

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
МИНИСТЕРСТВО ТРАНСПОРТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное агентство морского и речного транспорта
Санкт-Петербургский государственный университет
водных коммуникаций

П РАВОВЕДЕНИЕ



Коллектив авторов
Правоведение. Учебник
для вузов морского и
речного транспорта
Серия «Учебники и учебные пособия
(Юридический Центр Пресс)»

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=11280063

*Правоведение. Учебник для вузов морского и речного транспорта:
Юридический центр Пресс; Санкт-Петербург; 2008
ISBN 978-5-94201-558-9*

Аннотация

Учебник составлен на базе новейшего отраслевого законодательства. В нем в соответствии с государственным образовательным стандартом излагаются базовые теоретико-методологические и практические вопросы. Данный учебник предназначен для правовой подготовки студентов высших учебных заведений, готовящих специалистов для транспортного комплекса; он дополнен авторскими разработками и содержит разделы и главы, посвященные вопросам правового регулирования транспортных, таможенных отношений,

отношений, связанных с морской перевозкой грузов и пассажиров.

Содержание

Предисловие	7
Раздел I	12
Глава 1	12
§ 1. Понятие права	12
§ 2. Норма права	18
§ 3. Право и закон	24
§ 4. Правоотношение и правонарушение	26
Глава 2	31
§ 1. Понятие и признаки государства	31
§ 2. Социальная сущность и функции государства	38
§ 3. Форма государства	47
§ 4. Механизм государства	66
Раздел II	72
Глава 3	72
§ 1. Понятие, предмет и метод конституционного права как отрасли российского права	72
§ 2. Субъекты конституционного права	78
§ 3. Источники конституционного права	79
§ 4. Конституционное право как наука и учебная дисциплина	82
Конец ознакомительного фрагмента.	92

Правоведение. Учебник для вузов морского и речного транспорта

Научный редактор Б. Б. Тангиев

Рекомендовано УМО по образованию в области эксплуатации водного транспорта в качестве учебника для студентов (курсантов) высших учебных заведений морского и речного транспорта

Рецензенты:

проректор по учебно-методической работе, декан юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета аэрокосмического приборостроения, д-р юрид. наук, проф., Заслуженный юрист РФ, член-корреспондент МАН ВШ **В. М. Боер**;

начальник кафедры транспортной юриспруденции и безопасности дорожного движения Санкт-Петербургского университета МВД России, д-р юрид. наук, проф. **А. С. Квитчук**;

проф. кафедры теории и истории государства и права Санкт-Петербургского военного института внутренних

войск МВД России, д-р юрид. наук, проф. **С. Г. Лысенков**;
заведующий кафедрой гражданско-правовых дисциплин
Российского государственного педагогического университе-
та им. А. И. Герцена, Заслуженный работник высшей школы
РФ, д-р юрид. наук, проф. **Ю. Б. Шубников**

© Авторский коллектив, 2008

© Г. Л. Гладков, предисловие, 2008

© Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2008

Предисловие

Настоящий учебник подготовлен с целью создания основы учебно-методической базы правовой подготовки студентов высших учебных заведений, обучающихся по транспортным специальностям. Необходимость получения последними правовых знаний обусловлена не только тем, что ни один выпускник вуза не сможет в условиях формирования современного демократического государства реализовать себя как профессионал без надлежащих правовых знаний. Студентам учебных заведений транспортного профиля по их окончании так или иначе придется столкнуться с проблемами, решение которых лежит в сфере правового регулирования отношений, связанных с морской и речной перевозкой грузов и пассажиров, таможенных и иных подобных отношений. Это говорит о том, что место и значение учебной дисциплины «Правоведение», которая читается на всех факультетах транспортных вузов, трудно переоценить.

При написании учебника его авторы стремились отразить в нем идеи и указания, высказанные Президентом Российской Федерации в его ежегодном послании Федеральному Собранию Российской Федерации от 27 апреля 2007 г. В указанном документе глава Российского государства отметил, что особого внимания требует транспортная отрасль экономики страны, которая в дальнейшем должна функциониро-

вать более эффективно, чем в настоящее время. Об этом говорит хотя бы то, что ежегодная сумма экономических потерь на транспорте оценивается более чем в 3 % ВВП, тогда как на нужды обороны тратится 2,7 % ВВП, мобильность же населения России почти в 2,5 раза ниже, чем в развитых зарубежных странах.

Ряд положений послания президента РФ В. В. Путина посвящен специально морскому и внутреннему водному транспорту. «Я уже несколько лет говорю, – указано в нем, – о необходимости развития морских портов. В то же время ситуация практически не улучшается. Наши грузопотоки продолжают идти через иностранные порты...

Нужно незамедлительно сделать следующие шаги. Прежде всего, разработать и принять инвестиционные программы развития российских портов. Уже в этом году решить вопрос с оформлением земли под развитие портовой инфраструктуры. И, наконец, принять соответствующий закон и определиться с созданием нескольких свободных портовых зон с льготным режимом налогообложения.

Существенным фактором сокращения издержек в экономике должно стать развитие речных перевозок. Необходимо реализовать проекты по увеличению пропускной способности внутренних водных путей. В том числе, модернизировать Волго-Донской и Волго-Балтийский каналы.

Предлагаю правительству также проработать вопрос о создании международного консорциума по строительству вто-

рой линии Волго-Донского канала. Эта новая транспортная артерия позволит кардинальным образом улучшить судоходное сообщение между Каспийским и Черным морями...»¹

Внимание, которое уделяется модернизации и развитию транспортной инфраструктуры Президентом, органами представительной и исполнительной власти Российской Федерации, в первую очередь означает, что экономика страны нуждается в высококвалифицированных специалистах в этой области. Вкладом в решение данной задачи станет обеспечение транспортных вузов учебно-правовой литературой с целью усиления правовой подготовки будущих выпускников, которые должны не только владеть знаниями по профильным предметам своей специальности, но и быть юридически подготовленными для успешного выполнения своих профессиональных обязанностей.

В связи с этим одной из особенностей данного учебника является включение в его структуру глав, посвященных не только отраслям права, изучение которых предусмотрено в курсе «Правоведение» в соответствии с государственным стандартом подготовки специалистов с высшим образованием, но и некоторых других элементов системы российского права, знание которых необходимо при работе на водном транспорте. Поэтому, помимо изложения основ теории права и государства, базовых отраслей права (конституционно-

¹ Послание Федеральному Собранию Российской Федерации Президента России Владимира Путина // Российская газета. № 4353. 2007. 27 апреля.

го, административного, уголовного и гражданского), в него вошли и разделы, касающиеся многих специальных отраслей права – семейного, трудового, экологического, земельного, таможенного. Материалы учебника дают представление также и о международном праве. Значительное место уделено транспортному праву, в том числе характеристике правового регулирования отношений в сфере регламентации перевозок на море и по внутренним водным путям.

Авторский коллектив учебника включает ведущих специалистов в области права, работающих в Санкт-Петербургском государственном университете водных коммуникаций, а также опытных преподавателей других вузов Санкт-Петербурга, одним из направлений научной специализации которых является правовая регламентация деятельности транспорта. В процессе написания данного учебника широко использовались материалы, накопленные при подготовке предыдущих трех учебных пособий с аналогичным названием – «Правоведение». Учтены опыт применения их в учебном процессе, результаты усвоения материала студентами, что позволило усовершенствовать образовательные технологии, методические подходы к формированию текстов каждой главы данного учебника. Это дает основание полагать, что настоящее издание может стать новым шагом к овладению студентами транспортных вузов необходимыми правовыми знаниями по их специализации.

*Ректор СПбГУВК, действительный член РАТ,
доктор технических наук, профессор
Г. Л. Гладков*

Раздел I

Основы теории права и государства

Глава 1

Основы теории права

§ 1. Понятие права

Одним из условий поддержания социальной стабильности в государстве и обществе является соблюдение людьми определенных правил поведения, при помощи которых устанавливаются рамки возможного (должного) поведения, а также определяются различного рода запреты. Первоначально общественные отношения регулировались при помощи мононорм – специфических правил, в основу которых были положены моральные, религиозные, традиционные установки. При этом мононормы принимались, гарантировались и санкционировались всем обществом, создавая тем самым основу общественного самоуправления. Постепенно отношения между людьми усложнялись (совершенствовались ору-

дия труда, возникали новые типы социальных связей, укрупнялись социальные группы), что в свою очередь предопределило возникновение качественно отличных от ранее существовавших регулятивных систем. Возникновение государства как формы социальной организации и публичной власти привело к созданию специальной комплексной системы, объединявшей правила поведения, обязательные для всех граждан (подданных) государства независимо от их пола, возраста, профессии. Эти правила устанавливались от имени государства, их реализация обеспечивалась при помощи государственных гарантий, а нарушение вызывало адекватную реакцию государства, связанную с применением к виновному соответствующих мер ответственности (санкций). Совокупность таких правил получила название права. С одной стороны, право означало, что использующий его субъект подчиняется определенным правилам, а с другой – что эти правила в свою очередь являются наиболее «правильными» по сравнению с другими (моральными, традиционными, семейными и т. д.). Таким образом, в наиболее общем виде *право можно определить как совокупность общезначимых, общеобязательных правил поведения, при помощи которых регулируются общественные отношения.*

Проблема понимания сущности и признаков права носит в достаточной степени дискуссионный характер. Как правило, рассматривая основные типы правопонимания, говорят о нормативистском, социологическом и естественноправовом

подходах.

Сторонники нормативистского подхода полагают, что правом является «возведенная в закон воля государства». При этом обязательным условием установления правового предписания является его формальное закрепление в специальном документе – нормативно-правовом акте. Правило поведения, не получившее подобного рода закрепления, не может рассматриваться в качестве правового и, следовательно, не имеет юридического значения.

Социологический подход, не отвергая значимости формальных (писаных) источников права, вместе с тем предполагает, что в реальной жизни правом является не только само юридическое предписание, но и то общественное отношение, которое возникло на основании этого предписания и которое нередко достаточно сильно отличается от установленного эталона (образца).

В рамках естественно-правового подхода обосновывается различие позитивного права как результата искусственной правотворческой деятельности (государства, общества, непосредственно человека) и права естественного – комплекса возможностей, возникающих у человека с момента рождения и существующих у него независимо от того, гражданином какого государства он является (право на жизнь, свободу, продолжение рода, собственность и т. д.).

В современной правовой науке понимание права предполагает совокупность объективного и субъективного права.

Объективное право – это комплекс общезначимых, общеобязательных правил поведения, действующих в отношении всех людей (социальных групп и организаций), находящихся на территории государства. Реализация объективного права не зависит от того, принимают участники общественных отношений соответствующие предписания в качестве полезных для себя либо, напротив, считают их бесполезными или даже вредными (к примеру, к таким «вредным» для современного субъекта права юридическим предписаниям можно отнести обязанность воинской службы, налоговое бремя и т. д.). Кроме того, реализация объективного права осуществляется независимо от того, вступает субъект в отношения непосредственно или нет (реализация положений уголовного кодекса, осуществляется в независимости от того, совершает лицо предусмотренные кодексом преступные деяния или нет).

