличие от формационного подхода не на материальных, социальных или иных базисных элементах, а на духовных, культурологических факторах. В цивилизационном подходе различают следующие призна-

ки типов права и государства: хронологические, производственные, генетические, пространственные, религиозные и др.

*Цивилизация* – это своеобразная и целостная система материальных и духовных ценностей, обеспечивающая устойчивое функционирование общества и жизнедеятельность человека.

Цивилизация как культурно-исторический тип, базирующийся на религиозной, культурной, политической и социально-экономической основах, уникальна и самобытна.

Различают западные и восточные цивилизации, а также западную христианскую, восточную христианскую, мусульманскую, буддийскую цивилизации.

Цивилизации разделяют на первичные и вторичные. Государства в первичных цивилизациях (древнеегипетская, ассири-вавилонская, шумерская, японская и др.) являются частью базиса, а не только надстройки, что объясняется ключевой ролью государства в развитии социально-экономической сферы. Вместе с тем государство в первичной цивилизации связано с религией в единый политико-религиозный комплекс. Государство вторичной цивилизации (западноевропейская, восточноевропейская, североамериканская и др.) не составляет элемента базиса, не входит в качестве компонента в культурно-религиозный комплекс.

Основные принципы и подходы в изучении истории с помощью понятия «цивилизация» разработаны А. Дж. Тойнби. Наиболее значимым фактором в различии цивилизаций является образ мышления, а наименее значимым – географический фактор и расовая принадлежность. А. Дж. Тойнби выделил в мировой истории более двух десятков цивилизаций: египетскую, китайскую, западную, православную, дальневосточную, арабскую, иранскую, сирийскую, мексиканскую и др.

Цивилизационный подход предлагает следующую типологию государств:

- 1) древние (древневосточные, древнегреческая, древнеримская);
- 2) средневековые (западноевропейские, восточноевропейские, азиатские);
- 3) современные (развитые – социальные правовые; развивающиеся).

К недостаткам цивилизационного подхода можно отнести низкую оценку социально-экономического фактора, отсутствие собственно юридического подхода к государству, в результате чего предметом классификации государства выступает общество.

### 7.3. Исторический тип права. Каноническое право

*Исторический тип права* – это выраженная в законодательстве исторически обусловленная справедливость, определяемая в конечном счете соответствующим способом производства, наиболее характерно отражающаяся в правовом положении человека в обществе.

Определяющим, наиболее общим критерием типологии права является *законодательное закрепление исторически обусловленной справедливости* как решающего фактора, обеспечивающего прогрессивное развитие общества путем создания надлежащих условий для жизни и эффективной деятельности человека в качестве субъекта права.

*Рабовладельческое право* в сравнении с правом социальным (доюридическим) сократило круг субъектов права, исключив из их числа тех, кто оказался в положении раба. При этом оно расширило границы правового регулирования отношений, распространив свое воздействие за пределами рода (племени).

Раб приравнивался к вещи и был, как правило, объектом правовых отношений. Как отмечается в научной литературе, рабство возникло под воздействием объективных обстоятельств на таком этапе развития общества, когда человек стал производить больше, чем мог потребить, и это обусловило целесообразность сохранения жизни пленнику победившим в войне племенем в таких ситуациях, при которых раньше его убивали или поедали, так как человек как производительная сила не представлял ценности. Превращение пленника в раба как основного производителя предоставляло ему важнейшее из всех прав – естественное право на жизнь.

*Феодальное право*, пришедшее на смену рабовладельческому, законодательно закрепило новый социальный статус основного работника эпохи феодализма – крепостного крестьянина. В отличие от раба его нельзя было убить, хотя можно было продать и купить. Крепостной крестьянин менее зависим от помещика, чем раб от рабовладельца.

В системе феодального права сформировались три подсистемы: обычное право, римское право, каноническое право.

*Каноническое право* – совокупность норм, изданных церковными властями и содержащихся в церковных канонах.

*Каноны* – это правила устройства церковных учреждений, взаимоотношения церкви и государства и жизни членов церкви.

*Современное каноническое право* регулирует вопросы церковного правотворчества, прав и обязанностей членов церкви, иерархии церкви, канонов совершения таинств, управления церковным имуществом, церковной дисциплины и т. д.

Каноническое (церковное) право в части, например, требований к кандидатам в священнослужители можно признать видом корпоративных норм. Каноническое право обязательно для соблюдения всеми членами церкви. Оно основывается на Божественном законе с учетом требования Богооткровенного и естественного законов применительно к данному месту и времени.

Различают общее для всей церкви каноническое право и партикулярное каноническое право, относящееся к праву отдельных церквей.

Особенность канонического права заключается в методах регулирования:

- *акривия* не допускает отступления от основных начал христианского учения; касается основополагающих догматических начал церковной жизни, самой сущности и целей существования церкви и христианства;

- *икономия*, наоборот, допускает частичную замену канонической законности целесообразностью и означает снисхождение к человеческим немощам и слабостям в церковно-практических и пастырских вопросах, не имеющих догматического характера.

В период феодализма в Европе каноническое (церковное) право и церковная юрисдикция были широко распространены. Но каноническое право никогда не выступало всеобъемлющей и законченной системой права, а действовало лишь как дополнение к римскому или иному светскому праву и регулировало вопросы, которые не охватывались светским правом. Даже в Ватикане всегда существовало гражданское право, независимо от канонического права. В странах, законодательно признающих отделение церкви от государства, оно потеряло значение действующего светского права.

Примерами кодификации католического канонического права являются Корпус Канонического права, Кодекс канонов Восточных церквей.

Соотношение канонического и церковного права таково: каноническое право более широкое, чем церковное. Каноническое право касалось не только вопросов внутренней церковной жизни, но и правовых норм, которые не относились к церковной жизни напрямую, однако входили в юрисдикцию церкви в Средние века.

По мере сужения влияния церкви на светские вопросы база канонического права сужалась и в настоящее время практически совпадает с базой церковного права. В католических странах церковное право всегда называлось каноническим.

Значение канонического права состояло в том, что оно составляло первый (средневековый) этап эволюции европейского права; в Сред-

ние века каноническое право обрело силу и весьма эффективно исполняло роль международного права; создавало базис многих светских современных правовых систем, особенно в гражданском праве; играло центральную роль в средневековой общественной жизни общества; развивало юридическую науку (канонисты сумели найти новые решения правовых проблем, как старых, так и новых, исходя из инновационных подходов к анализу правовых и церковных институтов); продвигало новые идеи (канонисты, изучавшие каноническое право, и легисты, изучавшие римское право, составляли средневековую юридическую элиту); канонисты исследовали легитимность и пределы как папской, так и королевской власти; расцвет канонического права показал удивительно высокий уровень знания канонического права народными массами (особенно по вопросам брака, завещаний, соблюдения поста и религиозных праздников, ростовщичества).

В современном мире законодатель придает юридическое значение некоторым нормам канонического права при определении переходящих религиозных праздников, которые являются общегосударственными, при установлении клятвы Гиппократова, кодексов чести судьи и т. д.

*Буржуазное право* представляло собой возведенную в закон волю класса буржуазии. В период его формирования в XVII–XIX вв. право устанавливалось как верховный социальный регулятор, создавалась разветвленная отраслевая система национального права и законодательства, светский характер права; закон признавался основным источником права, основными задачами которого являлись охрана капиталистической собственности на землю и сохранение основных средств производства в руках буржуазии; происходило законодательное закрепление свободы труда и обеспечения государством естественных и неотчуждаемых прав человека.

*Современное социальное (постбуржуазное) право* рассматривается как юридическая основа правового социального государства. Постбуржуазное право отличается следующими основными признаками: правовое законодательство («закрепляющее политическую справедливость»); дальнейшее развитие прав человека и рост уровня свободы; развитие отраслей права и законодательства; трансформация права под воздействием глобализации; массивное нормотворчество в купе с постоянной систематизацией законодательства; взрывной рост использования информационных технологий в праве; тенденция к формированию «общечеловеческого права», основанного на общечеловеческих ценностях.

## Тема 8. НОРМЫ ПРАВА

### 8.1. Объективная сторона права. Понятие правовой нормы, ее признаки

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

Право в объективном смысле имеет специфические основные признаки:

- 1) нормативность;
- 2) общеобязательность;
- 3) формальная определенность;
- 4) системность;
- 5) связь с государством.

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

Норма права имеет специфические признаки:

- 1) исходит от государства или им санкционируется;
- 2) ее реализация гарантируется государством;
- 3) имеет общий характер;
- 4) ей присуща общеобязательность;
- 5) рассчитана на многократное применение;
- 6) обладает формальной определенностью.

### 8.2. Структура правовой нормы. Соотношение правовой нормы и статьи нормативного правового акта

Под **структурой правовой нормы** понимают ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой и предполагающих друг друга необходимых составных частей, элементов.

**Гипотеза** – это часть регулятивной нормы права, предусматривающая обстоятельства, при наступлении которых следует руководствоваться установленным ею правилом. Другими словами, эта часть нормы указывает на условия ее действия.

**Диспозиция** – это та часть регулятивной нормы права, в которой содержится указание на то, каким должно быть поведение субъектов в случае наступления условий, обстоятельств, предусмотренных гипотезой.

**Санкция** – это часть нормы, в которой указываются юридические последствия (благоприятные и неблагоприятные) невыполнения предписания, изложенного в диспозиции.

В совокупности эти составные элементы дают представление о *логической* структуре правовой нормы, которая далеко не всегда обнаруживается в статье нормативного акта.

Гипотезы *в зависимости от структуры* бывают:

- *простыми*, в которых содержится только одно условие;
- *сложными*, в которых содержатся два условия и более, при которых будет реализовываться данная норма права;
- *альтернативными*, в которых имеются в наличии два условия и более, каждое из которых будет действовать при определенных обстоятельствах.

*В зависимости от формы изложения* гипотезы бывают:

- *абстрактными* – указывают на общие родовые признаки условий;
- *казуистическими* – указывают на частные условия.

**Диспозиции бывают:**

- *простыми*, в которых описывается вариант поведения, но не раскрывается;
- *описательными*, в которых называется и описывается вариант поведения;
- *ссылочными*, в которых для ознакомления с вариантом поведения данная норма права отсылает к другой норме права;
- *бланкетными*, в которых для уяснения варианта поведения данная норма права отсылает к различным инструкциям и правилам.

Различают **абсолютно определенные и относительно определенные санкции**.

**Абсолютно определенные санкции** точно, однозначно, безальтернативно устанавливают те или иные структурные элементы нормы. Такая определенность носит императивный характер и не может изменяться по усмотрению участников правоотношений.

**Относительно определенные санкции** закрепляют альтернативность неблагоприятных последствий.

Различают следующие варианты изложения норм в статьях нормативных правовых актов.

1. Статья нормативного акта содержит одну норму, включающую все элементы. Такой вариант редко встречается (например, норма ст. 525 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

2. Статья нормативного правового акта состоит из двух или более правовых норм.

3. Правовая норма располагается в разных статьях одного нормативного акта или даже в разных нормативных актах.

### 8.3. Виды правовых норм

Существует следующая классификация норм права:

- по предмету правового регулирования (сообразно отдельным отраслям права);

- в зависимости от функциональных особенностей отрасли права;

- по функциям (назначению);

- по степени регламентации индивидуального регулирования, т. е. функций и полномочий компетентных правоприменительных органов (КПО);

- по степени автономности (свободы) регулирования;

- по юридической силе (соподчиненности норм);

- по времени действия;

- по месту действия;

- по кругу лиц;

- в зависимости от способа изложения правовой нормы в статьях нормативного акта.

*По предмету правового регулирования (сообразно отдельным отраслям права) выделяют:*

• нормы конституционного права;

• нормы трудового права;

• гражданско-правовые нормы;

• административно-правовые нормы;

• уголовно-правовые нормы и т. д.

*В зависимости от функциональных особенностей отрасли права нормы подразделяют:*

• на нормы **материального права** – закрепляют права и обязанности субъектов права;

• нормы **процессуального права** – регулируют порядок рассмотрения различных юридических дел, защиты субъективных прав и юридических обязанностей.

По функциям (назначению) выделяют:

- нормы регулятивные;
- нормы охранительные;
- специализированные нормы.

**Регулятивные (правоустановительные) нормы** направлены на регулирование общественных отношений путем предоставления участникам общественных отношений прав и возложения на них обязанностей.

**Охранительные нормы** направлены на регламентирование мер юридической ответственности, а также специфических мер защиты субъективных прав (т. е. санкций). Обеспечивают действие регулятивных норм.

Выделяют **три вида** регулятивных норм:

- **обязывающие** – устанавливают обязанность лица совершать определенные положительные действия (активная обязанность). Например, норма ч. 1 ст. 52 Кодекса Республики Беларусь о земле: «Наследники земельных участков, находящихся в частной собственности граждан, **обязаны** обратиться в соответствующую организацию по государственной регистрации за государственной регистрацией перехода права частной собственности на переданный по наследству земельный участок по истечении установленного гражданским законодательством срока для принятия наследства, но не позднее восемнадцати месяцев со времени открытия наследства». Например, норма, содержащаяся в предложении 2 ч. 2 ст. 46 Кодекса Республики Беларусь о земле: «Юридические лица, индивидуальные предприниматели, проводящие изыскательские работы на земельных участках, **обязаны** за свой счет приводить эти земельные участки в состояние, пригодное для использования по целевому назначению»;

- **запрещающие** – устанавливают обязанность лица воздерживаться от определенных действий (обязанность пассивного содержания). Например, норма, содержащаяся в абз. 1, 2 ст. 13 Кодекса Республики Беларусь о земле: «Не подлежат предоставлению в частную собственность, собственности иностранных государств, международных организаций земельные участки, относящиеся ... к землям сельскохозяйственного назначения»;

- **управомочивающие** – устанавливают право на совершение тех или иных активных действий.

**Специализированные** нормы носят дополнительный характер, не являются самостоятельной нормативной основой для возникновения правоотношений, присоединяясь к регулятивным и охранительным:

- **общие** (общеакрепительные) нормы – существуют в каждой отрасли права, закрепляют главные специфические черты отраслевого юридического режима. Такие нормы, как правило, размещаются в разделах под названием «Общая часть» кодексов;

- **дефинитивные** нормы – предписания, направленные на закрепление в обобщенном виде признаков данной правовой категории (норма ст. 1 Трудового кодекса Республики Беларусь);

- **декларативные** нормы-принципы – в них формулируются правовые принципы, а также задачи данной совокупности правовых норм (нормы ст. 2 Гражданского кодекса Республики Беларусь; ст. 2 Трудового кодекса Республики Беларусь);

- **оперативные** нормы – определяют специфические вопросы действия других норм во времени, в пространстве и по кругу лиц (отмена действующих нормативных положений (например, ст. 467 Трудового кодекса Республики Беларусь); распространение данных норм на новый круг общественных отношений; пролонгация (продление) норм на новый срок;

- **коллизионные** нормы – предписания, указывающие на нормы (закон, правовую систему), которые должны быть применены в данном случае, т. е. предписания, регулирующие выбор между нормами.

По степени регламентации индивидуального регулирования, т. е. степени регламентации функций и полномочий компетентных правоприменительных органов (КПО) нормы бывают:

- **абсолютно определенные** – исчерпывающе, конкретно и полно устанавливают условия своего действия, права и обязанности адресатов (КПО);

- **относительно определенные** – предоставляют право КПО решить дело с учетом конкретных обстоятельств;

- **ситуационные** – предусматривают возможность для КПО прямого конкретизированного регулирования (посредством правоприменительного акта) в зависимости от особенностей конкретной ситуации (норма ч. 2 ст. 272 Гражданско-процессуального кодекса Республики Беларусь – повторное нарушение порядка в судебном заседании) – *делят на альтернативные и факультативные нормы.*

По степени автономности (свободы) регулирования выделяют:

- **императивные** нормы – категорически сформулированы, не допускают возможности отступления субъектами права от установленного предписания;

- **диспозитивные (восполнительные)** нормы – действуют лишь постольку, поскольку участники отношений своим соглашением не уста-

новили иных условий своего поведения. Например, норма ч. 2 ст. 466 Гражданского кодекса Республики Беларусь. Маркером диспозитивной нормы в тексте нормативного правового акта является в данном примере текст нормы «Если иное не предусмотрено договором, ...»;

- **рекомендательные** нормы – носят характер советов, предложений компетентных органов о путях решения определенных вопросов, которым в случае их принятия придается юридическое значение. Отступление от рекомендательных норм должно быть мотивировано.

По *юридической силе (соподчиненности норм)* выделяют следующие нормы:

- **законодательных актов;**
- **иных актов законодательства.**

По *времени действия* нормы бывают:

- **временные** (с определенным сроком действия);
- **постоянные** (с неопределенным сроком действия, действующие до их отмены).

По *месту действия* выделяют нормы, действующие:

- **на всей территории государства;**
- **на определенной территории;**
- **только на определенном предприятии, в организации (локальные нормы)** (например, Правила внутреннего распорядка в Белорусской государственной сельскохозяйственной академии).

По *кругу лиц* выделяют следующие нормы:

- **общие** (распространяются на всех граждан) (например, норма ст. 43 Конституции Республики Беларусь, ст. 112 Трудового кодекса Республики Беларусь – не более 40 ч в неделю);

- **специальные** (распространяются только на определенный круг лиц (пенсионеры, несовершеннолетние, военнослужащие) (например, норма ст. 114 Трудового кодекса Республики Беларусь – несовершеннолетние от 14 до 16 лет – не более 23 ч, от 16 до 18 лет – не более 35 ч в неделю. Инвалидам 1-й и 2-й групп – не более 35 ч в неделю).

*В зависимости от способа изложения правовой нормы в статьях нормативного правового акта* нормы бывают:

- **прямого изложения** (все элементы правовой нормы располагаются в одной статье нормативного правового акта);

- **отсылочные** – структурные элементы которых не располагаются в одной статье, в связи с чем делается отсылка на другие статьи *данного* нормативного правового акта;

- **бланкетные** – недостающие структурные элементы нормы располагаются в *других* нормативных правовых актах.

## Тема 9. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

### 9.1. Субъективная сторона права. Понятие правовых отношений. Классификация правоотношений

В механизме правового регулирования общественных отношений стадия правовых отношений (действия права) следует за стадией правовой регламентации общественных отношений.

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

В отличие от нормы права, в которой в процессе правовой регламентации общественных отношений закрепляются *модели* многих отношений, правоотношение выражает *меру* поведения конкретных субъектов.

Признаки правового отношения:

- это **общественные отношения**, которые представляют собой (по меньшей мере) двустороннюю конкретную связь между субъектами;
- эти отношения **возникают по поводу реального блага, ценности**;
- они возникают **на основе норм права**;
- между субъектами **возникает связь** посредством субъективных прав и юридических обязанностей;
- **охраняются и обеспечиваются государством** (при необходимости, возможностью государственного принуждения).

Для появления правоотношений необходимы условия материальные и юридические (рис. 9.1).

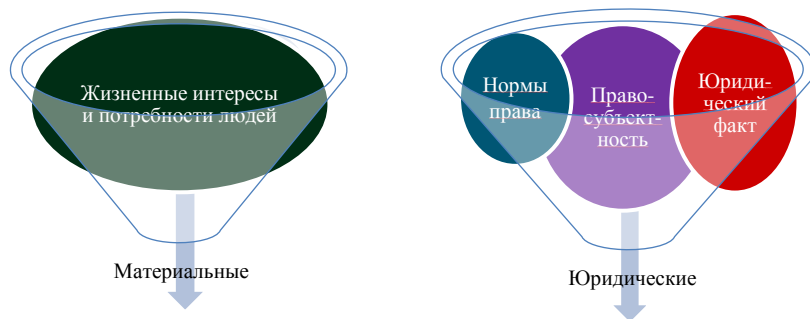


Рис. 9.1. Условия появления правоотношений

Существуют различные виды правоотношений (табл. 9.1).

Таблица 9.1. **Виды правоотношений**

Вид	Характеристика
<b>По отраслевому признаку, т. е. в зависимости от предмета регулирования</b>	
Конституционные	Возникают на основе норм отрасли конституционного права
Гражданско-правовые	Возникают на основе норм отрасли гражданского права
Административно-правовые	Возникают на основе норм отрасли административного права
<b>По функциям (роли в процессе правового регулирования)</b>	
Регулятивные	Связи между участниками отношений возникают на основании управомочивающих и обязывающих норм права
Охранительные	Связи между участниками отношений возникают на основании запрещающих норм права; основанием для возникновения таких правоотношений выступает правонарушение
<b>По характеру юридической обязанности</b>	
Активные	Складываются на основе обязывающих норм и связаны с необходимостью совершения конкретным лицом определенных действий в интересах управомоченного лица
Пассивные	Характеризуются обязанностью данного лица воздерживаться от действий, нарушающих субъективные права другого лица
<b>В зависимости от продолжительности действия правоотношений</b>	
Кратковременные	Существуют непродолжительное время (например, правоотношения мены)
Долговременные (так называемые состояния)	Продолжаются длительное время (например, правоотношения гражданства, супружества). Некоторые из таких правоотношений регистрируются органами гражданского состояния
<b>По методу правового регулирования</b>	
Диспозитивные (координации)	Возникают на основе диспозитивных норм права; по своему содержанию характеризуются правовым равенством участников правоотношения (например, большинство гражданских правоотношений является диспозитивным)
Императивные (субординации)	Возникают на основе императивных норм права; по своему содержанию, как правило, характеризуются правовой подчиненностью участников правоотношения одного другому (например, большинство административных правоотношений является императивным)
<b>В зависимости от степени конкретизации субъектов правоотношений</b>	
Относительные	Определены обе стороны правового отношения – по типу прямых проводов, протянутых между определенными точками пространства
Абсолютные	Определена лишь управомоченная сторона правоотношения. Остальные – обязанные лица, которые должны воздерживаться от посягательств на субъективные права управомоченной стороны – беспроводная связь, соединяющая данную точку с абсолютно неопределенным числом прочих точек
Общерегулятивные	Для возникновения этих отношений не требуется какой-либо юридический факт, кроме существования самого субъекта, – выражают связь каждого с каждым (например, отношения между людьми, вытекающие из права на жизнь каждого человека)

## 9.2. Состав (элементы) правового отношения. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность

Правоотношение имеет сложный *состав*:

- 1) *субъекты*;
- 2) *объекты*, по поводу которых правоотношения возникают;
- 3) *содержание* – субъективные права и юридические обязанности, принадлежащие субъектам.

*Субъективное право* – возникшее на основе норм права право конкретного лица как принадлежащая ему юридическая мера дозволенного поведения, позволяющая ему реализовать в конкретных правоотношениях предписания норм, составляющих объективное право.

Субъективное право есть сложное явление, включающее в себя ряд *правомочий* (составных частей):

- а) *право на собственные фактические действия* (далее – ПФД);
- б) *право на юридические действия*, на принятие юридических решений (далее – ПЮД);
- в) *право требования* (далее – ПТ);
- г) *право притязания* (далее – ПП).

ПФД – *право на собственные фактические действия*, направленные на использование полезных свойств объекта права (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению);

ПЮД – *право на юридические действия*, на принятие юридических решений (собственник вещи может ее заложить, подарить, продать, завещать и т. д.).

Существуют две основные разновидности субъективных прав:

- 1) субъективные права, включающие ПФД, ПЮД, ПТ и ПП;
- 2) субъективные права, которые сводятся только к ПТ и ПП.

**Вещные** права, т. е. такие права, когда у лица существует прямая связь с объектом – вещью и оно может достигнуть известного имущественного результата путем своих собственных активных действий.

**Обязательственные** права, т. е. такие права, когда лицо, имеющее право, может достигнуть имущественного результата по обязательству лишь через выполнение обязанности другим лицом.

**Вещные права – абсолютные.** На их основе складываются абсолютные правоотношения, защита со стороны государства носит абсолютный характер, т. е. предоставляется против каждого (нарушителя).

**Обязательственные права – относительные.** На их основе складываются относительные правоотношения, защита со стороны государ-

ства носит относительный характер, т. е. предоставляется против известного заранее субъекта – участника относительного правоотношения.

Таким образом, можно выделить три значения слова «право»: право объективное, субъективное и правомочие как часть субъективного права.

### 9.3. Субъекты правовых отношений, их виды

**Субъекты права** – это лица, обладающие правосубъектностью, т. е. граждане, организации, общественные образования, которые могут быть носителями субъективных прав и юридических обязанностей (субъект права = лицо, обладающее правосубъектностью).

**Правосубъектность** – это особое юридическое свойство, дающее возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.

*Правосубъектность* охватывает следующие понятия:

- **правоспособность** – способность обладать субъективными правами и нести юридические обязанности, т. е. просто иметь их;

- **дееспособность** – способность самостоятельно, своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанности и исполнять их (ст. 20 Гражданского кодекса Республики Беларусь);

- **правовой статус** – это признанная конституцией или законами совокупность исходных, неотчуждаемых прав и обязанностей человека, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, непосредственно закрепляемых за теми или иными субъектами права.

Разновидностями дееспособности являются:

- **делкоспособность**, т. е. способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки;

- **деликтоспособность** – предусмотренная нормами права способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

**Виды субъектов:**

1) **индивидуальные** субъекты: граждане, т. е. индивиды, обладающие гражданством данной страны, иностранные граждане, лица без гражданства;

2) организации – **коллективные** субъекты – коммерческие и некоммерческие;

3) **государство** – реализует свою право-, дееспособность посредством государственных органов.

#### 9.4. Объекты правоотношения

**Объект правоотношений** – это то реальное благо, на использование которого направлено правоотношение:

- *материальные блага;*
- *ценные бумаги и документы;*
- *духовные (нематериальные) блага* (продукты человеческого творчества, выраженные в объективной форме);
- *личные неимущественные блага;*
- *работы и услуги.*

Материальные блага могут быть как природными объектами, так и овеществленными результатами человеческой деятельности. В их число входят земля, полезные ископаемые, вода, флора, фауна, здания, сооружения, транспорт, товары и т. д. Значительная часть правоотношений различных отраслей права возникает и развивается по поводу обладания материальными благами.

К духовным благам относятся произведения литературы, науки, искусства, результаты творческой, интеллектуальной деятельности, другие нематериальные ценности.

В систему личных неимущественных благ входят жизнь, здоровье, честь и достоинство человека, его имя, изображение и т. д.

Работы и услуги как объект правоотношений характеризуются тем, что представляют собой результат какой-либо деятельности, которого не существует на момент вступления участников в правоотношение и ради получения которого возникло это отношение. Конечный результат может воплощаться в материальном объекте (работы) либо не иметь такового (услуги).

Аксиомой является то, что человек не может выступать объектом правоотношений (он всегда субъект). Поэтому человек не может быть предметом сделки (продажа спортсмена), ребенок не может быть собственностью родителей, работник – принадлежать нанимателю, народ – монарху, президенту.

#### 9.5. Юридические факты, их классификация.

##### Юридический (фактический) состав

**Юридические факты** – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений (заключение договора, акт назначения на должность, смерть лица в наследственных отношениях, причинение вреда и др.).

Самым общим образом «будущие юридические факты» описываются в гипотезах правовых норм.

Выделяют различные классификации юридических фактов (рис. 9.2).



Рис. 9.2. Классификация юридических фактов

*Юридические поступки* – это действия, с которыми нормы права связывают наступление юридических последствий *вне зависимости от целей или волевых побуждений* субъектов правоотношений (например, находка).

*Юридические акты (сделки)* – это действия, которые *сознательно направлены* на достижение определенных юридических результатов – возникновение, существование, изменение или прекращение правовых отношений (договор, завещание).

*Административные акты* – такие правомерные действия, которые имеют целью вызвать определенные юридические последствия, носят вместе с тем *властный характер* (например, административные или судебные акты применения права).

*Юридический (фактический) состав* – совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения, изменения или прекращения правового отношения. *Сложный* юридический состав предполагает наступление юридических фактов в определенной последовательности. Для *простого* юридического состава безразлична последовательность наступления необходимых юридических фактов, главное, чтобы все они имели место быть.

## Тема 10. СИСТЕМА ПРАВА

### 10.1. Понятие правовой системы. Разграничение в юридической литературе понятий «правовая система» и «система права»

Правовая система является одной из социальных систем наряду с экономической, политической и иными системами общества, поэтому правовой системе присущи черты социальной системы в целом, а именно:

- сопряжение с сознательной волевой деятельностью людей;
- целостность правовой системы, т. е. внутренне согласованное единство;
- сложность элементов, образующих систему;
- относительная устойчивость структур;
- высокая активность во взаимосвязях и взаимодействиях составных частей;
- целенаправленность в функционировании.

В узком смысле слова *правовая система* рассматривается как система правовых норм, т. е. целостное единство норм национального права, разделенных на основе внутреннего согласования на части: правовые институты, подотрасли и отрасли права.

*Правовая система* в широком смысле слова – это закономерно связанная целостность правовой идеологии, системы правовых норм,

функционирующих в данной социальной системе, и форм их выражения, а также юридической практики и других элементов правовой действительности.

Всем правовым системам присущи следующие *основные элементы правовой системы*.

1. Система правовых норм.
2. Формы выражения норм (источники права).
3. Правовая идеология как устойчивая часть правосознания.
4. Юридическая практика, характеризующая формы реализации норм права, правовые процедуры правотворчества, правопорядок.

Существует несколько подходов к соотношению понятий «правовая система» и «система права». По мнению одних авторов, данные понятия являются синонимами, другие считают, что эти понятия различаются и имеют самостоятельное значение.

В данном издании представлена общепринятая в отечественной общей теории права позиция, согласно которой понятия «*правовая система*» и «*система права*» рассматриваются как тождественные. При этом как самостоятельное правовое явление в состав правовой системы (системы права) включается *система правовых норм* как внутренняя структура права, включающая взаимосогласованные нормы и институты, подотрасли и отрасли права.

## 10.2. Основные правовые системы мира

В современном мире сформировались три уровня правовых систем.

1. Национальные правовые системы.
2. Основные правовые системы мира (правовые семьи).
3. Международные правовые системы.

*Национальная правовая система* – это правовая система определенного государства. Сколько существует государств мира, столько выделяется и национальных правовых систем.

*Международное право* – это правовая система, регулирующая отношения между государствами (основные субъекты международного права), а также между ними и другими участниками межгосударственной системы.

Предметом *международного права* являются межгосударственные отношения, а также внутригосударственные отношения, осложняемые иностранным элементом. Его нормы согласованы самими государствами в международно-правовых документах.

