

КОНСПЕКТЫ + ШПАРГАЛКИ

зачет и экзамен

Теория государства и права

Две книги в одной!

За неделю до экзамена,
за ночь до зачета

Зачет и экзамен

**Теория государства и права.
Конспекты + Шпаргалки.
Две книги в одной!**

«АСТ»

2012

Теория государства и права. Конспекты + Шпаргалки. Две книги в одной! / «АСТ», 2012 — (Зачет и экзамен)

Издание поможет систематизировать знания, полученные на лекциях и семинарах, подготовиться к сдаче экзамена или зачета. В разделе «Полные конспекты лекций» изложен базовый лекционный курс, в разделе «Шпаргалки для экзамена» собраны ответы на основные вопросы курса «Теория государства и права». Пособие адресовано студентам высших и средних образовательных учреждений, а также всем интересующимся данной тематикой.

, 2012

© АСТ, 2012

Содержание

| | |
|--|----|
| Раздел I | 5 |
| 1. Теория государства и права как научная дисциплина | 5 |
| 2. Историческое развитие взглядов на происхождение государства | 7 |
| 3. Причины и пути становления государства | 10 |
| 4. Сущность государства | 14 |
| 5. Тип и форма государства | 17 |
| 6. Форма государственного устройства | 22 |
| 7. Политический режим | 24 |
| 8. Функции государства и государственные органы | 26 |
| 9. Современный взгляд на происхождение права | 33 |
| 10. Исторические типы правопонимания | 35 |
| Конец ознакомительного фрагмента. | 41 |

Составитель Андрей Витальевич Петренко

Теория государства и права. Конспекты + Шпаргалки. Две книги в одной!

Раздел I

Полные конспекты лекций

1. Теория государства и права как научная дисциплина

Теория государства и права являет собой совокупность знаний и представлений об общих закономерностях возникновения, развития и функционирования государства и права. Теория государства и права относится к фундаментальным юридическим наукам и является общей, теоретической, гуманитарной дисциплиной. Кроме общих закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права она изучает вопросы, касающиеся общих связей государства и права с иными общественными явлениями (экономикой, политикой, культурой, моралью и т. д.) и личностью (людьми), а также вопросы, относящиеся к характеристике различных государственно-правовых явлений, возникающих вследствие функционирования государства и права (правотворчества, правоотношений, законности, правопорядка и др.).

В составе метода теории государства и права выделяют три элемента: философские подходы, принципы познания и приемы (методы) исследования. *Философские подходы* характеризуются многообразием философских подходов или плюрализмом. К основным *принципам познания* современной отечественной теории государства и права относятся: принцип плюрализма, принцип объективности, принцип всесторонности и принцип историзма.

Методы исследования подразделяют на общие, специальные и частные. К *общим методам* относят методы, выработанные философией: методы анализа, синтеза, моделирования, сравнительный метод, системный метод и др. К *специальным методам* относят методы, которые выработаны специальными дисциплинами: математические, кибернетические, статистические, конкретно-социологические и др. К *частным методам* относят методы, которые вырабатываются самой теорией государства и права и другими юридическими науками: формально-юридический метод, метод сравнительного государствоведения, метод сравнительного правоведения и некоторые другие.

К наукам, с которыми наиболее тесно взаимодействует теория государства и права, относятся философия (в основном социальная философия), общая социология, экономическая теория, политология, культурология и история, в которые частным образом входят вопросы государства и права. В системе юридических наук она наибольшим образом связана с историей государства и права и историей политических и правовых учений, в несколько меньшей степени – с отраслевыми юридическими науками, и только частично – с прикладными юридическими дисциплинами. Для всех юридических наук положения и выводы теории государства и права являются отправными, базовыми, но взаимодействие теории государства и права с другими юридическими науками носит двусторонний характер, то есть имеет с ними прямую и обратную связь.

Наиболее значимыми для характеристики науки теории государства и права являются пять функций: гносеологическая (познавательная), практико-организационная, идеологическая, прогностическая и методологическая.

Гносеологическая функция выражается в том, что теория государства и права познает государство, право и другие государственные и правовые явления, получает о них необходимые знания, объясняет их с научных позиций. **Практико-организационная функция** (или праксеологическая) выражается в том, что теория государства и права вырабатывает рекомендации, направленные на совершенствование государственно-правового строительства, законодательства, юридической практики. **Идеологическая функция** характеризуется тем, что теория государства и права аккумулирует различные идеи, взгляды, представления о государстве и праве, вырабатывает определенные идеологические ориентиры, связанные с объяснением государственно-правовых явлений. **Прогностическая функция** состоит в том, что теория государства и права прогнозирует будущее государственно-правовых явлений, выявляя закономерности их развития. **Методологическая функция** выражается в том, что теория государства и права выступает в качестве методологической основы для всех других юридических наук.

2. Историческое развитие взглядов на происхождение государства

Теория государства и права прошла долгий путь становления, предлагая в разное историческое время и разные теории происхождения государства. Самой первой теорией можно считать теологическую.

Теологическая теория объясняла происхождение государства и права божественной волей. Ее представителями были многие религиозные деятели Древнего Востока, средневековой Европы (Фома Аквинский – XIII в.), идеологии ислама и современной католической церкви (неотомисты – Жак Маритен и др.). Теологическая теория не раскрывает конкретных путей, способов реализации божественной воли, но отстаивает идеи незыблемости, вечности государства, необходимости всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога, подчеркивая в то же время зависимость самого государства от божественной воли.

С развитием общественных отношений в древнем мире возникла так называемая **патриархальная теория**. Ее основателем был Аристотель (III в. до н. э.), однако подобные идеи высказывались и в сравнительно недавние времена (Фильмер, Михайловский и др.). Смысл этой теории в том, что государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Глава этой семьи становится главой государства – монархом. Его власть – это продолжение власти отца, монарх является отцом всех своих подданных. Из теории вытекает вывод о необходимости подчиняться государственной власти.

Долгое время ведущей считалась договорная теория происхождения государства и права. **Теория общественного договора** (естественного права) была сформулирована в работах раннебуржуазных мыслителей: Г. Гроция, Т. Гоббса, Д. Локка, Б. Спинозы, Ж.-Ж. Руссо и других, то есть в XVII–XVIII вв. В России представителем договорной теории был революционный демократ А.Н. Радищев (1749–1802). По этой теории, до появления государства люди находились в «естественном состоянии» (неограниченная личная свобода, война всех против всех, всеобщее благоденствие – «золотой век» и т. п.).

В большинство концепций входит идея «естественного права», то есть наличия у каждого человека неотъемлемых, естественных прав, полученных от Бога или от Природы. Однако в процессе развития человечества права одних людей приходят в противоречие с правами других, нарушается порядок, возникает насилие. Чтобы обеспечить нормальную жизнь, люди заключают между собой договор о создании государства, добровольно передавая ему часть своих прав. Общественный договор, создающий государство, понимался как согласие между изолированными до того индивидами на объединение, на образование государства, превращая неорганизованное множество людей в единый народ.

Но это не договор-сделка с будущим носителем власти, а договор, имеющий конститутивный (устанавливающий) характер, создающий гражданское общество и государственное образование – политическую организацию: государство. В договорной теории различали первичный договор объединения и вторичный договор подчинения, договор народа с князем или иным государственным органом. При этом общественный договор мыслился не как исторический факт подписания всеми какого-либо конкретного документа, который лег в основу появления государства, а как состояние общества, когда люди добровольно объединились в его государственно-организационную форму, как принцип, обосновывающий правомерность государственной власти.

Договорная теория использовалась в разных целях. **Руссо, Радищев** обосновывали начала народовластия, народного суверенитета, поскольку первично власть принадлежала объединившемуся в государство народу и могла им быть отобрана от недобросовестного, некомпетентного правителя, у которого была лишь производная от народа власть. **Гоббс**, наоборот,

доказывал, что если власть добровольно передана правителю, например князю, то он – князь – отныне обладает неограниченными полномочиями. **Локк** обосновывал конституционную монархию, т. е. общественный договор, по его мнению, представлял собой определенный компромисс между народом и правителем, определенное ограничение свободы и народа, и монарха. Отражала эта теория и договорную практику многих феодальных городов, заключавших договор с князем о его материальном обеспечении в обмен на управление городом, на защиту города. Имела эта теория и глубокое демократическое содержание, обосновывая естественное право народа на свержение власти негодного монарха, вплоть до революционного восстания.

Наиболее богатым на появление различных теорий было девятнадцатое столетие, породившее историко-материалистическую, органическую, насильственную, психологическую и другие теории происхождения государства и права.

Историко-материалистическая теория связана с именами К. Маркса и Ф. Энгельса, но последние опирались на труды предшественников, таких, как Л. Морган. Смысл этой теории в том, что государство возникает как результат естественного развития первобытного общества, развития прежде всего экономического, которое не только обеспечивает материальные условия возникновения государства и права, но и определяет социальные изменения общества, которые также представляют собой важные причины и условия возникновения государства и права. Эта теория наиболее полно изложена в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства», само название которой отражает связь явлений, обусловивших возникновение анализируемого феномена. В целом теория отличается четкостью и ясностью исходных положений, логической стройностью и, несомненно, представляет собой большое достижение теоретической мысли. Для марксистской теории характерен последовательный материалистический подход. Она связывает возникновение государства с частной собственностью, расколом общества на классы и классовым антагонизмом. Суть вопроса марксизм выражает в формуле «Государство есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий».

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

Органическая теория возникла в связи с успехами естествознания, хотя подобные идеи высказывались значительно раньше XIX в. Так, некоторые древнегреческие мыслители, в том числе Платон (IV–III вв. до н. э.), сравнивали государство с организмом, а законы государства – с процессами человеческой психики. Представителями этой теории были Блюнчли, Г. Спенсер, Вормс, Прейс и др. В соответствии с теорией человечество возникает как результат эволюции животного мира от низшего к высшему. Дальнейшее развитие приводит к объединению людей в процессе естественного отбора (борьба с соседями) в единый организм – государство, в котором правительство выполняет функции мозга и управляет всем организмом. Низшие классы реализуют внутренние функции (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы – внешние (оборона, нападение).

Теорию насилия выдвигали Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг и др. деятели XIX в. Они объясняли возникновение государства и права факторами военно-политического характера: завоеванием одним племенем (союзом племен) другого. Для подавления порабожденного

племени и создается государственный аппарат, принимаются законы. Возникновение государства рассматривается как реализация закономерности подчинения слабого сильному.

Психологическая теория связана с повышенным интересом общества XIX в. к психологии человека (Г. Тард, Л.И. Петражицкий и др.). Появление государства и права объяснялось проявлением свойств человеческой психики: потребностью подчиняться, подражанием, сознанием зависимости от элиты первобытного общества, осознанием справедливости определенных вариантов действия и отношений и пр.

Современная теория государства и права не придерживается марксистских взглядов на происхождение государства, хотя ряд положений этого учения считает правильным. Однозначной трактовки вопросов происхождения государства в современной теории государства и права не существует. Можно выделить три основных теории происхождения государства: кризисную, дуалистическую и специализации.

Согласно **кризисной теории** (проф. А. Б. Венгров), государство возникает как итог неолитической революции – перехода человечества от экономики присваивающей к экономике производящей. Этот переход был вызван экологическим кризисом (отсюда название теории), который возник 10–12 тыс. лет назад. Это привело к расслоению общества, появлению классов и возникновению государства, которое и должно было обеспечить функционирование производящей экономики, новые формы трудовой деятельности, само существование человечества в новых условиях.

Дуалистическая теория (проф. В. С. Афанасьев и проф. А. Я. Малыгин) связывает процесс возникновения государства с неолитической революцией. Но отличие от кризисной теории она говорит о двух путях возникновения государства – восточном (азиатском) и западном (европейском). Восточный путь: государство формируется на основе сложившегося в первобытном обществе аппарата управления. Постепенно должностные лица, выполнявшие функции общественного управления, превращались в привилегированную замкнутую социальную прослойку, касту чиновников, ставшую основой государственного аппарата. Западный путь: ведущим государствообразующим фактором здесь было разделение общества на классы, в основе которого лежала частная собственность на землю, скот, рабов и другие средства производства.