Признаками объективного права являются:

- публичность: нормы объективного права принимаются от имени всех членов сообщества и обладают властным характером в отношении всех;
- нормативность: при помощи норм объективного права устанавливаются стандарты (эталоны, образцы) общезначимого и общеобязательного поведения;
- непосредственная связь с государством: нормы объективного права устанавливаются непосредственно от имени государства и получают формальное юридическое закрепле-

ние в издаваемых компетентными государственными органами документах – нормативно-правовых актах;

– гарантированность: реализация предписаний объективно-правового характера обеспечивается системой государственных гарантий, в том числе связанных с применением государственного принуждения;

– санкционированность: нормы объективного права санкционированы государством. С одной стороны, санкционированный характер предполагает одобрение государством закрепленного нормой правила поведения, признание его социально полезным, а с другой – устанавливает меру негативной юридической ответственности на случай нарушения этого правила.

Субъективное право – комплекс прав и обязанностей, реализация которых находится в непосредственной зависимости от воли заинтересованных лиц и невозможна вне правоотношений (в частности, для возникновения семейных прав и обязанностей необходимо, чтобы заинтересованные лица добровольно вступили в семейные правоотношения – заключили друг с другом семейный союз). В рамках субъективного права заинтересованное лицо может:

а) самостоятельно, своими осознанными добровольными действиями обеспечивать реализацию собственного законного интереса (обеспечивать собственное благосостояние, повышать образовательный и культурный уровень и т. д.);

б) требовать от других участников (контрсубъектов) пра-

воотношений соответствующих активных действий, направленных на удовлетворение собственного интереса (покупатель вправе требовать от продавца предоставления соответствующего товара);

в) требовать от государства помощи в реализации субъективного права (ходатайствовать о приобретении права на гражданство данного государства); объективного разрешения конфликта (рассмотрение дел в сфере гражданского и арбитражного процесса); восстановления нарушенного права и возмещения причиненного ущерба (восстановление на рабочем месте в случае незаконного перевода/увольнения).

Важнейшим признаком права является его неразрывная связь с государством. Право и государство возникают в результате объективного общественного развития и представляют собой взаимосвязанные и взаимно обуславливающие друг друга категории. Эта взаимосвязь проявляется в следующем:

– право не может развиваться и функционировать без государства, поскольку в основу общеобязательности правовых норм положен принцип публичности государственной власти (нормы права принимаются государством от имени всех членов сообщества и действуют в отношении всего сообщества). Государство выступает в качестве основного гаранта реализации юридических предписаний, при необходимости обеспечивая действенность правовых установок принудительным путем;

– государство нуждается в праве, так как правовое закрепление государственно-властных предписаний придает им легитимный (законный) характер, обуславливая тем самым нормальное функционирование структурных механизмов политико-правовой системы.

§ 2. Норма права

Правовая (юридическая) норма является одной из разновидностей социальных норм – правил поведения, регулирующих отношения между людьми. Так же как и другие социальные нормы (религиозные, нравственные, корпоративные), юридические нормы определяют своего рода образцы (эталоны) человеческого поведения в стандартных ситуациях, закрепляют меры ответственности за нарушение установленных предписаний.

Основными отличительными чертами, позволяющими выделить правовую норму, являются ее общезначимость и общеобязательность. В совокупности эти свойства придают норме права публичный характер (принимается от имени всех членов сообщества, действует в отношении всего сообщества). Общезначимость правовой нормы означает, что содержащееся в ней предписание регулирует отношения, имеющие важное значение для абсолютного большинства людей, формирующих данное сообщество. Общеобязательность нормы права означает, что закрепленное в

ней правило поведения носит властный характер и является обязательным для всех субъектов в независимости от их статуса (социального и материального положения, возраста, пола, вероисповедания и т. д.). В случае необходимости реализация правовой нормы может обеспечиваться при помощи принуждения. Другими признаками правовой нормы являются:

- непосредственная связь с государством. Норма права устанавливается от имени государства, обеспечивается системой государственных гарантий и санкций (мер юридической ответственности за нарушение правовых предписаний);
- формально-юридическое закрепление. Нормы права излагаются в специальных документах – нормативно-правовых актах, которые разрабатываются и принимаются компетентными государственными органами в порядке установленной законом процедуры.

Таким образом, *правовая норма – это принимаемое от имени государства и обеспечиваемое его принудительной силой общеобязательное правило поведения субъектов (индивидов и организаций), содержащее меру их свободы и ответственности, регулирующее типовые юридически значимые общественные отношения.*

Классификация юридических норм. В основу классификации юридических норм положены различные критерии:

- а) По предмету правового регулирования (отраслевому

признаку) юридические нормы подразделяются на нормы государственного, административного, гражданского, уголовного, трудового, гражданско-процессуального и других отраслей права.

В свою очередь отраслевые нормы делятся на нормы материального и процессуального права.

Материальные правовые нормы закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т. д. (нормы конституционного, административного, гражданского, уголовного права).

Процессуальные правовые нормы регулируют организационные отношения и носят сугубо процедурный, управленческий характер. При помощи предписаний процессуального характера определяются порядок, формы и методы реализации норм материального права; регулируются деятельность правоприменительных органов, порядок ведения ими юридических дел.

б) По функциональной роли в механизме правового регулирования общественных отношений нормы права подразделяются на классические нормы-правила и специализированные нормы (дефиниции, цели, принципы).

Нормы-правила содержат характеристику вариантов возможного, должного и недопустимого поведения. При этом они в свою очередь подразделяются на регулятивные и охранительные.

Регулятивные нормы устанавливают права и обязанности

субъектов, направлены на урегулирование правомерного поведения, формулируют положительные предписания в праве.

Охранительные нормы предусматривают отрицательную реакцию государства на правонарушение, предусматривают применение к нарушителю негативных мер в форме государственного принуждения.

Специализированные нормы закрепляют основные понятия и принципы правового регулирования; формулируют его цели и задачи; обозначают возможные перспективы развития юридических институтов. К этому виду правовых норм относятся нормы-начала, нормы-принципы, нормы-цели, нормы-дефиниции.

Нормы-начала – это предписания, конституционно закрепляющие основы социально-экономической, политической и государственной жизни, взаимоотношений государства и личности, прав и свобод граждан. Нормы-начала в своем большинстве сосредоточены в Основном законе государства.

Нормы-принципы закрепляют основные направляющие начала юридической деятельности (например, в Конституции РФ закрепляется норма-принцип, согласно которой основу формирования государственной власти в России составляет принцип разделения властей).

Нормы-цели – определяют и юридически закрепляют перспективные цели политико-правового развития. В частно-

сти, своеобразной нормой-целью является преамбула Конституции США, гласящая: «Мы, народ Соединенных Штатов, в целях образования более совершенного Союза, утверждения правосудия, обеспечения внутреннего спокойствия, организации совместной обороны, содействия общему благосостоянию и обеспечения нам и нашему потомству свободы, учреждаем и принимаем эту Конституцию для Соединенных Штатов Америки».

Нормы-дефиниции содержат определения конкретных юридических понятий. К примеру, ст. 209 УК РФ устанавливает, что «под бандой следует понимать устойчивую вооруженную группу двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации».

в) По субъекту правотворчества и юридической силе, т. е. в зависимости от органа, их издавшего, юридические нормы подразделяются на нормы, получающие закрепление в законах (основным из которых является Конституция), обладающие высшей юридической силой, и нормы, содержащиеся в подзаконных нормативных актах, издаваемых на основании и во исполнение законов.

г) По действию в пространстве различаются нормы общего и ограниченного действия (локальные).

Нормы общего действия действуют на всей юрисдикционной территории государства (нормы, закрепленные в Конституции РФ).

Локальные нормы – правила поведения, действующие

в пределах обособленного территориального образования (правила поведения, закрепленные в нормативных актах, принимаемых и действующих на территориях субъектов РФ).

е) По характеру содержащихся в них предписаний нормы делятся на управомочивающие, предписывающие, запрещающие.

Управомочивающие нормы права определяют правила возможного поведения субъектов.

Предписывающие нормы права устанавливают правила должного поведения субъектов.

Запрещающие нормы обязывают субъектов воздерживаться от совершения определенных деяний, признанных законодателем противоправными.

ж) По действию во времени различаются постоянные и временные нормы.

Постоянные не ограничены в своем действии по времени и действуют вплоть до отмены.

Временные нормы действуют в течение формально определенного промежутка времени. Последний может определяться календарным сроком (нормы, закрепленные в национальном бюджете, действуют в течение календарного года) или фактической ситуацией (нормы, закрепленные чрезвычайным законодательством, имеют юридическую силу только в период чрезвычайного положения).

Структура правовой нормы. Правовая норма состоит

из трех взаимосвязанных элементов: гипотезы, диспозиции и санкции.

Гипотеза – часть правовой нормы, указывающая на условия, при наступлении (ненаступлении) которых реализуется закрепленное в норме правовое предписание. В гипотезе излагаются фактические обстоятельства, при наличии которых у лиц возникают, прекращаются или изменяются предусмотренные нормой юридические права и обязанности.

Диспозиция – часть нормы права, непосредственно раскрывающая содержание правила поведения, формулирующая права и обязанности субъектов в рамках урегулированных данной нормой правоотношений.

Санкция – часть правовой нормы, в которой определяют вид и мера государственного взыскания, применяемого к нарушителю, не выполняющему либо нарушающему закрепленное нормой правовое предписание.

§ 3. Право и закон

Соотношение права и закона является центральной проблемой правоведения и правопонимания. Данный вопрос актуален как в теоретическом, так и в прикладном, практическом значении.

К проблеме соотношения права и закона, как и к вопросу о соотношении государства и права, существуют различные подходы.

Один из них ориентирован на то, что государство является единственным и исключительным источником права, а все, что записано в оформленном как закон документе (акте), и есть право.

Стремление отождествить право и закон имеет определенные основания: в этом случае рамки права строго формализуются, правом признается лишь то, что возведено в ранг закона; вне закона права нет и быть не может. Если под правом понимать только нормы права, то вывод о тождестве права и закона неизбежен, поскольку вне источников права юридические нормы не существуют.

Однако право нельзя сводить лишь к нормам права. Поэтому в научной юридической литературе существует и другой, более распространенный взгляд на проблему соотношения права и закона, который основывается на том, что право как регулятор общественных отношений считается по меньшей мере относительно независимым от государства и закона или даже предшествующим закону.

Государство – исключительный творец и источник законов, но отнюдь не права. Формула «право создается обществом, а закон – государством» наиболее точно разграничивает право и закон. Одним из сторонников данного подхода является академик В. Н. Кудрявцев. Он выделяет три аспекта различия права и закона.