В международном праве, в отличие от национального права, нет органов, стоящих над субъектами права, и государства (субъекты права) сами согласовывают между собой механизм ответственности за международные правонарушения.

Источниками международного права являются нормативные договоры; международный правовой обычай; международный правовой прецедент (например, решения Европейского суда по правам человека).

Монисты не выделяют систему международного права, считают, что *есть только одна правовая семья, объединяющая в себе различные национальные правовые системы.*

Дуалисты различают *две независимые друг от друга правовые системы международного и национального права.* Такую позицию занял белорусский законодатель: *в Республике Беларусь международные договоры не входят в систему законодательства.* Исключение составляют содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь нормы гражданского права (ст. 6 Гражданского кодекса Республики Беларусь), «нормы банковского законодательства» (ст. 3 Банковского кодекса Республики Беларусь), «нормы бюджетного законодательства» (ст. 3 Бюджетного кодекса Республики Беларусь).

Согласно ст. 8 Конституции Республики Беларусь, Республика Беларусь признает приоритет *общепризнанных принципов международного права* (но не всех норм международного права) и обеспечивает соответствие им законодательства; не допускается заключение международных договоров, которые противоречат Конституции. При этом если международным договором Республики Беларусь установлены иные нормы, чем те, которые предусмотрены актами законодательства, то применяются нормы международного договора.

Согласно норме ст. 6 Гражданского кодекса Республики Беларусь, нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, *являются частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства,* подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта, и имеют силу того правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международно-договора.

*Основные правовые системы мира (правовые семьи)* – это относительное единство правовых систем отдельных государств (националь-

ных правовых систем), имеющих сходные правовые признаки, обусловленные сходством исторического развития этих стран.

Основаниями выделения правовых семей можно считать:

- 1) общность генезиса (возникновения и последующего развития);
- 2) общность источников, форм закрепления и выражения норм права;
- 3) структурное единство, сходство отраслей, подотраслей, институтов и других подразделений системы правовых норм;
- 4) общность правовых принципов;
- 5) единство категориального аппарата, а также техники изложения и систематизации норм права и др.

*Романо-германская правовая семья* охватывает правовые системы стран континентальной Европы (прежде всего Италии, Франции, Испании, Германии), а также подавляющего большинства государств Центральной и Южной Америки (бывших колоний Испании, Португалии и Франции), право Японии, Южной Кореи, Индонезии, Таиланда и некоторых других азиатских стран.

В романо-германской правовой семье выделяются активные элементы, тесно взаимосвязанные между собой, в частности: право как система общеобязательных норм, которые выражены в законе и других источниках права; правовая идеология является активной стороной правосознания; судебная (юридическая) практика. Данная правовая семья характеризуется высокой степенью нормативных правовых обобщений и объемом кодифицированных законов.

В романо-германской правовой семье, как правило, используются следующие источники права: *нормативные правовые акты; правовые обычаи; нормативные договоры; общие принципы права, именуемые иногда в научной литературе как «высшие принципы»; общие принципы и нормы международного права; доктрины*, с помощью которых вырабатываются многие принципы романо-германского права. В романо-германской правовой семье используется и судебная практика, судебные прецеденты, которые, однако, не играют такой важной роли, как в странах англосаксонской семьи.

Основным источником права является нормативный правовой акт. Закон занимает «высшую ступеньку» в иерархии всех источников права. К первичным источникам романо-германской правовой семьи относят и правовые обычаи.

Роль судебного прецедента как источника права по сравнению с нормативным правовым актом незначительна. Судебный прецедент,

как правило, в континентальной правовой семье признавался и признается. Но он является вторичным, а не первичным источником права. И в данном случае можно и нужно говорить о приоритете закона перед прецедентом – продуктом судебного правотворчества.

Наряду с судебным прецедентом к числу вторичных источников права в романо-германском праве относят доктрины, которые опосредованно влияют на законодателя.

Таким образом, романо-германская правовая семья имеет определенные особенности, присущие только ей, в частности: органическая связь с римским правом; образование и формирование романо-германского права на основе изучения римского и канонического права в итальянских, немецких и французских университетах; ярко выраженная доктринальность и концептуальность по сравнению с другими правовыми семьями; особая, доминирующая роль закона в системе источников права; абстрактный характер норм права; ярко выраженный кодифицированный характер; разделение на публичное и частное право.

*Англосаксонская семья* также является одной из наиболее распространенных в мире правовых систем. Примерно треть населения земного шара руководствуется ее процедурами. Англосаксонская правовая семья охватывает такие страны, как Англия, США, Канада, Австралия, Северная Ирландия, Новая Зеландия, а также многие другие.

Система англосаксонского права зародилась и сформировалась в Англии. Англосаксонская система права главным образом развивалась автономным путем, связи с континентальной Европой оказали на нее незначительное влияние. В англосаксонской правовой семье выделяют две правовые группы: английское общее право и американское право.

*В группу английского права* входят правовые системы Англии и Уэльса, Канады, Австралии, Новой Зеландии и других правовых систем Британского Содружества наций (36 государств-участников).

Англосаксонское право не имеет внутреннего разделения на публичное и частное, общесоциальное и юридическое. Оно не дифференцируется на гражданское и административное, уголовное и торговое. В английском праве не существует отраслевых институтов как совокупности однотипных норм права. Нормы права не делятся на императивные и диспозитивные, нормы законов и подзаконных актов.

Английское право не является кодифицированным. Здесь до настоящего времени речь идет лишь о систематизации путем консолидации – процесса соединения законодательных положений по одному вопросу

в единый акт. Основную роль в правовой жизни общества играет юридическая практика (административный или судебный прецедент).

По своей структуре английское право делится на *общее право* и *право справедливости*. Это обусловлено историческими особенностями развития английской судебной системы. Общее право создавалось королевскими судами, а право справедливости – судом лорд-канцлера.

*Право справедливости* – это совокупность норм, которые создавались судом канцлера, с тем, чтобы дополнять, а иногда и пересматривать систему общего права. В силу пробелов и недостатков системы общего права граждане имели возможность обратиться за помощью к королю, чтобы он сам осуществил правосудие либо обязал суд принять справедливое решение.

Нормы в англосаксонском праве делят на законодательные и прецедентные. Нормы – это правила поведения общего характера. Прецедентные нормы являются частью судебного решения по конкретному делу, выносимого высшими судебными инстанциями, и имеют юридическое значение по делу, аргументацию и мотивировку решения.

*Судебный прецедент* является важным источником англосаксонского права. Закон в англосаксонском праве реализуется именно через прецеденты. Право создавать прецеденты в Англии принадлежит только высшим судебным инстанциям: Палате лордов, Судебному комитету Тайного совета, Апелляционному суду и Высокому суду. *Суть прецедента* заключается в обязанности нижестоящих судов принимать решения на основе решений высших судебных инстанций.

Английская классическая теория видит в законе второстепенный источник права, способный только дополнять и вносить ряд поправок к нормам права, созданным судебной практикой. Источником английского права признается также обычай. Однако его значение второстепенное. В настоящее время обычай имеет очень ограниченное использование.

Правовая доктрина, которая является концептуально оформленной мыслью известных ученых по праву, также признается источником английского права.

*Американское право* имеет характерные особенности, что позволяет его выделить в отдельную группу англосаксонской правовой семьи: наличие Конституции, двухуровневый характер правовой системы (одновременно функционируют федеральная правовая система и правовые системы штатов), наличие большого количества кодифицированных и консолидированных актов, структурированность правовой

системы, а также сочетание судебной практики с быстрым развитием отраслевого законодательства.

Таким образом, англосаксонская правовая семья характеризуется широким распространением прецедентного (судебного) права, национальные правовые системы этих стран не восприняли юридическую технику и институты римского частного права, в массовом сознании право выступает в виде субъективного права, защищаемого судом. Основной источник права – судебный прецедент.

Границы между указанными правовыми системами все больше и больше стираются: для стран общего права характерно усиление роли законов, принимаются кодифицированные акты, а в странах романо-германской системы все чаще нормативное значение признается за актами судебных инстанций.

К *религиозной правовой семье* относят *мусульманское* (связано с исламом), *индусское* (связано с индуизмом) и *иудейское* (связано с иудаизмом) право. Религиозная система охватывает национальные правовые системы мусульманских стран (Иран, Ирак, Пакистан), правовые системы стран, исповедующих индуизм (Индия, Уганда и др.). Данная правовая семья характеризуется сильным влиянием на право религии и иных учений.

*Мусульманское право* как система норм, выражающих в религиозной форме в основном волю религиозной знати и в той или иной степени санкционируемых и поддерживаемых теократическим исламским государством, в своей основе сложилось в эпоху раннего Средневековья в VII–X вв. в Арабском халифате и основано на религии – исламе.

Мусульманское право рассматривается как единая исламская система социально-нормативного регулирования, которая включает как юридические нормы, так и неправовые регуляторы, в первую очередь религиозные и нравственные, а также обычаи.

Шариат состоит из двух частей: теологии, или принципов веры (акида), и права (фикх). Фикх, или *мусульманское право*, делится на две части: первая указывает мусульманину, какой должна быть линия его поведения по отношению к себе подобным (муамалат); вторая предписывает обязательства по отношению к Аллаху (ибадат). Впрочем, по мнению некоторых авторитетных исследователей, ибадат (теология) занимает в шариате подчиненное положение по отношению к муамалату (праву). Эти две части шариата составляют предмет юридической науки в том виде, в каком она была определена и изучена различными мусульманскими правовыми школами (мазхабами).

История мусульманского права начинается с *Корана* – собрания изречений Пророка Мухаммеда, составленного через несколько лет после его смерти. Коран состоит главным образом из положений, касающихся нравственности и носящих слишком общий характер, чтобы быть точными и целенаправленными.

Вторым по значимости источником права после Корана является *сунна* – собрание преданий (хадисов) о поступках и высказываниях о Пророке Мухаммеде. Сунна явилась итогом толкования Корана.

Юридические нормы, содержащиеся в Коране и сунне, мусульманские ученые-юристы считают имеющими божественное происхождение и в принципе неизменными в отличие от правил поведения, сформулированных на основе других источников мусульманского права.

Третий источник – *иджма*: согласие, достигнутое всем мусульманским сообществом по вопросу об обязанностях правоверного. Четвертый корень – *кияс* – аналогии, т. е. применение к новым сходным случаям правил, установленных Кораном, сунной или иджмой.

Из четырех корней-источников важнейшее значение имеет согласованное *заключение правоведов-факихов*, поскольку в конечном счете именно оно определяет с использованием аналогии и без нее, какое справедливое правило закона можно извлечь из Корана или сунны.

*Индусское право* является правом сообществ, члены которых исповедуют индуизм. Как и ислам, индуизм обязывает своих последователей к принятию на веру определенных религиозных догм и к определенному миропониманию.

Одним из основных убеждений индуизма является то, что люди разделены с момента рождения на социальные касты, каждая из которых имеет свою систему прав, обязанностей и даже морали. Традиционно выделяются четыре касты (варны): брахманы (первоначальные священнослужители), кшатрии (воины и управленцы), вайшья (торговцы), шудры (слуги и ремесленники). Каждая из этих каст разбивается на подкасты, которых насчитывается несколько тысяч.

Оправдание кастовой структуры общества – основа философской, религиозной и социальной системы индуизма. «Каждый человек должен вести себя так, как это предписано социальной касте, к которой он принадлежит» – постулат индусского права.

В качестве основного источника права индуизма выступает *обычай*. Обычаи весьма разнообразны. Каждая каста или подкаста следует своим собственным обычаям. В случае если нет определенной правовой

нормы по конкретному вопросу, судьи решают дела по совести, по справедливости.

Религиозная доктрина также является источником права и определяет нормы поведения. В соответствии с ней изменяются или толкуются обычаи.

Конституция Индии 1950 г. отвергла систему каст и запретила дискриминацию по мотивам кастовой принадлежности. В индусском праве произошла своего рода революция, однако верность традициям прослеживается сквозь все трансформации, вековые корни, связанные с религией, дают о себе знать и в настоящее время.

*Иудейское право* – одна из древнейших религиозных правовых систем, возникла более 3000 лет назад на территории Ханаана (Земля Израиля). В общем иудейское право состоит из норм иудаизма, имеющих юридическое значение. Система иудейского права состоит из двух частей – Писаной Торы и Устной Торы (Талмуда). Следует отметить, что Тора (писаная) в иудейском праве имеет конституционный характер и является Основным Законом в отношении любых других его источников. В свою очередь задача Устной Торы (Талмуда) заключается в том, чтобы максимально детализировать, объяснить и сделать способными для применения на практике всех 613 фундаментальных принципов и норм Письменной Торы. Таким образом, обе части иудейского права могут существовать исключительно во взаимосвязи друг с другом.

Обычай может стать источником иудейского права только в том случае, если он соответствует основным принципам и нормам, закрепленным в Торе.

Однако в отличие от законодательных норм, созданных *мудрецами (раввинами)*, которые могут быть изменены другими, обычай, получивший статус источника иудейского права, не может быть изменен или отменен одним решением мудрецов (раввинов) или любым другим способом. Дополнительным источником иудейского права является его доктрина, содержащаяся в трудах многих авторитетных раввинов прошлого и настоящего.

### **10.3. Система норм права Республики Беларусь, ее структура**

*Система норм права (система правовых норм)* – это внутренняя структура права, включающая взаимосогласованные нормы и институты, подотрасли и отрасли права.

Система правовых норм обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами, имеет объективный характер, так как зависит от существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей.

Первичным элементом системы правовых норм выступают нормы права.

*Отрасль права* – это основное структурное подразделение системы правовых норм, представляющее собой совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный *род (сферу)* общественных отношений.

*Институт права* – это обособленная часть отрасли права, представляющая собой совокупность норм, регулирующих определенный *вид (группу)* общественных отношений.

*Подотрасль права* – это обособленная часть права, которая регулирует особые крупные подразделения общественных отношений, входящих в сферу отношений, регулируемых отраслью права. Например, ранее административный процесс был подотраслью административного права.

Нормы права – это правила поведения людей, исходящие от государства, которые являются первичным элементом систем правовых норм.

В качестве критериев деления системы правовых норм на отрасли выступают:

- предмет правового регулирования;
- метод правового регулирования.

Разграничение в методах правового регулирования наиболее четко проявляется в таких отраслях права, как гражданское право и административное право.

#### **10.4. Отрасли национального права. Материальное и процессуальное право. Частное и публичное право. Институты права**

Основным структурным подразделением системы правовых норм, представляющим собой совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений, является отрасль прав.

## **Отрасли права Республики Беларусь:**

1. Конституционное (государственное).
2. Гражданское.
3. Семейное.
4. Трудовое.
5. Административное.
6. Финансовое.
7. Земельное.
8. Уголовное.
9. Уголовно-исполнительное.
10. Уголовно-процессуальное.
11. Гражданско-процессуальное и др.

По материальному и процессуальному критерию система правовых норм подразделяется на отрасли *материального* и *процессуального* права.

*Отрасли материального права* определяют правила поведения участников общественных отношений во взаимоотношениях друг с другом.

Например, конституционное (государственное) право – это совокупность норм, упорядочивающих наиболее важные отношения в обществе, закрепляющих принципы его правовой системы, которая юридически определяет устои общества, его социальных систем, особенно политической и государственной, принципы ее формирования и функционирования, положение личности в государстве и обществе.

Гражданское право регулирует основанные на равенстве участников имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, а также иные предусмотренные законом личные неимущественные отношения.

Семейное право упорядочивает личные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие на основе брака, кровного родства, усыновления, опеки и попечительства.

Трудовое право являет собой отрасль, регулируемую отношения, складывающиеся по поводу личного применения труда, его организации, условий и оплаты (приема на работу, перевода с одной работы на другую, условий трудовой деятельности и ее оплаты, увольнения с работы).

Земельное право регулирует отношения, складывающиеся на базе использования земли.

Административное право – это система норм, регулирующих отношения, складывающиеся в процессе осуществления публичной ис-

полнительной и распорядительной деятельности полномочных органов (т. е. отношения властвования).

Финансовое право – это система норм, регулирующих отношения в сфере финансовой деятельности, связанной с аккумуляцией и распределением денежных средств в государстве и осуществлением финансового контроля.

Уголовное право определяет, какие общественно опасные деяния являются преступлениями и какое наказание предусматривается за их совершение.

Уголовно-исполнительное право регламентирует порядок реализации уголовно-правовых норм в русле обеспечения их эффективности.

**Отрасли процессуального права** определяют правила поведения участников общественных отношений в процессе рассмотрения и разрешения юридических дел.

Уголовно-процессуальное право – система норм, регламентирующих порядок деятельности правоохранительных органов (суда, прокуратуры, следственных и дознавательных учреждений) по расследованию и рассмотрению уголовных дел.

Гражданское процессуальное право регулирует порядок рассмотрения судами гражданских дел и исполнения судебных решений.

Административно-деликтное и процессуально-исполнительное право регулирует порядок привлечения к административной ответственности, рассмотрения компетентными правоприменительными органами дел об административных правонарушениях и порядок исполнения постановлений по таким делам.

**Публичное право** – это подсистема права, регулирующая отношения в сфере государственной власти и исполнительно-распорядительной, судебной деятельности. К отраслям публичного права (законодательства) относят: конституционное, административное, уголовное право и уголовный процесс, уголовно-исполнительное, финансовое, налоговое, международное публичное право и др.

Публичное право характеризуется тем, что выражает интересы государства, правоотношения между государственной властью и гражданином. Оно предполагает вертикальные, неравные отношения и жесткую централизованную регуляцию общественных отношений, императивный метод и коллективное начало. В публичном праве инициатива защиты прав исходит от государства.

**Частное право** – это подсистема права, регулирующая отношения с частным интересом, автономию и инициативу юридически равноправных собственников в их имущественной деятельности в личных отно-

шениях (гражданское право и гражданский процесс; семейное; банковское; трудовое; торговое; международное частное и др.).

Частному праву свойственно то, что: оно выражает частный интерес, частное (индивидуальное) начало; охватывает правоотношения между равными юридическими сторонами (государство в этих правоотношениях выступает как равный субъект) – горизонтальные равные отношения; использует преимущественно децентрализованный, автономный метод правового регулирования; инициатива защиты прав исходит от самих субъектов правоотношений.

Следует отметить условность этого деления, имеющие место современные тенденции публицизации частного права (государство все активнее вмешивается в экономику) и приватизации публичного права (частный интерес, не соответствующий интересу всего общества, т. е. публичному интересу, не может рассчитывать на юридическую защиту).

В каждой отрасли норм права можно выделить множество институтов, например:

- в трудовом праве – институты дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и др.;
- в конституционном праве – институты президентства, гражданства, народного голосования (референдума) и др.;
- в гражданском праве – институты договора, собственности, наследования и др.;
- в уголовном праве – институты необходимой обороны, уголовной ответственности и др.

Институты права могут складываться в более крупные подразделы отрасли права, такие как подотрасли.

Подотрасль права – это уже не институт, но еще не отрасль.

Примеры некоторых отраслей и подотраслей права приведены на рис 10.1.

Отрасль	Подотрасль
Гражданское право	Авторское право
Финансовое право	Налоговое право

Рис. 10.1. Примеры некоторых отраслей и подотраслей права

При научной классификации отраслей права *по интересам* (всего общества и частным) система права делится на *публичное* (конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное) и *частное* (гражданское, семейное, трудовое).

### **10.5. Система законодательства Республики Беларусь. Единый правовой классификатор Республики Беларусь**

В процессе правового регулирования законодатель часто регламентирует общественные отношения взаимосвязано, комплексно: принимает нормативный акт, затрагивающий общественные отношения, которые составляют предмет регулирования разных отраслей права.

С течением времени формируются так называемые *отрасли законодательства*.

Отрасль законодательства – это совокупность нормативных правовых актов, содержащих нормы, регулирующие комплекс взаимосвязанных разнородных общественных отношений, объединенных определенной сферой.

**Отрасли законодательства Республики Беларусь:** экономическое (хозяйственное); экологическое (природоресурсное); жилищное; банковское; инвестиционное; торговое; таможенное; морское; воздушное; космическое; компьютерное и др.

**Законодательство** – это система нормативных правовых актов, характеризующаяся их внутренней согласованностью, иерархией и обеспечивающая правовое регулирование общественных отношений.

**Акты законодательства** – это нормативные правовые акты, составляющие законодательство Республики Беларусь (ст. 2, 3 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» от 17 июля 2018 г. № 130-3).

Законодательство составляют следующие нормативные правовые акты: Конституция Республики Беларусь; решения, принятые республиканским референдумом; законы Республики Беларусь; декреты, указы Президента Республики Беларусь; постановления Совета Министров Республики Беларусь; постановления Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь (ППНС); постановления Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь; нормативные правовые акты Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры, нормотворческих органов, подчинен-

ных (подотчетных) Президенту Республики Беларусь; нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления; решения, принятые местным референдумом, решения местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов; нормативные правовые акты иных нормотворческих органов (должностных лиц); технические нормативные правовые акты.

*Ненормативный правовой акт – официальный документ установленной формы, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, который не содержит норм права и в целях применения действующих норм права устанавливает обязательные предписания распорядительного и (или) организационного характера, в том числе в отношении индивидуально определенных лиц (изменяет или прекращает действие этих предписаний), и (или) рассчитан на однократное применение.*

К ненормативным правовым актам относят:

- распоряжения председателей палат Национального собрания Республики Беларусь;
- распоряжения Премьер-министра Республики Беларусь;
- программы, стратегии, концепции, планы мероприятий либо мер по осуществлению какой-либо деятельности;
- правовые акты распорядительного и (или) организационного характера, принимаемые в соответствии с Избирательным кодексом;
- иные правовые акты.

От нормативных правовых актов следует отличать локальные акты.

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

В отношении локальных актов применяются следующие правила:

- 1) действие локальных актов *не должно затрагивать* права, свободы и обязанности иных граждан и юридических лиц;
- 2) локальные акты *должны соответствовать* нормативным правовым актам;
- 3) *не допускается* включение в локальные акты положений, ухудшающих по сравнению с законодательством правовое положение граждан

и юридических лиц, на которых распространяется действие локальных актов.

К локальным актам относят:

- акты, действие которых ограничивается нормотворческим органом и (или) подчиненными ему организациями;
- акты, распространяющие свое действие исключительно на работников нормотворческого органа;
- акты, предусматривающие создание и (или) определяющие порядок деятельности структурных подразделений, комиссий и иных формирований нормотворческого органа;
- иные акты, обладающие признаками локального акта.

Нормативные правовые акты подлежат включению в **Национальный реестр правовых актов** в порядке, предусмотренном Законом Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» и иными законодательными актами.

Нормативные правовые акты, включенные в Национальный реестр правовых актов, после их регистрации и обработки включаются в **эталонный банк данных правовой информации** Республики Беларусь.

Ведение Национального реестра правовых актов осуществляется **Национальным центром правовой информации Республики Беларусь**.

Национальный центр правовой информации осуществляет сбор, учет, обработку, хранение, систематизацию и актуализацию нормативных правовых актов, включаемых в Национальный реестр правовых актов.

Текст нормативного правового акта **в контрольном состоянии** – действующая на определенную дату *редакция* текста нормативного правового акта, подготовленная на основании первоначального текста нормативного правового акта и текстов нормативных правовых актов, вносящих изменения в этот нормативный правовой акт, размещенная в эталонном банке данных правовой информации Республики Беларусь.

В Национальный реестр правовых актов вносятся следующие сведения о нормативных правовых актах: вид; дата принятия (издания); регистрационный номер; название; источник официального опубликования; дата вступления в силу; код (коды) индекса по Единому правовому классификатору Республики Беларусь; регистрационный номер Национального реестра правовых актов; дата включения нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов.

В соответствии с указом Президента Республики Беларусь от 4 января 1999 г. № 1 «Об утверждении Единого правового классификатора Республики Беларусь» (редакция от 10 августа 2025 г.) Единый правовой классификатор Республики Беларусь включает следующие разделы:

01. Конституционное законодательство.
02. Гражданское и гражданское процессуальное законодательство. Хозяйственное процессуальное законодательство. Законодательство об исполнительном производстве.
03. Законодательство о финансово-кредитной системе.
04. Законодательство о предпринимательской, хозяйственной (экономической) деятельности.
05. Законодательство о труде и занятости населения.
06. Законодательство о браке и семье.
07. Жилищное законодательство.
08. Законодательство о социальной защите и социальном страховании.
09. Законодательство о здравоохранении. Законодательство в сфере оказания психологической помощи.
10. Законодательство в области образования, научной, научно-технической и инновационной деятельности, информации и информатизации, культуры, физической культуры и спорта, туризма.
11. Законодательство об охране окружающей среды и рациональном использовании природных ресурсов, о ядерной и радиационной безопасности, безопасности генно-инженерной деятельности, правовом режиме территорий, подвергшихся радиоактивному загрязнению в результате катастрофы на Чернобыльской АЭС.
12. Законодательство в области обороны, национальной безопасности, правоохранительной деятельности, борьбы с преступностью и судебно-экспертной деятельности.
13. Законодательство об административных правонарушениях. Законодательство, определяющее порядок административного процесса.
14. Законодательство об уголовной ответственности. Уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное законодательство.
15. Законодательство о таможенном регулировании.
16. Законодательство в области международных отношений и внешней политики Республики Беларусь.
17. Документы международных организаций и иных межгосударственных образований (объединений), участницей которых является Республика Беларусь.
18. Правовые акты индивидуального применения и разового характера.

## Тема 11. ОБЩЕСТВО, ЛИЧНОСТЬ И ПРАВО

### 11.1. Понятие личности как существа биосоциального.

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

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

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

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

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

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

При употреблении термина «гражданин» круг субъектов права ограничивается определенной категорией субъектов, имеющих тесную государственно-правовую связь с тем или иным государством. Вместе с тем следует иметь в виду, что иностранные граждане и лица без

гражданства обладают правами и исполняют обязанности в том же объеме, что и граждане за исключениями, предусмотренными законом. Поэтому при употреблении термина «гражданин» нельзя однозначно говорить, что норма *a priori* (изначально) не распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

В *юридическом плане* – личность – это субъект права, субъект правовых отношений, т. е. лицо, обладающее соответствующим правовым статусом. Юридический аспект личности вбирает в себя все самые

значимые ее грани – естественную (биологическую), социальную, поведенческую, философско-нравственную, политическую и собственно-правовую, выражающуюся в ее юридических правах и обязанностях в духе принципов права.

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

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

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

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

Большая советская энциклопедия определяет **волю** как способность к выбору цели деятельности и внутренним усилиям, необходимым для ее осуществления. *Воля неразрывно связана с разумом, сознанием человека*, поскольку произвольное управление всегда сознательное и преднамеренное.

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

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

В уголовном праве отсутствие способности руководить своими действиями (волевой регуляции) является основанием для признания лица невменяемым, что ведет к установлению отсутствия состава пре-

ступления и невозможности привлечения невменяемого к уголовной ответственности.

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

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

## 11.2. Свобода личности

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

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

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

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

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

Юридически свобода выражается в правовом статусе личности.

### 11.3. Правовой статус личности: общая характеристика

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

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

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

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

Иностранные граждане и лица без гражданства по своему статусу приравниваются к гражданам Республики Беларусь. Они пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами (ст. 11 Конституции Республики Беларусь).

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

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

Согласно В. А. Кучинскому, правовой статус «представляет собой совокупность закрепленных в нормах действующего права определен-

ных прав и обязанностей, устанавливающих пределы возможного и должного поведения, общие для всех лиц, подпадающих под определенные признаки».

Различают **три вида правового статуса**:

- *общий*;
- *специальный*;
- *индивидуальный (частный)*.

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

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

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

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

- *политические* права и свободы;
- *экономические* права;
- *социальные* права;
- *культурные* права и свободы;
- *личные* права и свободы.

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

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

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

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

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

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

Соотношение правового статуса и правового положения неоднозначно, одни авторы отождествляют оба понятия, а другие их разграничивают. На практике категория «правовой статус» чаще используется для характеристики общего правового статуса личности. Использование категории «правовое положение» возможно в случаях, когда речь идет о специальном или даже индивидуальном правовом статусе, а также при характеристике субъекта конкретного правоотношения.

#### **11.4. Классификация прав личности. Основные обязанности личности. Гарантии прав и свобод личности**

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

*Личные* права и свободы – это права и свободы, признающие и защищающие человека как отдельное природное и духовное существо, как свободную личность. К таким правам и свободам относятся природные неотчуждаемые права человека на жизнь, охраняемое государством достоинство, право на свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и достоинства, доброго имени, право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых телеграфных и иных сообщений, право на ознакомление с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, право на неприкосновенность

жилища, право определять и указывать свою национальность, право на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества, право свободно передвигаться и др.

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

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

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

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

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

Данный способ классификации нашел свое отражение в Конституции Республики Беларусь, одна из глав которой последовательно пере-

числяет личные, политические, экономические и социально-культурные права.

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

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

В Конституции Республики Беларусь нашли закрепление основные обязанности человека и гражданина:

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

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

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

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

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

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

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

Выделяют внутригосударственные и международно-правовые гарантии.

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

По характеру гарантии можно подразделить на конституционные, процессуально-правовые, судебно-принудительные, общественно-демократические, договорные.

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

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

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

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

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

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

*Договорные* гарантии относятся к сфере частной воли субъектов правоотношений и широко применяются в гражданском, семейном, трудовом праве. В гражданском праве широко развит институт обеспечения исполнения обязательств, включающий в себя неустойку, за-

лог, удержание, поручительство, гарантию, задаток и др. В семейном праве предусматривается возможность заключения семейно-правовых соглашений (Брачного договора, Соглашения о детях, Соглашения об уплате алиментов, Соглашения о разделе имущества), в трудовом праве – коллективного договора, где фиксируются гарантии реализации достигнутых договоренностей.

## **Тема 12. СУЩНОСТЬ И ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА**

### **12.1. Сущность государства. Государство в политической системе общества**

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

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

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

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

Между легализацией и легитимацией возможны расхождения. Народ может не одобрять установленную в соответствии с нормами

конституции легальную государственную власть, считать ее несправедливой, что может вести к замене мирным или немирным путем. Легитимная государственная власть может некоторое время быть нелегализованной.

## 12.2. Понятие и основные признаки государства

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

Сущность государства находит выражение в признаках государства.

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

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

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

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

5. Наличие *суверенитета*. Государственный суверенитет означает самостоятельность, независимость государства в осуществлении им своей политики как в пределах собственной территории, так и в международных отношениях при условии не нарушения суверенитета других государств.