Теория специализации (проф. Т. В. Кашанина), не отвергая значения неолитической революции в образовании государства, акцентирует внимание на том, что государство есть результат специализации в управленческой сфере. По мнению автора этой теории, закон специализации – это закон развития окружающего мира. Частной формой проявления данного закона является разделение труда. Экономическая специализация заложила материальную основу для возникновения и постепенного развития политической специализации, которая и привела, в конечном счете, к возникновению государства.

3. Причины и пути становления государства

Догосударственное общество или первобытное общество заняло в истории человечества более тридцати тысячелетий и прошло в своем развитии несколько периодов: период зрелого первобытного общества, где первобытнообщинный строй существует в чистом виде, и период распада первобытного общества, когда идет процесс разложения первобытно-общинного строя и его постепенной замены государством. Для общественного устройства зрелого первобытного общества характерны две основные формы объединения людей – род и племя.

Род (родовая община) является исторически первой формой общественного объединения людей.

Род – это семейно-производственный союз, основанный на кровном или предполагаемом родстве, коллективном труде, совместном потреблении, общей собственности и социальном равенстве. Главное отличие рода от иных общественных союзов первобытного мира, что это был не территориальный союз, а именно родственный: на одной территории могло жить несколько родов, которые тем не менее ощущали себя независимыми (или враждебными) единицами общества. В роде чужих не было, только сородичи. Управлялся род всей общностью его членов, иначе это называется самоуправлением.

В **родовой общине** как первичной форме объединения людей власть, а вместе с ней и управление, выглядели следующим образом. Основным органом и власти, и управления было родовое собрание, которое состояло из всех взрослых членов рода и решало все важнейшие вопросы жизни родовой общины. Для решения текущих, повседневных вопросов из числа наиболее авторитетных и уважаемых членов рода оно выбирало старейшину или вождя. Никакими привилегиями по сравнению с другими членами рода он не обладал. Его власть держалась исключительно на его авторитете и уважении к нему со стороны других членов рода. Вместе с тем он в любое время мог быть отстранен родовым собранием от занимаемой должности и заменен другим. Кроме старейшины или вождя родовое собрание избирало военного предводителя (военачальника) на время военных походов и некоторых других «должностных» лиц – жрецов, шаманов, колдунов и т. п., которые тоже никакими привилегиями не обладали.

Другой важнейшей формой общественного объединения первобытных людей было племя. **Племя** – более крупное и более позднее общественное образование, которое возникает с развитием первобытного общества и увеличением числа родовых общин. В то же время параллельно с родовой организацией возникали и общинные объединения не по признаку родства, а по признаку совместного проживания на территории или в результате общей профессиональной деятельности – фратрии и союзы племен.

Фратрии (братства) – это или искусственные объединения нескольких связанных родственными узами родов, или первоначальные разветвленные роды.

Союзы племен – это объединения, которые возникали у многих народов, но уже в период разложения первобытнообщинного строя. В племени организация власти и управления была примерно такой же, как и в родовой общине. Основным органом власти и управления был совет старейшин (вождей), могло существовать и народное собрание (собрание племени). В состав совета старейшин входили старейшины, вожди, военачальники и другие представители родов, составляющих племя. Совет старейшин решал все основные вопросы жизни племени при широком участии народа. Для решения текущих вопросов, а также на время военных походов избирался вождь племени. Никакого специального аппарата управления или принуждения, а также власти, оторванной от общества, здесь еще не существует. Все это начинает появляться лишь с разложением первобытнообщинного строя.

При переходе к производящей экономике на смену естественному приходит общественное разделение труда, то есть разделение труда между различными племенами или различными социальными группами: происходит *выделение пастушеских племен* (первое крупное общественное разделение труда), *отделение ремесла от земледелия* (второе крупное общественное разделение труда), *появление купечества* (третье крупное общественное разделение труда). С первым общественным разделением труда возрастает производительность и появляется избыточный продукт. С ростом производительности и возникновением избыточного продукта теряет свое значение объединенный труд родовой общины. На первый план выдвигается семья, которая может существовать независимо от общины и без ее помощи.

Материальные блага начинают оседать в отдельных семьях, что приводит к накоплению избыточного продукта, богатству и возникновению частной собственности (собственности отдельных семей). Постепенно семья превращается в силу, противостоящую роду. Из наиболее богатых семей формируется родоплеменная знать, в руках которой концентрируется не только богатство, но и власть. Все это делает невозможным нормальное функционирование публичной власти первобытного общества и требует ее замены новой публичной властью – государственной.

В развитии человеческого общества существовал период, когда были тесно переплетены черты отжившего родоплеменного строя и зарождавшегося государства. Такой период получил название *военной демократии*. Это такая форма организации власти, при которой власть концентрируется в руках у военного руководства родоплеменных объединений.

С укреплением власти военного вождя постепенно меняется его правовой статус: а) он становится постоянным (не сменяется); б) к нему переходят полномочия главного судьи и главного жреца; в) он опирается на силу послушной ему военной дружины; г) власть верховного вождя передается по наследству. Таким образом, при военной демократии закладываются черты будущего государства с королевской властью и правами наследования среди знати.

Ряд современных исследователей выделяет своеобразный предгосударственный период – *протогосударство*, который рассматривается в качестве переходного от родоплеменной организации к государству. Это предгосударство было основано не на военной демократии, а сменило ее и имеет именование чифда (вождество). Для протогосударства характерно сочетание элементов родоплеменной организации и государства. Отрыв публичной власти от общества, возникновение специального аппарата управления и принуждения, объединение людей по территориальному признаку – все это показатели того, что на смену первобытнообщинному строю пришло государство.

Государство могло образоваться двумя разными путями – восточным (азиатским) и европейским.

Восточный, или азиатский, тип формирования государственности отличается тем, что политическое господство основывалось на отправлении какой-либо общественной функции, общественной должности. Огромное влияние на способ формирования власти оказали географические особенности среды обитания, когда условием выживания отдельных родоплеменных образований было выполнение грандиозных общественных работ, превышающих возможности отдельных общин (например, строительство ирригационных систем). Потребность в сооружении и эксплуатации этих систем, а также необходимость в надежной защите создавали естественную основу самостоятельной публичной власти. В рамках общины основным назначением власти становилось управление особыми резервными фондами, в которых концентрировалась большая часть общественного избыточного продукта. Это привело к выделению внутри общины особой группы должностных лиц, выполняющих функции общинных администраторов, казначеев, контролеров и т. п. Нередко административные функции совмещались с культовыми, что придавало им особый авторитет.

Извлекая из своего положения ряд выгод и преимуществ, общинные администраторы оказывались заинтересованными в закреплении за собой этого статуса, стремились сделать свои должности наследственными. В той мере, в какой им это удавалось, общинное «чиновничество» постепенно превращалось в привилегированную замкнутую социальную прослойку – важнейший элемент складывающегося аппарата государственной власти.

Следовательно, одной из главных предпосылок как государствообразования, так и образования классов «по азиатскому типу» было использование властвующими слоями и группами сложившегося аппарата управления, контроля над экономическими, политическими и военными функциями. Административно-государственные структуры, появление которых жестко обуславливалось экономической необходимостью, складываются прежде, чем возникает частная собственность (главным образом на землю). На протяжении веков деспотическое государство не только было орудием классового господства, но и само служило источником классовообразования, возникновения различных привилегированных групп и слоев.

На Востоке узурпировались не сами средства производства, а управление ими.

В результате возникала структура, сходная с пирамидой: наверху (вместо вождя) – неограниченный монарх, деспот; ниже (вместо совета старейшин и вождей) – его ближайшие советники, визири; далее – чиновники более низкого ранга и т. д., а в основании пирамиды – сельскохозяйственные общины, постепенно терявшие родовой характер. Основное средство производства – земля – формально находится в собственности общин. Общинники считаются свободными, однако фактически все стало государственной собственностью, включая личность и жизнь всех подданных, которые оказались в безраздельной власти государства, олицетворенного в бюрократически-чиновничьем аппарате во главе с абсолютным монархом. По такому пути развития пошли не только государства в Азии, но и в Восточной Европе, Африке и доколумбовой Америке.

В отличие от «азиатского» государства ведущим *государствообразующим фактором на территории Европы* было классовое разделение общества. В свою очередь, это обуславливалось тем, что здесь происходило интенсивное формирование частной собственности на землю, скот, рабов. В древних Афинах, например, государство развивалось, частью преобразуя органы родового строя, частью вытесняя их путем внедрения новых органов, заменив их постепенно настоящими органами власти. Место «вооруженного народа» занимает вооруженная «публичная власть», уже не совпадающая с обществом, отчужденная от него и готовая выступить против народа. Уже на раннем этапе разложения общинного строя наблюдается экономическое неравенство: у аристократов (героев, базилевсов, которых Гомер называл «жирными») земельных наделов, рабов, скота, орудий труда больше, чем у рядовых общинников.

Наряду с рабством, носившим преимущественно патриархальный характер, когда рабы использовались в качестве домашней прислуги и не были основной производительной силой, появляются наемный труд, батрачество безнадельных общинников. По мере развития частной собственности растет влияние экономически сильной группы, которая стремится ослабить роль народного собрания, базилевса (выступавшего военачальником, верховным жрецом, верховным судьей) и передать власть своим представителям.

Постепенно формируемая частная собственность становится базой, фундаментом для утверждения экономического господства имущих классов. В свою очередь, это позволило овладеть институтами публичной власти и использовать их для защиты своих интересов. Трения между наследственной аристократией и массами, принимавшие порой весьма острые формы, отягощались борьбой за власть другой группы обладателей частной собственности, нажитой морским грабежом и торговлей. В конечном счете, наиболее богатые собственники и начали занимать ответственные государственные должности – господство родовой знати было ликвидировано.

Пути возникновения государства (западный или восточный) в решающей степени зависят от того, произошло ли разложение сельской общины или она сохранилась, что, в свою очередь, определялось теми конкретными условиями, в которых находилось общественное производство. Так, необходимость ирригационных работ обуславливала сохранение общин и общественных форм собственности на землю. Это в конечном счете приводило к фактическому появлению единой государственной собственности, и возникало азиатское государство. Разложение же общин определялось возможностью успешной обработки земли одной семьей и влекло появление частной собственности. Возникало западное (рабовладельческое или феодальное) государство.

Государственный аппарат всегда возникает из аппарата управления первобытного общества. Поэтому власть неизбежно оказывается в руках родоплеменной знати, из которой образуются либо обособленная социальная группа, клан, чиновничье-бюрократическая структура, эксплуатирующая остальное общество, либо верхушка господствующего класса, также эксплуатирующая вместе с этим классом остальную часть общества.

Причинами появления государства были следующие:

1. Необходимость совершенствования управления обществом, связанная с его усложнением. 2. Необходимость организации крупных общественных работ, объединения в этих целях больших масс людей. 3. Необходимость подавления сопротивления эксплуатируемых. 4. Необходимость поддержания в обществе порядка, обеспечивающего функционирование общественного производства, социальную устойчивость общества, его стабильность, в том числе и по отношению к внешнему воздействию со стороны соседних государств или племен. 5. Необходимость ведения войн, как оборонительных, так и захватнических.

В древнем обществе можно выделить ряд признаков, свидетельствующих о зарождения государства: 1. Наличие отделенной от общества публичной власти. 2. Взимание налогов и сборов. 3. Разделение населения по территориальному принципу.

Следует выделить ***признаки государства***, которые отличают его от других сообществ и союзов: 1) это единственная организация власти в масштабе всей страны, которая охватывает все население и обладает суверенитетом, как внешним, то есть независимостью от других государств в международных отношениях, так и внутренним – независимостью от всякой иной власти внутри страны, верховенством по отношению к любым другим организациям; 2) только государство имеет специальный аппарат принуждения – специальные силовые структуры (суд, прокуратуру, органы внутренних дел и т. п.) и материальные придатки (армию, тюрьмы и пр.), которые обеспечивают реализацию государственных решений, в том числе и принудительными средствами; 3) только оно имеет право издавать обязательные для всеобщего исполнения нормативные акты – законы, указы, постановления и т. п.