Первый, наиболее элементарный, – различие понятий по объему. Право – более широкое понятие. Кроме закона, т. е.

акта высшей представительной власти, существуют указы, постановления, распоряжения и другие нормативные предписания, нормы международного права, явно не сводимые к законам. Если право включает в себя не только нормы, но и правовые отношения, и правосознание, то отличие его (права) от закона становится еще более определенным.

Второй аспект – различие права и закона по происхождению. Закон издается государством, а право предшествует закону, непосредственно возникая из общественных потребностей.

Наконец, третий аспект – различие права и закона по содержанию. В отличие от закона, праву присущи признаки равенства и свободы. Принципы права вечны, неизменны, демократичны и гуманны. Следовательно, если закон может быть всяким – хорошим или плохим; удачным или неудачным, гуманным или бесчеловечным, – то право мыслится как своеобразный идеал добра, гуманизма, общечеловеческой справедливости.

§ 4. Правоотношение и правонарушение

Рассмотрение юридической природы правового отношения целесообразно начать с определения сущностных критериев, положенных в основание данного феномена. Представляется, что таких критериев два. Во-первых, правовое отношение (правоотношение) – это форма социального взаимо-

действия, в рамках которой реализуются субъективные права и обязанности членов сообщества. Во-вторых, поведение участников правоотношений (субъектов) регламентировано нормами права.

Таким образом, *правоотношение – это социальное отношение, урегулированное правовыми актами, исходящими от государства либо санкционированными им, возникающее между субъектами права в целях осуществления взаимных прав и обязанностей.*

Являясь по своей природе формой социального взаимодействия, правоотношение характеризуется теми же признаками, что и любое социальное отношение неправового характера. К числу общесоциальных признаков правоотношений относятся:

социальность – правоотношения возникают только в человеческой среде;

нормативность – эти отношения складываются на основании и развиваются в соответствии с устоявшимися представлениями (правилами, нормами) о возможном, должном и недопустимом поведении;

гарантированность – реализация «правильного» поведения обеспечивается путем создания специальных условий, позволяющих субъекту на практике реализовать собственные интересы;

санкционированность – нарушение правил поведения влечет за собой ответственность нарушителя.

К специальным юридическим признакам правовых отношений следует отнести:

правовой характер – возникают и протекают в соответствии с нормами права;

правомерность – правоотношением может быть признано только такое взаимодействие, в котором субъекты реализуют законные интересы, иными словами, правоотношение – это законосообразное поведение;

непосредственная связь с государством – нормы права, регламентирующие правоотношения, получают формальное выражение в правовых актах, издаваемых государством либо санкционированных им; государство обеспечивает реализацию норм права в рамках правоотношений при помощи государственных гарантий; оно выступает в роли арбитра в спорах о праве, а также определяет вид и меру ответственности за нарушение правил правоотношений;

правосубъектность лиц, реализующих в рамках правоотношения субъективные права и обязанности, – в качестве субъектов правоотношений могут выступать только люди (индивиды и коллективы), обладающие реальной возможностью своими осознанными, волевыми действиями осуществить имеющиеся у них права и обязанности;

корреспондирующий характер прав и обязанностей субъектов правоотношений – реализация права одного субъекта непосредственно зависит от осуществления соответствующего обязательства противоположной стороной – контр-

субъектом.

Перечисленные признаки отличают правоотношение не только от социальных отношений неюридического характера, но и от юридически значимых отношений противоправного характера – правонарушений.

В отличие от правоотношения, правонарушение представляет собой *противоправное, общественно вредное, виновное деяние дееспособного лица, за которое государством предусмотрена юридическая ответственность*.

Правоотношение и правонарушение – это такие же антитепы, как день и ночь, жизнь и смерть, добро и зло и т. п. При этом основное отличие правоотношения от правонарушения заключается в юридической оценке (квалификации) поведения участников того или иного социального отношения. Например, в Советском Союзе коммерческая деятельность частных лиц, связанная с перепродажей товаров народного потребления (спекуляция), квалифицировалась как преступная, соответственно, отношения в данной сфере рассматривались как противоправные. Изменение политического режима повлекло за собой реформирование целого ряда институтов и принципов права. Конституционное закрепление многообразия форм собственности, установление паритета частной и государственной собственности предопределили качественное изменение юридической квалификации отношений в данной сфере. Та же самая коммерческая деятельность стала квалифицироваться как пра-

вомерная и, соответственно, приобрела форму правоотношения.

Понятия «правонарушение» и «правоотношение» могут соотноситься друг с другом как причина и следствие. Совершение правонарушения является юридическим фактом, инициирующим правоотношение в сфере реализации юридической ответственности.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое право? Как соотносятся понятия «право» и «правило»? Всякое ли правило общественного поведения носит правовой характер?
2. В чем проявляется взаимосвязь и взаимодействие права и государства?
3. Что такое норма права? Из каких структурных элементов норма права состоит? Как элементы нормы права соотносятся друг с другом?
4. Как соотносятся понятия «право» и «закон»? Могут ли существовать «противоправные» законы?
5. Что такое правоотношение и какие признаки его характеризуют? Как соотносятся понятия «правоотношение» и «правонарушение»?

Глава 2

Основы теории государства

§ 1. Понятие и признаки государства

В качестве основных общетеоретических признаков, в той или иной степени характеризующих любое государство, независимо от исторического типа, формы правления, государственного устройства, политического режима, следует выделить: наличие государственной территории, институт гражданства, публичную политическую власть, суверенитет. Рассмотрим перечисленные признаки более подробно.

Наличие государственной территории. Государственной территорией принято считать такую территорию, которая «находится под суверенитетом определенного государства», т. е. принадлежит определенному государству, осуществляющему в ее пределах свое территориальное верховенство. С позиций международного права государственная территория выступает как пространство осуществления верховной власти государства, подчиненное его исключительному господству, как принадлежащая данному государству и находящаяся под его исключительной властью часть земного пространства.

Территория как признак государства включает в себя в ка-

честве составляющих элементов *фактическую и юрисдикционную* территории.

Фактическая территория – это территория в пределах государственных границ, состоящая из суши с ее недрами, внутренних вод и прибрежной зоны, воздушного пространства над землей и водами.

Юрисдикционная территория – это территория, на которую распространяется суверенитет государства. При этом законы государства действуют не только на фактической территории, но и на территории, в географическом смысле к государственной не относящейся (зарубежные дипломатические представительства, полярные станции на материке Антарктида, корабли и самолеты под государственным флагом).

В научной литературе нередко встречаются попытки обосновать вывод о том, что возможно государство, не обладающее собственной территорией (государства кочевников, Организация освобождения Палестины и т. д.), однако представляется, что приведенные примеры, являясь исключениями из общего правила, лишь подтверждают объективность данного признака.

Институт гражданства (подданства). Сущность данного признака заключается в возникновении качественно нового (по сравнению с кровнородственным либо товарообменным) типа социальных связей. В государстве людей объ-

единяет отношение их к той или иной территории. Индивиды при этом теряют абсолютную свободу передвижения и выбора места жительства. Взамен они получают право требовать от государства защиты своих субъективных прав и свобод. Вместе с тем характер связей индивидов с государством может быть различным. В том случае, если политико-правовая связь государства с индивидом носит устойчивый характер и не зависит от места фактического нахождения последнего (сохраняется как в самом государстве, так и за его пределами), индивид является гражданином (подданным) государства. Политико-правовая связь государства с иностранцами и лицами без гражданства обусловлена лишь нахождением этих лиц в пределах государственной территории и прекращается после того, как они покидают эту территорию.

При этом сам факт обладания гражданством влечет возникновение у гражданина (подданного) особой группы гражданских прав (гражданской прерогативы), которыми не обладают (либо обладают не в полной мере) неграждане. К исключительным правам, обладание которыми напрямую зависит от принадлежности к гражданству, относятся право избирать и быть избранным в представительные органы власти, осуществлять определенные виды деятельности, занимать должности в органах государственной власти.

Аппарат публичной политической власти. Важней-

шим признаком государства является наличие аппарата публичной политической власти. Сущность данного института заключается в сосредоточении властных полномочий в руках профессиональных управленцев, выделение которых в относительно самостоятельную группу есть не что иное, как четвертое крупное разделение труда. Аппарат государственной власти как организация, осуществляющая деятельность в сфере социального управления, обладает публичным характером: властные предписания, принятые от имени государства, одинаково обязательны для всех членов сообщества независимо от того, принимали они непосредственное участие в подготовке и принятии этих предписаний или нет. Более того, не имеет значения внутреннее отношение (согласие или несогласие) субъекта к устанавливаемому от имени государства общезначимому правилу поведения, действительность которого гарантируется всем государственным механизмом (в том числе и механизмом принуждения) и которое санкционируется государством (за нарушение установленного предписания предусматриваются адекватные причиненному вреду меры юридической ответственности).

Деятельность государственной власти направлена на реализацию важнейших функциональных полномочий государства в правотворческой, правоприменительной, правоохранительной и надзорно-контрольной сферах. Таким образом, государственную власть от иных властных структур внутригосударственного и международного характера отличает мо-

нопольное право на законоотворчество, правосудие, государственное принуждение.

Государственный суверенитет. Являясь комплексным признаком и важнейшим условием жизнедеятельности государства суверенитет рассматривается как совокупность факторов, с одной стороны, характеризующих верховенство государственной власти по сравнению со всеми другими видами власти в самом государстве, а с другой стороны, означающих право государства на независимость в международной сфере, самостоятельность в определении и реализации основных направлений внутренней и внешней политики.

Независимость и верховенство государственной власти получают свое конкретное выражение в следующих качественных принципах:

- публичный характер государственной власти: решения органов государственной власти распространяются на всю юрисдикционную территорию и действуют в отношении всех субъектов права, которые на этой территории находятся;
- высшая юридическая сила властных предписаний, изданных от имени государства: государство может оспорить, отменить или же в установленном законом порядке признать ничтожным (недействительным с момента принятия) решение любого субъекта в том случае, если это решение противоречит правилам поведения, принятым самим государством;

– гарантированность и санкционированность государственных властных предписаний: только установленные от имени государства правила поведения признаются общезначимыми и общеобязательными, обеспечиваются системой юридических гарантий и предусматривают реализацию мер юридической ответственности в отношении правонарушителей.

Наряду с суверенитетом государства в юридической науке выделяются народный и национальный суверенитеты. Народный суверенитет выражается в характеристике народа как основного источника власти в государстве. При этом народ осуществляет «право на власть» как непосредственным, так и представительным путем. Непосредственная форма демократии (народного суверенитета) предполагает участие граждан в выборном процессе формирования представительных органов власти, а также принятие решений по наиболее важным вопросам на референдумах. Представительная форма народного суверенитета означает делегирование властных полномочий доверенным народным представителям, которые, будучи избраны в представительные органы, осуществляют управленческую деятельность от имени своих избирателей (электората).