6. Наличие *правовых норм*. Право – неотъемлемый признак государства.

Принцип связанности государственной власти правом вытекает из юридической природы государства. Теоретически обоснованный И. Кантом, Г. Еллинеком, Р. Иерингом данный принцип составляет идейно-теоретический фундамент концепции правового государства.

В рамках современных подходов самоограничение государства правом должно дополняться внешней силой, вынуждающей власть функционировать в правовых рамках. Важнейшим инструментом в этом смысле является общественный контроль. Именно гражданское общество способно «примирить» частные и публичные интересы.

### **12.3. Статичное и динамичное состояние государства**

Во всяком государстве есть две главные стороны – сущностно-статическая (структурная) и сущностно-динамическая (функциональная).

Статическая сторона выражается в наличии государственного аппарата, определенной структуре его органов.

Статическая сторона в современной юридической литературе характеризуется и как аппарат, и как ассоциация. Понятие аппарата в данной постановке связывают прежде всего с субординацией функционирования его структур и построением его сверху, тогда как ассоциацию сводят к координационным взаимоотношениям и демократическому порядку ее создания и деятельности. Возобладающими в государстве являются связи субординационные, иерархические, так как без них невозможно осуществление единого, целеустремленного государственного управления обществом.

Динамическая сторона – это деятельность государственных органов, его государственная власть.

Динамическая, функциональная сторона государства является главной, определяющей, и, по-видимому, вследствие этого в литературе нередко отождествляют государство с государственной властью.

Подлинная мощь государственной власти определяется ее авторитетом у населения, большинства народа. Для устойчивого авторитета власти помимо привлекательной идеи нужны конкретные результаты осуществления государственной власти, служащие социальному прогрессу.

## 12.4. Функции государства: понятие и виды

*Функции государства* – это основные формы (направления) деятельности государства по управлению делами общества, выражающие сущность государства.

Сложная и многообразная деятельность государства по управлению делами общества объективно обуславливает одновременное выполнение не одной, а нескольких функций. Каждая функция осуществляется применительно к определенной сфере общественных отношений, составляющих основу существования общества, – экономике, политике, экологии и т. д.

Система функций государства носит конкретно-исторический характер и меняется не только под воздействием условий, в которых действует государство, но и применительно к задачам, решаемым им в тот или иной исторический период. Поэтому они могут быть неодинаковыми у различных государств или у одного и того же государства на разных этапах его развития.

Все функции государства принято делить на два вида: внутренние и внешние.

В число *внутренних* функций входят такие направления деятельности государства, которые ориентированы на решение внутренних задач страны. Внешние связываются с деятельностью государства на международной арене, направленной на установление и поддержание отношений с другими государствами.

По *сфере осуществления* внутренние функции государства подразделяют:

- на *экономическую*, которая выражает степень участия государства в управлении экономикой, определяет его способность содействовать или препятствовать развитию экономических сил страны, создавать надлежащие условия для реализации экономических прав населения;
- *политическую*, основное содержание которой связано с регулированием отношений классов и социальных слоев общества, групп влияния с тем, чтобы их противостояние не выходило за определенные рамки, подчинялось установленным законом правилам;
- *социальную*, т. е. предоставление социальных услуг обществу в целом, государственная поддержка незащищенных слоев населения;
- *экологическую*.

Принимая за основу критерий построения государства по принципу разделения властей выделяют следующие функции:

- *законодательную* – установление посредством законов обязательных правил общего характера, норм поведения субъектов. Этим пра-

вилам должны соответствовать все другие правовые акты, деятельность всех органов, должностных лиц, поведение граждан. Законы, как правило, принимаются парламентом, но могут быть приняты и исполнительной властью;

- *исполнительно-распорядительную* – деятельность государства по претворению в жизнь положений и предписаний законов, иных нормативных правовых актов. Смысл этой функции состоит в том, чтобы установленные в государстве законы постоянно и неуклонно действовали;

- *судебную* – правосудие осуществляется исключительно судом. Он призван в особой процедурной форме разрешать конфликты в обществе, используя государственную власть;

- *контрольно-надзорную* – выражается в форме инспектирования, проверки, ревизии соответствия деятельности органов государства, их должностных лиц, принимаемых ими решений, деятельности других организаций и поведения граждан конституции, законам и другим нормативным правовым актам. Данную функцию осуществляют как собственно контролирующие органы, не входящие в исполнительную власть (прокуратура, комитет государственного контроля), так и некоторые исполнительные органы (министерство по налогам и сборам), а также иные организации;

- *внешнюю* – включает в себя многообразную деятельность государства по обеспечению обороноспособности страны и защиты населения от внешней агрессии, по организации и осуществлению сотрудничества с другими государствами, защите прав и интересов своих граждан вне пределов страны, укреплению и развитию международного сообщества, преодолению войн и упорядочению миропорядка, ликвидации последствий катастроф, их недопущению и т. д.

Основная цель международной деятельности современных государств сводится к обеспечению мира, оперативному разрешению локальных вооруженных конфликтов и развитию международного сотрудничества.

## **12.5. Общая характеристика основных теорий происхождения государства**

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

В религиозных концепциях государство рассматривалось как явление, дарованное людям свыше. В их основе лежат представления о небесном, божественном первоисточнике происхождения как самого

человека, так и надлежащего порядка в совместной жизни людей (т. е. общества и государства). Именно в Боге виделось исходное основание возникновения государства.

Согласно патриархальным (от патриарх – родоначальник) и *патерналистским* (от патер – отец) воззрениям общество и государство возникают из семьи, а общественная и государственная власть – из власти отца семейства. Уже в древних сказаниях власть той или иной родовой общины, племени возводилась к власти прародителей, праотцов. Род, племя при этом уподоблялись большой семье, а носитель власти – отцу семейства. Так, по Конфуцию, управление государством должно строиться как управление семьей – на основе норм добродетели, заботы «старших» о «младших», преданности и почтительности «младших» к «старшим». Для установления в государстве таких семейных взаимоотношений между властью («старшими» во главе с императором-отцом) и подданными («младшими») необходимо утвердить хороший порядок в семье.

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

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

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

Концепции *общественного договора* встречаются уже в древности. Древнекитайский мыслитель Мо-цзы (V в. до н. э.) писал, что между людьми царил вражда, не было управления и старшинства, люди выбрали самого добродетельного и мудрого человека, сделали его прави-

телем и предоставили ему право управлять собой. Только он может создавать единый образец справедливости, поэтому в государстве воцарился порядок.

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

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

*Концепции насилия.* Представители данного направления трактуют возникновение государства как результат насилия (внутреннего или внешнего). Взгляды о внутреннем насилии в качестве причины возникновения государства развивал Дюринг. Насилие одной части первобытного общества над другой – это тот первичный фактор, который порождает политический строй (государство). В результате такого насильственного порабощения одних другими возникают собственность и классы.

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

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

## **Тема 13. ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА**

### **13.1. Понятие формы государства. Типы и формы государств при формационном и цивилизационном подходах к периодизации истории общества**

Под *формой государства* понимают организацию и устройство государственной власти, отражающие особенности исторического, экономического, национального развития страны, уровень развития демократии и правовой культуры населения.

Каждое государство по-своему закрепляет систему государственных органов, их полномочия и связи друг с другом и населением. На форму государства влияют разнообразные политические, экономические, социальные и иные факторы. Она не может не учитывать и национальный состав населения, стремление отдельных наций и народностей иметь собственное государственное образование. Она в определенной степени зависит от традиций в истории развития страны, а также от борьбы органов государства за власть, за право принимать решения по основополагающим вопросам жизнедеятельности государства и общества.

Форма государства рассматривается в единстве трех аспектов: 1) каким образом организована верховная власть в стране; 2) как характеризуется связь этой власти и других центральных органов госу-

дарства с органами, осуществляющими управление территориями страны; 3) какими способами, методами государство взаимодействует с населением и иными институтами гражданского общества.

Иными словами, форма государства включает в себя три взаимосвязанных элемента: 1) форму правления; 2) форму государственного устройства; 3) форму государственного (политического) режима.

### 13.2. Форма правления

*Форма правления* – это способ организации и формирования верховной власти. Форма правления затрагивает вопросы о том, как построена верховная (суверенная) власть в государстве, какие органы и должностные лица наделены этой властью, каким образом она формируется и распределяется между ними и т. д.

По форме правления государства подразделяют на две основные группы: монархии и республики.

*Монархия* – это форма правления, при которой верховная власть принадлежит одному лицу, как правило, по принципу наследования.

Основными разновидностями монархии являются абсолютная и представительная (ограниченная) монархия. В абсолютной монархии верховная власть монарха не ограничена каким-либо представительным (законодательным или законосовещательным) органом. Абсолютная монархия существовала в России до формирования Государственной думы в начале XX в. Существует мнение, что в настоящее время таких монархий нет.

Представительная монархия имеет две исторические формы: *сословно-представительную* и *конституционную*. Конституционная монархия как форма правления исторически приходит на смену абсолютной монархии. При ней власть монарха на основе конституции (или определенных правовых актов конституционного значения) ограничивается законодательной властью парламента как органа народного представительства (парламентарная монархия). На стадии неразвитой конституционной монархии, именуемой дуалистической монархией, вся исполнительная власть принадлежит монарху. Он обладает также правом абсолютного вето и правом роспуска парламента по своему усмотрению.

Современная развитая конституционная монархия (Англия, Бельгия, Испания, Норвегия, Швеция, Япония) представляет собой правовое государство. В такой конституционной монархии полномочия монарха во многом носят номинальный характер. Законодательная власть принадлежит парламенту, исполнительная – правительству.

При сословно-представительной монархии власть монарха ограничена законосовещательными полномочиями сословно-представительного органа, т. е. собрания представителей различных сословий – духовенства, дворянства. Подобные монархии характерны для эпохи перехода от феодальной раздробленности к абсолютной монархии.

В некоторых монархических государствах (Саудовская Аравия) монарх возглавляет не только светское, но и религиозное управление страной. Такие монархии носят название теократических.

*Республика* (от лат. *res publicum* – дело народа) – это форма правления, основанная на принципе выборности на определенный срок высших органов государственной власти. Основными формами современной республики являются парламентская (парламентарная) республика и президентская республика. Промежуточная форма: смешанная (полупрезидентская) республика.

*Парламентарная* республика – это форма правления, при которой парламент (как высший представительный и законодательный орган) формирует высшую исполнительную власть (правительство) и осуществляет парламентский контроль за ее деятельностью. Глава государства (президент) также избирается парламентом. Правительство формируется из представителей партий, обладающих парламентским большинством, и несет ответственность перед парламентом. Парламентское большинство может отправить правительство в отставку. Президент может распустить парламент (Греция, Италия, Германия).

*Президентская* республика – это форма правления, при которой не только парламент, но и президент избираются населением. Президент в таких республиках обладает большей самостоятельностью в своих действиях, независимых от парламента. Главным признаком президентской республики является независимость ветвей власти друг от друга, выражающаяся прежде всего в отсутствии ответственности исполнительной власти перед парламентом. Отмечается большая вероятность установления авторитарного режима в идее президентского правления, означающего роспуск или ограничение полномочий коллегиальных представительных органов государственной власти. Чтобы избежать этого, на уровне конституции закрепляется сложная система взаимных «сдержек и противовесов», отлагательное вето, импичмент, судебный контроль и т. д. (США).

*Смешанная (полупрезидентская)* республика характеризуется сочетанием основных черт обоих типов республиканской формы правления, а также новых, не известных ни одной из типов республик черт.

Для смешанных республик характерно отсутствие прямой юридической связи между президентом и правительством. В ряде государств президент – глава государства – формально отделен от руководства исполнительной властью. Возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения конфликта между органами исполнительной власти и парламентом (Франция, Россия, Беларусь).

Республика советского типа – это форма правления, при которой отсутствует разделение властей, вводится формальное полномочие советов (иных представительных органов власти), формируемых по классовому или иному недемократическому принципу.

### **13.3. Формы государственного устройства**

*Форма государственного устройства* – это способ территориальной (и национально-территориальной) организации государственной власти и взаимоотношений между соответствующими субъектами государственной власти.

По форме государственного устройства государства делят на унитарные и федеративные. Конфедерация – форма союза суверенных государств.

*Унитарное государство* – это единое суверенное государство, на всей территории которого действует одна конституция, единые органы государственной власти и единое законодательство. Унитарное государство имеет единые вооруженные силы, единую налоговую и финансовую систему (Португалия, Франция, Финляндия, Беларусь). В централизованных унитарных государствах государственной властью на местном территориальном уровне обладают должностные лица, назначаемые центральной властью. В децентрализованных унитарных государствах рядом государственно-властных полномочий по вопросам местного значения обладают органы местного самоуправления, избираемые самим населением.

*Федеративное государство* – единое суверенное союзное государство, субъекты которого в пределах своих территориальных и национально-территориальных образований и в рамках суверенитета единого федеративного государства обладают самостоятельным государственно-правовым статусом, имеют свои системы органов государственной власти и свое законодательство (США, Россия, Канада, ФРГ, Бразилия). Общие черты федерации: 1) суверенитет федеративного государства распространяется на всю его территорию, которая в качестве своих

составных частей включает территории отдельных субъектов федерации; 2) субъекты федерации не являются суверенными государствами; 3) законодательство субъекта федерации не должно противоречить федеральному законодательству; 4) полномочия во внешней политике и по основным направлениям внутренней политики принадлежат исключительно общедоделальным государственным органам; 5) верхняя палата парламента – палата представителей субъектов федерации, нижняя палата – палата народного представительства.

*Конфедерация* – это союз (сообщество) суверенных государств, добровольно объединившихся для удовлетворения определенных общих интересов политического, экономического, оборонного характера. Конфедерация, как правило, носит временный характер, склонна либо к распаду, либо к преобразованию в федерацию. Для осуществления совместных дел в конфедерациях формируются некоторые общие органы, состоящие из представителей субъектов конфедерации и реализующие их согласованные решения. При этом члены конфедерации сохраняют свой суверенитет, свою систему государственной власти, свое законодательство и свое гражданство.

### **13.4. Политический (государственный) режим**

*Политический (государственный) режим* – это характер, свойство и качество правового порядка осуществления государственной власти и ее взаимодействия с населением.

*Деспотический государственный режим* представляет собой систему государственного устройства – неограниченную монархию, характеризующуюся полным произволом власти, бесправием подданных, самовластием, жестоким подавлением свободной воли, произволом по отношению к подчиненным.

*Тоталитарный государственный режим* полностью основан на методах физического, психического, идеологического принуждения со стороны единых органов партийно-государственной машины. Вся деятельность государственных органов направлена на безусловное выполнение указаний «вождя», пожизненного президента, лидера партии. Конституционные права граждан открыто нарушаются государственным аппаратом под предлогом обеспечения высших прав общества, нации, расы, народа, государства. Личность как таковая игнорируется. Политическая активность граждан стремится к нулю, хотя могут организовываться «бутафорские» выборы, учреждаться общественные объединения, создавая видимость активности (фашистские государства).

При *авторитарном государственном режиме* преобладают методы принуждения (нередко прямого насилия) при сохранении отдельных методов либерализма. Представительные органы сохраняются, но выборы являются формальными, поскольку деятельность политической оппозиции практически прекращена. Безраздельно доминирует исполнительная власть, глава государства, причем президентом избирается одно и то же лицо много раз подряд, что усиливает его влияние в государственной структуре. Конституционные права граждан открыто нарушаются, а государственные органы видят свою роль не в защите этих прав, а прежде всего в служении клану президента, его окружению. Реальное политическое участие граждан в делах государства отсутствует, выборы имеют показной характер и не могут отстранить от власти прежних правителей или привести к власти новые партии; господствует принцип не выборности, а назначения; политическая активность граждан и их объединений низка, ограничена необоснованными рамками законодательства.

*Либеральный политический режим* характеризуется соединением преобладающих черт демократии и некоторых элементов авторитаризма. Основное значение имеют методы либерализма, принуждение ограничено, методы требований и запретов прежде всего имеют цель сохранить и защитить демократические институты. Однако деятельность представительных органов власти на всех уровнях принижается, на первый план выдвигается исполнительная власть. Система сдержек и противовесов не отработана, принцип уравниваемости властей нарушен. Конституционные права соответствуют международным стандартам, но их защита со стороны государства в результате деятельности коррупционных структур осуществляется недостаточно полно. Против политической оппозиции меры подавления не используются, но государство оценивает ее деятельность как негативную. Политическая активность граждан не развита. Обратные связи граждан с государственными органами недостаточны, позитивизма в деятельности государственных органов они не видят.

*Демократический политический режим* – это форма, способ и порядок осуществления государственной власти – предполагает официальное признание и практическую реализацию основных прирожденных и неотчуждаемых прав и свобод человека и широкого круга прав гражданина, господство правового закона, разделения властей, утверждение конституционализма, парламентаризма, многопартийности, осуществления суверенной власти народа в правовых формах референдума и свободных выборов, форм и механизмов общественного контроля за деятельностью государственной власти, политической активности населения.

### 13.5. Межгосударственные объединения. Союзное государство Беларуси и России. Европейский союз

*Межгосударственное объединение* – это союз государств, созданный на основе межгосударственного договора и преследующий цели экономической, военной или иной интеграции государств.

Существует ряд форм межгосударственных объединений, каждая из которых имеет определенное место в мировой истории.

В историческом плане *империя* – это сложное многонациональное государство, создаваемое с помощью захвата и насильственного удержания в своем составе суверенных соседних государств мощным деспотическим режимом.

В средние века на международной арене появились протекторат и сюзеренитет.

*Протекторат* – это государственно-правовой союз между государствами на основе неравноправного договора, при котором более сильное государство (метрополия) устанавливает военную и экономическую опеку над фактически зависящим от него слабым государством, нуждающимся в помощи. Во внутренней политике последнее имеет некоторую независимость.

*Сюзеренитет* – это особая форма государственных соединений, когда суверенное государство осуществляет господство над подчиненным ему государством (вассальным государством). Такая форма возникла, как и в случае империи, в результате подавления воли слабого государства.

Особый вид межгосударственных соединений составляют монархические соединения. Как форма объединения *уния* возникает вследствие совпадения монархов двух или нескольких государств в одном лице.

*Личная уния* возникает вследствие приобретения монархом права на престол по праву престолонаследия или передачи одним феодальным государством прав на корону другому государству обычно посредством династических браков (Кревская уния ВКЛ и Польши). Государства сохранили суверенитет и международную правосубъектность.

*Реальная уния* – это правовой союз монархических государств на основании создания общего института главы государства, благодаря чему такой союз выступал на международной арене как единый субъект, обладающий единым суверенитетом. Формируется общий для двух государств государственный аппарат, единая денежная система.

*Конфедерация* – это особое объединение государств, сохраняющих качество суверенных образований, наделенных определенными наднациональными качествами, позволяющими ей действовать как субъекту международного права. Конфедерация не ведет к созданию нового государства и является, как правило, временной формой объединения.

*Содружество* – это объединение государств для согласования интересов в некоторых сферах жизнедеятельности, например, экономике, праве, языке, культуре, религии. Государства полностью сохраняют свой суверенитет. Если создаются наднациональные органы, то не для управления как в конфедерации, а для координации действий государств.

*Сообщество* – это объединение государств, отличающееся от содружества менее прочными интегративными связями, при этом основное внимание уделяется вопросам регионального сотрудничества.

*Союзное государство Беларуси и России* – межгосударственное объединение Республики Беларусь и Российской Федерации, основанное на Договоре о создании Союзного государства от 8 декабря 1999 г.

Общность истории Беларуси и России, близость менталитета, экономическая целесообразность, традиции белорусского и русского народов, близость духовной и культурной жизни, наличие общего языка способствуют сотрудничеству и сближению двух государств.

Союзное государство стало результатом развития интеграционных процессов, заложенных Договором об образовании Сообщества России и Беларуси от 2 апреля 1996 г., Договором о Союзе Беларуси и России от 2 апреля 1997 г., Уставом Союза Беларуси и России от 23 мая 1997 г., Декларацией о дальнейшем единении России и Беларуси от 25 декабря 1998 г.

Союзное государство Беларуси и России базируется на принципах суверенного равенства государств-участников, добровольности, добросовестного выполнения ими взаимных обязательств, а также на разграничении предметов ведения и полномочий между Союзным государством и государствами-участниками.

Высшим органом Союзного государства является Высший Государственный Совет, исполнительным органом – Совет Министров.

В сентябре 2021 г. на заседании Совета Министров Союзного государства были одобрены Основные направления реализации положений Договора о создании Союзного государства на 2021–2023 гг. и 28 Союзных программ, направленных на реализацию масштабных программ по укреплению российско-белорусской интеграции: сближе-

ние макроэкономической политики; формирование единой аграрной, промышленной политики; интеграция информационных, платежных систем; формирование объединенных рынков нефти и нефтепродуктов, газа, электрической энергии; унификация законодательства в сфере туристической деятельности и другие направления.

## **Тема 14. МЕХАНИЗМ (АППАРАТ) ГОСУДАРСТВА**

### **14.1. Понятия «государственный аппарат» и «государственный механизм». Система органов государства**

*Государственный аппарат* – это разветвленная система государственных органов и должностных лиц по управлению государством.

В широком смысле в государственный аппарат входят президент, парламент, правительство, суды, прокуратура, контрольные органы, министерства, другие органы и их должностные лица. Все вместе они составляют механизм для осуществления единой государственной власти. Поэтому государственный аппарат иногда также называют *механизмом государства*. В более узком смысле государственный аппарат – это система органов исполнительной власти и их должностных лиц.

Под государственным аппаратом всегда имеется в виду организационная структура государственной власти, институциональная форма существования государства и осуществления государственной власти. Первичной ячейкой государства выступают его органы и организации (учреждения).

*Государственный орган* – образованная в соответствии с законом организация, осуществляющая государственно-властные полномочия в соответствующей сфере (области) государственной деятельности.

В Республике Беларусь в случаях, предусмотренных законодательными актами, к государственным органам приравниваются государственные учреждения и иные организации, обеспечивающие деятельность Президента или государственных органов (например, аппарат Совета Министров).

Основными признаками государственного органа являются:

1) *обладание официально-властными полномочиями*. Совокупность властных полномочий государственного органа (его компетенция) определяется с учетом возложенных на него задач и функций по управлению обществом. Их осуществление может происходить в порядке, установленном законодательством. Так, государственному органу предоставляется право принимать общеобязательные решения в виде

нормативных правовых или индивидуально-правовых актов; проводить организационную, контрольную или иную властную деятельность; применять государственное принуждение к лицам и организациям. Специфика компетенции государственного органа заключается в том, что ее реализация является обязанностью государственного органа;

2) *функционирование строго в рамках закона*. Каждый государственный орган может действовать только в рамках, предоставленных ему полномочий. Выход за их пределы признается нарушением, а принятые решения или действия вне границ предоставленных полномочий являются незаконными и подлежат отмене;

3) *структурная обособленность*. Государственный орган всегда структурно обособлен от других органов государства. Эта обособленность выражается в том, что он в конкретных правоотношениях выступает самостоятельным субъектом и в пределах компетенции принимает решения, не нуждающиеся в каком-либо предварительном или последующем одобрении другими органами или должностными лицами. Исключения возможны лишь в случаях совместного характера полномочий, когда для совершения определенных действий или принятия решений требуется согласие других органов;

4) *материальная обеспеченность*. Для осуществления своей компетенции государственный орган наделяется определенными материальными средствами: имеет в пользовании здания, оргтехнику, транспортные средства, денежные ресурсы и т. п.;

5) *наличие статуса юридического лица*. В процессе участия в правоотношениях орган государства выступает в качестве юридического лица, т. е. организации, имеющей обособленное имущество, несущей самостоятельную ответственность по своим обязательствам, от своего имени приобретающей права и исполняющей обязанности, способной выступать истцом или ответчиком в суде.

Первичным элементом государственного органа выступает государственный служащий, который своими действиями обеспечивает выполнение функций данных органов. Им является гражданин Республики Беларусь, занимающий в установленном законодательством порядке государственную должность, наделенный соответствующими полномочиями и выполняющий служебные обязанности за денежное вознаграждение из средств республиканского или местного бюджетов либо других предусмотренных законодательством источников финансирования.

В зависимости от полномочий государственные служащие делятся на три вида: 1) лица, занимающие должности, связанные с непосредственным исполнением полномочий государственного органа. Это пре-

зидент страны, глава правительства, депутаты, министры; 2) лица, занимающие должности для непосредственного обеспечения полномочий вышеуказанных лиц: помощники, консультанты, советники; 3) лица, занимающие должности, учрежденные для исполнения и обеспечения полномочий этих органов: специалисты, руководители структурных подразделений. К государственным служащим не относятся технический персонал, обслуживающий деятельность органов государства (уборщики, дворники, вахтеры, электрики и т. п.).

В зависимости от воспринятой в государстве концепции государственной власти выделяются два основных способа построения государственного аппарата. Первый основан на принципе монизма (единства) государственной власти. Второй – на принципе разделения властей.

Исторически первый способ согласования деятельности государственных органов сводился к сосредоточению власти в руках главы государства: монарха, императора и т. д. Неограниченная власть одного человека вела к многочисленным нарушениям элементарных прав его подданных, зависимости личности не от установленных законов, а от приказов тирана.

В период буржуазных революций их идеологи в поисках способа защиты общества от всевластия монарха сформулировали принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную, который лег в основу функционирования государственного аппарата современных демократических государств.

*Государственная служба* – это профессиональная деятельность граждан, занимающих государственные должности, осуществляемая в целях непосредственной реализации государственно-властных полномочий и (или) обеспечения выполнения функций государственных органов или должностных лиц.

В Республике Беларусь выделяют следующие *основные принципы государственной службы*:

- верховенства Конституции Республики Беларусь;
- служения народу Республики Беларусь;
- приоритета прав и свобод человека и гражданина, гарантий их реализации;
- законности;
- профессионализма и компетентности государственных служащих;
- подотчетности государственных служащих, персональной ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение ими своих служебных обязанностей;
- открытости и прозрачности;

- равного доступа граждан к любым государственным должностям в соответствии с их способностями, профессиональной подготовкой;
- эффективности;
- стабильности государственной службы;
- экономической, социальной и правовой защищенности государственных служащих.

Государственный аппарат должен функционировать как цельная одновекторная система взаимосогласованных и взаимосвязанных государственных органов, объединенных едиными целями и задачами. Однако и в рамках дифференциации предусматривается единство, выражающееся в иерархической подчиненности нижестоящих органов исполнительной власти вышестоящим.

Должна использоваться комплексная процедура формирования государственного аппарата, основанная на началах непосредственного и опосредованного участия граждан в управлении делами общества.

## **14.2. Функции государственного аппарата**

Функции государственного аппарата обусловлены и напрямую зависят от содержания функций государства. Они проявляются в основных направлениях деятельности определенных государственных органов и имеют специфику в зависимости от статуса и предназначения этого государственного органа.

Так, среди основных функций *Парламента* можно выделить законодательную (деятельность по принятию законов), контрольную (деятельность по контролю за исполнением законов, в том числе в форме заслушивания отчета правительства), социальную (деятельность по установлению стандартов в социальной сфере), внешнюю (установление международного сотрудничества путем участия в заседаниях межгосударственных парламентских организаций).

В Республике Беларусь как президентской республике *Президент* является Главой государства, гарантом Конституции Республики Беларусь, прав и свобод человека и гражданина. Президент является высшим должностным лицом, олицетворяет единство народа, гарантирует реализацию основных направлений внутренней и внешней политики, представляет Беларусь в отношениях с другими государствами и международными организациями.

*Всебелорусское народное собрание* как высший представительный орган народовластия Республики Беларусь призван определять страте-

гические направления развития общества и государства, обеспечивать незыблемость конституционного строя, преемственность поколений и гражданское согласие.

*Правительственные функции*, перекликаясь по названию с некоторыми функциями Парламента, имеют некоторые содержательные особенности. Например, социальная функция Совета Министров намного объемнее аналогичной функции Парламента, поскольку именно правительство, как правило, является государственным органом, ответственным за осуществление социальной политики в обществе.

Функции *судебных органов* в основном сосредоточены в области осуществления правосудия. Вместе с тем высшие юрисдикционные суды в целях установления сотрудничества с судебными системами других государств вправе осуществлять ряд мероприятий, направленных на повышение авторитета судебной власти и государства в целом (осуществляют комплекс мер по признанию и взаимному исполнению судебных решений других государств). Конституционные суды государств могут осуществлять также социальную функцию путем проверки правового качества социального законодательства.

Функции *министерств (комитетов)* носят детализированный характер, поскольку именно на них вместе с местными исполнительными и распорядительными органами возлагаются основные полномочия по осуществлению исполнительно-распорядительной функции государства. В Республике Беларусь существуют два основных вида министерств (комитетов): отраслевые и функциональные. В отраслевых министерствах доминирует несколько основных функций, реализуемых в рамках соответствующих отраслей экономики.

К таким министерствам относят Министерство сельского хозяйства и продовольствия, Министерство промышленности и др. Данные органы исполняют нормотворческую, исполнительно-распорядительную, социальную и иные функции в границах агропромышленного комплекса, лесного хозяйства и т. д.

В функциональных министерствах преобладает одна-две основные функции, осуществляемые ими во всех сферах жизнедеятельности общества, которыми государство в принципе может управлять. К таким органам относятся Министерство финансов (ведает распоряжением бюджетными средствами), Министерство по налогам и сборам (ведает формированием государственного бюджета за счет сбора налогов и неналоговых платежей), Государственный таможенный комитет (ведает осуществлением таможенной политики, в том числе сбором тамо-

женных пошлин), Министерство юстиции (ведает вопросами правового обеспечения деятельности государственного аппарата) и др.

Конкретные функции органов государственного аппарата тем или иным способом закрепляются в соответствующих законах, положениях, фиксирующих статус данных органов: законы о Президенте, Совете Министров, положение о министерстве и т. д.

## **Тема 15. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО**

### **15.1. Исторические предпосылки возникновения правового государства. Правовое государство в историко-правовой мысли**

Правовое государство как определенная философско-правовая теория и соответствующая практика организации политической власти и обеспечения прав и свобод человека является одним из существенных достижений цивилизации.

Становление теории и практики правового государства имеет долгую и трудную историю. Сам термин «правовое государство» сформировался и утвердился довольно поздно – в немецкой юридической литературе в начале XIX в. (работы К. Т. Велькера, Р. фон Моля). Он получил широкое распространение и в России в XIX в. (сторонники теории правового государства Б. Н. Чичерин, П. И. Новгородцев, И. А. Покровский и др.). В англоязычной литературе данный термин не используется; его эквивалентом в известной мере является термин «правление права» (*rule of law*).