Государство возникает как закономерный результат естественного развития первобытного общества. Это развитие включает совершенствование экономики, связанное с ростом производительности труда и появлением избыточного продукта, укрупнение организационных структур общества, специализацию управления, а также изменения в нормативном регулировании, отражающие объективные процессы.

Все эти процессы взаимосвязаны и взаимообусловлены: экономическое развитие определяет возможность укрупнения структур и специализации управления, а те, в свою очередь, способствуют дальнейшему росту производства. Регулирование отражает происходящие изменения и в определенной степени способствует совершенствованию общественных отношений и закреплению тех, которые выгодны для общества.

4. Сущность государства

По мере развития государство совершенствуется и превращается в четко организованный механизм. Государство – это организация политической власти, необходимая для выполнения как сугубо классовых задач, так и общих дел, вытекающих из природы всякого общества.

Государство отличается от других организаций, входящих в политическую систему общества, рядом существенных признаков:

- 1) в пределах своих территориальных границ выступает в качестве единственного официального представителя всего общества, всего населения, объединяемого им по признаку гражданства;
- 2) является единственным носителем суверенной власти;
- 3) издает законы и подзаконные акты, обладающие юридической силой и содержащие нормы права;
- 4) имеет сложный механизм (аппарат) управления обществом, разносторонними социальными сферами и процессами, представляющий собой систему государственных органов и соответствующих материальных средств (вещественных придатков), необходимых для выполнения его задач и функций, использует государственно-властный характер своих полномочий;
- 5) является единственной в политической системе организацией, которая располагает правоохранительными (карательными) органами (суд, прокуратура, милиция, полиция и т. д.), специально призванными стоять на страже законности и правопорядка;
- 6) располагает вооруженными силами и органами безопасности, обеспечивающими его оборону, суверенитет, территориальную целостность и безопасность;
- 7) имеет тесную связь с правом, представляющим собой экономически и духовно обусловленное нормативное выражение государственной воли общества, государственный регулятор общественных отношений.

Вопросом, что такое государство, задавались мыслители еще в древности. **Марк Туллий Цицерон** отождествлял государство с общим правопорядком, через два тысячелетия **Н. М. Коркунов** утверждал, что «государство есть общественный союз свободных людей с принудительно установленным мирным порядком посредством предоставления исключительного права принуждения только органам государства». Но в основном все сходились, что государство создано ради поддержания правопорядка, видели в этом его суть и главное назначение. Однако это лишь один из признаков государства. В новое время суть государства определяли как совокупность людей, территории, где они живут, и власти. **Л. Дюги** выделял четыре элемента государства: 1) совокупность человеческих индивидов; 2) определенную территорию; 3) суверенную власть; 4) правительство.

Одни ученые отождествляли государство со страной, другие – с обществом или кругом лиц, осуществляющих власть (правительством). Наиболее точной будет следующая формулировка: государство – это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, придающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок.

По сути, государственная власть является разновидностью социальной власти, однако имеет особенности, заключенные в ее политической и классовой природе. Поскольку деление на классы содержит в себе антагонизм, то сложилось негативное отношение к органам власти и лицам, ее олицетворяющим, это породило социальный миф, что всякая власть – зло, которое общество вынуждено терпеть до поры до времени. Этот миф приводит к появлению проектов свертывания государственного управления, умаления роли, а то и уничтожения государства.

Но если власть находится в руках народа, она становится благой силой, способной управлять действиями и поведением людей, разрешать социальные противоречия, согласовывать индивидуальные или групповые интересы, подчинять их единой властной воле методами убеждения, стимулирования, принуждения. Другой особенностью является то, что субъект и объект власти не совпадают, властвующий и подвластные разделены.

В обществе с классовыми антагонизмами властвующим субъектом выступает экономически господствующий класс, подвластными – отдельные лица, социальные, национальные общности, классы. В демократическом обществе возникает тенденция сближения субъекта и объекта власти, ведущая к их частичному совпадению. Диалектика этого совпадения в том, что каждый гражданин является не только подвластным; как член общества он вправе быть носителем и источником власти. Он имеет право участвовать в формировании выборных органов власти, выдвигать и выбирать кандидатуры в эти органы, контролировать их деятельность, быть инициатором их роспуска, реформирования. Право и долг гражданина – участвовать в принятии государственных, региональных и других решений через все виды непосредственной демократии.

При демократическом режиме нет только властвующих и только подвластных. Даже высшие органы государства и высшие должностные лица имеют над собой верховную власть народа, являются одновременно объектом и субъектом власти. Но и в самом демократическом государстве полного совпадения субъекта и объекта нет: если демократическое развитие приведет к полному совпадению, то государственная власть утратит политический характер, превратится в общественную, без органов государства и государственного управления.

Реализацию своей власти государство осуществляет через органы государственного управления, воздействуя на все общество и решая необходимые задачи. Эти органы образуют аппарат или механизм государственной власти. Но олицетворять государственную власть с высшими органами управления неправильно. Народ имеет право принимать решения через референдум, а власть принадлежит не органам власти, а либо элите, либо классу, либо народу. Властвующий субъект не передает органам государства свою власть, а наделяет их властными полномочиями.

Государственная власть может обладать разным уровнем силы. Но в любом случае она имеет предметно-материальные источники силы – вооруженные организации людей или силовые учреждения (армия, полиция, органы государственной безопасности), а также тюрьмы и другие принудительные вещественные придатки. Организованная сила является ее гарантом. Но она должна направляться разумной и гуманной волей властвующего субъекта.

Сущность государства определяет его назначение, содержание и функционирование. Эта сущность зависит от того, кому принадлежит государственная власть, кто ее осуществляет и в чьих интересах. Если власть оказывается в руках узкой группы заинтересованных лиц, эта группа скрывает свои интересы, выдает за общесоциальные и общенациональные. Осмысливая сущность государства, ученые разработали несколько теорий.

Теория элит появилась в XX в. Сторонники теории считают, что народ не способен самостоятельно осуществлять власть, поэтому она должна принадлежать верхушке общества – элите до тех пор, пока одну властвующую элиту не сменит другая.

Технократическая теория. Согласно этой теории, властвовать и управлять должны профессионалы-управленцы, менеджеры. Только они способны определять потребности общества и находить оптимальные пути его развития.

Демократическая доктрина. Ее сторонники считают, что первоисточником и первоносителем власти является народ, а государственная власть должна быть подлинно народной, осуществляться в интересах и под контролем народа.

Марксистская доктрина появилась в XIX в. Основатели этой теории исходили из постулата, что государство существует, пока существуют классы. Поэтому политическая власть принадлежит экономически господствующему классу и используется в его интересах: экономически господствующий класс становится политически господствующим, осуществляющим свою диктатуру, не ограниченную законом и опирающуюся на силу и принуждение.

Теория примирения классов. По этой теории деятельность государства, обусловленная классовыми противоречиями, доминирует лишь в недемократических, диктаторских государствах, где существует жесткая эксплуатация одной части общества другой. Но когда возникают острые классовые конфликты, государство удерживает классы от взаимного уничтожения, а общество – от разрушения. Так оно выполняет определенные функции в интересах всего общества.

На современном этапе в демократических странах государство постепенно становится эффективным механизмом преодоления общественных противоречий не путем насилия и подавления, а путем достижения общественного компромисса. На первый план в развитом демократическом обществе выходит социальная сторона государства.

5. Тип и форма государства

Важнейшей категорией теории государства и права является понятие типа государства. Существует два подхода к этому вопросу – формационный и цивилизационный.

Формационный подход. В советское время именно этот подход считался единственно верным и научным. Он основан на марксистском учении о типе государства. Суть его в том, что выяснение типа государства основывается на понимании истории как естественноисторического процесса смены общественно-экономических формаций, каждой из которых в условиях существования классов соответствует определенный тип государства.

Для определения типа государства необходимо было ответить на три вопроса: 1) какой общественно-экономической формации, какому типу производственных отношений соответствует данное государство; 2) орудием какого класса оно является; 3) каково социальное назначение данного государства. Формационный подход оперирует термином *«исторические типы государства»*. Их четыре: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы государства. Первые три относились к эксплуататорским формациям, последний – к народному. Согласно этому подходу в результате социальных революций формации сменяют одна другую и происходит переход от одного исторического типа государства к другому, более высокому. Если буржуазное государство – последний тип эксплуататорского государства – подлежит революционному слому, социалистическое государство – исторически последний тип государства вообще – постепенно «засыпает», «отмирает».

Цивилизационный подход связывает тип государства с той ступенью (стадией) научно-технического прогресса и жизненного уровня населения, определяемого потреблением и оказанием услуг, которой соответствует данное государство.

Наиболее известна *теория стадий экономического роста* американского социолога **Уолта Ростоу**. По Ростоу, все общества по экономическому развитию можно отнести к одной из пяти стадий: традиционное общество; переходное общество, в котором закладываются основы преобразований; общество, переживающее процесс сдвига; созревающее общество и общество, достигшее высокого уровня народного потребления.

К *первой стадии* он относит аграрные общества, основанные на доньютоновой науке и технике. Ко *второй стадии* – трансформации «традиционного общества» в более развитый период закладывания основ для «сдвига» в области обрабатывающей промышленности. *Третья стадия*, собственно, «сдвиг», «взлет» научно-технического развития как в промышленности, так и в сельском хозяйстве. *Четвертая стадия* характеризуется как пора «зрелости», когда на основе научно-технических достижений и роста инвестиций национального дохода достигается устойчивое превышение выпуска продукции над ростом населения. *Пятая стадия* обозначена как период «высокого уровня массового потребления», в который ведущие секторы экономики переходят на производство предметов потребления длительного пользования и услуг. К этой стадии У. Ростоу относит общество, которое можно характеризовать как «государство всеобщего благоденствия».

К теории Ростоу примыкают *теории «менеджеризма»*, «единого индустриального общества», «постиндустриального общества» и др., согласно которым в современную эпоху необходимость в революционном изменении условий жизни общества отпадает, поскольку научно-техническая революция автоматически выступает как заменитель социальной революции, который несет социальные преобразования, но не затрагивает основы капитализма – частной собственности. Известна также *теория «конвергенции»*, сближения двух систем, социалистической и капиталистической, которую разрабатывал академик **А. Д. Сахаров**. Суть ее

в совмещении в едином типе общества и государства того лучшего, что содержат в себе обе системы.

Особняком стоит **цивилизационная теория А.Тойнби**, который считал, что цивилизации можно рассматривать только как локальные образования. Они не связаны между собой и проходят постепенно период рождения, роста, расцвета и упадка. Тойнби насчитал двадцать цивилизаций за всю мировую историю.

Существует несколько подходов к типологии государства: 1) тип государства связывается с типом общественно-политической формации: рабовладельческое, феодальное, буржуазное, этократическое (псевдосоциалистическое); 2) в основе классификации лежит степень политической свободы: демократическое, антидемократическое, авторитарное, полицейское, фашистское, расистское; 3) в основе лежит тип цивилизации: древневосточное, древнегреческое, древнеримское, средневековое, современное.

Четкого разделения между понятиями форма и тип государства не существует: среди государств одного типа могут существовать государства с различными формами организации и деятельности государственной власти, а среди государств с одинаковой формой организации государственной власти – государства разного типа.

Форма государства определяется теми задачами, которое оно ставит перед собой, культурой, зрелостью общественно-политических процессов, особенностями государственной жизни, историческими традициями, религией, природными условиями, характером взаимоотношений государственных структур с негосударственными (партиями, профсоюзами, религиозными структурами, общественными движениями и т. п.) и множеством мелких факторов, которые и определяют самобытность формы государственной власти каждой конкретной страны. Форма государства – это сложное общественное явление, которое включает в себя *три взаимосвязанных элемента*: форму правления, форму государственного устройства и форму государственного режима.