Национальный суверенитет закрепляет право нации на самоопределение. Особое значение данный институт приобретает в полиэтнических государствах. В отличие от народного суверенитета, предполагающего оценку народа как со-

циально однородной категории, суверенитет нации предполагает дифференциацию гражданского населения страны по национальным признакам (единство языка, культурных, религиозных, этнических традиций). При этом крайней формой национального суверенитета является закрепление за нацией права на создание собственной государственности (путем выхода из состава государства и приобретения статуса независимого, обладающего государственным суверенитетом территориального образования). В подобном виде национальный суверенитет в настоящее время не закреплён ни в одном из государств, поскольку его реализация предполагает нарушение принципа единства государственной территории и незыблемости государственных границ и, как следствие, подрывает государственный суверенитет в целом.

Перечисленные признаки позволяют сформулировать следующее определение: *государство – это специфическая социально-политическая организация, осуществляющая управление обществом в пределах определенной территории посредством выработки, принятия, наделения юридической силой общезначимых и общеобязательных правил поведения (юридических норм), использования этих правил в процессе правового регулирования, установления действенной системы гарантий реализации государственно-властных предписаний (прежде всего, путем закрепления возможности государственного принуждения), придания правовым нормам санкционированного характера (посредством уста-*

новления мер юридической ответственности, адекватных вреду, нанесенному правонарушением).

§ 2. Социальная сущность и функции государства

Любое государство в своей деятельности стремится к установлению определенного государственного порядка, позволяющего обеспечивать реализацию интересов представителей различных социальных групп, сохранять стабильность социальной системы, противостоять тенденциям деструктивного, разрушительного характера. В зависимости от того, интересы каких социальных групп отстаивает государство, различают общесоциальную (общечеловеческую) и классовую сущность государственной деятельности. Направленность государственной деятельности на обеспечение интересов всех членов общества предполагает общесоциальную (общечеловеческую) сущность государства. В том случае, если основной задачей государства объявляется защита интересов представителей одного класса за счет ущемления интересов других классов, то речь идет о классовой природе государственной деятельности.

Рассмотрение государства как машины «для поддержания господства одного класса над другим» в рамках классовой теории происхождения государства и права ограничивало социальную природу государства интересами господ-

ствующего класса эксплуататоров. Такой подход в силу своей односторонности обеднял и в известной мере искажал представление о государстве, ориентируя исследователя на приоритет принудительной, насильственной стороны данного явления, обострение классовых противоречий и, как следствие, невозможность достижения классового компромисса. Справедливости ради следует отметить, что подобный «ортодоксально классовый» подход к определению социальной сущности государства характерен в большей степени для «практиков коммунистического строительства», которые в своих работах отстаивали необходимость силового обеспечения классовых интересов пролетариата и силового же слома сопротивления враждебного окружения. Что же касается классиков теоретического марксизма и, прежде всего, его идейных «отцов-основателей», то здесь допускался определенный плюрализм воззрений. В частности, в «Капитале» К. Маркса высказывается мысль о том, что государство охватывает своей деятельностью два момента: и выполнение общих дел, вытекающих из природы всякого общества, и специфические классовые функции. Подобная точка зрения представляется оптимальной в плане соотношения публичных и частных интересов, имеющих место в любой политико-правовой системе.

Всякое государство, будучи на практике представлено относительно небольшим по количеству управленцев аппаратом государственной власти, в процессе функционирования

совершенно естественно заботится о самом себе (обеспечивает стабильность и устойчивость властных структур, добивается расширения системы льгот и привилегий для государственных чиновников, стремится не допустить усиления недовольства властью, а в случае открытой конфронтации использует силовые механизмы для подавления сопротивления противоборствующих социальных групп).

Вместе с тем, наряду с решением сугубо классовых задач, государство выполняет общечеловеческую миссию, пренебрежение которой в итоге неминуемо приводит к кризису государственной власти, а нередко и к ее краху.

Практически любое государство реализует свою общесоциальную сущность в условиях чрезвычайных ситуаций (война, стихийное бедствие и т. д.). В ситуациях подобного рода объединение всех членов общества продиктовано необходимостью сплочения перед лицом общей опасности. Однако после того, как непосредственная угроза миновала, возможен возврат к ранее сложившейся системе отношений, в том числе и обострение классовой борьбы.

Общесоциальная сущность государства в более широком смысле состоит в том, чтобы обеспечивать компромисс интересов различных социальных групп, смягчать и преодолевать классовые противоречия, искать пути достижения согласия и сотрудничества государства и общества.

Естественно, соотношение общесоциального и классового начал государственной деятельности определяется рядом

факторов (историческим типом государства, формой политического режима, национальным характером – менталитетом и т. д.).

Сущность современного демократического государства предполагает приоритет общечеловеческих ценностей по отношению к интересам той или иной социальной группы, при этом государство выступает в качестве инструмента классового примирения, гаранта социальной стабильности, механизма обеспечения устойчивого поступательного развития общества.

Сущность государства проявляется через осуществляемые им функции. В отечественных и зарубежных научных источниках встречаются различные определения и характеристики функций государства.

Наиболее существенными признаками функций государства являются:

- функции государства выражают и предметно конкретизируют социальную и политико-правовую сущность государства;
- в функциях воплощается и раскрывается роль государства в качестве субъекта политико-правовой системы, реализуется разносторонняя практическая государственная деятельность внутри страны и на международной арене;
- функции государства охватывают его деятельность в целом (в отличие от функций отдельных государственных и негосударственных органов). Общеобязательный харак-

тер функций государства закрепляется в понятии государственного суверенитета, исходящего из прерогативы государственной власти перед всеми остальными видами власти;

– функции государства носят комплексный, собирательный характер. На их содержание и характер реализации оказывают существенное влияние особенности и закономерности исторического развития, динамика социально-экономических, политических и духовных преобразований в жизни общества.

Исходя из перечисленных признаков представляется возможным дать следующее определение: *функции государства – это направления государственной деятельности, в которых наиболее отчетливо проявляется социальная сущность государства.*

Критерии классификации функций государства. В связи с тем, что государство выполняет множество различных функций, возникает необходимость в их научной классификации. В юридической теории обосновываются различные подходы к проблеме классификации функций государства.

Варианты классификации функций государства по разным критериям:

по сфере государственной деятельности – внутренние, внешние;

по продолжительности – постоянные, временные;

по социальной значимости – основные, производные;
по содержанию государственной деятельности – политические, экономические, социальные, культурные, экологические и т. п.

Наиболее часто встречаются попытки классифицировать функции государства по первому критерию. Согласно данному подходу функции подразделяются на *внутренние и внешние*.

Внутренние функции государства характеризуют его деятельность в пределах собственной территории. Как правило, говоря о внутренних функциях государства, используют содержательный критерий классификации. В соответствии с этим критерием к внутренним функциям относят политические, экономические, социальные и др.:

- политическая функция включает в себя направления государственной деятельности в сфере обеспечения незыблемости государственного строя, организации и функционирования органов государственной власти;

- экономическая функция определяет место и роль государства в системе экономического развития, устанавливает пределы вмешательства государства в процесс управления экономикой;

- социальная функция в наиболее общем виде может рассматриваться как совокупность целевых установок, в основу которых положено стремление государства обеспечить достойное существование всем членам сообщества (в соответ-

ствии с Конституцией Российской Федерации 1993 г. всем гражданам России гарантировано право на достойный образ жизни).

Внешние функции государства позволяют говорить о нем как о субъекте международных отношений. При этом, с точки зрения содержательного критерия, государство в сфере международных отношений осуществляет те же самые функции, что и во внутригосударственной сфере (политическую, экономическую, социальную и т. п.). Вместе с тем эти функции приобретают специфические черты, что обуславливает необходимость их разделения на внутренние и внешние. К внешним функциям следует отнести функцию обеспечения государственного суверенитета, а точнее его внешнего проявления – независимости в международной сфере.

Рассматривая деятельность государства, направленную на обеспечение государственного суверенитета, следует отметить два основных пути. Прежде всего, это защита суверенитета путем противодействия внешним попыткам нарушить территориальную целостность, политическую или экономическую самостоятельность государства. Вместе с тем некоторые авторы защищают право государства на реализацию собственных геополитических интересов, предполагающих решение стоящих перед государством задач за счет вмешательства в дела другого государства, объявленного в одностороннем порядке зоной жизненных интересов. При этом в качестве идеологической подоплеки нередко используют-

ся теории, обосновывающие «избранность» той или иной нации или народности и – как следствие – неполноценность всех остальных людей.

Защита государственного суверенитета на международной арене должна осуществляться также посредством международного сотрудничества, которое рассматривается как процесс договорных отношений между государствами в целях получения определенных позитивных результатов. На договорных отношениях основываются экономические, политические, социально-культурные, военные, спортивные связи. Немаловажной особенностью реализации данного вида функций государства является участие в интеграционном процессе государств с различными политико-правовыми системами.

В зависимости от времени осуществления выделяются *постоянные и временные функции государства*.

Постоянные функции государства не ограничены во времени и, как правило, осуществляются государством в течение всего периода своего существования. Важнейшей постоянной функцией является забота государства о сохранении сообщества, члены которого данное государство образуют (Конституция России, к примеру, закрепляет права и свободы человека и гражданина в качестве основной ценности и объявляет заботу о них основной целью государства). Данная функция в ряде случаев называется генеральной функцией государства. К постоянным функциям относятся также

функции международного сотрудничества и защиты государственного суверенитета.

Временные функции осуществляются государством на протяжении определенного периода, к примеру, временными являются функции, осуществляемые государством в условиях чрезвычайной ситуации.

Ряд авторов в качестве критерия классификации функций государства выделяет принцип социально-политической значимости. По этому признаку различаются *основные и производные функции государства*.

Основные функции – это наиболее общие направления деятельности государства по осуществлению «стратегических» целей и задач, стоящих перед ним в определенный исторический период.

Производные функции представляют собой более узкие и конкретные направления государственной деятельности, в совокупности образующие основные функции. Например, если рассматривать в качестве основной политическую функцию государства, то в качестве производных от нее будут выступать функция формирования аппарата государственной власти, функция делегирования властных полномочий органам местного самоуправления, функция законотворчества и т. п.

От функций государства следует отличать функции государственных органов. Последние, представляя собой лишь часть государственного механизма, не в состоянии самосто-

ательно решить проблемы общегосударственного масштаба. К примеру, функция законотворчества может рассматриваться и как функция государства и как функция государственного органа – Государственной Думы. Государственная Дума, обладая правом разработки законопроекта и принятия закона, вместе с тем не обладает правом придания принятому закону юридической силы. Это может сделать только государство в целом. При этом реализация законотворческой функции государства предполагает объединение законотворческих функций нескольких государственных органов, к числу которых, наряду с рассмотренной законотворческой функцией Государственной Думы, относятся функции Совета Федерации – органа, одобряющего принятый Государственной Думой закон, Президента РФ, подписывающего закон, и, наконец, государственных средств массовой информации, в изданиях которых данный закон публикуется.