Ряд идей правовой государственности появился уже в античном мире, а теоретически развитые концепции и доктрины правового государства были сформулированы в условиях перехода от феодализма к капитализму.

Теоретические концепции правовой государственности были разработаны в трудах Д. Локка, Ш. Монтескье, Д. Адамса, Д. Мэдисона, Т. Джефферсона, И. Канта, Г. Гегеля и опирались на опыт прошлого, на достижения предшествующей социальной, политической и правовой теории и практики.

Уже в древности начались поиски принципов, форм и конструкций для установления надлежащих взаимосвязей, взаимозависимостей и согласованного взаимодействия права и власти. Идею единения силы и права в организации Афинского государства на демократических началах сознательно проводил в VI в. до н. э. Солон, один из семи греческих мудрецов.

Платон (427–347 гг. до н. э.) в своем проекте идеального государства говорил о разделении труда между тремя сословиями (философами, стражами и ремесленниками).

Аристотель (384–322 гг. до н. э.) отмечал, что во всяком государственном строе имеются «три элемента: первый – законосовещательный орган о делах государства; второй – магистратуры; третий – судебные органы». Так, по Аристотелю, правильные формы: монархия, аристократия и полития; неправильные формы: тирания, олигархия, демократия. В правильных формах правители руководят во имя общего благосостояния, при неправильных – только своего личного блага.

Политико-правовые концепции древнегреческих мыслителей, в том числе значимые в плане предыстории теории разделения властей и правового государства, были восприняты и далее развиты древнеримскими авторами.

В период Средневековья также продолжается возникновение и развитие идей правового государства. Фома Аквинский (1225–1274) – теолог, святой – говорил, что естественный закон требует также признания и уважения достоинства человека, созданного Богом по своему образу и подобию.

Другими средневековыми юристами обосновывались такие идеи, как приоритет естественного права перед государством.

Учение о разделении властей Дж. Локка (1632–1704), Ш. Монтескье (1689–1755) сыграло существенную роль в становлении концепций правового государства. Ш. Монтескье различал в каждом государстве три рода власти: законодательную, исполнительную, судебную.

Важной вехой в развитии идей правовой государственности стала их разработка в трудах Канта (1724–1804) и Гегеля (1770–1831). По Канту, благо государства состоит в высшей степени согласованности государственного устройства с правовыми принципами, что представляет собой правовую организацию государства с разделением властей (законодательной, исполнительной и судебной). Государство по Гегелю, это то же право, т. е. наиболее развитое и содержательно богатое право, вся система права, включающая в себя признание всех остальных прав личности, семьи, общества. Государство (правовое государство) – наиболее развитая действительность свободы.

Позитивистские концепции правового государства заключаются в том, что государство ограничивается правом, созданным им самим. Поэтому любое государство есть правовое государство. В таких концепциях, по существу, речь идет не о правовом государстве, а о «государстве законов» или государстве законности.

История развития философско-правовой мысли свидетельствует, что для правового государства необходимы не только господство права и правовых законов (нормативно-правовой аспект), но и надлежащая правовая организация самой системы государственной власти, учреждение различных государственных органов, четкое определение их компетенции, места в системе, характера соотношения между собой, способов формирования и т. д. (организационный, властно-институциональный аспект). Оба эти аспекта взаимосвязаны. Без надлежащей организации государственной власти не может быть ни господства права, ни правовых законов, ни их верховенства. С другой стороны, без соответствия праву, соблюдения требований правового закона невозможна сама организация системы власти правового государства.

## **15.2. Понятие правового государства. Разделение властей**

Правовое государство можно определить как правовую форму организации и деятельности публично-политической власти и ее взаимоотношений с индивидами как субъектами права, носителями прав и свобод человека и гражданина.

Правовое государство предполагает взаимообуславливающее и взаимодополняющее единство господства права и правовой формы организации политической власти, в условиях которого признаются и защищаются права и свободы человека и гражданина.

К числу основных отличительных признаков правового государства относят:

- 1) признание человека высшей ценностью государства, защиту прав и свобод человека и гражданина;
- 2) верховенство правового закона;
- 3) организацию и функционирование суверенной государственной власти на основе принципа разделения властей.

Другие признаки правового государства, выделяемые в юридической литературе, можно свести к одному из трех перечисленных выше признаков.

Таким образом, содержание правового государства составляют следующие компоненты: гуманитарно-правовой (права и свободы человека и гражданина); нормативно-правовой (правовой характер законов, конституционно-правовая природа и основа источников действующего позитивного права); институционно-правовой (система разделения и взаимодействия властей, включая их взаимные сдержки и противовесы).

Институциональной основой правового государства выступает концепция разделения властей. Принцип разделения властей, как правило, фиксируется в конституции государства (например, ст. 6 Конституции Республики Беларусь).

Суть концепции разделения властей заключается в единстве государственной власти, разделении ее на три самостоятельные ветви власти, каждая из которых осуществляет лишь присущие ее полномочия: законодательная – издает законы, контролирует их исполнение; исполнительная – осуществляет исполнение законов; судебная – разрешает правовые споры.

Органы каждой ветви власти независимы и не подчиняются органам другой ветви власти, что, однако, не стоит путать с подотчетностью. В целях избегания концентрации власти в одних руках, ее узурпации (как правило, в рамках исполнительной власти) теория разделения властей предусматривает систему сдержек и противовесов. Сущность данной системы заключается в том, что каждая ветвь власти взаимодействует с другими ветвями, влияет на их формирование и деятельность, не позволяет сосредоточивать властные полномочия в одних руках.

К системе сдержек и противовесов относят и избираемость высших органов законодательной и исполнительной ветвей власти.

В большинстве государств существуют государственные органы, которые не соответствуют признакам государственных органов той или иной ветви власти и формируют самостоятельные системы государственных органов. В настоящее время доминирует мнение, что эти органы, хотя и не включаются в законодательную, исполнительную и судебную ветвь власти, однако самостоятельной ветви власти не образуют. Система надзорных и контрольных органов: прокуратура, государственные органы, контролирующие расходование средств государственного бюджета всеми ветвями власти. Система органов местного самоуправления формируется населением соответствующей территории и решает вопросы местного значения.

### **15.3. Принципы социального правового эффективного государства, их классификация**

*Принципы правового государства* – это основные руководящие начала, в соответствии с которыми правовое государство организуется (формируется) и функционирует.

Выделяют принципы:

1) *народовластия*. Единственным источником государственной власти выступает народ, который осуществляет ее непосредственно

(через республиканские и местные референдумы) и опосредованно (через представительные выборные органы: парламент, местные органы самоуправления, президента и т. д.);

2) *верховенства права*. Государство, все его органы в своей деятельности связаны требованиями права, высшей ценностью в деятельности государственного аппарата выступает человек, его права и свободы, а также гарантии их реализации. Принцип верховенства права в законодательстве раскрывается как необходимость соответствия актов государственных органов конституции и законам. При этом конституция и законы должны соответствовать естественному праву, которое в настоящее время зафиксировано в общепризнанных принципах международного права. Нормы конституции должны быть нормами прямого действия;

3) *разделения властей*. Недопустима подмена выполнения функций одной ветви власти другой. Особое внимание обращается на независимость и подчиненность судебной власти только закону, осуществление правосудия исключительно судами;

4) *государственного суверенитета и невмешательства в дела другого государства*. Государство самостоятельно осуществляет власть на своей территории, не допускает осуществления на своей территории власти другого государства, не вправе навязывать свою волю другому государству;

5) *судебной защиты прав всех субъектов правоотношений*. Любой субъект права вправе обратиться за защитой своего нарушенного права в суд;

6) *политического плюрализма (многопартийности)*;

7) *ответственности государства за создание условий для свободного и достойного развития личности*;

8) *обеспечения социальной справедливости*;

9) *гарантированности государством минимальных государственных социальных стандартов* по удовлетворению основных жизненных потребностей населения;

10) *сочетания рынка с эффективным государственным регулированием общественных отношений*, обеспечивающих всем равные условия и равные возможности для развития всех форм собственности и свободного использования способностей и имущества, реализации целей и интересов каждого члена общества;

11) *утверждения социального партнерства*;

12) *привлечения граждан к непосредственному участию в управлении делами общества и государства*;

13) *авторитета государственной власти*.

## **15.4. Гражданское общество: понятие, возникновение, развитие. Экономический и политический плюрализм**

*Общество* – это множество людей, соединенных между собой определенными отношениями (связями), основанными на интересе.

*Народ* (нация) – социально-экономическая общность людей, объединенных в государство.

*Современное правовое гражданское общество* – это система отношений, в которой равноправные индивиды и образуемые ими объединения в соответствии с их свободным волеизъявлением на основе права реализуют свои интересы.

Структурными элементами гражданского общества являются: собственность, свободный труд, предпринимательство, общественные объединения, семья, образование, наука, культура, воспитание, свободные средства массовой информации.

При различении общества и государства под обществом имеется в виду неполитическая сфера жизни людей в качестве частных лиц, а под государством – политическая сфера их жизни в качестве публичных лиц.

Система гражданского общества отличается развитой структурой. В эту систему входят следующие основные компоненты (структурные части): 1) гуманитарный (состав общества – свободные индивиды); 2) социальный (деление общества на социальные группы, слои, классы); 3) экономический (экономический строй общества – формы и отношения собственности, производства, обмена и т. д.); 4) духовный (наука, образование, культура, религия); 5) информационный (средства и формы информации, общественное мнение); 6) территориально-управленческий (местное самоуправление); 7) организующий (разнообразные формы общественных и групповых объединений).

Гражданское общество основано на праве, целенаправлено на обеспечение реализации интересов гражданина, человека, индивиды в нем равноправны, они вступают во взаимоотношения по собственному обоюдному волеизъявлению, являются инициаторами создания своих формирований в процессе реализации собственных интересов.

Определяющее значение для формирования в стране гражданского общества имеют конституционные положения о правах и свободах человека и гражданина, о природном и неотчуждаемом характере основных прав и свобод человека. Без такого гуманитарного компонента – свободных полноправных индивидов – невозможно само возникновение гражданского общества.

Местное самоуправление – это негосударственная форма выражения народовластия, осуществляемого определенным территориальным сообществом населения при самостоятельном решении вопросов местного значения в соответствии с законами государства.

Важным компонентом гражданского общества являются разнообразные общественные объединения (институты гражданского общества) – политические партии, профсоюзы, благотворительные организации и т. д.

Взаимодействие современного демократического государства и гражданского общества основывается на следующих принципах: 1) плюрализма и равноправия идеологий; 2) многопартийности; 3) самодеятельности; 4) законности и государственного контроля; 5) социального и политического партнерства.

Формирование правового гражданского общества является важнейшим условием становления социального правового государства. Главной задачей формирующегося социально-правового государства является создание среднего класса собственников, образующих социальную, экономическую и политическую основу реального гражданского общества, устанавливающих своим свободным волеизъявлением на основе права равноправные общественные отношения, успешно служащих интенсивному накоплению материальных и духовных благ.

Закон Республики Беларусь от 14 февраля 2023 г. № 250-З «Об основах гражданского общества» (далее – Закон о гражданском обществе) содержит легальное определение понятия гражданского общества в Беларуси, устанавливает правовые и организационные основы взаимодействия государственных органов (организаций) и гражданского общества для реализации национальных интересов.

По букве закона под гражданским обществом понимают граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно проживающих в Республике Беларусь, выражающих свою гражданскую позицию посредством участия в общественных отношениях и институтах, не запрещенных законодательством.

Субъектами гражданского общества рассматривают объединения граждан или юридических лиц на основе членства вне зависимости от количественного, территориального или иного ценза, уставная деятельность которых направлена на решение основных задач взаимодействия государственных органов (организаций) и гражданского общества.

Нормой ст. 7 Закона о гражданском обществе определен ограниченный перечень субъектов гражданского общества, которые могут всту-

пать в особые формы взаимодействия государственных органов (организаций) и субъектов гражданского общества, в том числе посредством избрания делегатов Всебелорусского народного собрания. Это субъекты, которые зарегистрированы и осуществляют свою деятельность в порядке, установленном законодательством, имеют областные, Минскую городскую организационные структуры, а также:

- являются республиканскими общественными объединениями, численность совершеннолетних членов которых составляет не менее 100 тыс. граждан (для субъектов гражданского общества – общественных объединений);

- объединяют не менее половины зарегистрированных в Республике Беларусь профессиональных союзов (для субъектов гражданского общества – профессиональных союзов).

## **Тема 16. ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА**

### **16.1. Понятие правосознания и его функции**

**Общественное сознание** – это отражение общественного бытия; совокупность коллективных представлений, присущих определенной эпохе, отражает, в сущности, и само состояние конкретного общества.

Общественное сознание, складываясь из сознаний составляющих общество людей, не является его простой суммой, а обладает некоторыми системными свойствами, не сводимыми к свойствам индивидуально-го сознания. Выделяют различные формы общественного сознания: экономическое, политическое, религиозное, научное, философское, правовое, нравственное, эстетическое, экологическое.

Будучи одной из форм общественного познания, **правосознание** представляет собой совокупность взглядов, идей, представлений, чувств, людей, их объединений, всего общества в целом относительно права и правовых явлений. Это познавательно-оценочное отношение людей к прошлому и действующему законодательству, идеи об его дальнейшем совершенствовании, о законности, правосудии. Сюда также входит осознание объективной необходимости права в современном обществе, его социального назначения, связи с такими демократическими идеалами, как справедливость, свобода, естественные и неотъемлемые права личности. Наконец, это и отношение к актам поведения людей, их оценочная характеристика с точки зрения правомерности или неправомерности, совокупность психологических установок и ценностных ориентаций на неукоснительное соблюдение норм права.

Определяясь уровнем развития общества и в первую очередь экономических отношений, правосознание носит исторический характер. Каждая эпоха развития человечества характеризуется различными, порой противоречивыми, правовыми взглядами (оправдание рабовладения, сословного деления населения, идеи народовластия и свободы личности и т. д.).

Правосознание тесно связано с другими формами общественного сознания – с моральными воззрениями, политическими взглядами, философскими концепциями, идеологическими теориями, отражает национальные, религиозные, бытовые и иные особенности.

Правосознание охватывает основные *сферы юридически значимого поведения человека*, реализация которых регламентирована правом.

К *основным сферам правосознания* относят:

- сферу обеспечения материальных интересов (применительно к ней определены права, законные способы обеспечения материальных интересов и порядок их реализации, установлены административные и уголовно-правовые запреты, квалифицируемые как корыстные преступления);

- сферу взаимодействия с другими людьми и иными социальными субъектами, в том числе с представителями органов государства (применительно к ней установлены права и обязанности дееспособного лица, административно и уголовно наказуемые деяния, которые выражаются в насильственных и иных вредоносных действиях против социальных субъектов);

- сферу потребления и досуга, удовлетворения потребностей в отдыхе, развлечениях и т. п. (для этой сферы характерны незаконные действия, приносящие физический или моральный вред самому субъекту, другим людям, общественной нравственности и другим социальным ценностям).

Правосознание охватывает *социальные роли*, которые выполняет человек и реализация которых предусматривает определенные обязанности и запреты.

***Признаки правосознания:***

1) правосознание – это самостоятельная форма общественного сознания, тесно взаимодействующая с политическими, нравственными, религиозными, национальными и другими формами;

2) правосознание отражает лишь явления правовой действительности и охватывает процесс создания правовых норм, реализацию их требований в общественной жизни;

3) содержанием правового сознания являются идеи, концепции, теории, чувства, эмоции, определяющие поведение людей в юридически значимых ситуациях;

4) правосознание включает представления о прошлом, настоящем и будущем права;

5) осознание правовых явлений осуществляется посредством специальных юридических понятий и категорий (правоотношение, юридическая ответственность, правомерность и др.);

6) правосознание может быть источником права, правовое сознание служит источником правовой активности и внутренним регулятором правового поведения или механизмом его осуществления.

Таким образом, правосознание – одна из форм общественного сознания, представляющая собой совокупность представлений, чувств, взглядов и эмоций, в которых выражается отношение индивидов и всего общества к существующему и желаемому праву.

## 16.2. Структура и виды правосознания

Правосознание представляет собой целостное явление, присущее человеку как субъекту права. При этом с определенной долей условности для целей анализа его содержания в правосознании можно выделить определенную структуру.

**Структура правосознания** – это строение правосознания, расположение основных элементов и связей, обеспечивающих его целостность.

Структура правосознания включает следующие элементы:

- *правовая идеология* – система идей, теорий и понятий, в которых отражается и оценивается отношение людей к праву;

- *правовая психология* – совокупность чувств, эмоций, настроений, переживаний, привычек, в которых отражается отношение людей к праву;

- *индивидуальные знания о праве* – уровень правовых знаний каждой отдельной личности, который влияет на восприятие права;

- *личностные ценности индивида* – система убеждений, личный опыт, опираясь на которые, человек оценивает правовые явления;

- *субъективная воля индивида* – способность человека на основании знаний, чувств принимать решение, которое будет определять правомерность или неправомерность его поведения.

**Виды правосознания:**

- *индивидуальное правосознание* – совокупность правовых взглядов и чувств каждого конкретного индивида;

- *групповое* правосознание – выражает интересы и потребности того или иного социального коллектива;
- *корпоративное* правосознание – правосознание представителей различных профессий, социальных групп и слоев, партийное правосознание;
- *массовое* (общественное) правосознание отражает общественное мнение в отношении роли и ценности права в жизни общества и проявляется в правовых взглядах, идеях, представлениях и правовых установках, поддерживаемых обществом.

***Элементы правосознания:***

- первый – информационный. Это наличие в сознании того или иного объема информации о законе;
- второй – оценочный. Получив информацию о нормативном акте, человек как-то к нему относится, как-то его оценивает, сопоставляет с собственными ценностями;
- третий – волевой. Узнав о законе и оценив его, человек решает, что он будет делать в условиях, предусмотренных законом. Использовать закон или нет.

***Уровни правосознания по глубине отражения правовой деятельности:***

1. *Обыденное* правосознание – правосознание обывателя, ориентирующегося на свой житейский юридический опыт. В данном случае человек руководствуется простой логикой.
2. *Теоретическое* (научное) правосознание – формируется на базе широких и глубоких правовых обобщений, знаний и закономерностей в социально-правовой сфере.
3. *Профессиональное* правосознание – это правовое сознание юристов-практиков, получивших юридическое образование, которое предполагает обладание систематизированными знаниями, умениями и навыками, необходимыми для успешного выполнения работы в качестве юриста.

**16.3. Соотношение правосознания и права. Деформация правосознания. Правовой нигилизм. Правовой идеализм**

Между правом и правосознанием существует тесная взаимная связь. Эта связь проявляется как во влиянии правосознания на право, так и наоборот – во влиянии права на правосознание.

Прежде всего, это влияние проявляется в процессе формирования права и весьма заметно на его завершающей стадии – стадии правотвор-

чества. Оно заключается в том, что именно правосознание вырабатывает представления о необходимости и потребности принятия определенных нормативно-правовых решений.

Не в меньшей степени правосознание влияет и на соблюдение законов. Как форма общественного сознания оно оказывает корректирующее воздействие на сознание отдельных индивидов и таким образом способствует повышению его уровня, приближению индивидуального правосознания к общественному.

Правосознание играет важную роль и при решении компетентными органами конкретных юридических дел в процессе применения правовых норм.

В свою очередь происходит воздействие права на правосознание. Оно проявляется в том, что право способствует внедрению в сознание членов общества прогрессивных правовых идей, принципов и представлений о праве. Положенные в основу определенного законодательного акта прогрессивные идеи и представления сначала могут принадлежать отдельным представителям общества, обладающим высоким уровнем правовой осведомленности. Приняв форму закона или иного акта, эти идеи становятся достоянием всего общества, они широко распространяются, воспринимаются и осознаются всеми членами общества.

Право оказывает влияние на формирование правосознания и в процессе его реализации, особенно в форме применения. Деятельность по применению права судов, органов внутренних дел, прокурорских и других органов, основанная на законности, справедливости и гуманности, способствует становлению и развитию у людей положительных правовых чувств, утверждению высокого уровня правосознания.

В современном обществе нередко наблюдаются различные *деформации в правосознании* как личности, так и различных социальных или иных групп, в многообразных проявлениях и формах – от недооценки и неуважительного отношения к праву до его полного игнорирования и отрицания. Деформацию правосознания, выражающуюся в превращении правовых взглядов, убеждений, установок в неправовые, можно представить в следующих формах:

- в форме правового инфантилизма;
- в форме правового нигилизма;
- в форме правового перерождения;
- в форме правового идеализма.

**Правовой инфантилизм** – это наиболее мягкая форма искажения правосознания, заключающаяся в недостаточности правовых взглядов, установок и знаний.

**Правовой нигилизм** – это сформировавшееся на государственном и бытовом уровнях сознательное отрицание значимости права, законов в социальной жизни и жизни конкретного индивида. Правовой нигилизм выражается в незнании законов и других правовых актов, пренебрежении ими или сознательном их нарушении. Это осознанное игнорирование требований закона, исключаящее, однако, преступный замысел.

**«Перерождение» правосознания** – это крайняя степень деформации правосознания, включающая преступный умысел.

**Правовой идеализм** – это сформировавшаяся переоценка регулятивных свойств, возможностей права, завышенные ожидания от правоприменения и правотворчества. Такая переоценка в отсутствие результативности правового воздействия приводит правового идеалиста к негативным оценкам самого общества и отдельных его членов и, в конечном счете, к неправомерным действиям в отношении последних.

#### **16.4. Понятие, структура, уровни и виды правовой культуры**

**Правовая культура** – это общий уровень знаний и объективное отношение общества к праву; совокупность правовых знаний в виде норм, убеждений и установок, создаваемых в процессе жизнедеятельности. Проявляется в труде, общении и поведении субъектов взаимодействия. Формируется под воздействием системы культурного и правового воспитания и обучения.

Правовая культура является компонентом духовной культуры.

**Правовая культура общества** – это часть общей культуры, представляющая собой систему ценностей, накопленных человечеством в области права и относящихся к правовой реальности данного общества: уровню правосознания, режиму законности и правопорядка, состояния законодательства, состояния юридической практики и др. Высокий уровень правовой культуры является показателем правового прогресса. Культура общества является результатом социально-правовой активности отдельных личностей, коллективов и других субъектов права; она выступает отправным моментом, базой для такого рода активности и в целом для правовой культуры личности.

Правовая культура личности предполагает:

- *наличие правовых знаний, правовой информации.* Информированность была и остается важным каналом формирования юридически зрелой личности (интеллектуальный срез);

- *превращение накопленной информации и правовых знаний в правые убеждения, привычки правомерного поведения* (эмоционально психологический срез);

- *готовность действовать*, руководствуясь этими правовыми знаниями и правовыми убеждениями, т. е. поступать правомерно – в соответствии с законом: использовать свои права, исполнять обязанности, соблюдать запреты, а также уметь отстаивать свои права в случае их нарушения (поведенческий срез).

***Роль правовой культуры в обществе:***

- правовая культура – своеобразная форма гармоничного развития человека, через которую достигается общесоциальный прогресс;

- правовая культура является средоточием, «мемориалом» накопленных человечеством юридических ценностей.

*Продукты правовой культуры* – юридические нормы, памятники права, способы разрешения конфликтов, опыт юридической деятельности, народный правовой фольклор – нуждаются в охране и защите не менее, чем традиционные культурные ценности.

Правовая культура характеризует уровень правосознания, включает степень сознания права, на которую опираются исполнительная власть, должностные лица, и интенсивность убеждений в ценности права.

**16.5. Содержание и цели правового воспитания и правового образования. Механизм, форма, средства правового воспитания и правового образования**

*Правовое воспитание* (правовое формирование личности) – это процесс формирования системы знаний о праве, убеждений и мотивов правомерного поведения.

В широком смысле правовое воспитание можно рассматривать как перевод внешних правовых ценностей во внутренние – процесс правовой социализации.

Целью правового воспитания является *формирование правовой личности*.

Правовое воспитание осуществляется посредством целенаправленной правовой пропаганды, просвещения и обучения.

Выделяют следующие *формы* правового воспитания:

- 1) профессиональное *юридическое образование*;
- 2) правовое воспитание населения (консультации, научно-популярные статьи о праве, научно-популярные комментарии к законодательству или правовой практике, к событиям общественной жизни в СМИ и др.;
- 3) правовое воспитание правонарушителей правоохранительными органами.

*Методами* правового воспитания выступают убеждение, поощрение и принуждение.

*Задачами* правового воспитания выступает формирование:

- 1) знаний о системе правовых предписаний, правильном понимании и уяснении их содержания;
- 2) глубокого внутреннего уважения к праву, Конституции, законам, к суду, правопорядку, правам и интересам личности и т. д.;
- 3) умения самостоятельно применять правовые знания на практике;
- 4) привычки активного правомерного поведения;
- 5) неприятия любых нарушений правовых норм, от кого бы они ни исходили.

## **Тема 17. ИСТОЧНИКИ ПРАВА**

### **17.1. Понятие источника (формы) права.**

#### **Основные источники права: общая характеристика**

Если исходить из общераспространенного значения термина «источник», то в сфере права под ним нужно понимать силу, создающую право. Такой силой прежде всего является власть государства, которая реагирует на потребности общества, развитие общественных отношений и принимает соответствующие правовые решения.

**Формы (источники) права** – это государственно-официальные способы выражения и закрепления его норм, придания общим правилам общеобязательного юридического значения.

Формы (источники) права связаны с деятельностью государства.

Эту деятельность подразделяют на две разновидности:

- деятельность по разработке и изданию юридических норм (**правотворчество**);
- деятельность по приданию юридической силы иным социальным нормам, например, обычаям (их **санкционирование**).

Обычно в теории называют **четыре** вида источников права:

- **нормативный акт**;
- **судебный прецедент**;
- **санкционированный обычай**;
- **нормативный договор**.

В отдельные исторические периоды источниками права признавали *правосознание (правовую идеологию), деятельность юристов, правовую доктрину*.

Правовая доктрина (юридическая наука) – это система представлений, взглядов, принципов, научных теорий, мнений правоведов по поводу содержания нормативных правовых актов или договоров, по вопросам правотворчества и правоприменения, объяснение ими дискуссионных вопросов права, отдельных правовых норм, конкретных способов решения юридических казусов.

Правовая доктрина сильна в англосаксонской и религиозной правовых системах. В Англии в Средние века за правовой доктриной утвердился статус источника права благодаря деятельности судов. Длительное время доктрина была основным источником права в романо-германской правовой семье.

В Республике Беларусь правовая доктрина *не признается самостоятельным источником права*, хотя многие выработанные ей положения вошли в нормативные правовые акты. Доктрина становится источником права только в случаях ее официального признания обязательной для правоприменительных органов в нормативных правовых актах либо неофициальной юридической практикой.

## **17.2. Нормативный правовой акт как основной источник права Республики Беларусь: понятие, признаки и виды.**

### **Иерархия нормативных правовых актов**

**Нормативный правовой акт** – это *официальный документ установленной формы*, принятый (изданный) нормотворческим органом (должностным лицом) в пределах его компетенции или референдумом с соблюдением предусмотренной законодательством процедуры, *который направлен* на установление, изменение, официальное толкование, приостановление, возобновление, продление и прекращение действия *норм права* как общеобязательных правил поведения постоянно или временного характера, *рассчитанных на индивидуально не определенный круг лиц и неоднократное применение*.

**Основные черты** нормативного правового акта:

- наличие общеобязательного правила поведения, т. е. нормы права: новой нормы, нормы об изменении и дополнении ранее принятой нормы либо нормы об отмене ранее принятой нормы;
- не определенный заранее круг адресатов, которые должны подпадать под действие акта;
- неоднократность применения. Разовое исполнение или неисполнение положений данного акта не влечет его отмены либо прекращения действия.

Нормативные правовые акты в общей теории права подразделяются на два основных блока: законы и подзаконные акты. При этом в Республике Беларусь имеется собирательное понятие *«законодательные акты»*, включающее законы, декреты и указы Президента Республики Беларусь.

В состав законодательства входят также решения Всебелорусского народного собрания, принятые по вопросам, предусмотренным п. 1, 2, 8 и 11 ст. 89 Конституции Республики Беларусь.

Конституция Республики Беларусь – это Основной Закон Республики Беларусь, имеющий высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики Беларусь, закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений.

Решение, принятое республиканским референдумом, – это нормативный правовой акт, направленный на решение важнейших вопросов государственной и общественной жизни Республики Беларусь.

Закон – это нормативный правовой акт, закрепляющий принципы и нормы правового регулирования наиболее важных общественных отношений.

Декрет Президента Республики Беларусь – это нормативный правовой акт Главы государства, изданный до вступления в силу изменений и дополнений Конституции Республики Беларусь, принятых на республиканском референдуме 27 февраля 2022 г.

Указ Президента Республики Беларусь – это нормативный правовой акт Главы государства, издаваемый им для реализации своих полномочий.

Нормативно-правовые указы Президента Республики Беларусь, не являющиеся подзаконными:

- изданные на основании ст. 84 Конституции Республики Беларусь об определении структуры Правительства (п. 7); об установлении государственных праздников и праздничных дней (п. 18); об отмене нормативных правовых актов Правительства Республики Беларусь (п. 25);
- изданные на основании иных статей Конституции Республики Беларусь о порядке пользования общественными объединениями (в том числе политическими партиями) государственными средствами массовой информации (ч. 2 ст. 5); о предоставлении гражданам, нуждающимся в социальной защите, жилища бесплатно или по доступной для них плате (ч. 2 ст. 48); о компетенции, организации и порядке деятельности органов прокуратуры (ст. 128) и др.

Совет Министров Республики Беларусь принимает нормативные правовые акты в форме постановлений на основе и (или) во исполнение Конституции Республики Беларусь, иных законов, актов Президента Республики Беларусь, международных договоров и иных международно-правовых актов.

Палата представителей Национального собрания Республики Беларусь на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь принимает решения в форме законов и постановлений.

Совет Республики Национального собрания Республики Беларусь на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь принимает решения в форме постановлений.

Верховный Суд Республики Беларусь принимает нормативные правовые акты в форме ***постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь***.

Генеральная прокуратура принимает совместные нормативные правовые акты с министерствами, иными республиканскими органами государственного управления и другими нормотворческими органами в форме ***постановлений***.