Монокрайическая форма государства характеризуется единовластием. Государственная власть концентрируется в руках либо монарха, либо диктатора, либо военной хунты, либо органов правящей партии (например, коммунистической) и т. д. При этом не имеет принципиального значения, принадлежит власть одному органу или системе определенного рода органов. Разделение властей в монокрайическом государстве отсутствует. Участие населения в формировании органов государственной власти или не допускается, или носит формальный характер. Местного самоуправления нет. Устанавливаются, как правило, авторитарные и тоталитарные режимы, которые опираются на принуждение, насилие, обязательную государственную идеологию, носящую иногда религиозный характер. Для монокрайической формы государства зачастую характерны огосударствление экономики и всей общественной жизни, крайне элитарный характер государственной власти и отсутствие подлинно демократических прав и свобод личности.

Монокрайическая форма имеет несколько разновидностей. Выделяются, в частности, такие как *теокрайическая монокрайическая форма* государства, существующая в странах мусульманского фундаментализма (Саудовская Аравия, ОАЭ, Катар и др.); *экстремистская монокрайическая форма* (в фашистских и полуфашистских государствах); милитаристская монокрайическая форма (современный Ирак); *монокрайическая государственная форма* тоталитарного социализма. Любая из этих форм может быть прикрыта парламентской оболочкой, могут существовать выборные органы, конституция, провозглашаться права и свободы личности, однако в действительности все это реального значения не имеет.

Поликратическая форма государства (ее называют также полиархической) является прямой противоположностью монархической. Для нее характерны разделение властей, децентрализация управления территориями, высокая степень автономности административно-территориальных и иных образований, наличие местного самоуправления. Институты государственной власти формируются населением путем свободных, демократических выборов. Права и свободы личности гарантируются государством. Существует политический и идеологический плюрализм. Экономика отделена от политики и государства. Практически все современные развитые страны относятся к поликратической форме государства. Они могут иметь отличия в устройстве государственного аппарата, в законодательстве, в экономических приоритетах, даже принадлежать к разным типам самого правления. При всем этом они будут поликратическими.

Но даже относительно развитая экономика не делает из монархического государства поликратическое: испытывающий быстрый экономический рост Китай остается государством монархическим.

Поликратическая форма у всех государств Европы, частично Азии, Африки и Америки (северная Америка – вся), поликратическая форма у Австралии. Выделяются (правда, с некоторой долей условности) две разновидности поликратической формы: *традиционная* и *постсоциалистическая*. Первая сложилась в большинстве демократических стран после Второй мировой войны и считается зрелой разновидностью поликратической формы государства. Другая еще переживает период своего становления.

Сегментарная форма государства является промежуточной, поскольку сочетает в себе черты монархической и поликратической форм. Она присуща государствам с полудемократическими и авторитарными режимами и в значительной степени носит олигархический характер. В таких государствах преобладающую роль играют кланы, племена, сословия, семьи, олигархические группы. Разделение властей отсутствует, но допускается разделение ролей между различными органами по управлению обществом. Существуют элементы местного самоуправления и автономии территориально-административных единиц. Нет безраздельного господства какого-либо органа или должностного лица, но имеется лидирующий орган или доминирующее должностное лицо.

Государственная власть открыта только для частичного давления на нее со стороны определенных заинтересованных групп. Политический плюрализм существует в ограниченном виде. Это выражается в том, что: либо законом устанавливается ограниченное число разрешаемых государственной властью политических партий (Индонезия, Нигерия, Сенегал), либо применяются меры, ограничивающие создание новых партий (например, Египет). Демократические права и свободы личности признаются в конституциях, но на практике носят ограниченный характер.

Форма правления представляет собой категорию для обозначения структуры высших органов государственной власти конкретного государства, порядок их образования, взаимодействия и распределения властных полномочий. Форма правления уясняет, как создаются высшие органы государства и каково их строение; какие принципы лежат в основе взаимоотношений между высшими и другими государственными органами; как строятся отношения между верховной властью и населением страны; в какой мере высшие органы государства позволяют обеспечивать свободы и права граждан.

Формы правления делятся на два вида: монархия и республика.

Монархия – это такая форма правления, при которой верховная государственная власть осуществляется единолично и переходит по наследству. Обобщающие признаки монархии: наличие единоличного главы государства, пользование властью пожизненно, наслед-

ственный порядок наследования власти, представительство в государствах, по усмотрению монарха, юридическая безответственность монарха, исторический и религиозный символ власти. Монархическая форма правления возникла еще при рабовладельческом строе. В период феодализма она стала основной формой правления. При переходе к Новому времени и капитализму в большинстве стран уступила место республике. Среди монархий можно выделить следующие: абсолютную, ограниченную (парламентарную), дуалистическую, теократическую, парламентарную.

В *абсолютной монархии* верховная государственная власть по закону всецело принадлежит одному лицу. Власть в центре и на местах – не крупным феодалам, а чиновникам, которые могут назначаться и увольняться монархом.

В *конституционной монархии* власть монарха значительно ограничена представительным органом. Это ограничение закреплено конституцией, утверждаемой парламентом. Монарх не имеет права изменить конституцию. Конституционная монархия бывает парламентарной и дуалистической.

В *парламентской монархии* правительство формируется из представителей определенной партии (или партий) получивших большинство голосов на выборах в парламент; лидер такой партии становится главой государства; в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха является символической; законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом; правительство согласно конституции несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом (Великобритания, Бельгия, Дания и др.).

В *дуалистической монархии* государственная власть носит двойственный характер. Юридически и фактически власть разделена между правительством, формируемым монархом, и парламентом. Правительство формируется независимо от партийного состава в парламенте и не ответственно перед ним. Монарх выражает преимущественно интересы феодалов, а парламент представляет буржуазию и другие слои населения (кайзеровская Германия (1871–1918), Марокко). Монарху принадлежит значительная часть власти законодательной, выражающейся в праве налагать абсолютное вето на законы, принятые парламентом.

В *теократической монархии* монарх возглавляет не только светское, но и религиозное управление страной (Саудовская Аравия).

Республика – такая форма правления, при которой верховная государственная власть, осуществляется выборными органами, избираемые населением на определенный срок.

Признаки республики: наличие единоличного или коллегиального правового государства; выборность на определенный срок главу государства и других органов государственной власти; ответственность главы государства в случаях, предусмотренных законом, обязательное решение верховной власти для всех других государственных органов, преимущественная защита граждан государства.

Существует *несколько видов республиканского правления*, которые в свою очередь делятся по типу государственного устройства на парламентарные и президентские.

В *парламентской республике* верховная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту. Правительство формируется парламентским путем из числа депутатов, принадлежащих к тем партиям, которые располагают большинством голосов в парламенте. Правительство несет коллективную ответственность перед парламентом о своей деятельности и остается у власти, пока партия обладает большинством голосов в парламенте. В случае недоверия парламента правительство либо уходит в отставку, либо через главу государства добивается роспуска парламента и назначения досрочных парламентских выборов. Сам глава государства избирается парламентом или парламентской коллегией.

Глава государства в парламентарной республике обладает полномочиями: обнародует законы, издает декреты, назначает главу правительства, является верховным главнокомандующим вооруженными силами и т. д. Глава правительства (премьер-министр, председатель совета министра, канцлер) назначается президентом и формирует правительство, которое осуществляет верховную исполнительную власть и отвечает за свою деятельность перед парламентом. Главной функцией парламента является законодательная деятельность и контроль за исполнительной властью (в том числе и за президентом) (ФРГ, Италия по Конституции 1947 г., Австрия, Швейцария, Исландия, Ирландия, Индия и др.).

В *президентской республике* (наряду с существованием парламента) президент соединяет полномочия главы государства и главы правительства. Для такой республики характерны: внепарламентский метод избрания президента и формирования правительства; ответственность правительства перед президентом, а не перед парламентом; более широкие, чем в парламентарной республике, полномочия главы государства (США), либо президент совмещает полномочия главы государства и главы правительства и участвует в формировании кабинета или совета министров (Франция, Индия). Президент наделяется и другими важными полномочиями: он имеет право роспуска парламента, является верховным главнокомандующим, объявляет чрезвычайное положение, утверждает законы, представляет в правительстве, назначает членов Верховного суда.

Смешанная республика сочетает в себе черты парламентской и президентской республики. Для республик смешанного типа правления характерно отсутствие прямой юридической связи между президентом и правительством. В некоторых странах всенародно избранный президент, являясь главой государства, в формально-правовом смысле отделен от руководства исполнительной властью, которое конституция страны возлагает на правительство (Россия). Конституция такой республики может устанавливать принцип доверия нижней палаты парламента по отношению к формируемому президентом правительству.

В конституции может быть закреплена возможность роспуска парламента или его нижней палаты по инициативе президента в случае возникновения непреодолимого конфликта между органами исполнительной власти и парламентом одного уровня (Франция). По истечении установленного законом срока прекращаются полномочия избираемых населением органов государственной власти, происходят новые выборы, и процедура формирования органов государственной власти повторяется снова. Народ принимает широкое участие в формировании высших органов государственной власти. Форма правления и структура высших органов государственной власти получают закрепление в конституции страны, сама процедура выборов и порядок деятельности избранных органов власти регулируются законом.

Особую нишу среди нетипичных республик занимали *республики советского типа*. Для этой формы правления было характерно отсутствие разделения властей, формальное полномочие Советов (или иных представительных органов власти), формируемых по классовому или иному недемократическому принципу. Советы представляли собой единую пирамиду вертикально подчиненных друг другу органов государственной власти, камуфлирующих реальное всевластие коммунистической партии, точнее, ее руководящих органов. Особенностью формирования властных структур при якобы всенародных выборах было совмещение основной работы депутата и его деятельности в Советах. Сочетание такого типа республики с недемократическим режимом приводило к потере самого смысла принципа республиканского государственного устройства.

6. Форма государственного устройства

Под *формой государственного устройства* понимают национальное и административно-территориальное строение государства, показывающее характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами государственного управления, власти. Формы государственного устройства, то есть структурную организацию государства, в отличие от форм правления принято рассматривать с точки зрения распределения государственной власти и государственного суверенитета в центре и на местах, а также их разделение между составными частями государства. *Форма государственного устройства показывает:* из каких частей состоит внутренняя структура государства; какого правовое положение этих частей и каковы взаимоотношения этих органов; как строятся отношения между центральными и местными государственными органами; в какой государственной форме выражаются интересы каждой нации, проживающей на этой территории.

По форме государственного устройства *все государства можно подразделить на три основные группы:* унитарное; федеративное; конфедеративное.

Некоторые государства изначально складывались как многонациональные, в дальнейшем они избирали путь федеративного устройства, поскольку даже при наличии лидирующей нации приходилось учитывать интересы всех остальных. Другие государства складывались на однонациональной основе, они чаще всего и построены по типу унитарного государства. Большое значение для выбора формы государственного устройства имеет и размер ее территории. Крупное государство вынуждено быть федерацией, а мелкое – унитарным государством, хотя из этого правила есть и исключения.

Унитарное государство – это, по сути, монолитное-государство, образованное административно-территориальными единицами, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственной независимости не обладают. Это государство цельное и спланированное вокруг сильного центра.

Можно отметить следующие *признаки унитарного государства:* единые, общие для всей страны высшие исполнительные, представительные и судебные органы, которые осуществляют верховное руководство соответствующими органами; на территории унитарного государства действует одна конституция, единая система законодательства, одно гражданство; составные части унитарного государства (области, департаменты, округа, провинции, графства) государственным суверенитетом не обладают; унитарное государство, на территории которого проживают небольшие по численности национальности, широко допускает национальную и законодательную автономию; все внешние межгосударственные сношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене; имеет единые вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными органами государственной власти.

Федеративное государство в отличие от унитарного представляет собой добровольное объединение ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство. Оно обладает следующими характеристиками: территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов: штатов, кантов, земель, республик и т. д.; в союзном государстве верховная исполнительная, законодательная и судебная власть принадлежит федеральным государственным органам; субъекты федерации имеют право принятия собственной конституции, имеют свои высшие исполнительные, законодательные и судебные органы; в большинстве федераций существует союзное гражданство и гражданство федеральных единиц; при федеральном государственном устройстве в парламенте имеется палата, представляющая инте-

рессы членов федерации; основную общегосударственную внешнеполитическую деятельность в федерациях осуществляют союзные федеральные органы, которые официально представляют федерацию в межгосударственных отношениях (США, Бразилия, Индия, ФРГ и др.).