§ 3. Форма государства

Категория «форма государства» показывает особенности организации государства (государственного строя), порядок образования и структуру органов государственной власти, специфику их властной компетенции, характер взаимоотношений друг с другом и населением, а также средства и методы, используемые для осуществления организующей и управленческой деятельности.

В отечественной и зарубежной литературе нет единого общепризнанного представления о том, что такое форма государства. Учеными высказываются различные точки зрения.

Традиционным, например, для отечественного государственоведения и правоведения 60-70-х гг. было представление о форме государства как об институте, складывающемся из формы правления и формы государственного устройства. В более поздний период в научной литературе утвердилось мнение, согласно которому форма государства объединяет форму правления, форму государственного устройства и форму политического режима. Наряду с элементарным подходом (полезным и необходимым, особенно в учебных целях) стали выдвигаться предложения о системном анализе формы, о необходимости учитывать не только элементы и их качества, но и связи, соединяющие элементы в единое, целостное образование (форма государства). По мнению Л. И. Спиридонова, *«форма государства – это его устройство, выражающееся в характере политических взаимоотношений между людьми, между людьми и государством, между государством и людьми в процессе управления ими (политический режим), в способах организации высших органов государственной власти (форма правления) и в административно-территориальном делении государства (форма территориального устройства)»*.

Рассмотрим более подробно каждую из составных частей формы государства.

Форма правления. Чтобы получить исчерпывающую характеристику конкретного государства как особой политической организации, необходимо проанализировать всю совокупность его признаков и выделить среди них важнейшие. К числу последних можно отнести признаки, характеризующие порядок формирования и организацию высших органов государственной власти или, иначе говоря, форму правления как одну из составных частей формы государства. Эту сторону формы государства определяют:

- структура и полномочия высших органов государственной власти;
- порядок их образования и взаимоотношения между собой;
- степень участия населения в формировании этих органов и влияния на принимаемые ими решения.

По форме правления государства подразделяются на монархии (единоличные, наследственные) и республики (коллективные, выборные).

Монархия (гр. *monarchia* – единовластие) как форма правления характеризуется следующими признаками:

- существование единоличного главы государства (король, император, эмир и т. д.), пользующегося своей властью бессрочно (пожизненно);
- передача власти, как правило, осуществляется по принципу наследования;

– монарх представляет государство по собственному праву, не производному от власти народа (чаще всего при обосновании данного положения подчеркивается божественное происхождение монарха);

– монарх является юридически безответственным лицом и не несет ответственности за принимаемые от собственного имени решения.

Представленные признаки наиболее полно выражены в *неограниченных (абсолютных) монархиях*. Данная форма правления была характерна для стран Древнего Востока (Египет, Вавилон, Ассирия и т. д.); России XVII–XIX вв.; Франции до революции 1789 г. В настоящий период абсолютные монархии сохранились в аравийских государствах – Омане, Бахрейне, Кувейте и др.

В *ограниченных монархиях* власть монарха ограничена выборным органом – парламентом либо особым правовым актом – конституцией. В большинстве ограниченных монархий налицо сочетание обоих способов ограничения власти монарха – конституцией и парламентом. Монархии, ограниченные таким способом, принято именовать конституционными (парламентарными).

Конституционная (парламентарная) монархия характеризуется следующими основными признаками:

- правительство формируется из представителей партий, получивших большинство на выборах в парламент;
- лидер партии, получившей большинство депутатских

мандатов, становится главой правительства;

- власть монарха является символической – он «царствует», но не правит;

- правительство подотчетно в своей деятельности парламенту.

Конституционными (парламентарными) монархиями в настоящее время является большинство монархических государств: Великобритания, Испания, Дания, Нидерланды, Бельгия, Швеция, Япония, Таиланд и др.

Однако и по конституциям, и, тем более, на практике формы правления в указанных странах различны. Например, монархи в Японии, Швеции, Норвегии и некоторых других странах лишены каких-либо самостоятельных полномочий, оставаясь в большинстве случаев лишь символом единства нации. Некоторые из них даже формально не совершают акта назначения правительства: оно избирается парламентом. В других же странах монарх не только формально удостоверяет факт назначения правительства, но и играет определенную самостоятельную роль, назначая форматора правительства (обычно это будущий премьер-министр). При этом в случае, если попытка форматора сформировать правительство окажется неудачной, монарх может заменить его другой кандидатурой. «Усиленный» статус монарха является характерным для тех стран, где в парламенте представлены несколько партий, ни одна из которых не имеет абсолютно-го большинства, либо партии не могут образовать коалицию

большинства. В таких условиях монарх может создать кратковременное правительство меньшинства, целью которого является лишь организация выборов нового состава парламента.

Республика (лат. *res publica* – общее дело) как форма правления характеризуется следующими признаками:

- представительный характер высших органов государственной власти – президента и парламента, осуществляющих свои властные полномочия от имени граждан государства;

- формирование высших органов государственной власти выборным путем и реализация ими властных полномочий в течение определенных законодательством сроков;

- юридическая ответственность представителей государственной власти (в том числе и главы государства) за принимаемые решения;

- возможность досрочного прекращения властных полномочий представителей государственной власти.

В качестве современных форм республиканского правления рассматриваются президентские и парламентские республики.

Президентские республики (США, Франция, Филиппины) характеризуются сосредоточением наибольшего объема властных полномочий у главы государства – президента.

Признаки президентской республики:

- президент избирается путем всенародных выборов;

- президент либо непосредственно возглавляет исполнительную власть и формирует правительство, либо назначает председателя правительства (премьер-министра) и утверждает представленный премьером состав правительства;
- правительство несет ответственность перед президентом и действует в течение срока президентских полномочий;
- президент обладает единоличным правом отставки правительства;
- отношения между президентом и представительным органом законодательной власти (парламентом) строятся на основании принципа разделения властей и системы сдержек и противовесов. В частности, законодательную власть в РФ осуществляет двухпалатное Федеральное Собрание (Государственная Дума разрабатывает и принимает законы, Совет Федерации их одобряет). Однако закон не может вступить в силу без подписи Президента. В случае неподписания закона (наложения вето) документ возвращается в Государственную Думу (система сдержек). Вместе с тем в случае, если при повторном голосовании в поддержку отклоненного закона проголосует квалифицированное большинство (2/3) представителей обеих палат Федерального собрания, вето считается преодоленным, и в этом случае Президент обязан подписать закон и передать его на опубликование в СМИ (система противовесов).

Парламентские республики (Италия, ФРГ) характеризуются сосредоточением наибольших властных полномочий у

парламента.

Признаки парламентской республики:

- президент избирается из числа членов парламента или специальной парламентской комиссией;
- правительство формируется из членов парламента и возглавляется лидером партии парламентского большинства;
- правительство несет ответственность перед парламентом и действует в течение срока полномочий парламента;
- в случае объявления недоверия правительству со стороны парламента президент обязан принять решение об отставке правительства.

Форма государственного (территориального) устройства характеризует национальное и административно-территориальное строение государства, раскрывающее характер взаимоотношений между территориальными образованиями, в совокупности составляющими территорию государства, а также между центральными и региональными органами государственной власти.

По форме территориального устройства все государства делятся на унитарные (простые) и федеративные (сложные).

Унитарные (простые) государства (Великобритания, Япония, Финляндия) – это единые государства, в которых государственная власть носит централизованный неделимый характер.

Признаки унитарного государства:

- властные полномочия сосредоточены (централизованы) у высших органов государственной власти, которые реализуют эти полномочия от имени всего государства;
- единая система государственных органов;
- единая система законодательства;
- порядок создания, изменения и ликвидации административно-территориальных образований, а также принципы их взаимодействия друг с другом определяются на высшем государственном уровне.

Наиболее крупные административно-территориальные единицы, на которые делится территория унитарного государства, называются областями, провинциями, землями, губерниями; единицы районного звена именуются районами, округами, уездами; сельские административно-территориальные единицы нередко имеют названия общин, коммун, волостей и т. д. В особые административно-территориальные единицы иногда выделяются города.

Наряду с административно-территориальными единицами, унитарные государства могут включать в себя автономные образования, создание которых связано с учетом особенностей культуры, истории, традиций, быта проживающего в них населения (Корсика во Франции, Иракский Курдистан и т. д.).

Федеративные государства (РФ, США, Мексика) – сложные государства, представляющие собой неразрывный союз обособленных автономных образований (субъектов), обла-

дающих определенным объемом государственной власти.

Признаки федеративного государства:

- территория федерации представляет собой совокупность обособленных и обладающих определенной автономностью территориальных образований – субъектов;
- государственный суверенитет сосредоточен на федеральном уровне. Субъекты федерации не являются суверенными образованиями и не обладают правом сепарации (правом на односторонний выход из состава федерации);
- система государственных органов федеративного государства характеризуется двухуровневой структурой и объединяет органы государственной власти федерации и органы государственной власти субъектов. Взаимодействие органов государственной власти федерации с органами государственной власти субъектов осуществляется в соответствии с принципом разграничения предметов ведения (предметы исключительного ведения федерации, предметы совместного ведения, предметы ведения субъектов) и распределения полномочий;
- интересы субъектов на федеральном уровне реализует одна из палат законодательного собрания (в РФ – Совет Федерации Федерального Собрания России), формируемая из представителей субъектов;
- в федеративном государстве действует двухуровневая система законодательства: законодательство федерации и законодательство субъектов. Законодательство субъектов не

должно противоречить федеральному. Высшей юридической силой обладает федеральная Конституция, являющаяся ядром законодательства как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов.

Наряду с федерациями к сложным формам государственного устройства достаточно часто относят *конфедерацию*. Вместе с тем более правильно рассматривать данный тип в качестве своеобразной переходной формы территориального устройства, в которой сочетаются признаки как единого государства, так и союза суверенных государств.

К признакам *единого государства* относятся:

- наличие общих для всей конфедерации функций, реализуемых как во внутренней, так и во внешней сфере;
- наличие единого правового поля; единого таможенного пространства;
- наличие конфедеративных органов власти и конфедеративной системы законодательства;
- наличие единой денежной единицы;
- наличие единого языка межгосударственного общения;
- наличие единых вооруженных сил под общим командованием.

К признакам, характерным для *союза суверенных государств*, следует отнести:

- сохранение национальной валюты; национального гражданства; государственного языка; территориальной обособленности;

- правовые акты, принятые конфедеративными органами, приобретают юридическую силу в субъектах конфедерации только в случае их ратификации (одобрения) национальными парламентами;

- субъекты конфедерации обладают правом нулификации – правом признания утратившим юридическую силу акта, принятого на уровне конфедерации;

- субъекты конфедерации обладают правом сепарации – правом на односторонний выход из состава конфедерации. Естественно, данное право может быть реализовано только на основании соответствующего договора.