Генеральный прокурор издает нормативные правовые акты в форме ***приказов***.

Верховный Суд Республики Беларусь принимает нормативные правовые акты в форме ***постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь***.

Генеральная прокуратура принимает совместные нормативные правовые акты с министерствами, иными республиканскими органами государственного управления и другими нормотворческими органами в форме ***постановлений***.

Генеральный прокурор издает нормативные правовые акты в форме ***приказов***.

Выделяют нормотворческие органы, подчиненные и подотчетные Президенту Республики Беларусь.

Нормотворческие органы, *подчиненные* Президенту Республики Беларусь: Администрация Президента Республики Беларусь; Государственный секретариат Совета Безопасности Республики Беларусь; Комитет государственного контроля Республики Беларусь; Управление делами Президента Республики Беларусь; Служба Безопасности Президента Республики Беларусь; Национальная академия наук Беларуси; Оперативно-аналитический центр при Президенте Республики Беларусь; Национальный статистический комитет Республики Беларусь;

Следственный комитет Республики Беларусь; Высшая аттестационная комиссия Республики Беларусь; Государственный комитет судебных экспертиз Республики Беларусь; Государственная инспекция охраны животного и растительного мира при Президенте Республики Беларусь; Белорусский институт стратегических исследований; Академия управления при Президенте Республики Беларусь; Национальный центр законодательства и правовой информации Республики Беларусь.

Нормотворческие органы, *подотчетные* Президенту Республики Беларусь: Генеральная прокуратура Республики Беларусь; Национальный банк Республики Беларусь.

Министерства, иные республиканские органы государственного управления принимают нормативные правовые акты (далее – НПА) в пределах компетенции в форме **постановлений** после одобрения их на коллегии министерства, иного республиканского органа государственного управления (ст. 18 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»). Такие постановления могут быть отменены Советом Министров Республики Беларусь.

Местные Советы депутатов, исполнительные и распорядительные органы принимают НПА в форме **решений**.

Нормативные правовые акты иных нормотворческих органов (должностных лиц) принимаются (издаются) в пределах и порядке, предусмотренных соответствующими законодательными актами.

**Основные виды утверждаемых нормативных правовых актов** (далее – УНПА):

1. Инструкция.
2. Положение (устав).
3. Правила.
4. Регламент.
5. Типовой утверждаемый нормативный правовой акт.

В Законе Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» содержится важное правило, согласно которому УНПА являются неотъемлемой частью нормативных правовых актов, которыми они утверждены.

**Юридическая сила** является тем критерием, который позволяет установить место акта в системе актов государства. С помощью данного правового явления строится *иерархическая система законодательства*.

**Юридическая сила** – это характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его применения к соответствующим

щим общественным отношениям, а также его место в иерархии нормативных правовых актов.

Законом Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» в отношении соподчиненности нормативных правовых актов различных нормотворческих органов (организаций) установлены, в частности, следующие **правила**:

1. Конституция Республики Беларусь имеет высшую юридическую силу.

2. Законы о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам, нормативным правовым актам Президента Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам.

3. Решения, принятые республиканским референдумом и носящие обязательный характер, имеют большую юридическую силу по отношению к законам, нормативным правовым актам Президента Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам.

4. Декреты Президента Республики Беларусь, изданные до вступления в силу изменений и дополнений Конституции Республики Беларусь, принятых на республиканском референдуме 27 февраля 2022 г., имеют большую юридическую силу по отношению к принятым до их издания законам (кроме Конституции Республики Беларусь, законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь).

5. Кодексы имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам, если иное не предусмотрено кодексами или законами о введении их в действие.

6. Законы, указы Президента Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к постановлениям Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, постановлениям Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, нормативным правовым актам Совета Министров Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры и иным нормативным правовым актам.

7. Нормативные правовые акты Совета Министров Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам министерств, иных республиканских органов

государственного управления, подчиненных Совету Министров Республики Беларусь, местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.

8. Нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.

9. Юридическая сила УНПА определяется юридической силой нормативных правовых актов, которыми они утверждены.

10. Нормативные правовые акты и локальные акты вышестоящего нормотворческого органа (должностного лица) имеют большую юридическую силу по отношению к НПА и локальным актам нижестоящего нормотворческого органа (должностного лица), если иное не предусмотрено законодательными актами.

11. Юридическая сила совместного НПА определяется юридической силой НПА нормотворческого органа (должностного лица), который указан первым в числе принявших такой акт.

12. Новый НПА, в том числе временный, имеет большую юридическую силу по отношению к ранее принятому (изданному) по этому же вопросу НПА этого же нормотворческого органа (должностного лица).

13. При столкновении НПА нормотворческих органов (должностных лиц) одного уровня большую юридическую силу имеет акт, принятый (изданный) специально уполномоченным на правовое регулирование определенной сферы общественных отношений органом (должностным лицом).

В основе иерархической системы законодательства лежит правило, согласно которому нормативный правовой акт с меньшей юридической силой (нижестоящего государственного органа, должностного лица) должен соответствовать нормативным правовым актам с большей юридической силой (вышестоящего государственного органа, должностного лица). *«Lex superior derogat legi inferior» – Закон с высшей силой отменяет действие закона с низшей силой.*

Обратите внимание, что юридическая сила международных договоров Республики Беларусь определяется юридической силой того нормативного правового акта, которым выражено согласие на обязательность данного международного договора для Республики Беларусь.

**Иерархическая система законодательства** Беларуси может быть представлена следующим образом:

1. Конституция Республики Беларусь.

2. *Законы* о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь.

3. *Решения* общеобязательных республиканских референдумов.

4. *Международно-правовые договоры* Республики Беларусь, ратифицированные Республикой Беларусь.

5. *Законы* Республики Беларусь, *указы* Президента Республики Беларусь, изданные во исполнение Конституции Республики Беларусь, *декреты* Президента Республики Беларусь.

6. *Указы* Президента Республики Беларусь, изданные во исполнение законов.

7. *Распоряжения* Президента Республики Беларусь, носящие нормативный характер.

8. *Постановления* Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры, постановления, приказы нормотворческих органов, *подчиненных* (подотчетных) Президенту Республики Беларусь.

9. *Межправительственные международные договоры* Республики Беларусь.

10. *Постановления* Правительства Республики Беларусь.

11. *Межведомственные международные договоры*.

12. *Постановления* министерств, иных органов государственного управления, подчиненных Совету Министров Республики Беларусь.

13. *Решения* местных референдумов.

14. *Решения* местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов.

В состав законодательства наряду с названными выше нормативными правовыми актами включаются также *технические нормативные правовые акты* (далее – ТНПА).

*Технический нормативный правовой акт* – это официальный документ установленной формы, закрепляющий технико-юридические нормы, посредством которых осуществляется несоциальное регулирование безопасной жизнедеятельности человека во взаимодействии с окружающей средой.

### **17.3. Закон: понятие и виды**

Нормативные правовые акты в зависимости от их юридической силы, органа (должностного лица), который их принял (издал), и способа принятия делят на две большие группы: на законы и подзаконные акты.

Законы принимают представительные (законодательные) органы, подзаконные акты – все остальные уполномоченные органы и должностные лица, чаще всего исполнительные органы власти.

*Закон* – это нормативный правовой акт, который обладает высшей юридической силой и принимается представительными (законодательными) органами государственной власти в особом порядке. Пример закона – Конституция (Основной Закон), Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Закон о геноциде белорусского народа и т. д. Эту форму используют для регулирования наиболее важных для жизни общества отношений. Закон обладает высшей юридической силой.

Закон закрепляет принципы и нормы регулирования **наиболее важных** общественных отношений.

Верховенство закона, его высшая юридическая сила означает, что при принятии нового закона все другие нормативные правовые акты должны быть приведены в соответствие с законом, а в случае противоречия закону любой акт может быть опротестован или отменен.

Виды законов: Конституция, конституционные законы, программные законы, кодексы, текущие (обычные) законы.

*Конституция* – Основной Закон, имеющий **высшую** юридическую силу и закрепляющий **основополагающие** принципы и нормы правового регулирования **важнейших** общественных отношений.

*Конституционные* законы – это такие законы, принятие которых предусмотрено в самом тексте Конституции.

В соответствии с Законом Республики Беларусь о нормативных правовых актах, *законы о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, о введении в действие законов о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь* имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам, нормативным правовым актам Президента Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам.

*Программные* законы – это законы, принимаемые в установленном Конституцией порядке и по определенным ею вопросам.

*Обыкновенные* законы можно поделить на кодификационные (Основы законодательства, Кодексы) и текущие. В федеративном государстве законы разделяют на федеральные (общезаконодательные) и законы субъектов Федерации.

Все законы независимо от их характера подлежат обнародованию и опубликованию.

*Кодексы* (кодифицированный нормативный правовой акт) – законы, обеспечивающие **полное системное** регулирование определенной области общественных отношений.

*Постоянные* законы действуют вплоть до момента их отмены и рассчитаны на неограниченно долгое действие во времени. Момент прекращения их действия заранее не известен. *Временные* законы действуют ограниченный период времени, срок истечения действия закона указан в самом тексте акта.

*Чрезвычайные* законы рассчитаны на урегулирование чрезвычайных ситуаций, в отношении этих актов заранее не известен ни момент начала его действия, ни момент окончания действия – вступит в действие после официального введения в стране чрезвычайного положения.

Законы имеют большую юридическую силу по отношению к другим нормативным правовым актам (*принцип верховенства закона*).

К подзаконным нормативным правовым актам относятся все нормативные правовые акты, принятые иными, кроме законодательных, уполномоченными на то органами государственной власти.

#### **17.4. Нормативный правовой договор**

*Нормативный договор* – это источник права, формирующийся государствами (или их частями), гражданами или организациями, для урегулирования общественных отношений, содержащий правовые нормы прямого действия, санкционированные субъектами правотворчества.

Виды нормативных договоров:

1. *Общественный договор, учреждающий государство.*
2. *Международный договор.*
3. *Соглашение с религиозной организацией (конкордат).*
4. *Генеральное соглашение.*
5. *Тарифные соглашения.*
6. *Местные соглашения.*
7. *Коллективные договоры.*

***Общественный договор, учреждающий государство***, – это неписанный договор, на основании которого в соответствии с концепцией общественного договора образовалось государство. Общественный договор отражает соглашение людей о переходе из естественного состояния в гражданское состояние, при этом они отказываются от части своих естественных прав в обмен на защиту личности со стороны государства.

В Республике Беларусь источником права признают следующие ***нормативные договоры***:

1. Это, прежде всего, ***международный договор*** – соглашение между двумя или несколькими странами относительно установления или прекращения их прав и обязанностей.

В соответствии с Законом о международных договорах Республики Беларусь международный договор Республики Беларусь – международный договор (межгосударственный, межправительственный или международный договор межведомственного характера), заключенный в письменной форме Республикой Беларусь с иностранным государством (иностранными государствами), международной организацией (международными организациями), иным субъектом (иными субъектами), обладающим (обладающими) правом заключать международные договоры.

В Беларуси применяют подход, который исходит из *разделения систем международного и национального права*, когда требуется соблюдение определенной процедуры для включения международных норм в национальное право.

Виды международных договоров Республики Беларусь:

- требующие ратификации Парламентом Республики Беларусь;
- не требующие ратификации, но подлежащие утверждению (Президентом Республики Беларусь или Советом Министров Республики Беларусь).

Согласие Республики Беларусь на обязательность для нее международного договора может быть выражено подписанием международного договора путем обмена нотами, письмами или иными документами, образующими международный договор, ратификацией международного договора, утверждением (принятием) международного договора, присоединением к международному договору путем правопреемства в отношении международного договора или иным способом.

2. Специфическим видом нормативного правового договора является *соглашение государства с религиозной организацией*. Так, Соглашение Правительства Республики Беларусь с Белорусской Православной Церковью, заключенное 12 июня 2003 г., регулирует принципы взаимоотношения Церкви и Государства в политической, экономической, духовной и социальной сферах и определяет направления совместной деятельности в некоторых ценностно окрашенных сферах, важных для белорусского народа.

3. Разновидностью нормативного договора являются *генеральное, тарифные и местные соглашения, трудовые договоры (контракты)*, которые регулируют трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятиях, учреждениях и организациях.

Примером генерального соглашения является Генеральное соглашение между Правительством Республики Беларусь, республиканскими объединениями нанимателей и профсоюзов на 2025–2027 гг. Данный

нормативный договор зарегистрирован Министерством труда и социальной защиты Республики Беларусь 31 января 2025 г.

Возможность заключения таких соглашений предусмотрена Трудовым кодексом Республики Беларусь.

*Коллективный договор* – это локальный правовой акт, регулирующий трудовые и социально-экономические отношения между нанимателем и работающими у него работниками (ст. 361 Трудового кодекса Республики Беларусь). Он распространяется на нанимателя и работников, от имени которых он заключен.

Индивидуальные договоры (например, гражданско-правовые договоры, трудовые договоры) *не являются источником права* и устанавливают права и обязанности лишь договаривающихся сторон, обязательны для них и суда при рассмотрении спора. В отличие от них нормы нормативных договоров регулируют поведение не только непосредственных участников договора, но и иных субъектов, поэтому они обязательны для широкого или формально неопределенного круга лиц.

## **17.5. Юридический прецедент и правоприменительная практика**

*Юридический прецедент* – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел.

*Судебный прецедент* – это источник права англосаксонской правовой системы. Суть прецедента состоит в *обязанности судов следовать решениям судов более высокого уровня, а также в связанности апелляционных судов своими прежними решениями.*

В условиях прецедентного права суды, вынося решения или приговор, одновременно объявляют или издают право, т. е. выступают в роли законодателей.

*Классический прецедент не является* источником права Республики Беларусь.

Нормативные предписания, принимаемые правоприменительными органами, имеют различный статус, тяготея ко всему спектру источников права.

При рассмотрении актов Конституционного, Верховного Судов в качестве нормативных правовых актов следует учитывать, что это отнесение проведено по внешней форме выражения решений данных органов. Нормы, формулируемые указанными органами, являются правоприменительной практикой, имеющей субсидиарное отношение к иным национальным источникам права.

С точки зрения белорусской правовой системы в идеале в ходе правоприменительной практики *не должны* создаваться общеобязательные нормы, что свидетельствует о недостатках законодательства (отсутствии, неполноте или противоречивости правового регулирования).

Однако надлежащее обобщение и научная обработка практики правоприменительной деятельности, обеспечение ее единообразия и законности, разрешение в ходе правоприменения пробелов и коллизий позволяют отнести ее к субсидиарным (дополнительным) источникам права.

### **17.6. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц**

Статья 65 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» гласит: *«Нормативный правовой акт действует бессрочно до прекращения его действия, если в тексте НПА не оговорено иное».*

Временный срок действия может быть установлен для всего нормативного правового акта или его структурного элемента.

По истечении указанного в НПА срока или при наступлении указанного в нем события нормативный правовой акт (его структурный элемент) автоматически утрачивает силу.

Статьей 65 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» предусмотрено следующее:

- действие НПА может быть приостановлено путем принятия (издания) НПА соответствующего вида либо по решению нормотворческого органа (должностного лица);

- действие НПА (его структурного элемента) *автоматически восстанавливается* по истечении срока или наступлении события, указанного в НПА о приостановлении действия НПА.

Если НПА приостанавливался до принятия решения по данному вопросу, то требуется подготовка НПА *о возобновлении действия* НПА.

Статья 66 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» содержит общую норму, согласно которой «нормативный правовой акт *не имеет обратной силы*, т. е. не распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу, *за исключением* случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан и юридических лиц».

Придание обратной силы нормативному правовому акту *не допускается*, если он предусматривает *введение или усиление ответственности* граждан и юридических лиц за действия, которые на мо-

мент их совершения не влекли указанную ответственность или влекли более мягкую ответственность.

Нормативные правовые акты, *иным образом ухудшающие положение граждан* и юридических лиц (возлагающие дополнительные (увеличенные) по сравнению с ранее существовавшими обязанности или ограничивающие в правах либо лишаящие имеющихся прав), *не имеют обратной силы, если иное не предусмотрено законодательными актами*;

- действие нормативных правовых актов в пространстве (ст. 67 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»).

Нормативные правовые акты имеют обязательную силу на всей территории Республики Беларусь, если действие НПА в пространстве не ограничено этими НПА.

Нормативные правовые акты местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов – на соответствующей территории;

- действие НПА *по кругу лиц* (ст. 68 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»).

***Действие НПА распространяется:***

- на граждан, юридические лица и иные организации Республики Беларусь;

- иностранные юридические лица и иные иностранные организации, на которые распространяется право Республики Беларусь;

- дипломатические представительства и консульские учреждения иностранных государств, расположенные на территории Республики Беларусь;

- представительства и органы международных организаций и межгосударственных образований, аккредитованные в Республике Беларусь.

## **Тема 18. ПРАВОТВОРЧЕСТВО**

### **18.1. Правотворчество, правообразование, правоустановление: понятие, содержание, соотношение**

Право носит объективный характер. Оно формируется под воздействием объективных потребностей экономического, социального, политического, экологического характера и т. п., которые в комплексе порождают правовые идеи о необходимости правового урегулирования определенной сферы общественной жизни.

Право в демократическом государстве – не произвольное творение государства, а в той или иной мере выражает интересы и устремления гражданского общества.

*Формирование права (правообразование)* представляет собой сложный, длящийся, многофакторный процесс, который обусловлен закономерностями развития любого общества, вытекает из необходимости непрерывной рационализации, совершенствования совместной жизни людей, их взаимоотношений.

Процесс формирования права есть «вызревание» в обществе соответствующих нормотворческих решений.

Правообразование – это легитимная деятельность индивидов и их объединений, в ходе которой под воздействием конкретных объективно обусловленных потребностей стихийно формируются отношения, исходя из обыденного правосознания, которые впоследствии санкционируются государством.

На процесс формирования права влияет:

- характер осуществляемой в стране власти;
- степень учета интересов личности;
- стремление к обеспечению баланса интересов всех социальных слоев общества;
- уровень общественного правосознания и правовой культуры;
- политическая активность населения;
- национальные отношения;
- международное положение страны и др.

*Правотворчество* – это решающий этап формирования права.

**Правотворчество** – это специальная деятельность компетентных государственных органов, непосредственно народа (при референдуме) по установлению норм права, их переработке и отмене.

**Правоустановление** – это обособленная, самостоятельная стадия легализованного процесса формирования права, в результате которой в соответствии с юридически предусмотренной процедурой официально объективируются источники права, принимается и систематизируется законодательство.

## **18.2. Виды правотворчества. Правовое регулирование правотворческого процесса в Республике Беларусь**

Правотворческий процесс в Республике Беларусь регулируется, в частности:

- Конституцией Республики Беларусь;

- Законом Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»;
- Указом Президента Республики Беларусь от 10 июля 2019 г. № 265 «О совершенствовании нормотворческой деятельности»;
- Указом Президента Республики Беларусь от 17 ноября 2020 г. № 415 «О повышении оперативности и качества нормотворческой деятельности».

С 1 июля 2022 г. нормотворческая деятельность государственных органов (организаций) *в полном объеме* осуществляется посредством использования автоматизированной информационной системы по обеспечению нормотворческого процесса (АИС «Нормотворчество»).

***В зависимости от способов официальной объективации источников права выделяют следующие виды правотворчества:***

- 1) нормоустановление (нормотворчество);
- 2) санкционирование;
- 3) делегирование;
- 4) заключение нормативных договоров;
- 5) создание правовых прецедентов.

***Нормотворчество*** – это государственно-властная деятельность по планированию, реализации нормотворческой инициативы, подготовке, проведению экспертиз, принятию (изданию), официальному опубликованию, изменению, официальному толкованию, приостановлению, возобновлению, продлению и прекращению действия НПА.

***Санкционирование*** – это процесс придания обязательной силы нормам, сформированным непосредственно самим обществом в процессе его функционирования. В частности, на основе сформировавшихся в обществе прогрессивных обычаев в результате санкционирования появляются такие источники права, как правовые обычаи.

***Делегирование*** – это наделение компетентным государственным органом другого субъекта правотворчества частью своих полномочий по принятию норм прав в той или иной сфере регулирования общественных отношений.

В отличие от предварительного санкционирования в делегировании государственным органом передается часть его полномочий.

Закон Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» определяет правила делегирования полномочий на принятие (издание) НПА:

- нормотворческий орган (должностное лицо) делегирует часть своих нормотворческих полномочий иным нормотворческим органам (должностным лицам), *если это не противоречит Конституции Республики Беларусь и иным законодательным актам;*

- не допускается принятие (издание) актов государственными органами (организациями) и должностными лицами, *не имеющими полномочий на принятие (издание) актов в соответствии с Законом Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»*, если иное не установлено законодательными актами;

- *не допускается* делегирование полномочий на принятие (издание) актов нормотворческим органом (должностным лицом) другому нормотворческому органу (должностному лицу) *одного уровня*.

**Заключение нормативных договоров.** Нормативный договор – это соглашение двух и более сторон, в результате которого устанавливаются, изменяются или отменяются нормы права. Данный вид правотворчества связан с деятельностью государства, граждан или организаций, направленной на урегулирование общественных отношений. В результате такой деятельности создаются (изменяются, прекращают действие) правовые нормы, санкционированные (одобренные) субъектами правотворчества и закрепленные в форме договора (соглашения, конвенции, протокола и т. п.).

**Создание правовых прецедентов.** Как отмечалось ранее, *правовой (юридический) прецедент* – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении сходных дел. Данный вид правотворчества распространен в странах англосаксонской правовой семьи.

### **18.3. Стадии правотворчества в Республике Беларусь.**

#### **Общая характеристика законотворческого процесса.**

##### **Принципы правотворчества**

Стадии правотворчества – это необходимые, последовательно осуществляемые организационные действия в процессе правотворчества.

В обобщенном виде можно выделить следующие *основные стадии правотворчества*:

- принятие решения о подготовке проекта нормативного акта (она может включать и планирование);
- подготовка (разработка) его проекта;
- обсуждение и принятие (издание) нормативного акта;
- проведение обязательной юридической экспертизы в отношении ряда НПА;
- включение НПА в Национальный реестр правовых актов;
- официальное опубликование нормативного акта и введение его в действие;

- опубликование (обнародование) нормативного акта и доведение его до сведения граждан.

В юридической литературе наряду с понятием **«правотворческий процесс»** употребляют понятие **«законодательный процесс»**.

Понятие «правотворческий процесс» является *более широким* и относится к процедуре создания всех видов нормативных правовых актов, тогда как **«законодательный процесс»** – *понятие, относящееся к процедуре принятия только законов*.

Выделяют следующие **стадии законотворческого процесса**:

- планирование подготовки законопроекта;
- подготовка законопроекта, включая проведение его согласования и экспертиз;
- законодательная инициатива;
- рассмотрение законопроекта палатами Национального собрания Республики Беларусь;
- подписание закона Президентом Республики Беларусь;
- включение закона в Национальный реестр правовых актов;
- официальное опубликование закона.

**Подготовка проектов нормативных правовых актов** – это основа нормотворческого процесса. Она осуществляется, как правило, на плановой основе.

Планы подготовки законопроектов разрабатывает Национальный центр законодательства и правовых исследований (<http://center.gov.by/>) и вносит их на утверждение Президента Республики Беларусь.

В начале подготовки значительного по объему, сложного по содержанию и (или) наиболее значимого по степени важности регулируемых общественных отношений проекта нормативного правового акта разрабатывается его **концепция**.

К подготовке проектов нормативных актов, исходящих от главы государства или правительства, как правило, привлекаются ведомственные органы соответствующего профиля деятельности. Общее руководство подготовительной работой осуществляют соответствующие структуры аппарата главы государства или правительства.

Согласно ст. 47 проект НПА подлежит **обязательной юридической экспертизе** в предусмотренном Законом Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» и иными актами законодательства порядке.

**Нормотворческая инициатива** – это официальное внесение субъектом нормотворческой инициативы в нормотворческий орган (должностному лицу) проекта нормативного правового акта или мотивированного предложения о необходимости принятия (издания), измене-

ния, официального толкования, приостановления, возобновления, продления и прекращения действия нормативного правового акта (его структурных элементов).

Суть стадии *законодательной инициативы* заключается в осуществлении определенными субъектами (органами государства, должностными лицами, группами граждан) предоставленного им права официально вносить в законодательный орган на его рассмотрение проекты законов.

Право законодательной инициативы предполагает обязанность законодательного органа рассмотреть предложенный законопроект.

Субъекты законодательной инициативы, как правило, определяются в конституции государства.

В соответствии со ст. 99 Конституции Республики Беларусь ***право законодательной инициативы принадлежит:***

1. Президенту Республики Беларусь.
2. Всебелорусскому народному собранию.
3. Депутатам Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь.
4. Совету Республики.
5. Правительству Республики Беларусь.
6. Гражданам, обладающим избирательным правом, в количестве не менее 50 тыс. человек, – ***и реализуется в Палате представителей Национального собрания Республики Беларусь.***

Депутаты Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь реализуют право законодательной инициативы лично.

Право законодательной инициативы о внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь принадлежит Президенту Республики Беларусь, Всебелорусскому народному собранию, не менее одной трети от полного состава каждой из палат Национального собрания Республики Беларусь либо не менее 150 тыс. граждан Республики Беларусь, обладающих избирательным правом.

Особенностью осуществления законодательной инициативы в Беларуси является то, что ***законопроекты, следствием принятия которых может быть сокращение государственных средств, создание или увеличение расходов, вносятся в Палату представителей Национального собрания Республики Беларусь при наличии заключения Правительства Республики Беларусь.***

Стадия законодательной инициативы завершается внесением в законодательный орган соответствующим государственным органом, должностным лицом или определенной группой граждан *проекта закона.*

Суждения о целесообразности принятия определенного закона, изложенные в общей форме, высказываемые в печати, в выступлениях перед определенной аудиторией (и в стенах Парламента Республики Беларусь), даже если они исходят от субъектов, обладающих правом законодательной инициативы, **законодательной инициативой не являются.**

**Обсуждение (рассмотрение) проекта.** Подготовленный проект закона представляется законодателям с объяснительной запиской, в которой содержится обоснование необходимости его принятия и ожидаемый эффект.

Обычно эти документы представляются профильными комиссиями (комитетами) законодательного органа, которые готовят проект к обсуждению.

Обсуждение законопроекта осуществляется в соответствии с **регламентами** законодательного органа.

В целях тщательного анализа проекта рассмотрение может осуществляться в нескольких чтениях.

В результате обсуждения проекта законодательный орган может одобрить его или мотивированно отклонить, отложить принятие на определенный срок или возратить проект на доработку с указанием замечаний и предложений. После завершения обсуждения проекта **ставится вопрос о принятии закона.**

**Официальное принятие закона.** Закон принимается путем голосования. Порядок принятия законов предусматривается в деталях **регламентами** законодательного органа.

Обычно текущие законы принимаются *простым большинством* голосов парламентариев, а для принятия конституционных и некоторых других (например, программных) законов устанавливаются *усложненные процедуры* голосования.

В Республике Беларусь законопроект становится законом после принятия Палатой представителей Национального собрания Республики Беларусь и одобрения Советом Республики большинством голосов от полного состава каждой палаты. Порядок преодоления разногласий между палатами в случаях их возникновения определен ст. 100 Конституции Республики Беларусь.

Затем закон в десятидневный срок представляется на подпись Президенту Республики Беларусь. Если Президент согласен с текстом закона, он в двухнедельный срок подписывает закон. Если Президент Республики Беларусь в течение указанного срока обратится в Конституционный Суд Республики Беларусь с предложением о проверке кон-

ституционности закона, срок для подписания такого закона приостанавливается на время рассмотрения предложения Конституционным Судом Республики Беларусь.

Если Президент Республики Беларусь не возвращает какой-либо закон на протяжении двух недель после того, как он был представлен Президенту Республики Беларусь, а в случае принятия Конституционным Судом Республики Беларусь заключения о конституционности закона – пяти дней со дня принятия соответствующего заключения, закон считается подписанным.

При несогласии с текстом закона Президент Республики Беларусь возвращает его со своими возражениями в Палату представителей, которая должна рассмотреть закон с возражениями Президента Республики Беларусь не позднее тридцати дней. Если закон будет принят Палатой представителей Национального собрания Республики Беларусь большинством, не менее двух третей голосов от полного состава, он вместе с возражениями Президента Республики Беларусь в пятидневный срок направляется в Совет Республики, который также должен рассмотреть его повторно не позднее двадцати дней. Закон считается принятым, если он одобрен большинством, *не менее двух третей голосов от полного состава Совета Республики*. Закон после преодоления Палатой представителей Национального собрания Республики Беларусь и Советом Республики возражений Президента Национального собрания Республики Беларусь подписывается им в пятидневный срок. Закон вступает в силу и в том случае, если он не будет подписан Президентом Республики Беларусь в этот срок (ст. 100 Конституции Республики Беларусь).

**Опубликование закона и введение его в действие.** Законы подлежат *немедленному опубликованию* после их подписания и *вступают в силу через десять дней после опубликования*, если в самом законе не установлен иной срок.

Законы после подписания Президентом Республики Беларусь, в том числе в случаях, когда в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закон считается подписанным (решения, принятые республиканским референдумом), подлежат немедленному включению в Национальный реестр правовых актов, а также немедленному официальному опубликованию (ст. 61 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»).

Принципы правотворчества – это отправные объективно обусловленные и объективно необходимые, непрерываемые юридические

установки, ориентирующие данный процесс на выработку проектов источников права в духе его принципов:

- демократизм;
- гласность;
- законность;
- научная обоснованность;
- всесторонний учет и обеспечение прав и свобод личности;
- учет интересов всех социальных групп и слоев общества;
- сочетание общегосударственных и региональных интересов;
- цифровизация.

#### **18.4. Юридическая техника. Коллизии в праве. Способы их разрешения**

**Юридическая техника** – это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности, понятности и эффективности.

Уровень развития юридической техники всегда служит надежным показателем уровня развития правовой культуры общества.

##### **Правила юридической техники:**

1) конкретность, ясность и исчерпывающая полнота правового регулирования;

2) логика в изложении текста документа и связь нормативных предписаний между собой;

3) отсутствие противоречий, пробелов, коллизий как в нормативном акте, так и во всей системе законодательства;

4) ясность, простота применения и понимания терминов; недопустимость использования в тексте документа неясных, многозначных и нечетких, эмоционально насыщенных терминов типа «бесчинство», «буйнопомешанный», «исключительный цинизм» и др.;

5) отказ от канцеляризма, словесных штампов, устаревших оборотов и редко встречающихся слов («присовокуплять», «довольствие» и др.);

6) краткость и компактность изложения правовых норм, сокращение до минимума дублирования нормативного материала по одному и тому же вопросу.