Федерации строятся на правах добровольности по территориальному и национальному признакам, которые определяют характер, содержание, структуру государственного устройства. В этом плане территориальная федерация характеризуется ограничением государственного суверенитета субъектов федерации, а национальная федерация – более сложным государственным устройством. Различие между ними состоит в степени суверенности их субъектов. В любом случае центральная власть обладает верховенством по отношению к высшим государственным органам членов федерации.

Под **суверенитетом государства** понимается верховенство и независимость государственной власти внутри своей страны и по отношению к другим государствам. Суверенитет государства исходит из суверенитета народа. Народ является создателем и носителем суверенитета государства, волеизъявление народа порождает государственную власть. В то же время народ выступает как своеобразный гарант государственного суверенитета. Верховенство государственной власти выражается в ее неограниченности ничем, кроме конституции, естественного права и законов, а также в том, что на территории государства нет другой, конкурирующей власти, издающей параллельные законы и регулирующие права и свободы граждан.

Независимость государственной власти означает, что она вправе принимать нормативные акты и обеспечивать конституционный правопорядок, который обеспечивается отсутствием зависимости (политической, финансовой и др.) государственных органов от кого бы то ни было внутри и вне пределов государства.

Кроме унитарного и федеративного государства существуют другие виды государственного устройства.

Конфедерацией называется союз суверенных государств, образуемый для достижения определенных целей. Союзные органы лишь координируют деятельность членов конфедерации по тем вопросам, для решения которых они объединились.

Конфедерация не обладает суверенитетом. В отличие от федерации и унитарного государства конфедерации – образования неустойчивые: они либо распадаются, либо преобразуются в федерации. Особой формой конфедерации является ассоциированное государственное объединение (ЕС). Процесс современной европейской интеграции может привести от содружества к конфедеративному государственному устройству, а от него – и к федеративному всеевропейскому государству. А может и не привести.

Содружество государств встречается реже, нежели конфедерация. Основными чертами такого объединения являются: идентичная экономика (одинаковая форма собственности, единая денежная единица), право (уголовное, гражданское и пр.), язык (славянские страны СНГ), культура, религия. Однако содружество – это не государство, а своеобразное объединение независимых государств.

Межгосударственные образования знают и такую форму, как **сообщество государств**. В основе сообщества лежит межгосударственный договор. Сообщество является своеобразной переходной формой к государственной организации общества. Оно усиливает интеграционные связи государств, входящих в сообщество, и эволюционирует в сторону конфедеративного объединения (Европейские сообщества). Сообщество может иметь целью выровнять экономический и научно-технический потенциал государств, входящих в него, объединить усилия этих государств для достижения глобальных целей, упростить таможенные, визовые и иные барьеры (вплоть до их отмены) и т. д.

7. Политический режим

Под термином **политический режим** понимают методы осуществления политической власти, приводящие к созданию гармоничного или негармоничного состояния общества, которое складывается в результате взаимодействия и противоборства различных политических сил, деятельности политических институтов, политический режим является показателем уровня демократии в стране, прав и свобод личности, реальности участия населения в управлении государством и обществом и характеризуется демократизмом или антидемократизмом.

Изменение политического режима отражается на ведении внешней и внутренней политики государства. Поэтому политический режим связан не только с формой власти, но и с самой ее сущностью.

Он прежде всего отражается на престиже государства и жизни его граждан. Политический режим зависит от методов, которыми в государстве осуществляется политическая власть. Если это методы убеждения, согласования, законности, парламентаризма, и применяется только правовое принуждение, то перед нами прогрессивный, демократический режим. Если власть осуществляется методами насилия, складывается реакционный, антидемократический режим. Существуют режимы, сочетающие в себе оба начала.

Политический режим определяет соотношение политических сил в стране. Там, где существует устойчивый баланс политических сил или есть национальное согласие, формируется стабильный политический режим. Когда в стране ни одна из политических сил не может укрепиться, политический режим постоянно изменяется.

При **демократическом режиме** высшие органы государства облечены доверием народа, они реализуют власть в его интересах демократическими и правовыми методами. При таком режиме права и свободы человека и гражданина гарантированы и защищены, закон правит во всех сферах общества. При **недемократических режимах** власть берут в свои руки реакционеры, которые правят диктаторскими, насильственными методами. В такой стране права и свободы человека и гражданина ничем и никем не защищены, а в самом обществе царят произвол и беззаконие.

Наиболее недемократическим является тоталитарный фашистский режим. Основное отличие тоталитарного режима от всех прочих – это всепроникающая, всеохватная, всеконтролирующая власть, перед которой человек чувствует себя беззащитным и беспомощным. Это порождение XX в., до этого времени были режимы диктаторские, но не было тоталитарных. При **тоталитарном режиме** существует только одна официальная идеология, которая формируется и задается общественно-политическим движением, политической партией, правящей элитой, политическим лидером, вождем народа, часто харизматическим (Ленин, Гитлер, Сталин, Мао Цзе Дун). Иные точки зрения подавляются. Существует только одна правящая партия, а остальные партии, стремятся разогнать, запретить, уничтожить. Эта правящая партия объявляется ведущей силой общества, она захватывает бразды государственного управления: происходит сращивание партийного и государственного аппаратов (НСДАП, КПСС). На ключевые посты попадают только члены партии, возникает запрет на свободу слова и информации. Начинается крайняя централизация управления, инициатива строго наказывается, местная власть только исполняет приказы сверху, к населению применяют физическое насилие. Государство устанавливает полный, то есть тотальный (отсюда и название) контроль над всеми сферами жизни общества.

Авторитарный режим в отличие от тоталитарного может быть основан на праве или морали, но тем не менее народ становится бесправным.

При авторитарном режиме государственная власть не избирается и не контролируется гражданами, она от них отделена, хотя могут существовать парламенты или иные представи-

тельские органы, но управление сводится к выполнению решений, которые принимает либо диктатор, либо правящая элита. Правящая элита для достижения своих целей не руководствуется законами, постепенно из нее выделяется сильный лидер, который возглавляет власть, хотя может стоять в тени этой власти. Но на общество он оказывает очень сильное влияние. Нередко авторитарные режимы вводят «на время» и в относительно «мягкой» форме, их используют для проведения реформ, укрепления государства, его целостности, единства, противопоставления сепаратизму, экономическому развалу. В авторитарном государстве управление осуществляется централизованно и жестко.

Политический режим характеризуют методы и способы, которые используются при осуществлении государственной власти, а значит в процессе государственного управления обществом. В этом плане политический режим является показателем уровня демократии в стране, прав и свобод личности, реальности участия населения в управлении государством и обществом. При **демократическом политическом режиме** провозглашается принцип равенства и свободы всех людей, массы народа участвуют в управлении государством. Демократическое государство предоставляет своим гражданам широкие права и свободы, а не ограничивается только их провозглашением, создавая для народа государство равных прав и возможностей. Государство обеспечивает социально-экономическую основу и устанавливает конституционные гарантии прав и свобод.

Источником власти в таком государстве является сам народ. При избрании граждан в представительские органы и назначая на должности, учитываются прежде всего профессионализм и высокие моральные качества.

При демократическом режиме существует институциональный и политический плюрализм: партии, профсоюзы, народные движения, массовые объединения, ассоциации, союзы, кружки, секции, общества, клубы объединяют людей по различным интересам и склонностям. Интеграционные процессы способствуют развитию государственности и свободы личности. Обычными атрибутами общественной жизни становится свободное волеизъявление граждан, референдумы, плебисциты, народные инициативы, обсуждения, демонстрации, митинги, собрания.

В принятии государственных решений участвуют общественные организации, народ имеет право контролировать исполнительную власть и требовать от нее ответа. Управление делами общества становится массовым и идет по двум линиям: выборы управленцев-профессионалов и прямое участие в решении общественных дел (самоуправление, саморегуляция), контроль за исполнительной властью.

Таким образом, демократическое общество характеризуется совпадением объекта и субъекта управления. Изменяется и сама система разграничения полномочий между центральными и местными органами. Центральная государственная власть берет на себя только те вопросы, от решения которых зависит существование общества в целом, его жизнеспособность: экология, разделение труда в мировом сообществе, предотвращение конфликтов и т. д.

Остальные вопросы решаются децентрализованно. В таком обществе гражданин имеет все права и свободы. Демократический режим на современном этапе считается наиболее адекватным возникающим проблемам, связанным с глобальными проблемами цивилизации и возможными кризисами.

8. Функции государства и государственные органы

Под *функциями государства* понимают основные направления внутренней и внешней деятельности государства, в которых выражаются и конкретизируются его классовая и общечеловеческая сущность и социальное назначение. Наиболее существенно в этих функциях следующее: они выражают и конкретизируют его классовую и общечеловеческую сущность, их содержание учитывает классовые, групповые (корпоративные), национальные и частные интересы членов общества; в них воплощается и раскрывается активная служебная роль государства как важнейшей части надстройки по отношению к своему базису, и реализуется практическая деятельность внутри страны и на международной арене; они возникают и развиваются сообразно историческим задачам и целям государства, которое выполняет социальное назначение путем осуществления отведенных ему функций, представляющих собой устойчиво сложившиеся основные направления его деятельности; в государствах различных исторических типов они проявляют и объективируют особенности и закономерности развития, динамику социально-экономических, политических и духовных преобразований в жизни общества.

Поскольку деятельность государства многогранна, она охватывает самые различные стороны общественной жизни. Эти направления деятельности государства и называются функциями государства. По направленности *государственные функции делятся на внутренние и внешние*. Первые охватывают весь спектр внутренней политики, вторые – направлены на обеспечение существования государства в мировом обществе. К *внутренним функциям относятся*: охранительная, экономическая, социальная, культурно-воспитательная, природоохранительная. К *внешним функциям относятся*: защита государства от вооруженных нападений других государств, поддержание международных политических отношений (дипломатическая деятельность), экономических и культурных связей, борьба с международной преступностью и терроризмом, участие в международной охране окружающей среды.

Понятие функции государства не следует отождествлять с такими понятиями, как:

цели и задачи государства (если цель общества то, к чему стремится государство, а задачи – цель и средства ее достижения, то функции – это лишь основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач; следовательно, цели и задачи определяют функции);

функции отдельных органов (в отличие от функций многочисленных государственных органов, специально предназначенных для определенного вида деятельности, функции государства охватывают его деятельность в целом, в них находит выражение социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности).

Однако реализовать свои функции государство может лишь через собственные органы управления в нескольких формах и разными методами, которые зависят от сферы деятельности: выполняя охранительную функцию, государство использует методы убеждения и принуждения, для реализации экономической функции необходим целый набор экономических методов – прогнозирование, планирование, льготное кредитование и инвестирование, государственные субсидии, защита потребителей и др.

В своей деятельности государство используют как правовые, так и неправовые *формы реализации функций*.

Правовые формы отражают тесную связь между государством и правом, в этом случае государство исполняет свои функции на основе права и в рамках закона – то есть действуя через государственные органы и совершая определенные юридические действия. Существует три правовых формы функция государства: правотворческая, правоисполнительская

и правоохранительная. Правотворческая деятельность предполагает подготовку и издание нормативно-правовых актов. От этой функции зависит реализация всех остальных функций государства. От правоисполнительской деятельности зависит реализация законов и других нормативных актов. Эта задача возложена на органы управления (исполнительно-распорядительные органы), возглавляемые правительством страны. Они выполняют повседневную работу, решая вопросы управленческого характера, издают соответствующие акты, контролируют выполнение обязанностей исполнителями и др.

Правоохранительная деятельность, или властная оперативная и правоприменительная деятельность по охране правопорядка, прав и свобод граждан подразумевает меры по предупреждению правонарушений, разрешение юридических дел, привлечение к юридической ответственности и др. По мере развития рыночной экономики возросла роль договорной формы в осуществлении функций государства: государственно-властные решения органов государства сочетаются с договорной формой, структурами гражданского общества и гражданами.

К неправовым формам относится организационно-подготовительная работа, необходимая для осуществления функций государства. Эта деятельность не облечена формами права, поскольку не имеет правовых последствий (например, сбор информации, работа с письмами и заявлениями, изучение документации и т. п.).