Именно большая степень (по сравнению с федерацией) самостоятельности субъектов обуславливает нестабильный характер конфедеративной формы государственного устройства. Возникнув для достижения определенных целей (как правило, военного или экономического плана), конфедерации после разрешения общей задачи чаще всего трансформируются в более стабильные формы (унитарную, федеративную) – США или распадаются на суверенные государства – Австро-Венгрия.

Примерами конфедераций могут служить США с 1781 по 1789 г., Египет и Сирия с 1958 по 1961 г, Сенегал и Гамбия с 1982 по 1989 г и др.

Конфедерации следует отличать от коалиций, являющихся, по существу, оборонительными или наступательными союзами самостоятельных государств (антигитлеровская коа-

лиция периода Второй мировой войны).

Политический (государственный) режим. Понятие *«политический режим»* обозначает динамичную систему взаимосвязанных приемов, методов, форм, способов осуществления властеотношений, в роли субъектов которых выступают государство, общество, отдельные индивиды.

Чаще всего в юридической науке выделяются два основных типа режимов: *демократический и антидемократический*.

Демократический политический режим характеризуется следующими основными признаками:

- основным источником власти в демократическом государстве являются граждане. Статья 3 Конституции России закрепляет положение, в соответствии с которым «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ»;

- в демократическом государстве признается идеологическое многообразие. «Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной» (ст. 13 Конституции РФ);

- демократический политический режим в качестве своей предпосылки и признака предполагает формирование и свободное развитие гражданского общества, представляющего собой социально-политическую организацию, относительно независимую от государства. Независимость гражданского общества особенно ярко проявляется в сфере экономиче-

ских отношений, в рамках которых устанавливается паритет (равенство) частной и государственной собственности и допускается свободная конкуренция частного предпринимательства и государственного сектора экономики;

– в условиях демократического политического режима интересы человека должны подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. В соответствии с Конституцией РФ (ч. 3 ст. 55) «Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства»;

– государственное признание неотъемлемых «абсолютных» прав и свобод человека, которые государство не имеет права изъять или ограничить ни при каких обстоятельствах. В соответствии с Конституцией РФ к абсолютным правам относятся: право на гражданство (ст. 6), право на достоинство личности (ст. 20), право на правосудие (ст. 47) и др.;

– наличие политических свобод (гласность, свобода слова, печати, уличных шествий, демонстраций, митингов и т. д.), при помощи которых граждане воздействуют на го-

сударственную власть. В частности, ст. 31 Конституции РФ определяет, что «граждане РФ имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование».

В процессе характеристики *антидемократических* режимов обычно выделяют *тоталитарные* и *авторитарные* политические режимы.

Тоталитарный политический режим характеризуется следующими отличительными чертами:

- в условиях тоталитарного режима государство полностью подчиняет себе общество (осуществляется тотальный контроль государства над обществом). Права и свободы индивидов являются вторичными по отношению к государственным интересам;

- в основе тоталитарного режима лежит единая государственная идеология, насильственно навязываемая всему обществу. В тоталитарном государстве невозможны идейный и политический плюрализм и, следовательно, исключаются любые формы официальной оппозиции установившемуся режиму;

- управление экономикой осуществляется при помощи административно-командной системы, предполагается практически полная монополия государства в вопросах планирования и руководства процессом экономического развития;

- государственная деятельность имеет ярко выраженный

принудительный характер. Правомерным поведение субъекта считается лишь тогда, когда последний приносит обществу пользу (отсюда знаменитый тезис «кто не работает – тот не ест»);

– тоталитаризм, как правило, характеризуется всеохватывающей милитаризацией общественной жизни. Социальная организация строится по принципу военизированной системы;

– в качестве методов государственного управления широко используются административное и судебное давление, а в ряде случаев и открытые государственные репрессии.

Авторитарный политический режим – третий вид политического режима. Он рассматривается в качестве своеобразной промежуточной (переходной) формы между демократическим и тоталитарным режимом. При этом авторитаризм может трансформироваться как в демократию (Чили), так и в тоталитаризм (отказ от политики нэпа в СССР и переход к тоталитарной, по сути, политике индустриализации и коллективизации). И в том, и в другом случае инициатива изменения сложившегося режима принадлежит самой государственной власти. Поэтому иногда авторитарный режим называют «революцией сверху».

В качестве основных признаков авторитарного политического режима выделяются:

– сосредоточение всей полноты властных полномочий в руках ограниченного круга лиц (диктатуры, хунты и т. п.);

- бессрочность исполнения властных полномочий;
- юридическая безответственность властных структур за принимаемые решения;
- внедрение в регулятивно-управленческий механизм двух систем социально-правового воздействия: корпоративной и публичной (нормативно-правовой). При помощи первой регулируются взаимоотношения представителей властной элиты. Вторая необходима для обеспечения регуляции общественных отношений среди подвластных;
- относительная свобода в сфере экономических отношений (разрешение частной собственности, частного предпринимательства, иностранных концессий, конкуренции государственного и частного экономических секторов и т. д.);
- определение и юридическое закрепление экономического статуса и государственных гарантий в отношении институтов гражданского общества;
- жесткий государственный диктат в идейно-политической сфере, недопущение политической оппозиции;
- возможность использования противоправных по сути методов воздействия (административный и судебный произвол, политический террор).

Форма современного российского государства. По форме государства Россия является республикой, тяготеющей к президентской форме правления с федеративным государственным устройством, демократическим политиче-

ским режимом.

Республиканская форма правления проявляется в том, что на конституционном уровне закреплён представительный характер высшего законодательного органа – Федерального Собрания, и главы государства – Президента. Эти государственные органы осуществляют свои полномочия от имени многонационального народа России, в течение определённого срока, действуют в объёме закреплённой в Конституции РФ компетенции, несут юридическую ответственность за принимаемые властные решения.

Президентская форма правления предполагает, что Президент предлагает кандидатуру Председателя Правительства, может назначать Председателя Правительства своим волевым решением, утверждает представленный Председателем Правительства состав Правительства. Правительство подотчётно в своей деятельности Президенту и действует в течение срока президентских полномочий. Переизбрание Президента влечёт сложение Правительством властных полномочий. Президент обладает единоличным правом отставки Правительства.

Федеративная форма государственного устройства предполагает двухуровневую систему государственных органов и законодательства России.

В основу взаимодействия субъектов друг с другом и с федеральной властью положен принцип разграничения пределов властной компетенции. Конституция закрепляет три ви-

да компетенции: исключительную компетенцию федерации, совместную компетенцию федерации и субъектов, исключительную компетенцию субъектов.

Россия представляет собой смешанную (национально-территориальную) федерацию. В основу образования субъектов, ее составляющих, положены как национальный (республики, автономные округа, автономные области), так и политико-территориальный (области, края, города федерального значения) принципы.

Демократическая форма политического режима предполагает, что единственным источником государственной власти страны России является многонациональный российский народ, реализующий свои властные полномочия в непосредственной (выборы, референдумы) и представительной (работа в представительных органах) формах. В Российской Федерации закрепляется принцип многопартийности, допускается официальная политическая оппозиция.

В сфере экономики провозглашаются многообразие форм собственности и многоукладность экономики. Частная и государственная собственность считаются юридически равными; частный и государственный экономические секторы взаимодействуют друг с другом, опираясь на принцип свободной конкуренции.

Провозглашается многообразие идеологий, недопущение насильственного навязывания какой-либо идеологии, закрепляется отделение церкви от государства.

В основу правосудия положены общедемократические принципы, правосудие может осуществляться лишь законодательно закрепленными судами, создание чрезвычайных органов судопроизводства не допускается.

§ 4. Механизм государства

Государственный механизм – это система объединенных структурными и функциональными связями институтов, деятельность которых направлена на достижение целей и решение задач, определяемых системой функций государства.

До недавнего времени в теории государства и права понятие «механизм государства» употреблялось как синоним словосочетания «государственный аппарат» (М. И. Байтин, А. Ф. Черданцев). При этом сам государственный аппарат рассматривался как в широком, так и в узком смысле.

Узкий подход рассматривает структуру государственного аппарата как совокупность органов государственной власти и управления, в основу деятельности которых положен механизм государственного принуждения. Данная позиция в качестве первоосновы использует концептуальный подход, сформулированный В. И. Лениным, по мнению которого, под государственным аппаратом подразумеваются, прежде всего, постоянная армия, полиция и чиновничество.

Сторонники широкого понимания государственного ап-

парата (С. А. Комаров, А. В. Малько) включают в него, помимо органов государственной власти, государственные органы и учреждения, не обладающие самостоятельными властными полномочиями, однако жизненно необходимые государству для эффективной реализации властных предписаний. Такие органы (учреждения) получили в науке название материальных придатков государственного аппарата. Как правило, к материальным придаткам государства относят институты, при помощи которых реализуется государственное принуждение: вооруженные силы, полицию (милицию), органы безопасности, исправительные учреждения и т. д.

Общим недостатком названных подходов является смешение структурных и функциональных аспектов государственной организации общества и, как следствие, отождествление двух типов понимания государства: политического, в рамках которого государство рассматривается в качестве аппарата публичной политической власти, и социологического, в рамках которого государство представляется как форма социальной организации общества. Причем, если в условиях этатизации политико-правовой науки советского периода практическое значение подобной теоретической неточности было ничтожным (в силу фактического огосударствления всех сфер общественной жизни), то в условиях плюралистичной демократической системы, определенной Конституцией 1993 г. в качестве идеальной модели государственного строя России, подобный подход представляется односторон-

ним и, в силу этого, не соответствующим потребностям современного теоретического государствоведения.

Изменения, произошедшие в последние годы в политико-правовой системе России, обусловили усиление влияния негосударственных институтов (органов местного самоуправления, политических партий вошедших в парламент, СМИ и т. д.), которым государство передает часть своих функциональных полномочий и которые в различных сферах общественной жизнедеятельности достаточно активно влияют на процессы реализации функций государства. В сложившейся ситуации представляется уместным разграничивать структурные и функциональные составляющие государства и, как следствие, различать феномены «механизм государства» и «государственный механизм». Структуру механизма государства образуют государственные органы и учреждения, создаваемые по воле государства и действующие преимущественно в общегосударственных интересах. Таким образом, понятие «механизм государства» тождественно понятию «аппарат государства» в его широком смысле. Категория «государственный механизм» включает в себя помимо механизма (аппарата) государства систему негосударственных органов, которым государство делегировало право реализации отдельных государственных функций и которые оно наделило соответствующими государственными полномочиями (прежде всего полномочиями, связанными с правоприменительной деятельностью).

Отношения между государственными и негосударственными институтами в государственном механизме могут быть условно названы отношениями социального симбиоза (взаимной полезности). Государство определяет и закрепляет при помощи правовых норм общезначимые правила поведения, реализует монополию на правосудие и государственное принуждение. Вместе с тем негосударственные институты оказывают влияние на правотворческие и правоприменительные процессы, конкурируют с государством в экономической сфере, ограничивают (при помощи общественных правозащитных организаций) возможности применения государственного принуждения.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое государство и какие признаки его характеризуют? Что такое государственный суверенитет?
2. В чем заключается социальная сущность государства и посредством каких функций государства выражается его сущность?
3. Что такое форма государства? Какие элементы включает в себя форма государства? В чем особенность формы современного российского государства?
4. Что такое механизм государства? Как соотносятся понятия «государственный механизм» и «государственный аппарат»?