От правил юридической техники следует отличать **правила оформления нормативного акта** – это специфические и унифицированные нормы, которые фиксируют официальные реквизиты и структурные части нормативного акта.

**Правила оформления нормативного акта.** Все конституции всегда имеют преамбулу (вводную часть), кодексы состоят обычно из общей и особенной частей, нумерация статей в кодексе сплошная, и при включении в него новой нормы ей присваивается индекс («**значок**»), который не нарушает установленной нумерации.

Обязательными реквизитами нормативных правовых актов являются (ст. 56 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»): вид акта; дата, место принятия (издания); регистрационный номер; название; должность, подпись, инициалы (инициал собственного имени) и фамилия должностного лица (лиц), уполномоченного подписывать НПА; гриф утверждения, гриф приложения, ограничительный гриф ДСП, гриф секретности в случаях, установленных актами законодательства.

В законах дополнительно указываются обязательные реквизиты:

- принят Палатой представителей Национального собрания Республики Беларусь;
- одобрен Советом Республики.

Структурными элементами нормативного правового акта являются **преамбула, разделы, главы, статьи, пункты, подпункты, части, абзацы.**

Нормативный правовой акт может иметь преамбулу – вступительную часть, содержащую информацию о причинах, условиях и целях его принятия (издания). Включение нормативных предписаний в преамбулу, как правило, не допускается.

Статьи и пункты нормативного правового акта – основные структурные элементы НПА, содержащие законченные нормативные положения.

Статьи нормативного правового акта обозначаются арабскими цифрами, после которых ставится точка. Название пишется строчными буквами в той же строке. Пункты обозначаются арабскими цифрами с точкой и названия не имеют.

Статьи нормативного правового акта могут подразделяться на части (абзацы) или пункты. В свою очередь части могут подразделяться на абзацы; пункты – на подпункты, части или абзацы; подпункты – на части или абзацы.

**Абзац** нормативного правового акта – часть текста, выделяемая отступом в первой строке и начинающаяся со строчной буквы, кроме первого абзаца части, который начинается с прописной буквы.

**Часть** нормативного правового акта – структурный элемент нормативного правового акта, состоящий из абзаца (нескольких абзацев) и представляющий собой смысловое единство.

Часть начинается с прописной буквы и заканчивается точкой, кроме последней части подпункта, которая может заканчиваться точкой с запятой.

В случае если часть состоит из нескольких абзацев, абзацы начинаются со строчной буквы, кроме первого абзаца части, который начинается с прописной буквы.

При этом первый абзац части заканчивается двоеточием, все последующие – точкой с запятой, кроме последнего абзаца, который заканчивается точкой.

Если часть является структурным элементом пункта или подпункта, то первая часть пункта, подпункта, как правило, начинается с арабской цифры с точкой, после которой следует прописная буква, или с нескольких арабских цифр с точками после каждой из них, после которых следует строчная буква.

В тексте НПА не допускается употребление:

- просторечий и экспрессивных форм разговорной речи;
- в одном и том же смысле разных понятий (терминов);
- иноязычных заимствований при наличии равнозначных слов и терминов в белорусском или русском языке;
- нечетких словосочетаний, обобщенных рассуждений, восклицаний и призывов, образных сравнений, эпитетов, метафор;
- аббревиатур, кроме общеизвестных;
- ненормативной лексики.

В случае **коллизии** между нормативными правовыми актами субъекты правоотношений обязаны руководствоваться нормой акта, *обладающего более высокой юридической силой*.

В случае коллизии между нормативными правовыми актами, обладающими равной юридической силой и не противоречащими акту с более высокой юридической силой, *действуют положения акта, принятого (изданного) позднее*.

## **18.5. Систематизация нормативных правовых актов.**

### **Виды систематизации**

Систематизация законодательства – это целенаправленная работа законодателя по упорядочению и приведению в единую систему действующих актов законодательства с целью их доступности, лучшей обзорности и эффективного применения.

Целями систематизации являются:

- создание стройной системы законов, обладающей качествами полноты, доступности и удобства пользования нормативными актами;
- устранение устаревших и неэффективных норм права;
- разрешение юридических коллизий;
- ликвидация пробелов и обновление законодательства.

В соответствии с п. 2 ст. 72 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» систематизация НПА осуществляется путем кодификации, консолидации, инкорпорации, в том числе электронной инкорпорации, проведения справочно-информационной работы и иными способами.

Основными видами систематизации НПА являются: **инкорпорация** (в том числе электронная инкорпорация) и **кодификация**.

*Инкорпорация* – это вид систематизации, в ходе которой действующие нормативные акты сводятся воедино без изменения их содержания, переработки и редактирования.

При этом *текстуальное изложение юридических норм (правил поведения) не подвергается изменению*.

Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную.

К **официальной** инкорпорации можно отнести издание Национального реестра нормативных правовых актов Республики Беларусь.

К **неофициальной** инкорпорации относятся сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемых в учебных целях, для просвещения населения и т. д.

*Электронная инкорпорация* – это вид систематизации НПА, осуществляемой в электронной форме (в виде отдельных документов, баз и банков данных, иных информационных ресурсов, в том числе размещаемых в глобальной компьютерной сети Интернет) на основе системы классификации НПА без изменения установленного ими правового регулирования общественных отношений.

**Кодификация** предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (своде законов, кодексе и др.).

В ходе кодификации происходит *качественная переработка действующих юридических норм*, устраняются несогласованности, дублирование, противоречия и пробелы в правовом регулировании, отменяются неэффективные и устаревшие нормы.

При кодификации на смену ранее действовавшему большому числу юридических нормативных документов приходит *новый единый свод-*

ный акт, изданием которого достигается четкость и эффективность в правовом регулировании.

**Кодификация законодательства может быть:**

- *всеобщей* (когда переработке подвергается все законодательство государства);
- *отраслевой* (если перерабатываются нормы определенной отрасли законодательства);
- *специальной* (охватывающей нормы какого-либо правового института).

Некоторые авторы выделяют еще один вид систематизации НПА – **консолидация** законодательства.

*Консолидация* – это вид систематизации НПА, осуществляемой без изменения установленного ими правового регулирования общественных отношений путем объединения НПА в комплексный акт в определенной логической последовательности.

Таким образом, в ходе консолидации законодательства несколько НПА объединяется в *единый НПА, но без изменений в содержании регулирования общественных отношений*.

Примером может служить Указ Президента Республики Беларусь от 26 марта 1998 г. № 157 «О государственных праздниках, праздничных днях и памятных датах в Республике Беларусь».

## **Тема 19. МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ**

### **19.1. Социальное действие права. Понятия правового регулирования и правового воздействия**

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

Право в обществе начинает действовать при наличии оснований:

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

Термин *«регулирование»* (от лат. *regulo* – правило) обозначает упорядочение, налаживание, приведение чего-либо в соответствие с чем-

либо. Термин «воздействие» означает влияние на что-либо с помощью системы действий.

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

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

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

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

1. **Нормативно-правовое** (нормативное) регулирование.

2. **Индивидуально-правовое** (индивидуальное) регулирование.

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

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

Оно связано с регулированием правовыми средствами конкретных отношений путем:

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

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

## **19.2. Предмет, метод, способы, объект и сфера правового регулирования общественных отношений. Процесс и стадии правового регулирования общественных отношений**

**Предметом** правового регулирования являются общественные отношения. Однако это не все отношения, а лишь обладающие социальной значимостью, сознательно-волевым характером, доступностью для

внешнего контроля, т. е. нуждающиеся в их направляющем упорядочении с помощью права.

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

Общественные отношения являются предметом правового регулирования только тогда, когда:

- *поведение является социально значимым*, оказывает влияние на интересы других людей;

- это *волевые* отношения, находящиеся под контролем сознания и воли субъектов;

- отношения *поддаются внешнему контролю*;

- у субъектов есть *возможность выбора* одного из многих (хотя бы из двух) вариантов поведения.

**Сфера** правового регулирования – это область общественных отношений, которые:

- либо *уже регулируются* правом (т. е. являются предметом правового регулирования);

- либо *должны или требуют регулирования* нормами права и поддаются правовому регулированию, *но в настоящий момент еще не урегулированы* нормами права.

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

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

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

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

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

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

**Метод** правового регулирования общественных отношений – это определенная совокупность способов, приемов и других средств пра-

нового регулирования, используемых в той или иной отрасли права. Существуют два метода правового регулирования общественных отношений.

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

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

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

Отметим также, что методы правового регулирования следует отличать от методов научного познания права.

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

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

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

На этой стадии определяются:

а) круг общественных отношений, подлежащих правовому регулированию, т. е. предмет правового регулирования;

б) круг участников регулируемых общественных отношений, т. е. субъекты права;

в) круг юридических прав и обязанностей этих участников, т. е. их правовой статус;

г) основания возникновения, изменения или прекращения правоотношений, т. е. предполагаемые юридические факты и фактические составы;

д) неблагоприятные правовые последствия, которые могут наступить при нарушении правовых норм, т. е. правовые санкции.

**Стадия действия права.** На этой стадии осуществляется функционирование правовых норм. Нормы права, начиная действовать, вызывают у конкретных лиц появление юридических прав и обязанностей при определенных условиях, при определенных юридических фактах.

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

После этого процесс правового регулирования перетекает в завершающую третью стадию.

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

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

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

### **19.3. Механизм правового регулирования: понятие и общая характеристика**

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

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

#### ***Общая характеристика основных правовых средств МПР.***

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

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

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

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

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

## Тема 20. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА

### 20.1. Понятие реализации права.

#### Основные формы реализации права

Право имеет смысл и ценность для личности, общества, если оно реализуется.

В механизме правового регулирования общественных отношений стадия реализации права следует за стадиями правовой регламентации общественных отношений и стадией действия права (правовых отношений).

*Реализация права* – это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возможностей, проведение их в жизнь в деятельности людей и их организаций.

Слово «реализация» (от лат. *realis*) – вещественный и буквально означает овеществление.

Решение вопроса о том, будет право (субъективное право) реализовано или нет, зависит от его обладателя.

Лишь по его воле может быть использован, введен в действие механизм реализации права. Важно лишь, чтобы такой механизм был в наличии, мог действовать качественно и эффективно.

Частью механизма реализации права выступают механизмы защиты субъективного права, т. е. механизмы юридической ответственности. В процессе защиты право восстанавливается и вновь появляется возможность его реализации.

В зависимости от характера действий субъектов выделяют *три формы реализации права*:

- *соблюдение* (так осуществляются запреты, от нарушения которых лицо должно воздерживаться);

- *исполнение* (связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны);

- *использование* (выражается в осуществлении субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определенного блага, ценности).

Акты реализации права – это деяния (действие, бездействие) субъектов права, направленные на *соблюдение* запретов, *исполнение* активных обязанностей, *использование* субъективных прав.

## **20.2. Применение права как особая форма реализации права**

*Применение права* – это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносятся соответствующий индивидуальный акт.

Применение – особая форма реализации права.

### ***Признаки применения права:***

- применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, местные органы и т. п.);

- носит властный характер;

- имеет ряд стадий (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

- осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жестко регламентирована нормами права);

- связано с изданием соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;

- направлено на установление конкретных правовых последствий – субъективных прав и юридических обязанностей.

Правоприменение необходимо, когда субъекты *не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности*, когда возникает потребность в государственном принуждении, когда имеется спор по поводу юридического факта и т. п.

### ***Принципы правоприменительной деятельности:***

- *законность* (означает, что субъекты правоприменения должны действовать в рамках имеющихся законов и подзаконных актов);

- *социальная справедливость* (означает, что субъект правоприменения должен действовать в интересах не каких-либо граждан или групп, а всего общества);

- *целесообразность* (означает, что необходимо учитывать конкретные сложившиеся условия, специфику ситуации в момент вынесения решения);

- *обоснованность* (означает, что в ходе принятия правоприменительного решения необходимо в полной мере выявлять, тщательно изучать и использовать все относящиеся к делу материалы, достоверные и не подлежащие сомнению факты).

### **20.3. Основные стадии правоприменительной деятельности**

Можно выделить *три основные стадии* правоприменительного процесса:

- *установление фактической основы дела;*
- *установление юридической основы дела;*
- *принятие решения и вынесение правоприменительного акта.*

На *первой стадии* устанавливается объективная истина по делу. Ведь правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактические обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью. По сути, речь здесь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу.

В процессе доказывания применяются правила о распределении бремени доказывания, а также правовые презумпции.

Например, согласно ст. 179 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь, *каждая сторона доказывает факты, на которые ссылается, как на основание своих требований или возражений.*

Не подлежат доказыванию факты, которые, согласно закону, предполагаются установленными (однако в опровержение их могут быть представлены доказательства).

*Правовые презумпции* – это закрепленные в нормах права предположения о наличии или отсутствии определенных фактов, которые подтверждаются или опровергаются в процессе доказывания. Эти предположения основаны на связи с реально происходящими процессами и подтверждены предшествующим опытом.

В основе презумпции лежит повторяемость жизненных ситуаций: можно предположить, что при аналогичных условиях ситуация повторится. Такой вывод не достоверный, а вероятный, поэтому презумпции

носят предположительный, прогностический характер. Тем не менее они служат важным дополнительным инструментом познания окружающей действительности и выступают в качестве средства, помогающего установлению истины.

Известны следующие *правовые презумпции*: знания закона; невиновности (в уголовном и административном праве); виновности причинителя вреда – владельца источника повышенной опасности (в гражданском праве); справедливости закона; истинности и обоснованности приговора; ответственности родителей за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми; собственности на вещь ее фактического владельца; к невозможному не обязывают; не все, что законно, то нравственно; родительской любви к детям и др.

На *второй стадии* правоприменитель:

- выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение;

- осуществляет правовую квалификацию фактических обстоятельств (юридическую оценку). Юридическая оценка представляет собой решение вопроса о том, распространяется ли выбранная норма права на данный случай, подпадает ли данный случай под действие выбранной нормы;

- проверяет подлинность текста норм права (необходимо использовать официальные тексты);

- определяет пределы действия норм права во времени, т. е. не изменена ли норма (норма применяется в последней ее редакции);

- устанавливает наличие в отношении данной нормы специальных и исключительных норм;

- определяет, действует ли данная норма сейчас и действовала ли она ввремя возникновения рассматриваемых отношений (так как по общему правилу нормы обратной силы не имеют (ст. 66 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»);

- определяет пределы действия норм права в пространстве и по кругу лиц;

- решает коллизионные вопросы в случае столкновения правовых норм;

- восполняет пробелы в праве путем аналогии права или аналогии закона;

- уясняет смысл и содержание юридических предписаний.

На *третьей стадии* принимается решение и выносится правоприменительный акт.

Именно в рамках данного этапа решается судьба этого дела, и от того, какие выводы будут сформулированы в ходе решения, зависит дальнейшее развитие правоотношений. Установление фактической и юридической основы дела выступает как бы подготовительной стадией применения норм права. Принятие же решения является завершающей и вместе с тем основной стадией.

#### **20.4. Восполнение пробелов в праве в процессе его применения. Понятие правовой аналогии. Аналогия закона и аналогия права**

Под **пробелом в праве** понимают полное или частичное отсутствие правового регулирования той сферы отношений, которая **объективно требует регламентации** и без обязательных юридических норм не может эффективно функционировать.

Устранение пробелов в праве относится к **исключительной компетенции законодателя** и осуществляется путем принятия нового акта законодательства, внесения изменений и дополнений в ранее принятый акт.

Однако **правоприменительный орган не вправе** ввиду пробела в праве **отказаться** от рассмотрения и решения соответствующего дела.

Для преодоления пробелов используются **специальные юридические приемы: аналогия закона и аналогия права.**

**Аналогия закона** – это применение к общественным отношениям **вследствие отсутствия** норм законодательства, регулирующих данные общественные отношения, **норм законодательства, регулирующих сходные общественные отношения.**

При отсутствии сходных норм (т. е. невозможности использования аналогии закона) применяется **аналогия права.**

**Аналогия права** – это применение к общественным отношениям **вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал, смысла законодательства, общих принципов права и принципов конкретных отраслей права.**

Использование аналогии закона и аналогии права **не допускается** в сфере привлечения к **уголовной и административной ответственности.**

Отсутствие в Уголовном кодексе Республики Беларусь, административном законодательстве указания на деяние как на правонарушение означает, что оно таковым **не является**, несмотря на то, что очень сходное деяние может являться правонарушением.

## 20.5. Правоприменительный акт: понятие, структура и виды. Требования, предъявляемые к правоприменительному акту

*Правоприменительный акт* (акт применения норм права, индивидуальный акт, индивидуальный правовой акт) – это официальный документ, изданный компетентным государственным органом (должностным лицом) в пределах его компетенции с соблюдением установленной процедуры, рассчитанный на однократное применение и заранее определенный круг лиц.

В отличие от нормативных правовых актов индивидуальные правовые акты обладают следующими *признаками*:

- носят разовый характер;
- носят индивидуализированный, персонифицированный характер, адресованы конкретным субъектам права;
- являются юридическими фактами либо элементами юридического состава; призваны служить основанием для возникновения, изменения и прекращения конкретных правоотношений.

Следует различать акт применения как *действие* (деятельность) и как *акт-документ*. Последний должен иметь определенную структуру и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям:

- по форме – на *указы, приговоры, решения, приказы* и т. п.;
- по субъектам, их издающим, – на акты *государственных и негосударственных органов*;
- по функциям права – на *регулятивные* (приказ о повышении по службе) и *охранительные* (постановление о возбуждении уголовного дела);
- по юридической природе – на *основные* (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и *вспомогательные* (подготавливают издание основных, в частности, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);
- по предмету правового регулирования – на акты *уголовно-правовые, гражданско-правовые* и т. п.;
- по характеру – на *материальные и процессуальные*.

**Общие** между нормативными и правоприменительными актами:

- являются правовыми актами;
- они принимаются и обеспечиваются компетентными (прежде всего государственными) органами;

- выступают властными по своему характеру документами.
- В отличие** от нормативного правоприменительный акт:
- принимается именно на основе нормативного;
- конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном акте, применительно к индивидуальным ситуациям, отношениям;
- носит персонафицированный (индивидуально-определенный) характер;
- не является источником (формой) права и рассчитан только на однократное применение;
- выступает юридическим фактом для возникновения, изменения и прекращения соответствующих правоотношений.

## **Тема 21. ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА**

### **21.1. Понятие толкования права. Виды толкования права по субъектам**

**Толкование права** – это уяснение и разъяснение подлинного содержания нормы права, подлежащей применению в данных конкретных условиях ее действия.

При этом под **уяснением** имеется в виду сама познавательная процедура выявления, осмысления и обоснования искомого содержания толкуемой нормы. Любое толкование прежде всего заключается в уяснении нормы права самим субъектом познания.

Под **разъяснением** имеются в виду различные специальные формы внешнего публичного выражения содержания нормы права для дальнейшего общего использования результатов толкования.

**Субъект реализации права должен:**

- 1) уяснить смысл нормы права;
- 2) ознакомиться с разъяснениями, даваемыми официальными органами, наукой, практикой.

Уяснение преследует цель установить смысл нормы в полном объеме; разъяснение имеет, как правило, более конкретное назначение – раскрыть смысл того или иного термина, объяснить, на кого нормативный правовой акт распространяет свое действие, каково его соотношение с другими, близкими по смыслу актами.

Уяснению подлежат в принципе все нормы права; разъяснению – лишь те, по поводу которых возникают сомнения или разногласия на практике.

За уяснением вовсе не обязательно должно следовать разъяснение.

В большинстве случаев достаточно уяснить смысл закона, чтобы создать и реализовать право, а также вынести решение по делу.

**Субъектами толкования права** могут выступать: государственные органы, их должностные лица; организации; граждане. Таким образом, субъектами толкования права являются все субъекты права.

В зависимости от статуса субъекта толкования выделяют **официальное** и **неофициальное** толкование.

**Официальное** толкование дается уполномоченным на то государственным органом, формулируется в специальном акте и является обязательным для определенного круга субъектов.

Его подразделяют по сфере такой обязательности на **нормативное** и **казуальное**.

**Нормативным толкованием** называется официальное разъяснение, которое обязательно для всех субъектов либо для субъектов, подведомственных органу толкования, и распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой, обеспечивая тем самым единообразие и правильное проведение в жизнь ее предписаний.

**Казуальным толкованием** называется официальное разъяснение смысла нормы, которое дается судебным (судебное казуальное толкование) или иным компетентным органом (административное казуальное толкование) **по поводу конкретного дела и формально обязательно лишь при его рассмотрении**.

В результате нормативного толкования издается акт толкования нормы права – **интерпретационный**, который отличается как от нормативного правового акта, так и от индивидуально-правового акта.

**Интерпретационный акт** – это официальный документ государственного органа (должностного лица), принятый им в пределах своей компетенции, с соблюдением установленной процедуры, **в целях разъяснения норм изданных ранее нормативных правовых актов и не содержащий новых норм права**.

Официальное толкование может делиться на аутентичное и легальное.

**Аутентичное толкование** – то, при котором сам орган, издавший неясный или противоречивый акт, официально разъясняет его содержание путем принятия интерпретационно-правового акта.

**Легальное толкование** – это официальное толкование, которое осуществляет специально на это уполномоченный законом государственный орган.

**Неофициальное толкование** осуществляется государственными органами, общественными организациями, научными и учебными

учреждениями, учеными-юристами и практиками, гражданами **в форме рекомендаций и не носит обязательного характера**.

Выделяют неофициальное толкование *по субъектам*:

- *обыденное толкование* – любим субъектом на основе его понимания и правосознания;

- *профессиональное толкование* – субъектом права, профессионально занимающимся соответствующими юридическими вопросами. Это юристы-практики, специальные органы и учреждения;

- *доктринальное толкование* – это научно-юридическое толкование норм права, осуществляемое учеными-юристами. Юридическая доктрина для процесса толкования имеет фундаментальное значение, поскольку она лежит в основе всех форм и видов толкования и достаточно часто позволяет научному комментарию перерасти в норму права.

## **21.2. Способы (приемы) толкования норм права. Толкование содержания норм права по объему**

**Способы толкования норм права** – это система приемов, использование которых способствует истинному познанию как буквы, так и духа права (правовых законов).

Способы толкования: **текстовое** (грамматическое, языковое, филологическое), **систематическое, логическое, историческое, специально-юридическое** (юридико-терминологическое), **телеологическое** (целевое), **функциональное**.

**Текстовое толкование** – это способ учета и использования особенностей грамматических (морфологических) форм и средств составления текста нормативного источника, его языковых, стилистических и структурных характеристик в процессе нормативно-правовой интерпретации положений текста, выявления и определения тех частей текста, в которых выражено правовое содержание отдельных элементов нормы и нормы в целом.

При текстовом толковании устанавливается основное значение отдельных слов, их смысловой оттенок, выясняется их падеж, число, род, лицо и т. д. Если в НПА нет определения термина, ему дается общепотребительное литературное значение. При толковании интернациональных и иностранных слов им придается то значение, какое они приобрели в родном для законодателя языке. Смысл исследуемого слова толкуется так, как понимал его законодатель в момент издания нормы.

*Систематическое толкование* – это приемы осмысления толкуемой нормы права как системы элементов, определения ее места и роли в праве, выявления смысла системных связей как между структурными элементами в самой норме, так и между данной нормой и другими нормами, регулирующими однородные отношения.

Установление системных связей позволяет всесторонне рассмотреть правовую норму без изменения ее содержания.

Смежная норма может дополнять предписания исследуемой нормы, уточнять ее, ликвидировать возможность возникновения пробелов, определять исключения из общего правила, ограничивать или расширять объем ее действия.

*Логическое толкование* – это способы и формы использования законов и правил формальной логики в процессе юридико-логической интерпретации текста (частей текста) акта в качестве логически взаимосвязанных структурных элементов единой внутренне согласованной и непротиворечивой системы.

*Историческое толкование* – это приемы выявления конкретно-исторической обусловленности толкуемой нормы.

Он помогает выявить нормы, формально не отмененные, но фактически утратившие свое значение, когда очевидно, что в жизни нет тех условий, к которым исследуемая норма может быть применена, когда эти условия изжили себя и т. д.

*Специально-юридическое толкование* – это приемы осмысления и учета регулятивно-правового значения специальных юридических понятий, терминов, категорий, определений, конструкций и иных юридико-технических средств, использованных в тексте толкуемого акта.

*Телеологическое толкование* – это приемы, направленные на установление целей принятых нормативных правовых актов.

Учет *цели издания акта* является в некоторых случаях весьма важным аспектом уяснения подлинного содержания толкуемой нормы.

Под *функциональным толкованием* в литературе имеется в виду необходимость учета в процессе уяснения смысла нормы *конкретных условий, особенностей времени и места, при которых реализуется данная норма*. С его помощью обеспечивается *уяснение* так называемых *оценочных понятий*, содержание которых может меняться с учетом конкретных условий применения акта (высокие моральные качества, уважительные причины, значительный ущерб и др.).

Выявляемый в процессе интерпретации акта нормативный смысл может по своему объему как совпадать, так и не совпадать с буквальным (словесным) выражением этих правоположений текста. Уяснение

этого аспекта подлинного нормативного содержания толкуемой нормы принято называть толкованием по объему.

Различаются *три вида толкования текста акта по объему: буквальное, расширительное и ограничительное.*

*Буквальное (адекватное) толкование* имеет место в тех случаях, когда нормативный смысл нормы права *полностью совпадает* с его словесно-текстуальным выражением.

*Расширительное толкование* необходимо там, где *подлинный нормативный смысл текста нормы права шире его словесного выражения.*

Например, предусмотренное Банковским кодексом Республики Беларусь право вкладчика на возврат вклада (депозита) распространяется и на наследников вкладчика.

*Ограничительное толкование* требуется там, где *подлинный смысл нормы уже его словесного выражения.*

Например, предусмотренная Конституцией Республики Беларусь норма, устанавливающая, что «защита Республики Беларусь – обязанность и священный долг гражданина Республики Беларусь» распространяется только на граждан Республики Беларусь – *мужчин.*

Примером одновременно расширительного и ограничительного толкования может служить результат толкования конституционной нормы, закрепленной в ст. 32 Конституции Республики Беларусь: «Дети обязаны заботиться о родителях, а также о лицах, их заменяющих, и оказывать им помощь». В контексте данной нормы под категорией «дети» расширительно следует понимать и совершеннолетних лиц, обязанных заботиться и оказывать помощь своим родителям. Одновременно посредством ограничительного толкования из числа детей, на которых ложится данная обязанность, мы исключаем тех детей, которые в силу возраста не способны оказывать своим родителям помощь и заботиться о них, в частности новорожденных детей.

## **Тема 22. ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК**

### **22.1. Понятие законности как торжества закона.**

#### **Принципы законности**

Государствоведы обычно рассматривают законность под углом зрения функционирования государства (метод государственного руководства, принцип деятельности государственного аппарата и т. д.); правоведы подчеркивают юридическую сторону (принцип осуществления правовых требований, конституционный принцип верховенства права, неукоснительное соблюдение законов и др.).

Однако у исследователей законности при всем разнообразии подходов в терминологии есть общее, а именно – понимание законности в смысле *осуществления законов*.

Определяя законность, необходимо учитывать, что сама по себе законность – это и метод, и принцип, и режим, а точнее – комплексное государственно-правовое явление, которое олицетворяется надлежащей государственно-правовой практикой и отражается в названной категории.

В современных условиях при определении законности следует иметь в виду *«правовую законность»*, а не «законность» вообще.

Истории известны случаи соблюдения законности при осуществлении тиранических, тоталитарных режимов. На современном этапе развития цивилизации, когда происходит формирование правового государства и правового гражданского общества, *объективно необходима именно правовая законность*.

Правовая законность реально существует, когда:

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

*Правовая законность* – это верховенство, непререкаемость, торжество правовых законов в правоустановлении и правореализации.

Сущность законности раскрывается, конкретизируется в ее принципах. К *принципам правовой законности* следует отнести:

- верховенство правового конституционного закона в правоустановлении и правореализации;
- единство законности;
- общеобязательность законов для всех без какого-то ни было исключения, неуклонность исполнения законов всеми;
- точность и единообразность в применении правовых законов;
- равенство всех перед законом;
- создание наиболее благоприятных условий для беспрепятственной реализации юридических прав и обязанностей;

- неотвратимость ответственности за совершенное правонарушение;
- непротивопоставление законности целесообразности и справедливости;
- неразрывность законности с правовой и общей культурой;
- постоянный и эффективный контроль и надзор за осуществлением правовых законов;
- профилактика, предупреждение правонарушений.

*Верховенство правового конституционного закона в правоуправлении и правореализации* – главный принцип законности. Он означает, что закон обладает высшей юридической силой по отношению к любым другим актам. В данном случае «закон» употребляется в родовом значении и подразумевает, что к законам относятся и Конституция Республики Беларусь как основной закон (даже если это не указано в ней), имеющая высшую юридическую силу перед другими законами. Поэтому только закон может устанавливать юридическую силу других актов, а также самих законов друг перед другом. Принцип верховенства законов не исключает существование законодательных актов различной юридической силы, которая определяется самими законами.

*Всеобщность.* В соответствии с данным принципом любой закон должен единообразно реализовываться на всей территории государства при осуществлении любой деятельности и в отношении любого лица: бедного или богатого, работающего на начальственной должности, подчиненного или безработного, атеиста или верующего и т. д. Это не исключает особенностей действия законов, которые установлены в них самих.

*Общественная польза.* Данный принцип означает, что должны приниматься только те законы, которые продиктованы потребностями развития общества, а не корыстными и иными субъективными представлениями отдельных государственных деятелей. По верному выражению К. Маркса, «задача власти – не в искусственном создании законов, а в том, чтобы открывать объективные законы в самой жизни и соответственно их формулировать, не навязывая исторической необходимости свои произвольные решения».

*Неотвратимость ответственности за нарушение закона.* Данный принцип одновременно является и принципом юридической ответственности, что лишь подчеркивает его правовое значение. Неотвратимость ответственности за нарушение закона позволяет воплощать законность в общественной практике и поддерживать ее, без чего она останется отвлеченной теоретико-юридической конструкцией.

## **22.2. Законность и дисциплина. Законность и целесообразность. Законность и справедливость. Законность и демократия**

*Дисциплина* – это политико-правовой институт, представляющий собой требование, обязанность точного и неуклонного соблюдения всеми участниками общественных отношений норм морали, нормативных правовых актов, ведомственных правил.