Свою власть государство выполняет при помощи механизма государства. Механизмом государства называют целостную иерархическую систему государственных органов и учреждений, осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства.

Выделяют следующие характеристики механизма государства: целостная иерархическая система государственных органов и учреждений, целостность которой поддерживается едиными принципами организации и деятельности государственных органов и учреждений, едиными задачами и целями их деятельности; государственные органы и учреждения, в которых работают государственные служащие, они служат для механизма первичными структурными частями, между собой они связаны началами субординации и координации; механизм государства имеет для обеспечения власти учреждения и органы принуждения (армию, полицию, тюрьмы); механизм дает государству возможность осуществлять власть и выполнять функции государства.

Между функциями государства и его механизмом существует нерасторжимая связь, а сам механизм создается для выполнения функций государства, поэтому изменение задач государства тут же отражается на устройстве государственного механизма. Механизм современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков подсистем.

Структура механизма государства включает в себя: сами государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций; государственные учреждения и предприятия, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, культуры, науки и т. д.; государственных служащих (чиновников), специально занимающихся управлением; организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимые для обеспечения деятельности государственного аппарата. Однако при любой структуре механизма государства в нем всегда существуют органы управления и органы принуждения. Без них государство существовать не может. Некоторые органы, как понятно из перечня, властными функциями не обладают: они заняты в сфере социальной жизни, экономики и т. д.

Органы государства, его первичную составляющую, иначе называют звеном, или элементом механизма, государства, участвующим в осуществлении функций государства и наделенным для этого властными полномочиями. Органов у государства много, их сложность возрастает от низших (первичных, местных) к высшим. Каждый орган занимает в структуре государственного механизма свое определенное место, если его изъять, то нарушится вся цепочка, по которой реализуются властные функции.

В государственном органе работают государственные служащие и должностные лица, которые абстрагированы от семейных, гражданских и других отношений, не имеющих связи с государственной службой, то есть являются официальными. Для того чтобы государственные служащие ясно понимали, что от них желает получить государство, для каждого из них (или для группы с одинаковыми задачами) составляются должностные инструкции, в которых даны указания, как и каким образом свою задачу они обязаны выполнять. И рядовые сотрудники и должностные лица следуют должностным инструкциям и выполняют положенные предписания. Но правами обладают различными: должностные лица в отличие от служащих обладают полномочиями издавать правовые акты, самостоятельно проводить их в жизнь.

Органы государства состоят из подразделений, скрепленных единством целей, ради достижения которых образованы, и дисциплиной, которую все служащие обязаны соблюдать. Государственные органы наделены компетенциями, то есть властными правомочиями определенного содержания и объема, эти компетенции определены выполняемыми органом задачами. *Властные полномочия выражаются в:* а) возможности издавать обязательные к исполнению правовые акты. Эти акты могут быть нормативными или индивидуально-определенными (акты применения норм права); б) обеспечении выполнения правовых актов органов государства путем применения различных методов, в том числе методов принуждения.

Для реализации задач каждый государственный орган располагает материальной базой, имеет финансовые средства, свой счет в банке, источник финансирования (из бюджета). Задачи органы государства проводят в жизнь надлежащими методами и формами.

Органы государства можно разделить по следующим критериям:

1) *по способу возникновения:* первичные и производные. Первичные органы либо возникают в порядке наследования (наследственная монархия), либо избираются по установленной процедуре и получают властные полномочия от избирателей (представительные органы). Производные органы создаются первичными органами, наделяющими их властными полномочиями. К производным органам относят исполнительно-распорядительные органы, органы прокуратуры и т. д.;

2) *по объему властных полномочий* органы государства: высшие и местные. Местные органы государства функционируют в административных единицах (графствах, округах, коммунах, уездах, провинциях и др.), их полномочия распространяются только на эти регионы. Высшие органы государства аккумулируют в себе всю государственную власть.

3) *по широте компетенции:* органы государства общей и специальной компетенции. Органы общей компетенции правомочны решать широкий круг вопросов. Органы специальной (отраслевой) компетенции исполняют какую-то одну функцию одного вида деятельности (министерство финансов, министерство юстиции).

Исходя из принципа разделения властей все государственные органы высшего порядка разделены на три категории: законодательные, исполнительные и судебные органы.

Законодательные органы. Имеют право издания законов. Могут называться по-разному, но суть одна – это высший представительный орган. По традиции или из государственной необходимости обычно имеет две палаты – верхнюю и нижнюю.

Глава государства. В задачи главы государства входит обеспечивать согласованное функционирование органов исполнительной, законодательной и судебной власти в интересах единой властной воли народа и достижения общегосударственных целей.

Исполнительные органы. Исполнительная власть принадлежит правительству, которое обычно состоит из главы правительства, его заместителей и членов правительства (министров), которые возглавляют отдельные центральные ведомства государственного управления. Правительство осуществляет управление страной.

Органы правосудия. Это наиболее сложная система государственных органов, которая состоит из гражданских, уголовных, административных, военно-полевых, транспортных и иных судов. Высшую судебную власть представляют верховные и конституционные суды.

К особой системе органов относятся силовые ведомства – вооруженные силы, органы безопасности, полиция (милиция).

Прокуратура. Прокуратура имеет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору. Последний назначается на должность и освобождается от должности высшей палатой парламента по представлению Президента РФ.

Системы органов государственной власти республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов создаются ими в соответствии с основами конституционного строя.

Органы местного самоуправления не считаются государственными и в механизм государства не входят.

К *общим принципам*, на которых основано устройство и работа органов госаппарата, относятся такие, которые распространяются на весь механизм государства. Кроме общих существуют частные принципы, которые касаются только какого-то определенного органа или каких-то звеньев механизма. В РФ, например, общие принципы можно разделить на две категории. Первая категория касается принципов, закрепленных в Конституции РФ, вторая – принципов, сформулированных в Федеральном законе «Об основах государственной службы Российской Федерации» и других федеральных законах.

Первая категория включает конституционно закрепленные принципы организации и деятельности механизма государства: народовластие, гуманизм, федерализм, разделение властей, законность.

Принцип народовластия (демократизма) проявляется в демократической организации государства, республиканской форме правления, при которых носитель суверенитета и единственный источник власти в Российской Федерации – многонациональный народ. *Принцип демократизма* лежит в основе не только организации, но и деятельности государственного аппарата. Органы государства в любой демократической стране должны действовать от имени и в интересах народа, решая все основные задачи общества и обеспечивая в нем необходимый порядок. *Принцип гуманизма* выражается в том, что государство позиционирует себя как социальное, политика которого направлена на удовлетворение духовных и материальных потребностей личности, обеспечение благосостояния человека и общества. *Принцип федерализма* определяется равноправием всех субъектов федерации. *Принцип законности* провозглашает равенство всех перед законом и требует соблюдения законов РФ.

Вторая группа принципов касается устройства и деятельности госаппарата, она развивает и углубляет конституционные принципы и закрепляет их на федеральном уровне, в федеральных законах и нормативных актах. Комплексное выражение эта группа принципов получила в Федеральном законе «Об основах государственной службы Российской Федерации». Среди принципов второго уровня можно назвать *принцип единства и целостности государственного аппарата*. Суть этого принципа состоит в том, что любой государственный аппарат форми-

руется и функционирует как единая, целостная система государственных органов в масштабах страны. Принцип единства и целостности государственного аппарата основывается на идее единства государственной власти. *Принцип профессионализма* имеет отношение, прежде всего, к организации и деятельности органов исполнительной и судебной власти, которые должны формироваться и функционировать на профессиональной основе.

Одним из важнейших является *принцип разделения властей*, который предполагает разделение всей полноты государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную. Первым на необходимость разделения властей указывал еще деятель английской революции Лильберн. Наметки концепции разделения властей можно обнаружить у Дж. Локка, который писал о необходимости разделения законодательной (парламент) и исполнительной (правительство) функций и особо выделял федеративную власть (поддержание внешних сношений).

Ш. Монтескье в качестве основной цели разделения – властей указывал на недопущение злоупотребления властью, он выделял законодательную, исполнительную и судебную ветви власти. Принцип разделения властей был реализован в Конституции США. Главное требование принципа разделения властей, заключается в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы, учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную, исполнительную и судебную. Причем каждая из этих ветвей власти, являясь самостоятельной и сдерживающей одна другую, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Система «сдержек и противовесов», установленная в Конституции, законах, представляет собой совокупность *правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти*: законодательной, исполнительной, судебной.

Применительно к *законодательной власти* используется довольно жесткая юридическая процедура законодательного процесса, которая регламентирует основные его стадии. В системе противовесов важную роль призван играть Президент, который имеет право применить отлагательное вето при поспешных решениях законодателя.

В отношении *исполнительной власти* используются ограничения ведомственного нормотворчества и делегированного законодательства, запреты на принятие ею актов, затрагивающих такие отношения, которые должны быть урегулированы только законом (сроки президентской власти, импичмент, вотум недоверия Правительству, запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью).

Для *судебной власти* есть свои правоограничивающие средства, выражающиеся в Конституции, процессуальном законодательстве, в его гарантиях, принципах: презумпции невиновности, праве на защиту, равенстве граждан перед законом и судом, гласности и состязательности процесса, отводе судей и т. п. Кроме всего прочего, фиксируются правоограничения, которые запрещают осуществлять функции, принадлежащие по закону другому органу.

Деятельность государственных структур должна ограничиваться их компетенцией, которая основывается на принципе «дозволено только то, что прямо разрешено законом». Особую роль в системе разделения властей играет конституционный суд (либо иные суды, выполняющие функции конституционного контроля).

Государственное управление протекает как определенный, длящийся во времени процесс и проходит четыре стадии: стадию сбора, обработки и оценки информации; стадию разработки и принятия управленческого решения; стадию исполнения управленческого решения; стадию контроля за исполнением управленческого решения.

Стадия сбора, обработки и оценки информации является первоначальной стадией управленческого процесса, поскольку прежде чем принять, вынести решение, нужно получить требуемую информацию, обработать ее и оценить на предмет полноты и достоверности. От того, насколько успешно проведена работа на этой стадии, зависит успешность или неуспешность всей дальнейшей работы.

Стадия разработки и принятия управленческого решения считается основной, центральной стадией управленческого процесса: чтобы управлять, нужно принимать решения, потому что в решениях закладываются все необходимые основы предстоящего управления. Управленческие решения могут быть двух видов – нормативные и индивидуальные. *Нормативные решения* носят общий характер и оформляются в виде определенных нормативно-правовых актов (законов, указов Президента, постановлений Правительства и т. д.). *Индивидуальные решения* носят уже конкретный характер, так как адресуются конкретным лицам и рассчитаны на конкретную ситуацию.

Стадия исполнения управленческого решения характеризует государственное управление с фактической стороны. Только путем исполнения управленческих решений можно реально, фактически осуществить управление.

Стадией контроля за исполнением управленческого решения завершается процесс управления: без организации надлежащего контроля за исполнением управленческих решений нет гарантии того, что эти решения будут своевременно и надлежащим образом исполняться. Контроль за исполнением управленческих решений (причем как нормативных, так и индивидуальных) возлагается либо на соответствующие органы государства, либо на соответствующих должностных лиц.

Самоуправление не связано с деятельностью государства, его органов. При самоуправлении народ непосредственно или через выборные органы самостоятельно решает вопросы своей жизнедеятельности, без вмешательства органов государства. Самоуправление представлено деятельностью различных негосударственных организаций. Государство осуществляет лишь внешний контроль за их деятельностью, предъявляя некоторые требования. Местное самоуправление – это самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения по решению непосредственно или через органы местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения, его исторических и иных местных традиций.