Дополнительная литература к I разделу:

1. Государство и право: теория и практика: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 1 / Бахрах Д. Н., Заячковская О. А., Ковалева Т. М. и др. Калининград, 2002.
2. Государство и право: теория и практика: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 2 / Бахрах Д. Н., Заячковский О. А., Ковалева Т. М. и др. Калининград, 2003.
3. *Графский В. Г.* Основные концепции права и государства в современной России (По материалам «круглого» стола в Центре теории и истории права и государства ИГП РАН) // Государство и право. 2003. № 5. С. 5–33.
4. *Затонский В. А.* Государство, политика, право, выборы: актуальные вопросы теории и практики демократии участия // Право и политика. 2003. № 5. С. 31–41.
5. *Зотов Д. В.* К вопросу о методологическом значении теории государства и права для отраслевых юридических наук // Правовая наука и реформа юридического образования: Сборник научных трудов. Вып. 15. Воронеж, 2003. С. 108–112.
6. Конспект лекций по теории государства и права: Учебное пособие. Теория права. Ч. 1 / Федотов А. В., Веденеев Ю. А. М., 2002.
7. *Назаренко Г. В.* Теория государства и права. Учеб. пособие. М., 1999.
8. Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В. В. Лазарева. М., 1996.

9. Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. М., 2001.

10. Правоведение: Текст лекций / Бутузов А. Ю., Дехтерева Л. П., Куйбышева И. П. и др. 2-е изд., доп. и испр. М., 2002.

11. Проблемы теории государства и права. (Юриспруденции): Учебный курс / Раянов Ф. М., Бобылев А. И. М., 2003.

12. *Протасов В. Н.* Теория государства и права. М., 1999.

13. Теория государства и права: Учебно-методическое пособие / Марченко М. Н. М., 2002.

14. Теория государства и права: Хрестоматия: В 2 т. / Авт. – сост. В. В. Лазарев, С. В. Липень. М., 2001.

15. *Явич Л.* Общество и государство: некоторые вопросы общей теории в связи с философией права // Право и жизнь: Независимый правовой журнал. 2002. № 46. С. 5–21.

Раздел II

Основы конституционного права

Глава 3

Конституционное право как отрасль российского права, наука и учебная дисциплина

§ 1. Понятие, предмет и метод конституционного права как отрасли российского права

Конституционное право как отрасль права – составная часть общей правовой системы России. Эта отрасль права, как и другие (административное, гражданское, уголовное и т. д.), является совокупностью правовых норм, правил поведения, установленных и охраняемых государством.

Необходимость отраслевой дифференциации правовой системы страны обусловлена, во-первых, широтой и многообразием общественных отношений, регулируемых пра-

вовыми нормами, во-вторых, практикой правоприменительной деятельности.

Для юридического анализа и правовой оценки той или иной ситуации необходимо прежде всего выяснить, нормами какой отрасли права регулируются данные общественные отношения. Деление права на отрасли помогает изучению права, совершенствованию правовых норм.

В юридической науке основными критериями деления права на отрасли являются предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования составляют качественно однородные общественные отношения, на которые направлено воздействие группы норм той или иной отрасли права.

Под методом правового регулирования понимается совокупность приемов, способов, форм правового воздействия на общественные отношения и их участников.

Следовательно, для уяснения понятия конституционного права необходимо определить его предмет и метод.

Предмет конституционного права охватывает две основные сферы общественных отношений:

- а) отношения по поводу устройства государства и организации государственной власти;
- б) отношения между человеком и государством.

Регулирование устройства государства и организации государственной власти осуществляется путем установления

основополагающих положений, принципов, определяющих качественную характеристику государства. Это – народо-властие, государственный суверенитет, разделение властей, форма правления, форма государственно-территориального устройства. Это также – определение субъектов государственной власти и способов ее реализации.

Конституционно-правовые нормы устанавливают систему и виды органов государственной власти и местного самоуправления, правовой статус органов законодательной, исполнительной и судебной власти, порядок их образования, полномочия, формы деятельности; регламентируют отношения между ними.

Установленные конституционно-правовыми нормами основы взаимоотношений между органами законодательной и исполнительной власти определяют форму правления страны, а между центральными и региональными органами государственной власти – форму государственно-территориального устройства.

Отношения между человеком и государством регулируются многими отраслями права: трудовым, гражданским, административным и др. Конституционное право устанавливает в этой сфере взаимоотношений лишь основополагающие принципы правового статуса личности, основные права, свободы и обязанности.

Права и свободы принадлежат человеку от рождения, они не могут быть ограничены ни государством, ни его основным

законом. Нормы конституционного права России закрепляют неотъемлемость прав и свобод, провозглашают их высшей ценностью и устанавливают обязанности государства по их охране и защите.

Как и любая отрасль права, конституционное право присущими ему правовыми методами воздействует на общественные отношения.

Методы регулирующего воздействия конституционного права на общественные отношения разнообразны и зависят от характера содержащегося предписания. Конституционное право применяет следующие правовые методы воздействия на общественные отношения:

- установление прав;
- возложение обязанностей и ответственности;
- дозволение;
- запрет и др.

Управомочивающие нормы конституционного права закрепляют компетенцию государственных органов, права субъектов федерации и т. п. Например, ст. 73 Конституции РФ устанавливает, что «вне пределов ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерацией и субъектов Российской Федерации субъекты Российской Федерации обладают всей полнотой государственной власти». Эти нормы содержат установления, закрепляющие правомочия соответствующих субъектов правоотношений.

В конституционно-правовом регулировании общественных отношений встречается *метод обязывания*. Например, в соответствии со ст. 108 Конституции РФ принятый федеральный конституционный закон в течении четырнадцати дней подлежит подписанию Президентом Российской Федерации и обнародованию. Согласно ст. 15 Конституции РФ органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы. Эти нормы закрепляют обязанность субъектов осуществлять свои действия в соответствии с предписанием.

Конституционному праву присущ и *метод дозволения*. Например, «Президент Российской Федерации может принять решение об отставке Правительства Российской Федерации» (ст. 117-2 Конституции РФ); «по представлению законодательных и исполнительных органов автономной области, автономного округа может быть принят федеральный закон об автономной области, автономном округе» (ст. 66-3 Конституции РФ). Предписания, содержащиеся в этих нормах, не управомочивают, не обязывают, но разрешают субъекту конституционного права действовать по своему усмотрению.

В конституционном праве нередко применяется и *метод запрещения*. Например: «Никто не может присваивать власть в Российской Федерации» (ст. 3–3 Конституции РФ); «Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому же-

стокому обращению или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию» (ст. 21-2 Конституции РФ); «Создание чрезвычайных судов не допускается» (ст. 118-3 Конституции РФ). Предписания в данном случае за-прещают субъектам конституционного права осуществлять названные действия.

Конституционное право, применяя названные методы регулирования, обеспечивает нормальное функционирование институтов государственной власти, гарантирует народовла-стие. Посредством различных методов регулирования гаран-тируются и основные права и свободы человека и граждани-на.

Зная предмет и методы конституционно-правового регу-лирования, можно сформулировать определение конститу-ционного права. *Это ведущая отрасль российского права, представляющая собой систему правовых норм, регулирую-щих устройство государства, организацию государствен-ной власти и местного самоуправления, отношения меж-ду человеком и государством. В этом определении указаны наиболее существенные отношения, регулируемые нормами конституционного права.* Конституционное право отдель-ных стран может иметь своим предметом и более широкий круг отношений.

§ 2. Субъекты конституционного права

Конституционно-правовые отношения действуют не сами по себе. Кроме юридических фактов необходимы еще субъекты, которые наделяются определенными правами и обязанностями. Между ними и возникают правоотношения.

Субъектами конституционно-правовых отношений являются:

а) физические лица: граждане РФ, иностранцы, лица без гражданства, обладающие конституционными правами и свободами на территории страны; правда, права иностранцев и лиц без гражданства ограничены;

б) общности людей: многонациональный народ страны, которому принадлежит вся государственная власть; народы субъектов федерации; население административно-территориальных единиц (районов, городов, сел и др.), которое выступает в качестве электората и формирует представительные органы власти и местного самоуправления;

в) государство, обладающее суверенитетом на всей своей территории и независимостью в отношениях с другими государствами;

г) республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, являющиеся составными частями федерации и обладающие законодательно-властными полномочиями;

д) органы государственной власти: центральные (парламент, глава государства, правительство, орган конституционного контроля, верховный суд и др.); региональные (представительный орган, региональная администрация и др.); государственные органы местного управления;

е) органы местного самоуправления, создаваемые муниципальными образованиями, которые наделяются правом решать все основные вопросы местной жизни;

ж) депутаты парламента и региональных законодательных собраний, представительных учреждений местного самоуправления;

з) ассоциации граждан: политические партии, одной из функций которых является участие в формировании представительных органов путем выдвижения кандидатов в депутаты или списков кандидатов, кандидата на должность президента страны и других должностных лиц; массовые общественные организации, профсоюзы, религиозные объединения и др.

Перечисленный круг субъектов конституционно-правовых отношений присущ всем государствам. В некоторых из них имеются субъекты, нехарактерные для других стран, например, церковь, главой которой нередко выступает монарх.

§ 3 Источники конституционного права

Источники конституционного права можно разделить на

две основные сферы: естественное право и позитивное право.

Естественным правом являются общечеловеческие представления о свободе, справедливости, неотъемлемости прав человека. Такие представления сложились еще в античном мире и обусловили в дальнейшем главные цели революционных движений в Европе и Америке в XVII–XVIII вв.; они были положены в основу концепции правового государства и народовластия.

В XX в., особенно после Второй мировой войны, общечеловеческие идеалы и ценности нашли свое отражение в международных декларациях, конвенциях, пактах о правах человека, обрели правовое обеспечение в нормативно-правовых актах многих стран мира. Так, в конституциях большинства стран мира закреплены все основные естественные права и свободы – на жизнь, на неприкосновенность личности и жилища, на свободу слова, на частную собственность и др. Таким образом, естественное право все больше сближается с позитивным.

Естественное право является важнейшей гарантией демократических ценностей и институтов. Со сменой политических сил, стоящих у руля механизма государственной власти, можно реформировать позитивное право, изменить или принять новую конституцию, ограничивающую естественные права и свободы, установить авторитарный или тоталитарный политический режим. Но естественное право, если

оно признается источником конституционного права, служит гарантом спасения свободы и демократии.

Однако во многих государствах мира – и Россия, к сожалению, пока остается в их числе – источником права признается лишь позитивное право, а представители юридической науки и практики не устают призывать к соблюдению лишь норм писаного права.