Различают государственную, воинскую, трудовую, финансовую, технологическую, договорную дисциплину.

Законность – более узкое понятие, чем дисциплина, поскольку законность есть соблюдение лишь норм законодательства, дисциплина в широком смысле – это соблюдение всех социальных норм.

Дисциплина как универсальная, общественно-правовая категория предполагает воплощение таких элементов послушания, как субординация, повиновение, и имеет в качестве своего источника не только правовые нормы, но и нормы морали, обычая, различные технические, корпоративные правила, инструкции и т. д.

Признаки единства законности и дисциплины:

- направленность на выполнение юридических обязанностей;
- социальная опора, которая выражается в сознательности масс, глубоком понимании людьми своего гражданского долга, заботе населения об укреплении экономического благосостояния страны. Дисциплина и законность предполагают не только подчинение правилам или следование установленному порядку, но и приученность к его соблюдению. Для воспитанного, правопослушного человека придерживаться определенных правил является привычкой, навыком, потребностью. В то же время соблюдение дисциплины и законности базируется на высоком уровне правосознания личности;

- нацеленность на единый предполагаемый результат – укрепление правового государства, поддержание и развитие основных институтов гражданского общества, характеризующихся стабильностью управленческих институтов, социально-активным населением и т. д.

Признаки различия законности и дисциплины:

- социальная основа дисциплины шире законности;
- средства обеспечения: для дисциплины – это моральное и материальное стимулирование, убеждение; для законности – государственное принуждение;

- неоднородная социально-экономическая природа: дисциплина значительно глубже, чем законность, проникает в производственные отношения и теснее связана с экономическими категориями;

- юридическая природа: ряд существенных признаков и качеств законности позволяют характеризовать ее как принцип права – общеправовой и отраслевой; дисциплина, несмотря на присущие ей признаки тождества с законностью, принципом права не является.

*Целесообразность* – это соотношение между целью права и деятельностью субъекта права по ее достижению.

Целесообразность предполагает соответствие действий органов исполнительной власти, а также других участников управленческой деятельности тем целям, которые стоят перед ними.

Непротивопоставление законности и целесообразности является принципом правовой законности. В основе данного принципа лежит императив, что все законы и правоприменительные акты считаются целесообразными и подлежащими обязательной реализации до их исполнения, изменения или отмены.

Орган управления или должностное лицо должны избирать оптимальный, т. е. наиболее целесообразный вариант действия, но только в рамках законодательства. Например, санкции уголовно-правовых норм являются относительно определенными, что позволяет суду избрать наиболее целесообразную в конкретных условиях меру наказания.

Содержание законодательства должно соответствовать прогрессу в обществе, моральным основам общества, в том числе *справедливости*.

Например, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь содержит нормы о справедливом наказании, справедливом приговоре, справедливом разрешении дела, о том, что уголовно-процессуальный закон призван способствовать утверждению справедливости.

Согласно ч. 4 ст. 350 Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь приговор признается справедливым, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей Уголовного кодекса Республики Беларусь, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом его личности.

В основе сущности права лежит *общесоциальная политическая справедливость*.

Общесоциальной справедливостью является обеспечение баланса интересов большинства народа посредством эффективного функционирования политической системы, способной направить, обеспечить развитие общества по пути прогресса.

Правовая законность и справедливость теснейшим образом связаны, но одновременно их нельзя отождествлять: *правовое не всегда справедливо, а справедливое шире права*.

Закономерной является также связь *демократии (народовластия) и правовой законности*.

Законность выступает как важнейший институт и правовая основа народовластия. *Общее* у них то, что демократия законна, а правовая законность демократична; нарушение демократии ведет к нарушению законности, и, наоборот, нарушение правовой законности не демократично. Демократия без права невозможна, а право без демократии авторитарное. *Отличия* состоят в том, что посредством соблюдения правовой законности (средство) достигается полновластие народа (цель). Также различаются содержание демократии (власть народа) и форма ее воплощения (законность).

### **22.3. Понятие и принципы правопорядка. Соотношение правопорядка и законности**

Законность неразрывно связана с правовым порядком.

Порядок – это состояние налаженности, организованности, благоустроенности; правильность, систематичность, строгая определенность, последовательность.

*Правовой порядок* – это основанное на принципах права и правовой законности своевременное, стабильное, системное, точное упорядочение всех общественных отношений, нуждающихся в юридической защите.

Правовой порядок имеет место, когда:

- все общественные отношения, нуждающиеся в юридической защите, упорядочены в соответствии с объективно обусловленными потребностями на пути прогрессивного развития общества;
- правовым законодательством общественные отношения регулируются системно в русле гармонического сочетания интересов личности и общества;
- юридически упорядочены не только роды общественных отношений, но и их комплексы в соответствующих сферах, а положение субъектов этих отношений устойчиво, стабильно;
- регламентация юридически гарантирована;
- права и обязанности, их единство формулируются точно, ясно, доходчиво, определенно;
- правовые предписания проводятся в жизнь реально в соответствии с принципами правовой законности;
- права, свободы и обязанности воплощаются в жизнь свободно.

Последнее является одним из принципиальных отличий правопорядка от узаконенного произвола (законности без правового содержания).

*Принципы правопорядка:* а) упорядоченность общественных отношений правовыми законами (в соответствии с принципами права); б) соблюдение принципов правовой законности; в) своевременность урегулирования; г) стабильность; д) системность; е) универсальность; ж) точность; з) ясность, доступность; и) гарантированность.

Правовой порядок необходимо отличать от более широкого понятия – *общественного порядка*, который точнее было бы назвать «социальным порядком», являющим собой состояние урегулированности общественных отношений на основе принципов и норм всех социальных регуляторов (права, морали, религии, обычаев и др.).

#### **22.4. Гарантии осуществления законности и правопорядка. Юридические, политические, экономические, общественные гарантии**

Гарантии правовой законности и правопорядка следует рассматривать в широком и узком их понимании.

В широком смысле слова гарантии законности и правопорядка начинаются с правогарантий (*самогарантий*):

а) авторитета сущности права как общесоциальной справедливости, обеспечиваемой государством;

б) качества норм права по их содержанию и форме изложения;

в) ценности права – прежде всего его нравственно-правовых принципов (свобода, равенство, безопасность, веротерпимость и т. д.), политико-правовых (народовластие, политический плюрализм, разделение властей и др.), эколого-правовых (охрана окружающей среды, рациональное использование природных ресурсов); собственно правовых (точность в определении юридических прав и обязанностей субъектов права, единство прав и обязанностей, презумпция невиновности).

Гарантии правовой законности и правопорядка в узком смысле – это сугубо *юридические гарантии*:

1) надлежащая процедура правотворчества и правоустановления, обеспечивающая воплощение в нормах права его принципов;

2) заложенные в законодательстве юридические механизмы их проведения в жизнь вплоть до международно-правовых;

3) подготовка высококвалифицированных и нравственно надежных юридических кадров, рациональное их использование, рациональная организация и активная деятельность правоохранительных органов;

4) эффективный юридически системно упорядоченный контроль и надзор за точной и единообразной реализацией правового законодательства.

*Экономические* гарантии – состояние экономического развития общества, организация системы хозяйствования, формы собственности и др.

*Политические* гарантии – демократизм, плюрализм, свободные выборы, правовое государство, демократия и др.

*Общественные* гарантии – общественные меры: социальный контроль, свобода СМИ, учет общественного мнения и др.

*Идеологические* гарантии – высокая общая, политическая и правовая культура населения, прогрессивная гуманистическая идеология, развитие правосознание, уважение к праву.

*Юридические* гарантии – средства (специально выработанные государством и общественностью средства, обеспечивающие точную реализацию норм права всеми субъектами):

1) материальные: нормативная урегулированность правовыми актами тех общественных отношений, которые нуждаются в правовой регламентации; своевременное совершенствование законодательства; введение конституционного механизма ответственности должностных лиц государства;

2) процессуальные гарантии состоят в процессуальном обеспечении прав и свобод граждан;

3) специально-юридические (строго юридические) – система специальных средств укрепления законности и правопорядка, деятельность специальных правовых органов по предупреждению и пресечению правонарушений: средства предупреждения (превентивные); средства обнаружения, пресечения правонарушений (задержание, арест, обыск, подписка о невыезде и надлежащем поведении); меры защиты (восстанавливающие меры), которые выражаются в устранении или возмещении негативных последствий правонарушений (принудительное взыскание алиментов, принудительное изъятие имущества из чужого незаконного владения); меры юридической ответственности; правосудие;

4) организационные – мероприятия организационно-юридического характера, направленные на обеспечение режима законности, борьбу с правонарушениями, защиту прав граждан (надзор и контроль за состо-

янием законности, деятельность правоохранительных органов, прокуратуры, Конституционного Суда и судов общей юрисдикции, президентский контроль; кадровые меры; образование);

5) международно-правовые гарантии законности и правопорядка включают реакцию со стороны организаций ООН, правозащитников, право граждан обращаться в Международный суд ООН и т. п.

## **Тема 23. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ**

### **23.1. Понятие правомерного поведения. Объективная и субъективная стороны правомерного поведения. Виды правомерного поведения**

Регулировать общественные отношения право может, лишь воздействуя на поведение конкретных людей, отдельных личностей, из действий которых слагаются эти отношения.

**Правомерное поведение** – это социально полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям.

**Объективная сторона правомерного поведения** выражает внешнюю сторону поведения человека (деятельности организации), которая проявляется в действиях, бездействии, операциях и т. п., соответствующих правовым предписаниям.

**Субъективная сторона правомерного поведения** – это подконтрольность поведения сознанию, а также его мотивы, цели. Это внутренняя сторона поведения. Она отвечает на вопрос, почему человек поступает именно так, а не иначе. Субъективная сторона правомерного поведения является определяющей, на ней основаны действия, поступки человека.

Исходя из характеристики субъективной стороны правомерного поведения можно выделить следующие **виды правомерного поведения**:

1) **социально активное поведение**. Наиболее ценный вид правомерного поведения, основанного на активной правомерной деятельности и осознании важности и полезности соблюдения правовых предписаний для человека и общества;

2) **законопослушное поведение**. Правомерное поведение, которое не сопровождается глубоким осмыслением важности правомерного поведения;

3) *конформистское поведение*. Личность пассивно соблюдает правовые предписания, стремится приспособиться к окружающим, не выделяться, «делать как все»;

4) *маргинальное поведение*. Субъекты права ведут себя правомерно, однако подчиняются закону лишь из-за страха перед наказанием, но не признают, не уважают его.

### 23.2. Понятие и юридический состав правонарушения

Правонарушение является социальным и юридическим антиподом правомерного поведения, их социальные и юридические признаки противоположны.

**Правонарушение** – это общественно вредное виновное деяние дееспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм.

Основные признаки правонарушения (ПН):

1) ПН – *акт поведения*, выражающийся в действии или бездействии. Не могут считаться ПН мысли, чувства, политические и религиозные воззрения, не выраженные в действиях;

2) ПН считаются только *волевые действия*, т. е. действия, зависящие от воли и сознания участников, осуществляемые ими добровольно. Поэтому ПН являются варианты поведения только дееспособных (*деликтоспособных*) людей. Малолетних и душевнобольных закон деликтоспособными не считает;

3) ПН признается только такое деяние, совершая которое, индивид *сознает*, что *действует противоправно*, что своим поступком наносит ущерб общественным интересам, действует виновно;

4) ПН – *действие противоправное*, нарушающее требование норм права. Противоправные деяния в виде их запретов должны быть четко сформулированы в правовых нормах;

5) ПН всегда *социально вредно*.

Отсутствие хотя бы одного из названных признаков **не позволяет** рассматривать деяние как правонарушение.

Следовательно, не является правонарушением:

- вариант поведения, хотя и нарушающий правовые предписания, но не наносящий ущерба, социально полезный;

- действие, хотя и социально опасное, но осуществляемое в рамках правовых предписаний;

- противоправное действие недееспособного лица и т. д.

Система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности, определяется как **состав правонарушения**.

Состав правонарушения включает в себя:

- субъекта правонарушения;
- объект правонарушения;
- объективную сторону правонарушения;
- субъективную сторону правонарушения.

*Субъектом правонарушения* может быть деликтоспособное физическое лицо или организация. В уголовном праве таковым является только физическое лицо. Субъект правонарушения закреплен в гипотезе юридической нормы.

*Объектом правонарушения* является то, на что оно направлено, т. е. те ценности и блага, которым правонарушением нанесен ущерб, – собственность, жизнь, здоровье граждан, общественный порядок и т. д. Объект (как и субъект) четко закреплен в правовой норме.

*Объективную сторону правонарушения* характеризуют:

- внешне выраженное деяние;
- его общественно вредные последствия;
- необходимая причинная связь между ними.

*Субъективная сторона правонарушения* сопряжена с понятием вины.

**Вина** – это внутреннее психическое отношение субъекта к совершенному им деянию и его последствиям.

Степень вины субъекта определяется предвидением или непредвидением виновным последствий своего деяния, его отношением к деянию и его последствиям.

Вина может выступать в форме *умысла (прямого или косвенного)* или *неосторожности*.

**Неосторожность** предполагает, что индивид *предвидел* наступление общественно опасных последствий, но не только *не желал* их наступления, но и легкомысленно *надеялся* на их предотвращение (самонадеянность), либо *не предвидел*, но *должен был предвидеть* по обстоятельствам дела (небрежность).

**Прямой умысел** имеет место, когда лицо, допустившее правонарушение, *сознавало* общественную опасность своего действия или бездействия, *предвидело* их общественно опасные последствия и *желало* их наступления.

**Косвенный умысел** имеет место, когда лицо, допустившее правонарушение, *сознавало* общественную опасность своего действия или бездействия, *предвидело* их общественно опасные последствия, не желало, но *сознательно допускало* наступление этих последствий либо *относилось к ним безразлично*.

### 23.3. Виды правонарушений

Правонарушения различают по степени общественной вредности, продолжительности совершения, субъектам, сфере нарушаемого законодательства, объектам посягательств и т. д.

По *характеру и степени социальной вредности* все правонарушения подразделяют на **преступления** и **проступки**.

**Преступления** – это общественно опасные уголовно наказуемые деяния.

Общественная опасность – это явная опасность деяния для общества, для наиболее существенных интересов государства, личности.

Уголовный кодекс является единственным законом, содержащим в себе описание составов преступлений.

К *административным проступкам* относят деяния, характеризующиеся как общественно вредные.

Вредность их состоит в том, что они мешают осуществлению нормальной исполнительной и распорядительной деятельности государственных и общественных органов и организаций, дестабилизируют ее, посягают на общественный порядок.

*Гражданско-правовые правонарушения* (деликты) – это противоправные деяния, наносящие вред урегулированным нормами гражданского права имущественным и связанным с ними личным неимущественным отношениям (неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, причинение имущественного ущерба и т. д.).

За совершение их предполагается гражданско-правовая ответственность в различных формах.

Под *дисциплинарным проступком* понимают противоправное виновное неисполнение работником своих трудовых обязанностей, нарушающее правила внутреннего трудового распорядка.

Самостоятельный вид правонарушений образуют действия государственных органов, уполномоченных на издание (принятие) правовых актов, когда последние противоречат требованиям закона.

### 23.4. Юридическая ответственность как вид социальной ответственности. Основные признаки юридической ответственности. Принципы юридической ответственности: законность, неотвратимость, индивидуализация

Юридическая ответственность является видом *общесоциальной ответственности* как объективной необходимости отвечать за нарушение социальных норм, являющейся условием функционирования общества и избегания социального произвола и хаоса.

Юридическая ответственность как видовое понятие указывает на эту особую, властную разновидность социальной ответственности, связанную с действием юридических норм, обеспеченных принудительной силой государства.

Выделяют следующие *основные признаки* юридической ответственности:

1) наступает только за совершенное правонарушение (эта обязанность отсутствует до правонарушения). Правонарушение является фактическим основанием юридической ответственности;

2) носит дополнительный характер (помимо выполненной обязанности);

3) выражается в обязанности претерпевать лишения личного характера (например, лишение права занимать определенную должность, исполнительские работы), имущественного (например, конфискация, штраф, взыскание неустойки, пени) и организационного;

4) возлагается компетентными государственными органами или иными уполномоченными организациями в установленных законом процессуальных формах;

5) связана с государственным осуждением;

6) является мерой государственного принуждения, т. е. имеет точно определенный объем и количественные показатели.

Принципы юридической ответственности позволяют правильно заменять охранительные нормы, разрешать дела при пробелах в праве, обеспечивать эффективность государственного принуждения.

Можно назвать следующие *принципы юридической ответственности*:

1) *законность*. Обозначает, что юридическая ответственность должна наступать только за деяние, являющееся противоправным, нарушающим нормы материального права, и в пределах, предусмотренных такими нормами. При привлечении к юридической ответственности должны соблюдаться нормы процессуального права;

2) *индивидуализация*. Состоит в необходимости строгого и последовательного учета всех характерных черт конкретного правонарушения и его субъекта и выбора адекватной меры ответственности в целях достижения оптимальных результатов для воздействия на сознание и поведение правонарушителя и предупреждения совершения им повторных правонарушений;

3) ответственность за *виновные деяния*, а не мысли;

4) *соразмерность (справедливость)*. Наложение мер ответственности должно соответствовать тяжести и виду правонарушения с учетом всех обстоятельств дела (как отягчающих, так и смягчающих вину), в том числе с учетом личности правонарушителя. Если вред, причи-

ненный правонарушением, имеет обратимый характер, то юридическая ответственность должна его восполнить. В отдельных случаях возможно определение меры наказания ниже нижнего предела, установленного санкцией правовой нормы, или вообще освобождение лица от наказания;

5) *целесообразность*. Означает соответствие меры воздействия целям юридической ответственности. Обеспечивается путем установления в санкциях правоохранных норм, часто относительно определенного или альтернативного характера; закрепления в законодательстве обстоятельств как смягчающих, так и отягчающих ответственность; определения оснований освобождения от ответственности;

6) *неотвратимость* наказания. Означает неизбежное привлечение к юридической ответственности за любое совершенное правонарушение;

7) *быстрота* привлечения к ответственности;

8) *гуманность* наказания;

9) *равенство* всех перед законом и судом;

10) *отсутствие обратной силы законов*, устанавливающих или ужесточающих юридическую ответственность;

11) *недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно преступление или административный проступок* (правило «*non bis in idem*»). За одно преступление виновный может быть наказан только один раз. При этом можно назначить и основное, и дополнительное наказание;

12) *презумпция невиновности*. Означает, что любой считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в установленном законом порядке и пока эта доказанность не будет подтверждена судебным решением, вступившим в законную силу. При этом все неустранимые сомнения в виновности обвиняемого суд обязан толковать в пользу обвиняемого, а обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

### **23.5. Виды юридической ответственности: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая, материальная**

Существуют разные подходы к классификации юридической ответственности.

В зависимости *от субъектов, ее возлагающих*, можно выделить ответственность, возлагаемую: органами государственной власти; судебными и иными юрисдикционными органами; административными органами.

В зависимости *от функций* существует штрафная (карательная) ответственность, возникающая в соответствии с совершением противоправного деяния, и праввосстановительная, направленная на восстановление нарушенного права.

В зависимости *от предмета правового регулирования общественных отношений и уровня социальной опасности (вредности) деяния* возможно деление на уголовную, административную, дисциплинарную, материальную и некоторые другие виды ответственности.

**Уголовная ответственность** может применяться за правонарушения, квалифицируемые с учетом их высокой социальной опасности как преступления.

В качестве основных наказаний за преступления предусмотрены общественные работы, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, ограничение по военной службе, арест, ограничение свободы, лишение свободы, пожизненное заключение, смертная казнь (до ее отмены). Дополнительными наказаниями являются лишение воинского или специального звания, а в определенных случаях также штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Уголовная ответственность применяется только судом.

**Административная ответственность** наступает в случаях, если нарушения представляют собой административные проступки, являются общественно вредными по своему характеру и по признаку отсутствия социальной опасности не влекут за собой уголовной ответственности.

Меры административного воздействия предусмотрены административным законодательством.

Меры воздействия за административные проступки налагаются *административными* или *судебными органами* в пределах их компетенции. Административные взыскания в виде общественных работ, административного ареста, конфискации, взыскания стоимости, запрета на посещение физкультурно-спортивных сооружений налагаются *только судом*, за исключением правонарушений в виде уклонения родителей от трудоустройства по судебному постановлению либо работы.

**Дисциплинарная ответственность** возможна за правонарушения, представляющие по уровню социальной вредности дисциплинарные проступки, совершаемые в процессе исполнения своих трудовых обязанностей должностными лицами или специалистами юридических лиц и государственных органов.

Эта ответственность заключается в применении к правонарушителям дисциплинарных санкций за совершение указанного проступка в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, дисциплинарными уставами или в порядке подчиненности.

Меры дисциплинарного воздействия закреплены нормами трудового законодательства, уставов, положений о дисциплине, налогового и иного специального законодательства, регулируемыми трудовые отношения отдельных категорий работников.

За дисциплинарные проступки возможно применение замечания, выговора, увольнения.

При осуществлении работником своих трудовых функций может иметь место причинение ущерба нанимателю, в связи с чем возникает охранительное отношение о *материальной ответственности* причинителя такого ущерба.

**Материальная ответственность** представляет собой юридическое обременение работников возместить в установленном законом порядке ущерб, причиненный их противоправным и социально вредным поведением нанимателю. Привлечение работника к материальной ответственности возможно за виновные действия или бездействие, повлекшее причинение ущерба только при исполнении трудовых обязанностей.

**Гражданско-правовая ответственность**, для которой характерны общие признаки юридической ответственности, представляет собой самостоятельный специфический и достаточно сложный вид охранительных правоотношений. Нормы о гражданско-правовой ответственности содержатся в гражданском законодательстве.

Поскольку посредством гражданского права регулируются отношения между независимыми и равноправными партнерами с помощью децентрализованного, диспозитивного метода регулирования, постольку гражданско-правовая ответственность сводится к притязаниям стороны к контрагенту, ответственности правонарушителя перед потерпевшим.

### **23.6. Основания юридической ответственности. Состав правонарушения и его элементы**

Основаниями юридической ответственности являются события и обстоятельства, при наступлении или наличии которых возможно ее применение.

В качестве события и *фактического основания юридической* ответственности выступает правонарушение: факт нарушения лицом право-

вых норм превращает его в правонарушителя и ставит в специфическую юридическую связь с государством.

Обстоятельствами как *основаниями привлечения к юридической ответственности* служат оформленные в правовые акты решения правоприменительных органов.

Правонарушение является видом правового поведения, имеющим признаки, в значительной степени противоположные правомерному поведению.

Сходство черт правомерного поведения и правонарушения заключается в том, что они *являются осознанными деяниями людей (действием или бездействием), влекущими правовые последствия*. Данный признак характерен как для правомерного поведения, так и для правонарушения, и выделяет их из совокупности других юридических фактов (таких, как событие).

Правонарушение является одним из видов девиантного поведения. *Девиантное (отклоняющееся) поведение* представляет собой поведение, нарушающее социальные нормы – не только правовые, но и политические, нравственные, религиозные, эстетические и др. Разнообразие социальных норм, действующих в обществе, влечет за собой разнообразие девиаций.

Основными собственно юридическими характеристиками правонарушения являются его **общественная опасность, противоправность и виновность**. Понятие *общественной опасности* деяния включает в себя наличие вреда и его соответствующую общественную оценку.

*Вредоносность* поступка сводится к реальному причинению или в некоторых случаях угрозе причинения вреда интересам индивида, общества или государства. Выделяются характер и степень общественной опасности правонарушения, зависящие соответственно от значимости объекта посягательства и от размера причиненного правонарушением вреда.

Признак *виновности* в определении противоправного деяния означает сознательно-волевой характер деятельности субъекта такого деяния.

*Противоправность* означает нарушение требований действующего правового закона, т. е. норм действующего позитивного права, соответствующих принципу формального равенства. Нарушение ряда естественных прав является противоправным независимо от факта их регламентации в законах и иных нормативных правовых актах.

**Юридический состав правонарушений** представляет собой системобразующую совокупность его обязательных элементов, необходи-

мых и достаточных для привлечения правонарушителя к юридической ответственности.

Признак *необходимости* всех элементов состава правонарушения предполагает, что без наличия хотя бы одного из них субъект не может быть привлечен к ответственности.

*Достаточность* всех элементов состава правонарушения означает, что для привлечения лица к ответственности дополнительные признаки, не относящиеся к элементам состава правонарушения, устанавливать не нужно.

*Элементами системы состава правонарушения* являются:

- субъект правонарушения;
- субъективная сторона правонарушения;
- объект правонарушения;
- объективная сторона правонарушения.

*Субъектом* правонарушения признается достигшее определенного возраста вменяемое лицо либо социальная организация. Дополнительные признаки субъекта правонарушения (возрастные, профессиональные, умственные) зависят от вида такого нарушения и содержатся в нормах уголовного, гражданского, трудового, административного права.

Согласно общей теории права, субъектами правонарушений могут быть деликтоспособные юридические и физические лица. В уголовном праве таким субъектом является только физическое лицо.

В качестве субъектов правонарушений выступают физические лица, к которым относятся рядовые граждане, предприниматели, осуществляющие свою деятельность без образования юридических лиц, должностные лица и работники предприятий, организаций, иных юридических лиц и государственных органов.

Юридическое лицо представляет собой организационно-правовую форму объединения физических лиц, обладающих индивидуальной субъективной волей. Из-за невозможности даже формальной консолидации в единое целое воли физических лиц их объединения закономерно лишены самостоятельной и значимой для правового опосредования субъективной воли и мотивированного поведения, субъектами которых в действительности могут быть только определенные работники юридических лиц.

*Субъективной стороной правонарушения* является психическое отношение субъекта к совершенному деянию и его последствиям, направленность воли правонарушителя. Индивид, совершающий противоправное деяние, становится субъектом правонарушения при условии его способности правильно понимать социальный смысл своего поступка.

К признакам субъективной стороны относят *вину, мотив и цель*.

*Вина* может выступать в формах умысла или неосторожности, которые, в свою очередь, подразделяют соответственно на прямой и косвенный умысел, самонадеянность и небрежность.

*Мотив* – это те внутренние побуждения, которыми руководствовался субъект при совершении правонарушения.

*Цель* – это мысленный образ результата, которого стремится достичь субъект правонарушения при его совершении.

Неправомерное поведение подразделяют на ситуативно-случайное – когда правонарушение совершено непреднамеренно, вызвано стечением обстоятельств или влиянием *аффекта*, и обусловленное – когда оно совершено намеренно и осознанно.

*Объектом правонарушения* фактически могут быть общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом, на которые осуществлено посягательство. В целях определения объекта правонарушения используется признак социально-юридической ценности определенных процессов, явлений и состояний для жизнедеятельности человека.

Индивидуализация правонарушений производится через непосредственные их объекты в виде определенных общественных отношений, на которые направлено конкретное противоправное действие или бездействие.

В качестве *предмета* анализируемых правонарушений выступает правопорядок в определенной сфере.

*Объективная сторона правонарушения* выражается во внешне выраженном *противоправном деянии*, в его *социально вредных последствиях*, в *причинной связи между деянием и наступившими последствиями*.

*Противоправное общественно опасное* поведение может выражаться в активной (действия) и пассивной (бездействие) формах. Действия и бездействие означают осознанные волевые поведенческие акты, направленные на достижение определенного социально значимого результата, оцениваемого законодательством как представляющий опасность для общества. *Общественная опасность* поведения в правонарушении заключается в превышении допустимого правовыми нормами условного минимального вреда или ущерба, причиняемого обществу противоправными действиями или бездействием.

В качестве признака объективной стороны правонарушения с *материальным составом* предусматриваются *общественно опасные последствия* противоправного действия или бездействия.

*Причинная связь* общественно опасного поведения с общественно опасными его последствиями означает, что общественно опасные противоправные действия или бездействие являются *причиной* наступления социальных последствий. В свою очередь социальные последствия являются *следствием* общественно опасного противоправного действия или бездействия.

*Время, место, способ, обстоятельства, повторность, неоднократность* или иной характер совершения поведенческих актов являются предусмотренными законодательством дополнительными или факультативными признаками объективной стороны правонарушения.

Правонарушения в зависимости от степени общественной опасности делят на *преступления* и *проступки*. Преступления представляют собой виновное противоправное общественно опасное поведение, нарушающее нормы уголовного права и наносящее серьезный ущерб наиболее значимым социальным отношениям. Проступки чаще всего характеризуются меньшей степенью общественной опасности – вредностью – в зависимости от способа их совершения, причиненного вреда. Проступки в зависимости от вида общественных отношений как объекта посягательства, нарушенных норм права, характера причиненного вреда и применяемых санкций делят на гражданско-правовые, административно-правовые, дисциплинарные.

## **Тема 24. ПРАВО И ИННОВАЦИОННОЕ РАЗВИТИЕ ОБЩЕСТВА**

### **24.1. Общественное развитие и социальное регулирование**

Общественное развитие рассматривают как процесс развития единого социального организма, характеризующийся необратимостью, направленностью и закономерностью. Результатом общественного развития, социального регулирования выступает само общество, приобретающее определенного типа содержание и устойчивые характеристики.

*Традиционное общество* – «закрытое», самодостаточное, не восприимчивое к новшествам и внешнему воздействию аграрное и доиндустриальное объединение людей.

Социальное регулирование традиционных обществ ограничивает посторонние влияния и нововведения (инновации) и направлено на сохранение существующего положения вещей. Традиционные общества регулируются консервативными источниками (такими, как обы-

чаи, мораль, традиционные религии). Им характерны *ретроспективное* правовое регулирование, закрытость от внешнего влияния и инноваций, примитивный тип правовых связей, подавление личности социумом и государством и относительная отстраненность государства от правового регулирования.

**Обществом с текущим правовым регулированием** можно назвать современное «законническое» общество, т. е. общество, где основным источником права выступает закон в широком смысле слова, основанное на правовом регулировании общественных *отношений, имеющих место в настоящем*.

**Общество инновационного типа** характеризуется быстрой сменяемостью технологий, непрерывной модернизацией, постоянным изменением культуры, что обуславливает новые жизненные пути и непредсказуемость для последующих поколений. Правовое регулирование в них постоянно обновляется, усложняются правовые связи. Социальное регулирование здесь либо государственное, либо санкционированное государством, *перспективное*, работает на опережение, для чего нужны источники права нового типа: гибкие, с широким дозволением, недетализированные, универсальные (например, общеправовые принципы, смысл и тенденции современного развития гражданского законодательства, даже сама теория юридических фактов (для отраслей права и законодательства с диспозитивным методом правового регулирования).