Исходя из этого определения можно сделать выводы:

1. Местное самоуправление не является осуществлением государственной власти и не относится к государственному управлению.
2. Население, осуществляя самоуправление, самостоятельно решает вопросы местного значения на свои финансовые средства и под свою ответственность.
3. Органы местного самоуправления автономны, не входят в систему государственных органов (органов государственной власти) и не соподчинены друг другу, действуют в пределах своих административно-территориальных границ.
4. Их деятельность осуществляется исходя из интересов населения, с учетом его исторических и местных традиций. Местное самоуправление не тождественно местному управлению, которое может быть двух видов: государственным и негосударственным. Местное государственное управление может осуществляться как выборными органами государства, так и назначаемыми государственными органами и должностными лицами. Местное негосударственное управление осуществляется либо непосредственно населением, либо органами местного самоуправления. Органы местного самоуправления могут сочетать в своей деятельности как функции местного самоуправления, так и функции государственного управления. (В РФ местное управление выступает преимущественно в качестве местного самоуправления. В то же время не исключается и местное государственное управление. Оно выражается в деятельности мест-

ных органов государства – городских или районных прокуратур, управлений или отделов внутренних дел и т. д.)

В демократических странах государство осуществляет власть как путем представительной (через выборные государственные законодательные органы), так и путем непосредственной демократии (референдум, петиции, манифесты, право на объединение). Граждане могут реализовывать права путем объединения в общественные организации: политические партии, профессиональные союзы, молодежные организации, трудовые коллективы и самые разнообразные иные творческие союзы.

9. Современный взгляд на происхождение права

В советский период считалось, что право возникает одновременно с государством в силу одних и тех же причин – раскола общества на антагонистические классы. Сегодня существует три мнения: возникновение права связано с возникновением государства благодаря развитию производящей экономики и необходимости ее регулирования; право возникает не одновременно с государством, а несколько раньше, когда начинают складываться и развиваться товарно-рыночные отношения, поскольку именно такого рода общественные отношения требуют права и правового регулирования; право возникает одновременно с обществом, поскольку без права общество не может ни существовать, ни развиваться. Само право разделяется на право естественное и право позитивное.

Право естественное – это право в общесоциальном смысле, то есть социально оправданная возможность, свобода определенного поведения людей; естественные нормы поведения, закрепленные в обычаях.

Позитивное право – это право в юридическом смысле: установленные или утвержденные государством правила поведения людей, содержащие предписания относительно того, как можно или следует себя вести в соответствующей ситуации.

Естественное и позитивное право связаны между собой. Но они не тождественны друг другу и возникают не в одно время. Исторически первым возникает естественное право, получая выражение и закрепление в нормах поведения первобытного общества. Это право балансирует на грани с религией и моралью.

Первобытные обычаи не различают четко права и обязанности членов общества. Поэтому их правильнее назвать моонормами, учитывая, что в первобытных обычаях в нерасчлененном виде выражены и правовые, и религиозные, и нравственные начала. С переходом первобытного общества к производящей экономике, с возникновением и развитием товарно-рыночных отношений начинают складываться новые обычаи с собственно правовым содержанием. В них, в отличие от первобытных, уже различаются права и обязанности, то есть возможность и необходимость определенного поведения. Так возникают правовые обычаи, или *обычное право*.

Но это право также еще не является позитивным, оно не потеряло своего естественного характера, хотя стало приобретать определенные юридические качества. Его называют *прото-правом*. С возникновением государства возникает *позитивное право*, то есть право в юридическом смысле. Оно уже обеспечивается государством, государственным принуждением и четко разграничивает юридические права и обязанности.

Позитивное право, то есть право в юридическом смысле, появилось с возникновением особой машины, созданной для управления – государства. Но процесс этот был длительным и неравномерным: общество усваивало новые понятия, но предпочитало пользоваться старыми, то есть моонормами и обычным правом. Только с укреплением государств и появлением сильной власти оно стало понемногу переходить к праву, закреплённому государственными нормами – то есть к позитивному праву. Выделяют *три основных способа возникновения позитивного права*: санкционирование обычаев, создание юридических прецедентов и установление нормативных правовых актов.

Санкционирование правовых обычаев – наиболее ранний способ возникновения позитивного права. Он выражался в том, что государственные органы, прежде всего суды, решая конкретные вопросы, основывали свои решения на соответствующих правовых обычаях, придавая тем самым этим обычаям юридическое значение. Со временем правовые обычаи начали подвергаться систематизации и обретать письменную форму. Так возникли первые источники

позитивного права. Создание юридических прецедентов – тоже довольно ранний способ возникновения позитивного права.

В некоторых государствах (например, в Англии) выносимые на основе правовых обычаев судебные решения постепенно становились образцами, своеобразными эталонами для решения аналогичных дел. Такого рода судебные, а затем и административные, решения сформировали *прецедентное право*, ставшее другим источником позитивного права. Установление нормативных правовых актов (законов, ордонансов, указов и т. д.) считается более поздним способом возникновения позитивного права по сравнению с первыми двумя. Он выражается в издании государственными органами специальных документов (нормативных правовых актов), в которых содержатся юридические нормы – правила поведения, исходящие непосредственно от государства. К этому способу государство прибегает либо тогда, когда правовые обычаи и юридические прецеденты перестают быть достаточными для регулирования общественных отношений, либо тогда, когда государство, особенно в лице его центральных органов, стремится активно воздействовать на общественную жизнь. Такой способ возникновения позитивного права особенно характерен для современных государств.

Социальность характеризует первичное содержание права, обеспечивающее общесоциальную и классовую функции: организацию производства, распределение и перераспределение, нормирование индивидуальных затрат труда на общественные нужды, господство классов или социальных групп, распределение и закрепление социальных ролей, должностей в государстве, организацию и осуществление государственной власти, регламентацию товарно-денежных отношений и отношений собственности, обеспечение эксплуатации и привилегий, и т. п., всего, связанного с организационно-трудовой и социальной жизнью общества.

Нормативность. Право является системой норм, характеризующихся логической структурой, установлением масштаба, меры поведения, определяющих границы, рамки дозволенного, запрещенного, предписанного.

Обязательность. Правовые нормы обеспечиваются возможностью государственного принуждения, то есть наделяются не только идеологическим механизмом, но и возможностью неблагоприятных последствий при их нарушении.

Формализм. Правовые нормы фиксируются в письменном виде в специальной форме – законы и их сборники, прецеденты и т. д. Формализм составляет особую ценность права, защищая право от произвольного изменения, закрепляя необходимую обществу устойчивость этого регулятора.

Процедурность. Право как система норм включает в себя четкие процедуры создания, применения, защиты. Процедурные правила, процессуальный порядок – характерный признак права, определяющий его связь с государственным аппаратом, прежде всего со специализированными органами – судом, полицией и т. п.

Неперсонифицированность подчеркивает то качество права, что его нормы не имеют конкретного, то есть персонифицированного адресата, а направлены широкому кругу лиц: с этим связана и неоднократность действия нормы права, ее протяженность во времени.

Институциональность. Появление права связано с определенным сознательным процессом создания норм права, с правотворчеством, которое осуществляют определенные органы государства.

Объективность характеризует закономерный характер появления права на этапе перехода общества к производящей экономике, естественный результат внутреннего развития регулятивной системы. Оно, как и государство, одно из условий существования политически организованного общества на этапе производящей экономики и так же, как государство, имеет большую социальную ценность.

10. Исторические типы правопонимания

Правопонимание – это представление о том, что представляет собой право, как в теоретическом, так и в практическом аспектах. Поскольку в каждом обществе складывается определенный образ права, который зависит больше всего от практического применения, то и вариантов понимания права существует столько же, сколько типов цивилизации, это многообразие восприятия права в любом его виде (практическом, теоретическом) называют плюрализмом типов правопонимания. Плюрализм типов правопонимания связан и с тем, что различные типы правопонимания соответствуют различным типам научной рациональности (в теоретическом аспекте), то есть возникающим теориям права. В практическом правопонимании *выделяют несколько типов правопонимания* (или семей): романо-германскую, англо-саксонскую (общего права), социалистическую, а также религиозно-традиционные (в том числе мусульманскую) правовые системы. В теоретическом правопонимании принято говорить о правовых теориях или школах.

В XVII–XIX вв. на взлете естественно-научного представления о мире сформировался *классический тип научной рациональности*: человеческий разум был признан самодостаточным средством познания мира (в том числе социального), который воспринимался как внешний, противостоящий человеку объект. В рамках классической научной рациональности сформировались: *естественно-правовой, этатистский, социологический* типы правопонимания. Со второй половины XIX в. стал формироваться неклассический взгляд на мир, признающий относительность человеческого познания в социальной сфере.

Появились новые типы правопонимания в рамках неклассической научной рациональности: *феноменология* (Э. Гуссерль, идея интенциональности сознания человека), *экзистенциализм, герменевтика* (лингвистика, Хайдеггер), *неопозитивизм, структурализм* (Вебер), психологизм (Петражицкий). В конце XX в. сформировалось новое направление научной рациональности – *постнеклассический тип*: здесь упор делается на системном характере социальной действительности (синергетика), его коммуникативном аспекте (Ю. Хабермас, А. Поляков).

Юснатурализм как тип правопонимания зародился еще в античные времена, хотя получил оформление в эпоху Просвещения. Юснатурализм признавал, что естественное (природное) право, в отличие от устанавливаемого государством, является единственно разумным и совершенным, воплощением справедливости, добра, нравственности и гуманизма, абсолютной ценностью. Существующее позитивное право было для юснатуралистов несправедливым, поскольку, если все люди рождаются равными, то их жизнь не должна зависеть от имущественного или сословного неравенства, от законов, которые закреплены, чтобы одни всегда оставались бедными, а другие – всегда богатыми, одни не имели бы ничего, а другие – все. Если в Античности право практически было тождественно законам природы, в Средние века – обосновывалось божественными законами, то в эпоху Просвещения оно связано с разумно понимаемыми правами и свободами человека, естественным образом вытекающими из его природы (рационалистически-гуманистическая интерпретация).

Юснатурализм признавал приоритет естественного права над позитивным, поскольку позитивное право лишено нравственных требований. Они предлагали гуманистический критерий для определения справедливости права. Поэтому юснатуралисты предлагали отход от безнравственного позитивного права и возвращение к естественному, основанному на гуманизме. Они воспринимали позитивное право как противостоящий человеку объект.

Именно поэтому взгляды юснатуралистов (Ж.-Ж. Руссо, Б. Франклин, Ш. Монтескье, Дж. Локк) легли в основу идеологии буржуазных революций XVII–XVIII вв., прокатившихся по Европе. Признание прерогативы естественного права стало основой и для создания аме-

риканской Декларации Независимости. После победы неклассического типа правопонимания идеи юснатуралистов стали непопулярными, хотя частично они вошли и в некоторые правовые учения. Но юснатурализм в виде отдельных теорий права существует и в наши дни: в XX в. эти идеи развивал **Ж. Маритен**, который предложил *синтез неотомизма и естественного права*, дав теологическое обоснование неотъемлемых прав и свобод человека.

Этатистский тип правопонимания происходит от французского слова *etat* – «государство». Как очевидно из названия, его формирование связано с возникновением западноевропейских абсолютистских государств. В Европе этатизм был противовесом юснатурализму, защищая позитивное, то есть государственное, право.

Но как течение (хотя и без названия) этатизм в зачаточном виде появился еще в раннем Средневековье в *болонской школе юристов* (XI–XII вв.). В его основу легло римское право. Этатисты признавали торжество закона и государства над отдельной личностью. По этой точке зрения закон (государство, монарх) всегда прав. Только нормы права способны удержать человека от негативных поступков. Отсутствие закона или слабость приводят к непредсказуемым результатам (отъем собственности, революции). Власть, писаное право признавались тем фактором, который способен создать процветающее общество, хотя для его процветания придется применить насилие над отдельными личностями.

Учение Дж. Остина о праве заключается в следующем: право является созданием государства, обеспечивается его принудительной силой. Соответственно, источники права отождествляются с волей государства. На этой точке зрения стояло большинство историков, правоведов и философов. Вовлеченные в круг государственных проблем, они не могли рассматривать общество, исключив государственное право.

В XIX в. философское обоснование этатизма дал О.Конт, который считал, что необходимо отойти от метафизического взгляда на мир, сущность которого и так непознаваема, так стоит ли усложнять то, что можно проверить практикой. В правопонимании этот подход привел к переходу от этатизма к оформлению *школы правового нормативизма*. Этатизм предполагает произвольное установление содержания правовых норм государством, либо господствующим классом. Этатизм не приводит обязательно к диктатуре или тоталитарному обществу, но он признает за государством право устанавливать для его граждан необходимую меру свободы и не считает гуманитарные ценности ценностями.