Под источниками позитивного конституционного права понимают писанные правовые акты. Они являются в основном результатом нормотворческой деятельности государственных органов – парламента, главы государства, правительства, региональных органов власти и др.

Система источников позитивного конституционного права существенно зависит от формы государственно-территориального устройства, формы правления, динамичности общественно-политических процессов, происходящих в стране, иных факторов. Вместе с тем источникам конституционного права присущи общие черты, позволяющие их классифицировать. Например, по территории действия можно выделить следующие нормативные правовые акты:

- действующие на всей территории Российской Федерации (Конституция РФ, законы федерации, акты главы государства, правительства и др.);
- действующие на территории конкретного субъекта РФ (конституция республики, устав области, акты, принимаемые законодательными и исполнительными органами госу-

дарственной власти субъектов РФ);

– действующие на территории муниципального образования (устав о местном самоуправлении и т. д.).

По юридической силе источники позитивного конституционного права можно разделить на следующие виды: конституции, законы, акты палат, главы государства, правительства и др.

§ 4. Конституционное право как наука и учебная дисциплина

Если конституционное право как отрасль права выражено действующими нормами конституционного права и представлено в виде нормативно-правовых актов, прежде всего конституцией, законами страны, актами главы государства и другими источниками конституционного права, то наука конституционного права представлена в книгах (учебниках и монографиях), в статьях, научных докладах и сообщениях и т. д.

Наука конституционного права изучает нормы одноименной отрасли права, практику и закономерности их реализации, а также регламентируемую ими сферу общественных отношений. Наука изучает источники конституционного права, и прежде всего основной его источник – конституцию, их виды, форму, содержание, юридические свойства, порядок принятия и изменения. Наука изучает также кон-

ституционно-правовые институты, динамику их становления и развития, практику функционирования. Особое внимание уделяется основам положения человека и гражданина, организации гражданского общества, механизма осуществления государственной власти. Таким образом, наука конституционного права дает анализ и оценку состояния отрасли конституционного права.

Исходя из сказанного, можно дать следующее определение науке конституционного права: *это отрасль правоведения, которая изучает конституционно-правовые нормы и институты, а также общественные отношения, регулируемые ими, т. е. конституционно-правовые отношения. Эта наука изучает и практику реализации норм и институтов конституционного права, анализирует закономерности их развития.*

При изучении норм, источников и институтов конституционного права выявляются общие тенденции и закономерности в их развитии, показываются особенности отдельных стран и, прежде всего, Российской Федерации.

Методы изучения конституционно-правовых норм и институтов разнообразны. Среди них – метод формально-юридического анализа, позволяющий уяснить содержание исследуемого нормативного материала; сравнительно-правовой метод, являющийся важным инструментом выявления наиболее эффективных моделей конституционно-правового регулирования; исторический метод, позволя-

ющий изучать конституционно-правовые институты в их историческом развитии; системный метод, рассматривающий структуру всей отрасли права как систему взаимосвязанных составных частей; статистический метод, позволяющий выявить эффективность действия конституционно-правовых норм и институтов; конкретно-социологические методы, с помощью которых изучается общественное мнение, проводятся эксперименты и т. д.

Используя названные методы изучения общественных явлений, наука конституционного права играет активную роль в развитии конституционного права, ибо на основе достигнутого она выдвигает предложения по совершенствованию конституционно-правовых норм и институтов.

Исследуя конституционно-правовые нормы и институты, наука конституционного права опирается на *систему источников*, которыми являются: труды отечественных и зарубежных ученых; конституции и другие нормативные акты, содержащие нормы конституционного права; практика функционирования конституционно-правовых норм и институтов в различных странах.

Учеными разрабатываются теоретические проблемы конституционного права, высказываются суждения по общим и конкретным вопросам конституционно-правовой науки. В многочисленных монографиях и статьях дается критическое осмысление различных категорий и институтов. Ученые спорят между собой, отвергают старые и выдвигают новые

концепции, направленные на дальнейшее совершенствование теории и практики конституционного права. Изучение и осмысление трудов ученых является важнейшей стадией научного познания.

Конституция и иные нормативно-правовые акты являются также важным источником конституционно-правовой науки. Они всегда находятся в центре внимания ученых, поскольку являются также и источниками отрасли конституционного права. Только научно обоснованные изменения и дополнения делают конституцию и законодательство жизнеспособными. Именно поэтому в нормотворческом процессе России все более активную роль играют представители науки (эксперты, консультанты и т. п.).

Практика – неисчерпаемый источник науки конституционного права. Любые научно обоснованные концепции и модели могут быть апробированы только на практике. Поэтому наука тщательно изучает процессы, которые происходят в жизни в связи с действием конституционно-правовых норм и институтов.

Наука о государстве возникла еще в Древней Греции и развивалась во все последующие века. В связи с этим нельзя не упомянуть имена Аристотеля, Платона, Г. Гроция, Б. Спинозы, Т. Гоббса, Н. Макиавелли, Ж. Бодена, Г. Блэкстона, Д. Фортескью, Ш. Монтескье, Д. Локка, Ж.-Ж. Руссо, Т. Джефферсона, И. Канта, В. Гегеля и многих других. Труды этих философов и просветителей прошлого были на-

правлены на выяснение назначения государства, его сущности и происхождения. Они разработали общие и философские представления о таких понятиях, как естественное происхождение прав и свобод человека, суверенитет народа и государственный суверенитет, разделение властей, и других, ставших важнейшими принципами в борьбе народов за гражданские свободы и демократию. Теории о государстве и праве этих выдающихся людей изучаются в курсе истории политических учений.

Наука конституционного (государственного) права в современном своем понимании сложилась только в прошлом столетии. Ее становление происходило параллельно с формированием системы правовых норм, регулирующих сферу отношений человека и государства и организации государственной власти.

Во второй половине XIX – начале XX в., когда сформировалась наука конституционного (государственного) права, господствовавшее в ней направление получило название «юридическая школа», которую называют также классической школой. Ее представители – Г. Еллинек, А. Эсмен, А. Дайси, В. Орландо, П. Лабандиер – разработали основные понятия и категории конституционного (государственного) права. Этими учеными была создана классическая теория конституционного права, обоснованы конституционно-правовые доктрины правового и демократического государства, парламентаризма и т. д.

В первой половине XX в. в зарубежной науке конституционного права стало складываться социологическое направление, ведущими представителями которого стали Л. Дюги, М. Ориу, Л. Гумплович и др. В их трудах получили обоснование идеи социального права и социальной солидарности, учение о господстве права и подзаконности самого законодателя и т. д.

Наука конституционного права XX столетия представлена такими известными государствоведами, как М. Прело, Ж. Ведель, Х. Филлипс, Д. Маккинтош, Д. Маршалл, Г. Кельзен, К. Хессе и др. В трудах этих ученых разработаны теории конституционного права, обусловленные современным состоянием развития общества и государства.

Российская школа конституционного (государственного) права развивалась в тесной взаимосвязи с зарубежной наукой. Юридическая школа второй половины XIX – начала XX в. была представлена выдающимися учеными-государствоведами. Это Б. Н. Чичерин, Н. М. Коркунов, А. С. Алексеев, И. Е. Андриевский, Ф. Ф. Кокошкин, Н. И. Лазаревский, А. Д. Градовский, В. М. Гессен, М. И. Свешников и др.

Яркими представителями социологического направления в науке конституционного права дореволюционной России были М. М. Ковалевский, В. В. Ивановский и др.

Теории и доктрины, созданные примерно сто лет назад, заслуживают пристального внимания и изучения, во-первых, потому что в любой науке есть свои классики и своя ис-

тория, знание которой обогащает науку, а во-вторых, потому что конституционно-правовые теории прошлого во многом актуальны и для современной науки. По глубине анализа и фундаментальности исследования многие работы той эпохи остаются до настоящего времени непревзойденными. К сожалению, все они стали библиографической редкостью, их можно найти только в крупных научных библиотеках.

Советская наука конституционного (государственного) права по существу прервала развитие конституционно-правовой мысли в России. Опираясь на труды классиков марксизма-ленинизма, советские государственведы обосновывали необходимость диктатуры пролетариата, доказывали обреченность капиталистического строя и буржуазного государства и права, историческую неизбежность установления во всем мире социализма и советской власти.

Естественное происхождение прав и свобод человека не признавалось, и фактически обосновывалась необходимость вмешательства государства во все сферы жизни общества.

Такие категории конституционного права, как демократия, государство, права граждан и др., рассматривались исключительно с классовых позиций. Были отброшены все разработанные в науке конституционного права демократические принципы организации власти, избирательной системы и др. Принцип разделения властей был отвергнут, советы объявлены работающими корпорациями, обладающими всей полнотой власти. Парламентаризм был упразднен как

буржуазный институт власти, многопартийность и свобода печати запрещены.

В условиях сверхцентрализации и монополизации власти провозглашенный конституцией федерализм был чистейшей фикцией.

С развитием международного сотрудничества в 70-80-е гг. в науке конституционного права появились работы, созданные совместно отечественными и зарубежными учеными. Это, в основном, общие сборники, переводные издания. Большое значение имели, в частности, переводы конституций и других законодательных актов зарубежных стран.

В последние годы существования СССР, в период так называемой перестройки, наука конституционного права внесла определенный вклад в обоснование необходимости процесса демократизации, в подготовку важных законодательных актов, направленных на реформирование государственного и общественного строя.

В современной российской науке конституционного права заметно стремление по-новому обосновать важнейшие категории и институты конституционного права, роль конституции в жизни нашего общества.

Ученые отмечают своеобразие конституционного опыта развития России. Одна из особенностей – позднее появление конституции в нашем государстве, другая – длительное бездействие конституционных положений, которое устраивало и власть, и само общество. Это воспитывало у граждан

и должностных лиц отношение к конституционным установлениям как к чисто декларативным.

На основе анализа причин нарушений или неприменения конституционных положений ученые делают вывод о том, что новая Конституция РФ может дать прогрессивный общественный эффект в том случае, если она будет воспринята как выраженная в законе приоритетная социальная ценность, которая послужит обновлению и развитию законодательной системы, укреплению правопорядка и устойчивости государства и его институтов.

Реализация положений новой Конституции РФ, по мнению ряда ученых, – задача непростая. Недостаточно создать новый государственный аппарат и продекларировать подлинные права и свободы. Гораздо сложнее воспитать новое конституционное сознание у государственных чиновников, у граждан, у судей, которым принадлежит важнейшая роль в защите конституционного строя. Успешное решение этой задачи в значительной степени зависит от науки конституционного права. Предлагая широкую программу законодательной деятельности и совершенствования правовых механизмов, гарантирующих права и свободы, основы рыночной экономики, ученые способствуют признанию всем российским обществом высокой ценности и общеобязательности конституционных положений. Действенность Конституции во многом зависит от того, насколько она усвоена, признана и поддерживается широкими слоями многонационально-

го российского народа, не только властными структурами, но и рядовыми гражданами.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.