Традиционные общества не выдерживают конкуренции с инновационными, которые демонстрируют устойчивое развитие и более мобильны. Лишь инновационное государство (государство со стратегически инновационной функцией) принимает на себя задачу по перспективному правовому регулированию общественных отношений, как существующих, так и пока еще не возникших. В отличие от ретропективного и текущего правового регулирования в инновационном государстве правовое регулирование осуществляется «на опережение», задействуются такие инструменты, как предвидение и прогноз тенденций и закономерностей развития общества и права.

Инновационным считается государство:

- 1) обладающее стратегически инновационной функцией;
- 2) осуществляющее инновации на государственном уровне, что ведет к количественному и качественному росту инновационной способности всех элементов государства и общества;
- 3) главным инициатором осуществления инноваций выступает само государство по направлению «сверху вниз».

## **24.2. Правовое обеспечение социальных трансформаций как условие устойчивого развития общества и его конкурентности**

Термин «социальная трансформация» относится почти ко всем аспектам социальной проблематики – от глобальной трансформации мировых сообществ до трансформации элит – и представляет собой такое преобразование общества, которое отличается национально-культурным своеобразием.

Термин «устойчивое развитие» был введен в широкое употребление Международной комиссией по окружающей среде и развитию в докладе «Наше общее будущее», опубликованном в 1987 г.

Под устойчивым развитием понималось такое развитие, которое удовлетворяет потребности настоящего времени, но не ставит под угрозу способность будущих поколений удовлетворять свои собственные потребности. Конференция ООН по окружающей среде и развитию, состоявшаяся в Рио-де-Жанейро в 1992 г., официально провозгласила стратегию устойчивого развития человечества долговременной стратегией всемирного развития.

Направлениями правового обеспечения устойчивого развития выступают:

1) экологобезопасное социоприродное развитие, сохранность природных систем, глобальная стабильность биосферы планеты;

2) достижение справедливого распределения социальных благ между всеми членами человеческого общества, полноценное удовлетворение во всем мире базовых потребностей людей в образовании, здравоохранении, социальном обеспечении и т. д., сохранение духовного достояния и культурного многообразия человечества;

3) трансформация экономики в безотходную, экологичную, энерго- и материалосберегающую систему, нацеленную на создание экологически приемлемой продукции;

4) корпоративное устойчивое развитие как способ преодоления несовместимости устойчивого развития (преобладание сознательного и планомерного контроля) и капиталистической рыночной экономики, которая базируется на принципах стихийности и неуправляемости;

5) международное партнерство;

6) выравнивание развития разных регионов мира.

### 24.3. Правовое обеспечение реализации новейших достижений современных технологий. Инновационная экономика и право

Современная потребность в инновационном развитии, которое ранее обеспечивало преимущества наиболее развитым государствам, вызвана глобализацией современной индустриальной экономики, в том числе ее переходом в постиндустриальную фазу.

В самом кратком выражении *инновационная деятельность* представляет собой сопровождение изобретения до коммерчески прибыльного продукта.

Основу правового регулирования инновационной деятельности в Беларуси составляет Закон «*О государственной инновационной политике и инновационной деятельности в Республике Беларусь*» (далее – Закон «Об инновационной деятельности»), который регламентирует правовые и организационные основы государственной инновационной политики и инновационной деятельности и рассматривает инновационную деятельность как деятельность по преобразованию новшества в инновацию.

При этом под *новшеством* понимают результат интеллектуальной деятельности, обладающий признаками новизны по сравнению с существующими аналогами для определенного сегмента рынка, практической применимости, способный принести положительный экономический или иной полезный эффект при создании на его основе новой или усовершенствованной продукции, новой или усовершенствованной технологии, новой услуги, нового организационно-технического решения.

Под *инновацией* понимают введенную в гражданский оборот или используемую для собственных нужд новую или усовершенствованную продукцию, новую или усовершенствованную технологию, новую услугу, новое организационно-техническое решение производственного, административного, коммерческого или иного характера (ст. 1 Закона Республики Беларусь «Об инновационной деятельности»).

Инновационная деятельность может включать в себя:

- 1) выполнение научно-исследовательских работ, необходимых для преобразования новшества в инновацию;
- 2) разработку новой или усовершенствованной продукции, новой или усовершенствованной технологии, создание новых услуг, новых организационно-технических решений;
- 3) выполнение работ по подготовке и освоению производства новой или усовершенствованной продукции, освоению новой или усовершенствованной технологии, подготовке применения новых организационно-технических решений;

4) производство новой или усовершенствованной продукции, производство продукции на основе новой или усовершенствованной технологии;

5) введение в гражданский оборот или использование для собственных нужд новой или усовершенствованной продукции, новой или усовершенствованной технологии, новых услуг, новых организационно-технических решений;

6) иную деятельность, направленную на преобразование новшества в инновацию.

Отдельные аспекты инновационной деятельности регулируются иными законами Республики Беларусь («О научной деятельности», «Об основах государственной научно-технической политики» и т. д.), а также актами Президента Республики Беларусь. Государственное регулирование инновационной деятельности в Беларуси осуществляют Глава государства, Правительство, республиканские органы государственного управления, иные государственные организации, подчиненные Правительству, Национальная академия наук Беларуси, органы местного управления и самоуправления областного территориального уровня в пределах их компетенции.

Важную роль в инновационном развитии государства играет Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь, который проводит государственную политику и осуществляет регулирование и управление в сферах научно-технической и инновационной деятельности, координирует деятельность в этих сферах других республиканских органов государственного управления.

Государственное регулирование инновационной деятельности осуществляется в формах принятия (издания) нормативных правовых актов; подготовки и реализации программ инновационного развития; организации прогнозирования технологического развития; осуществления технического нормирования и стандартизации и в иных формах, предусмотренных законодательством.

Основным документом, обеспечивающим реализацию основных направлений государственной инновационной политики в Беларуси, является Государственная программа инновационного развития Республики Беларусь, которая формируется сроком на пять лет и утверждается Президентом Республики Беларусь.

В целях аккумуляции средств для их последующего направления на инновационное развитие в Беларуси формируются инновационные фонды.

Инновационное развитие как составная часть концепции эффективного государства может позволить Беларуси обеспечить экономи-

ческий рост, конкурентоспособность, безопасность, достойное качество жизни белорусского народа.

Результатом инновационного развития должно стать *формирование экономики и права инновационного типа*.

Экономика и право инновационного типа основаны на знаниях, новых достижениях науки и техники, активное и своевременное внедрение которых является главной движущей силой развития государства.

Сущность инновационной экономики заключается в активизации инновационной деятельности по созданию, внедрению и широкому распространению новых продуктов, услуг и технологических процессов как главных факторов качественного роста объемов производства, занятости, инвестиций и внешнеторгового оборота.

Для становления инновационной экономики необходимо:

- 1) создание целостной национальной инновационной системы;
- 2) формирование адекватной нормативной правовой базы, сопровождающей инновационное развитие;
- 3) создание эффективного механизма финансирования инновационного развития;
- 4) обновление и активное аккумулирование интеллектуального потенциала общества.

*Инновационное право* – это совокупность правовых норм, опосредующих стратегически-инновационную функцию государства и обеспечивающих регулирование инновационных отношений, иных связанных с ними отношений, а также отношений по государственному воздействию на инновационную деятельность.

Сложности правового регулирования в инновационной сфере обусловлены:

- 1) стремительным развитием общественных отношений, опережающим государственное и общественное реагирование, с одной стороны, и необходимостью добиться опережающего (перспективного) эффекта от правового регулирования инновационной сферы;
- 2) противоречием концепции свободного рынка и централизованного планирования;
- 3) потребностью в целостной и продуманной системе нормативных правовых актов в этой области, активизирующей ресурсы государства и гражданского общества;
- 4) проблемой определения места инновационного права в правовой системе, его предмета и метода правового регулирования.

#### **24.4. Соотношение стабильности и динамичности законодательства в условиях инновационного развития общества. Требования к правовой системе в условиях социальной трансформации**

Для эффективного правового регулирования инновационному государству *важно достичь баланса между динамичностью законодательства и стабильностью*, позволяющей системе эффективно функционировать максимально продолжительное время в одних и тех же условиях. Стабильное, предсказуемое законодательство остается залогом устойчивого развития государства и реализации им инновационной функции, в том числе поддержания благоприятного инвестиционного климата и бизнесклимата, жизненного уклада граждан.

*Стабильности законодательства способствуют:*

- кодификация, планирование и прогнозирование нормотворческой деятельности;
- повышение качества и эффективности законодательства;
- исключение пробелов в законе, ограничение частоты корректировок, не оказывающих существенного влияния на правоприменение.

*Стабильности мешают:*

- чрезмерно большое количество нормативных правовых актов, что снижает их качество, ведет к пробельности, коллизионности;
- необходимость приведения законодательства в соответствие с вновь принятыми актами большей юридической силы и международными договорами в целях обеспечения непротиворечивости и системности правового регулирования, что влияет на частоту корректировки нормативных правовых актов;
- многочисленные поправки, вносимые в акты законодательства в течение короткого периода времени.

#### **КРИТЕРИИ ОЦЕНКИ ВСТУПИТЕЛЬНОГО ИСПЫТАНИЯ**

Экзаменационное задание по дисциплине «Общая теория права» состоит:

- 1) из 25 тестовых заданий;
- 2) решения правового проблемного вопроса;
- 3) творческого правового задания.

1. **Тестовые задания** по общей теории права выполняются по трем разделам.

Раздел А – задания с одним правильным ответом.

Раздел Б – задания с правильным ответом, включающим несколько пунктов (положений), либо на логическое мышление.

Раздел В – задания открытого типа, включающие дополнение либо свободное изложение (конструирования).

Правильный и полный ответ на каждое тестовое задание оценивается:

- в 1 (один) балл по разделу А;
- в 2 (два) балла по разделу Б;
- в 3 (три) балла по разделу В.

Ответ на тестовое задание раздела Б, в котором имеет место более половины правильного ответа, но не содержится полного ответа, оценивается в 1 (один) балл. При этом в вопросах, правильный ответ на которые включает несколько пунктов (положений, тестовых заданий), в 1 (один) балл оценивается 50 % и более правильно отмеченных абитуриентом пунктов (раскрытых положений, выполненных заданий) при условии отсутствия внутри общего ответа на тестовое задание противоречий.

Неполный ответ на тестовое задание раздела В оценивается в 2 (два) балла, если в нем содержится более половины правильного ответа, и в 1 (один) балл, если в нем содержится менее половины правильного ответа.

Максимальная сумма баллов за выполнение тестовых заданий:

- по разделу А – 5 (пять) баллов;
- по разделу Б – 30 (тридцать) баллов;
- по разделу В – 15 (пятнадцать) баллов.

Общая максимальная сумма баллов по результатам выполнения тестовых заданий – 50 (пятьдесят) баллов.

**2. Решение правового проблемного вопроса** оценивается по следующим критериям (указывается максимально возможная отметка по каждому критерию):

Критерий оценивания	Отметка в баллах
Полнота (всесторонность) разрешения вопроса	7 (семь) баллов
Аргументация позиции со ссылкой на законодательство	6 (шесть) баллов
Знание теории и практики правового регулирования и (или) правоприменения	5 (пять) баллов
Предлагаемые варианты преодоления теоретических и практических правовых проблем, оригинальность способов решения, новизна в подходе к поиску ответа	4 (четыре) балла
Научный стиль и логичность изложения, степень владения профессиональной лексикой	3 (три) балла

Максимальная сумма баллов за второе письменное задание – 25 (двадцать пять) баллов.

3. **Творческое правовое задание** оценивается по следующим критериям (указывается максимально возможная отметка по каждому критерию):

Критерий оценивания	Отметка в баллах
Полнота (всесторонность) ответа	7 (семь) баллов
Аргументация позиции со ссылкой на законодательство	5 (пять) баллов
Знание коллизий правового регулирования, теоретических и практических проблем предложенного вопроса	5 (пять) баллов
Оригинальность предлагаемых способов решения вопроса, новизна в подходе к поиску ответа	5 (пять) баллов
Стиль и логичность изложения, степень владения профессиональной лексикой	3 (три) балла

Максимальная сумма баллов за третье письменное задание – 25 (двадцать пять) баллов.

Общая максимальная сумма баллов за 2 (два) письменных задания – 50 (пятьдесят) баллов.

Максимально возможное количество баллов за экзамен – 100 (сто) баллов. Итоговая оценка выставляется по десятибалльной шкале: от 1 (одного) балла до 10 (десяти) баллов. Оценка в 1 (один) или 2 (два) балла означает, что абитуриент не выдержал профильного испытания, оценка 3 (три) балла и выше является положительной.

Перевод суммы полученных баллов в оценку по десятибалльной шкале осуществляется по следующей схеме:

100-балльная шкала	10-балльная шкала
91–100	10
81–90	9
71–80	8
61–70	7
51–60	6
41–50	5
31–40	4
21–30	3
11–20	2
1–10	1

## ПРИМЕРНЫЙ ВАРИАНТ ЭКЗАМЕНАЦИОННОГО ЗАДАНИЯ

### Раздел А. ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ С ОДНИМ ПРАВИЛЬНЫМ ОТВЕТОМ (каждое задание оценивается в 1 балл)

**Задание 1.** Метафизика как философский метод познания в юриспруденции исходит: а) из ...; б) ...; в) ...; г) ....

**Задание 2.** Определите, верно ли утверждение. А. На республиканский референдум могут выноситься вопросы об установлении, изменении и отмене налогов. Б. На местный референдум могут выноситься вопросы, имеющие важнейшее значение для населения соответствующих административно-территориальных единиц. 1. Верно суждение А. 2. Верно суждение Б. 3. Верны оба суждения. 4. Оба суждения неверны.

**Задания 3–5** (аналогично).

### Раздел Б. ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ С ДВУМЯ ПРАВИЛЬНЫМИ ОТВЕТАМИ И БОЛЕЕ ЛИБО НА ЛОГИЧЕСКОЕ МЫШЛЕНИЕ (каждое задание оценивается в 2 балла)

**Задание 6.** Метод системного анализа в познании и преобразовании социально-правовой действительности представляет собой: а) ...; б) ...; в) ...; г) ...; д) ...; е) ... .

**Задание 7.** Сопоставьте каждое явление или процесс социально-правовой действительности с соответствующим их признаком:

1	Правосознание	а	...
2	Правовая культура	б	...
3	Правовой идеализм	в	...
		г	...

Ответы: 1) ...; 2) ...; 3) ... .

**Задание 8.** Впишите необходимое понятие или слова.

... – применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал, смысла законодательства, общих принципов права и принципов конкретных отраслей права.

**Задание 9.** Восстановите логическую цепочку (логический порядок) ... . Расположите по порядку стадии нормотворческой деятельности ... .

**Задания 10–20** (аналогично).

**Раздел В. ЗАДАНИЯ ОТКРЫТОГО ТИПА, ВКЛЮЧАЮЩИЕ  
ДОПОЛНЕНИЕ ЛИБО СВОБОДНОЕ ИЗЛОЖЕНИЕ  
(КОНСТРУИРОВАНИЯ)  
(каждое задание оценивается в 3 балла)**

**Задание 21.** Признаками права являются:

- а) общеобязательность;
- б) нормативность;
- в) \_\_\_\_\_;
- г) формальная определенность;
- д) \_\_\_\_\_;
- е) \_\_\_\_\_.

**Задание 22.** Государство – это \_\_\_\_\_.

**Задание 23.** Республика Беларусь признает приоритет \_\_\_\_\_ и обеспечивает соответствие им законодательства.

**Задания 24–25** (аналогично).

**ПИСЬМЕННЫЕ ЗАДАНИЯ**

**Задание 1.** Письменное решение правовой проблемной ситуации (казуса, спора, коллизии, конфликта интересов и пр.) по общей теории права (25 баллов).

**Примеры.**

1. Раскройте при помощи кругов Эйлера либо иным способом соотношение объема понятий (правовая система, система права, правовая семья, система законодательства), объясните ответ: \_\_\_\_\_.

2. Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах (п. 1 ст. 9 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

Раскройте содержание понятия «злоупотребление правом» (8 баллов).

Назовите, с какими категориями юриспруденции соотносится данное понятие (8 баллов).

Объясните, почему право запрещает злоупотребление правом (9 баллов).

**Задание 2.** Письменное творческое задание (вопрос) и (или) правовое эссе по общей теории права (25 баллов).

**Пример 1.** Письменное творческое задание (вопрос) по общей теории права

1. Основные направления и сущность социологической школы правопонимания. Укажите на ее слабые и сильные стороны. Приведите примеры целесообразности использования социологического правопонимания в правовом регулировании.

2. Опубликование и вступление нормативных правовых актов в силу. Раскройте порядок неофициального опубликования нормативных правовых актов в Республике Беларусь (6 баллов).

Назовите источник (источники) неофициального опубликования нормативных правовых актов в Республике Беларусь (4 балла).

Перечислите правила неофициального опубликования нормативных правовых актов в Республике Беларусь (7 баллов).

Соотнесите официальное и неофициальное опубликование нормативных правовых актов (8 баллов).

**Пример 2.** Подготовка правового эссе по общей теории права.

1. Взаимодействие права и морали. Приведите примеры использования моральных норм в правовом регулировании.

2. Соотношение функций права и государства. Перечислите и охарактеризуйте основные функции государства и права (8 баллов).

Перечислите и охарактеризуйте собственно правовые функции и объясните, каким образом государство обеспечивает их реализацию (8 баллов).

Раскройте сущность экологической функции государства и права на современном этапе (9 баллов).

## БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Сільчанка, М. У. Агульная тэорыя права: навуч. дапам. / М. У. Сільчанка, В. В. Сядзельнік, С. А. Жаўняровіч; пад рэд. М. У. Сільчанкі. – Гродна: ГрДУ, 2004. – 298 с.
2. Алексеев, С. С. Общая теория права: в 2 т. / С. С. Алексеев. – Москва: Юрид. лит., 1982. – Т. 2. – 360 с.
3. Теория государства и права: учебник и практикум для прикладного бакалавриата: в 2 т. / А. П. Альбов, А. А. Тедеев, С. С. Горохова [и др.]; под общ. ред. А. П. Альбова, С. В. Николюкина. – Москва: Изд-во «Юрайт», 2019. – Т. 1: Общая часть. – 134 с.
4. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права: учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский; под ред. В. А. Кучинского. – Минск: Академия МВД Респ. Беларусь, 2013. – 479 с.
5. Вишневский, А. Ф. Общая теория государства и права: учебник / А. Ф. Вишневский, Н. А. Горбатов, В. А. Кучинский; под ред. В. А. Кучинского. – Минск: Академия МВД РБ, 2013. – 479 с.
6. Гуляихин, В. Н. Правовая культура как объект научного исследования: методологические подходы, структура и критерии оценки / В. Н. Гуляихин // Юридические исследования. – 2013. – № 4. – С. 135–158.
7. Демидова, И. А. Правовая культура современного белорусского общества: методология исследования, вопросы понимания и совершенствования: монография / И. А. Демидова. – Могилев: УО «Могилевский институт МВД Республики Беларусь», 2021. – 396 с.
8. Демидова, И. А. Правомерное поведение в структуре правовой культуры / И. А. Демидова // Вестн. факультета бизнеса и права. – 2019. – № 1. – С. 83–91.
9. Доржиев, Ж. Б. Теория государства и права: учеб.-метод. пособие / Ж. Б. Доржиев. – Улан-Удэ: Изд-во ВСГТУ, 2005. – 327 с.
10. Дробязко, С. Г. Принципы в праве / С. Г. Дробязко // Проблемы развития юр. науки и совершенствование правопр. практики: сб. науч. тр. – Минск: БГУ, 2005. – С. 27–33.
11. Зрячкин, А. Н. Правовой нигилизм: причины и пути их преодоления: автореф. дис. ... канд. юрид. наук 12.00.01 / Зрячкин Александр Николаевич; Саратов. гос. акад. права. – Саратов, 2007. – 31 с.
12. Керимов, Д. А. Философия и философия права / Д. А. Керимов // Право и образование. – 2002. – № 5. – С. 4–26.
13. Корельский, В. П. Теория государства и права / В. П. Корельский, В. Д. Перевалов. – Москва: Норма, 2004. – 484 с.
14. Кудрявцев, В. Н. Правовое поведение: норма и патология / В. Н. Кудрявцев. – Москва, 1982. – 287 с.
15. Лагун, Д. А. Общая теория права: курс лекций / Д. А. Лагун. – Минск: БГУ, 2010. – 184 с.
16. Лебедев, А. Ф. Общая теория права: учеб. пособие / А. Ф. Лебедев. – Минск: Изд-во Гревцова, 2013. – 304 с.
17. Лейст, О. Э. Сущность права: проблемы теории и философии права / О. Э. Лейст. – Москва: Зерцало, 2002. – 279 с.
18. Марченко, М. Н. Теория государства и права: учебник / М. Н. Марченко. – Москва, 2017. – 432 с.
19. Марченко, М. Н. Проблемы теории и методологии познания современной конституции России / М. Н. Марченко // Вестн. Московского гос. обл. ун-та. Серия: Юриспруденция. – 2015. – № 3. – С. 63–75.

20. Матюк, В. В. Закономерности развития права как социального явления / В. В. Матюк // Тенденции и перспективы развития социотехнической среды: материалы III Междунар. науч.-практ. конф., г. Москва, 12 дек. 2017 г. – Москва: Негосударственное образовательное частное учреждение высшего образования «Московский экономический институт», 2017. – С. 73–77.
21. Матюк, В. В. Законный интерес как объект правовой охраны в Республике Беларусь / В. В. Матюк // Организационно-правовые аспекты инновационного развития АПК: сб. науч. тр., г. Горки, 22–23 апр. 2010 г. / Белорус. гос. с.-х. акад., Западнопомор. технол. ун-т в Щецине. – Горки, 2010. – Т. 7. – С. 316–320.
22. Матюк, В. В. Законный интерес как правовая категория / В. В. Матюк // Вестн. факультета бизнеса и права. – 2019. – № 1. – С. 91–99.
23. Матюк, В. В. К вопросу о содержании понятия «обход закона» / В. В. Матюк, Р. А. Фисун // Социальная значимость правовых знаний в жизни российского общества: материалы Междунар. науч.-практ. конф., г. Воронеж, 2 дек. 2016 г. / под общ. ред. Н. И. Бухтоярова, В. Н. Плаксина, С. Н. Махиной, Т. М. Куценко. – Воронеж: Воронежский гос. аграр. ун-т им. Императора Петра I, 2016. – С. 204–208.
24. Матюк, В. В. Отражение категории «законный интерес» в текстах кодексов Республики Беларусь / В. В. Матюк // Государство и право в XXI веке: актуальные проблемы теории и практики: сб. материалов Междунар. науч.-практ. конф., 19–20 мая 2016 г. / отв. за выпуск О. Н. Городнова. – Чебоксары: Чебоксарский кооперативный институт (филиал) автономной некоммерческой образовательной организации высшего образования Центросоюза Российской Федерации «Российский университет кооперации», 2016. – С. 165–172.
25. Морозова, Л. А. Теория государства и права: учебник / Л. А. Морозова. – 5-е изд., перераб. и доп. – Москва: Норма; НИЦ ИНФРА-М, 2014. – 464 с.
26. Мусатов, Ф. В. Становление науки теории государства и права в отечественной юриспруденции / Ф. В. Мусатов // Электронное приложение к «Российскому юридическому журналу». – 2013. – № 4. – С. 5–14.
27. Нерсесянц, В. С. Философия права: учебник / В. С. Нерсесянц. – Москва: ИНФРА-М; Норма, 1997. – 647 с.
28. О состоянии конституционной законности в Республике Беларусь: решение Конституционного Суда Респ. Беларусь, 10 марта 2022 г., № Р-1303/2022 // Нац. правовой Интернет-портал Респ. Беларусь. – 15.03.2022. – 6/1837 (дата обращения: 15.09.2025).
29. Общая теория права: пособие / Белорусский государственный университет; под ред.: С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. – Электрон. текстовые дан. – Минск: [б. и.], 2014. – эл. жестк. диск. – Загл. с титул. экрана. – Электрон. версия печ. публикации.
30. Общая теория права: пособие / В. А. Абрамович, Г. А. Василевич, И. Л. Вершок [и др.]; под общ. ред. С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. – Минск: БГУ; Изд-во «Четыре четверти», 2014. – 416 с.
31. Общая теория права: учеб.-метод. комплекс / сост. и общ. ред. А. Н. Пугачева. – 2-е изд., с изм. – Новополоцк: ПГУ, 2007. – 424 с.
32. Общая теория права: учеб.-метод. комплекс / сост.: А. М. Абрамович, С. Г. Дробязко, С. А. Калинин, Д. А. Лагун. – Минск: БГУ, 2009. – 222 с.
33. Основы социальной концепции Русской Православной Церкви // Официальный портал Белорусской Православной Церкви. – URL: <http://www.church.by/docs/osnovy-socialnoj-koncepcii-russkoj-pravoslavnoj-cerkvi> (дата обращения: 15.09.2025).
34. Правовая система Российской Федерации: учебник / под ред. Г. Ф. Ручкиной, А. П. Альбова. – Москва: Юстиция, 2018. – 486 с.

35. Проблемы общей теории права и государства: учебник / Н. В. Варламова [и др.]; под общ. ред. В. С. Нерсисянца. – Москва: Норма; ИНФРА-М, 2002. – 813 с.
36. Репьев, А. Г. Правовые категории «законность» и «дисциплина»: опыт системного исследования / А. Г. Репьев, А. М. Репьева // Изв. высш. учеб. заведений. Поволжский регион. Общественные науки. – 2014. – № 1 (29). – С. 22–32.
37. Рундквист, А. Н. Соотношение принципов справедливости и законности. Критерии несправедливости закона / А. Н. Рундквист // Юридические исследования. – 2020. – № 1. – С. 47–58.
38. Рыжик, А. В. Законные интересы в праве собственности (теоретико-правовое исследование на примере Республики Беларусь и Российской Федерации): монография / А. В. Рыжик, В. В. Матюк. – Горки: БГСХА, 2015. – 338 с.
39. Саакян, М. В. Пути повышения правовой культуры российского общества / М. В. Саакян // Вестн. Адыгейского гос. ун-та. Серия 1: Регионоведение: философия, история, социология, юриспруденция, политология, культурология. – 2010. – № 2. – С. 129–131.
40. Саидов, А. Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): учебник / А. Х. Саидов; под ред. В. А. Туманова. – Москва: Юрист, 2003. – 448 с.
41. Сільчанка, М. У. Агульная тэорыя права: навуч. дапам. / М. У. Сільчанка, В. В. Сядзельнік, С. А. Жаўняровіч; пад рэд. М. У. Сільчанкі. – Гродна: ГрДУ, 2004. – 345 с.
42. Стрыгина, С. В. Правовая культура современной России / С. В. Стрыгина // Изв. Сарат. ун-та. Нов. сер. Сер. Экономика. Управление. Право. – 2007. – № 1. – С. 69–72.
43. Стуканов, В. Г. Теоретико-методологические вопросы изучения правосознания / В. Г. Стуканов // Инновационные образовательные технологии. – 2013. – № 1 (33). – С. 30–34.
44. Теория государства и права: учебник и практикум для прикладного бакалавриата: в 2 т. / А. П. Альбов, А. А. Тедеев, С. С. Горохова [и др.]; под общ. ред. А. П. Альбова, С. В. Николокиной. – Москва: Изд-во «Юрайт», 2019. – Т. 1: Общая часть. – 134 с.
45. Теория государства и права: учебник / под ред. М. Н. Марченко. – Москва: Зерцало, 2004. – 800 с.
46. Терентьева, К. С. Структура и функции правосознания / К. С. Терентьева // Инновационная наука. – 2015. – № 6–2. – С. 217.
47. Усманова, Е. Ф. Задачи правовой культуры и ее роль в правотворческой и правоприменительной деятельности / Е. Ф. Усманова // Мир науки и образования. – 2015. – № 2. – С. 12.
48. Шафалович, А. А. Вызовы и перспективы правового регулирования на пути к инновационному типу (на примере Республики Беларусь) / А. А. Шафалович // Teisė (Vilniaus Universiteto žurnalai). – 2018. – Т. 108. – С. 127–134.
49. Шафалович, А. А. Общая теория права: учеб. пособие / А. А. Шафалович. – 3-е изд., перераб. и доп. – Минск: Амалфея, 2023. – 552 с.
50. Шафалович, А. А. Право, государство и инновационное развитие: некоторые теоретические проблемы / А. А. Шафалович // Науч. тр. Бел. гос. экон. ун-та / редкол.: В. Н. Шимов (гл. ред.) [и др.]. – Минск: БГЭУ, 2019. – Вып. 12. – 528 с.

## СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	4
СОДЕРЖАНИЕ УЧЕБНОГО МАТЕРИАЛА.....	10
Тема 1. Понятие и предмет общей теории права.....	18
Тема 2. Методология и методы общей теории права.....	24
Тема 3. Право в системе социального регулирования.....	29
Тема 4. Сущность права.....	35
Тема 5. Основные подходы к определению понятия «право».....	47
Тема 6. Происхождение права: общая характеристика.....	60
Тема 7. Типология права: формационный и цивилизационный подходы.....	67
Тема 8. Нормы права.....	73
Тема 9. Правовые отношения.....	79
Тема 10. Система права.....	85
Тема 11. Общество, личность и право.....	102
Тема 12. Сущность и происхождение государства.....	112
Тема 13. Формы государства.....	119
Тема 14. Механизм (аппарат) государства.....	127
Тема 15. Правовое государство.....	132
Тема 16. Правосознание и правовая культура.....	139
Тема 17. Источники права.....	146
Тема 18. Правотворчество.....	159
Тема 19. Механизм правового регулирования.....	171
Тема 20. Реализация права.....	176
Тема 21. Толкование права.....	182
Тема 22. Законность и правопорядок.....	186
Тема 23. Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность.....	194
Тема 24. Право и инновационное развитие общества.....	205
КРИТЕРИИ ОЦЕНКИ ВСТУПИТЕЛЬНОГО ИСПЫТАНИЯ.....	211
ПРИМЕРНЫЙ ВАРИАНТ ЭКЗАМЕНАЦИОННОГО ЗАДАНИЯ.....	214
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	217