Во всех теориях, которые касаются права, есть два взаимосвязанных блока теоретических построений: один объясняет происхождение права, второй ориентируется на уже развитое, устоявшееся, зрелое состояние права как социального института, его сущность.

Нормативистская теория права кладет в основу права норму, то есть правило поведения в той или иной ситуации. Сторонниками теории были **Р. Иеринг, Г. Кельзен, Л. Дюги, Н. Коркунов** и др. Они брали за основу нормативное содержание права, обеспеченное возможностью государственного принуждения, но одни видели в нормах права выражение, разграничение или сочетание социальных интересов, а другие (Кельзен) – регулятивно-нормативную систему. Однако общая платформа была неизменной: все «очищали» право от политического содержания и сводили основные теоретические построения к утверждениям о системности права, иерархии норм, вплоть до выявления основной нормы права, закрепленной в Конституции.

Договорная концепция исходит из приоритета организационных начал в формировании права. Открытие, обсуждение и закрепление в Конституции норм естественного права предполагает приоритет разумного, рассудочного начала. Поэтому для этой теории наряду с признанием естественного права характерна привязка положительного права к государству, которое объявляется источником права. А раз государственное принуждение признается характерной чертой права, его нормы объявляются принудительными.

Договорно-правовая теория рассматривает идеи о различии права и закона. Сторонники концепции вкладывают в содержание права начала гуманизма, справедливости и иных социальных ценностей. А за позитивным законом сохраняют лишь конкретно-регулятивные начала, установление конкретных правил поведения в обществе.

В начале XIX в. немецкие юристы разработали *историческую школу теории права*. Эта школа, опираясь на реальные процессы формирования права в средневековой Европе из обычного права, утверждала, что главное в этих процессах – самоорганизационные начала, спонтанное, стихийное развитие. Эта школа использовала категории общей воли, общего убеждения, применяя принцип историзма, связывала право с более глубокими этнокультурными пластами, с самоорганизационной природой права, его эволюцией.

Социологический тип правопонимания сформировался во второй половине XIX в. Он предполагал, что право – социальное явление и существует независимо от государства (хотя часть правовых норм может санкционироваться государством), и его истоки нужно искать в обществе. Приверженцы этой теории в Европе – **Эрлих**, в США – **Паунд**, а в России XIX в. – **М. Н. Коркунов**, **М. М. Ковалевский**, **С. А. Муромцев**.

М. Коркунов исходил из идей Иеринга, считая главным содержанием общественной жизни столкновение различных интересов. Он делал вывод, что право есть средство регуляции взаимных интересов и обеспечения общественного порядка. Для него характерно утверждение о релятивности (относительности) права. Учение об относительности права снимает противопоставление естественного и позитивного права. Право (по Коркунову) не сводится к закону. Закон – лишь один из возможных способов его существования. **М. Ковалевский** занимался генетической социологией (происхождением различных социальных институтов). Идею права Ковалевский основывал на историко-социологическом методе познания. Сравнивая общества, находящиеся на одном этапе исторического развития с обществами, находящимися на иных этапах, и учитывая общие социологические закономерности развития обществ, можно с большой долей уверенности говорить, о том, что в конкретном законодательстве должно быть усовершенствовано, а что с неизбежностью отмирает. Он считал, что развитие позитивного права зависит не от абстрактных идей, а от социально-экономического уклада в обществе.

Одним из первых обратил внимание на то, что право является элементом социальной жизни общества, **С. А. Муромцев**. По Муромцеву: право не идеальное явление, которое существует независимо, а явление социальное, обусловленное существующими общественными отношениями. Муромцев свел право к правовым отношениям, которые отличаются от неправовых особым способом защиты – организованным (юридическим).

Психологическая концепция права была сформулирована в предреволюционные годы зав. каф. философии права СПбУ **Л. И. Петражицким**. По Петражицкому, право есть не правовые отношения (как считала социологическая школа права), не правовые нормы (как считали этатисты), не высшая идея (как считали юснатуралисты), а особого рода эмоции, то есть выводил нормы права из психики человека. Отличительной особенностью таких эмоций является их *атрибутивность*. С одной стороны, эти эмоции возлагают на нас определенные обязанности, с другой стороны, они предоставляют другому право требовать от нас исполнения этих обязанностей. Именно эта атрибутивная составляющая и является сущностью права, и она отличает право от прочих социальных явлений.

Атрибутивное право Петражицкий называл неофициальным, право же, имеющее поддержку государства – официальным. Причем, Петражицкий исходил из первичности права, а не государства. Государство производно от права и является формой его защиты. Помимо деления права на *официальное* и *неофициальное* Петражицкий разделил право на *интуитивное* и *позитивное*. Право не «выдумывается людьми», право формируется в процессе бессознательного социально-психологического приспособления к наиболее социально разумному поведению.

Ученик Петражицкого **П. А. Сорокин** увязал его концепцию с социологией, развив ее таким образом в коммуникативном направлении, признав объективные проявления права, его социальное бытие. Сорокин считал, что право – совокупность правил поведения, обладающих определенными свойствами. Правила устанавливают взаимоотношения между двумя правовыми центрами, один из которых оно наделяет правом, а другой обязанностью (что один в праве требовать от другого, и что другой должен исполнять). Всякая норма, обладающая подобными признаками, является правовой. Также Сорокин выделял еще и психологический аспект права. Но в отличие от Петражицкого, право у Сорокина заключено не только в область индивидуального сознания, но существует и в иных объективных проявлениях – поведение, жесты, то есть (для Сорокина) «поступки». Весь уклад общества или государства является застывшими правовыми нормами.

Школа возрожденного естественного права, которая в виде отдельного направления существовала только в России, базировалась на идеях юснатурализма и договорной или договорно-правовой концепции. Основными идеологами этого типа правопонимания были Новгородцев, Чичерин, Трубецкой. **П. Новгородцев** считал, что право – совокупность нравственных требований к действующему праву, которые (в отличие от западноевропейского юснатурализма) имеют религиозное, христианское содержание. Для **Чичерина** сама идея права возможна только в случае признания человека основной ценностью, целью общественного развития. Если человеческому разуму присуща идея абсолюта, которая никаким опытом не дается, следует признать за человеком наличие духовного начала. Только духовное начало позволяет сделать различие между лицами и вещами. Необходимой предпосылкой права он признавал свободу воли. По Чичерину, идея права заключается в признании человека носителем абсолюта, обладающим свободой и правом признания ее другими, а само право определяется как «взаимное ограничение свободы под общим законом».

Для разграничения областей личной свободы Чичерин ввел *понятие справедливости*, которая понимается в двух смыслах – «правда уравнивающая», «правда распределяющая». Первая означает, что все равны перед законом. Вторая – что права и обязанности распределяются сообразно способностям. Двум правдам соответствуют и две области общественной жизни. Распределяющая – публичное право, уравнивающая – частное право. Чичерин считал право неотделимым от государства: принудительная сила государства, ограничивая личную свободу, дает критерии отличия права от морали. **Е. Трубецкой** отождествлял естественное право, нравственность и правду. Он, исходя из существования духовного начала у человека, признавал, что человек как субъект является необходимым условием существования права. Право он понимал как внешнюю свободу, предоставленную человеку и ограниченную нормой. Для него право не зависит от государства, напротив – предопределяет его существование.

Интегративное правопонимание базируется на учении школы возрожденного естественного права. Разработчиком *интегративного правопонимания* в России был философ **В. Соловьев** – человек глубоко верующий, поэтому для Соловьева характерен приоритет нравственно-религиозных ценностей. **В. Соловьев** писал: «Право есть исторически подвижное определение принудительного равновесия между двумя нравственными интересами: формально-нравственным интересом личной свободы и материально-нравственным интересом общего блага». Он дал два определения права – онтологическое и аксиологическое.

При определении *онтологической сущности права* он исходил из примата человеческой личности, признания ее духовного начала, признания за ней свободы: ограничение свободы и порождает право, так как означает признание свободы другого лица, то есть право есть свобода, ограниченная на основах равенства. Давая *аксиологическое определение права*, Соловьев оперирует понятиями справедливость и равенство: справедливость не синонимична равенству. Справедливость есть мера нравственно-должного, а нравственно должное – основной признак права.

Однако Соловьев проводил четкое различие между правовым и нравственным. Требования нравственные он называл идеальными, а правовые требования считал требованиями минимума нравственности. В этом смысле право есть минимум нравственности. Поскольку человек для Соловьева всегда стоит перед выбором между добром и злом, право – ограничитель зла, но для ограничения зла приходится прибегать к принуждению. Он дал следующее аксиологическое определение права: «Принудительная требование реализации определенного минимального добра или такого порядка, который исключает крайние проявления зла». Признавая существование естественных прав человека, Соловьев подразделял их на права негативные (права обязывающие не вмешиваться в личную жизнь) и права позитивные (требующие совершения определенных действий со стороны контрагентов для их достижения).

Б. А. Кистяковский выдвинул *плюралистическую теорию права*, он рассматривал право как сложное многоаспектное явление, которое необходимо объяснять и с нормативной, и с психологической, и с социологической точки зрения, считая, что разнообразие теорий о праве обусловлено господством той или иной науки в обществе. Юридическая догматика с неизбежностью влечет разработку права с этатистских позиций, появление и формулировка соответствующих положений социологии влечет объяснение феномена права с социологической точки зрения, равно как и психология рассматривает право – с психологической. Однако право необходимо изучать, исходя из совокупности всех гуманитарных дисциплин, которые некогда выросли из философии. Так что он предлагал единственно возможной основой изучения права считать философию.

В отличие он Кистяковского, **Н. Н. Алексеев** предлагал рассматривать право в духе *феноменологического подхода*, сущностью права он считал правовую структуру, рассматривая ее как единство трех элементов: сами обнаруживаемые в праве ценности, данности – правомочия и правообязанности, факт существования права только там, где наличествует правовая структура. В XX в. на Западе предложенная Кистяковским объединительная теория легла в основу *интегральной школы права*. Основоположники западной интегративной концепции права – **Дж. Холл, Г. Дж. Берман** – полагали, что имеется достаточно оснований для синтеза этатизма, юснатурализма и социологической юриспруденции, сложив их достоинства и вычитая недостатки, исходя из принципа, что если невозможно создание непротиворечивой интегральной концепции права в рамках классической научной рациональности, следует найти главный объединительный принцип. В нашей стране в рамках этой школы были разработаны *либертарная концепция В. Нерсисянца* и *коммуникативная концепция А. Полякова*.

У марксистов своей теории правопонимания не было. Существовала лишь догма, объясняющая положение в обществе права и государства с точки зрения исторического детерминизма. Право и государство в этом смысле представлялись надстройками над экономическим базисом общества, способы реализации воли господствующего класса. Так как это надстройки над экономическим базисом, то по достижении соответствующего уровня общественного развития – они неизбежно отомрут. Но придя к власти, им пришлось обосновывать правовой догмат созданного государства. Отсюда появилось несколько правовых направлений.

Наибольший вес получила теория прокурора **А. Я. Вышинского**, который стоял на платформе нормативистов, причем в самом консервативном ее варианте. После крушения сталинского режима от этой теории пытались отойти, выработав более широкие теории: *единства правовой нормы и правоотношения (С. Кечекьян)*, *единства объективного и субъективного права (Л. Явич)*, *единства правовой нормы, правоотношения и правосознания*. Современное отечественное правоведение с начала 90-х годов избавилось от марксизма, но по-прежнему развивается нормативистский подход, хотя делаются попытки объединить этатизм и естественное право.

Процесс политогенеза шел различно на Западе и на Востоке, и это отразилось на особенностях права и особенностях государств. Объяснения правогенеза будут различаться в зави-

симости от выбранного типа правопонимания. С этатистских позиций право производно от государства и устанавливается государством. С позиций юснатурализма, социологической или психологической школы, правоогенез может происходить и совместно с политогенезом и параллельно ему. По **Корбонье**,

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.